Правовые системы стран мира. Энциклопедический справочник. Под ред. Сухарева А.Я. 3-е изд., перераб. и доп. - М.: Норма, 2003. — 976 с.

Правовые системы стран мира: Энциклопедический справочник

Австралия
Австрия
Азербайджан
Албания
Алжир
Ангола
Андорра
Антигуа и Барбуда
Аргентина
Армения
Афганистан
Багамские Острова
Бангладеш
Барбадос
Бахрейн
Беларусь
Белиз
Бельгия
Бенин
Болгария
Боливия
Босния и Герцеговина
Ботсвана
Бразилия
Бруней
Буркина-Фасо
Бурунди
Бутан
Вануату
Ватикан
Великобритания
Венгрия
Венесуэла
Восточный Тимор
Вьетнам
Габон
Гаити
Гайана
Гамбия

Гана
Гватемала
Гвинея
Гвинея-Бисау
Германия
Гондурас
Гренада
Греция
Грузия
Дания
Джибути
Доминика
Доминиканская Республика
Египет
Замбия
Зимбабве
Израиль
Индия
Индонезия
Иордания
Ирак
Иран
Ирландия
Исландия
Испания
Италия
Йемен
Кабо-Верде
Казахстан
Камбоджа
Камерун
Канада
Катар
Кения
Кипр
Кирибати
Китай
Колумбия
Коморские Острова
Конго (Демократическая Республика Конго)
Конго (Республика Конго)
Корейская Народно-Демократическая Республика
Корея
Коста-Рика
Кот-д'Ивуар
Куба
Кувейт
Кыргызстан
Лаос
Латвия
Лесото
Либерия
Ливан
Ливия
Литва
Лихтенштейн
Люксембург
Маврикий

Мавритания
Мадагаскар
Македония
Малави
Малайзия
Мали
Мальдивская Республика
Мальта
Марокко
Маршалловы Острова
Мексика
Микронезия
Мозамбик
Молдова
Монако
Монголия
Мьянма
Намибия
Науру
Непал
Нигер
Нигерия
Нидерланды
Никарагуа
Новая Зеландия
Норвегия
Объединенные Арабские Эмираты
Оман
Пакистан
Палау
Панама
Папуа - Новая Гвинея
Парагвай
Перу
Польша
Португалия
Приднестровская Молдавская Республика
Россия
Руанда
Румыния
Сальвадор
Самоа
Сан-Марино
Сан-Томе и Принсипи
Саудовская Аравия
Свазиленд
Сейшельские Острова
Сенегал
Сент-Винсент и Гренадины
Сент-Китс и Невис
Сент-Люсия
Сингапур
Сирия
Словакия
Словения
Соединенные Штаты Америки
Соломоновы Острова
Сомали

Судан
Суринам
Сьерра-Леоне
Таджикистан
Таиланд
Тайвань
Танзания
Того
Тонга
Тринидад и Тобаго
Тувалу
Тунис
Туркменистан
Турция
Уганда
Узбекистан
Украина
Уругвай
Фиджи
Филиппины
Финляндия
Франция
Хорватия
Центральноафриканская Республика
Чад
Чехия
Чили
Швейцария
Швеция
Шри-Ланка
Эквадор
Экваториальная Гвинея
Эритрея
Эстония
Эфиопия
Югославия
Южно-Африканская Республика
Ямайка
Япония

Предисловие

Для решения глобальных задач, поставленных сейчас, в начале XXI в, перед учеными-юристами и практиками, потребуется широкий спектр знаний, "понимание глубинных закономерностей правового развития в своей стране и во всем мире, способность хорошо ориентироваться в многообразии правовых систем, существующих на земном шаре"*(1).

Сравнительно-правовое исследование является одним из важнейших методов юридической науки, позволяющим выявить общие закономерности правового развития. Более того, уже со второй половины XIX в. сравнительное правоведение стало оформляться в ряде стран в самостоятельную юридическую науку и учебную дисциплину. В нашей стране этот процесс вступил в завершающую стадию только в конце XX в. в связи с общей активизацией сравнительно-правовых исследований, освободившихся от некоторых идеологических догм. Так, в 1996 г. вышел первый отечественный учебный курс сравнительного права*(2).

Как правило, крупные работы в этой области посвящены либо сопоставлению основных правовых систем современности в общетеоретическом плане*(3), либо сравнительному исследованию на уровне отдельных отраслей*(4). Комплексное исследование отдельных национальных правовых систем пока остается большой редкостью*(5). Отчасти это объясняется, вероятно, тем, что ученые-компаративисты обычно стараются не выходить за рамки своих "общетеоретических" или "отраслевых" интересов. Между тем и с исследовательской, и с практической точек зрения имеется значительная потребность систематизированно изложить в одном издании информацию о современном состоянии национальных правовых систем различных государств. За рубежом уже имеется положительный опыт подобного рода изданий. Достаточно упомянуть фундаментальную Международную энциклопедию сравнительного права (International Encyclopedia of Comparative Law. Vol. I. National Reports. A-Z. Tubingen; N. Y., 1972-1987), которая, правда, обошла вниманием уголовное и уголовно-процессуальное законодательство. В России первый прообраз подобного издания появился в начале 1990-х гг. с выходом в издательстве "Юридическая литература" справочника "Правовые системы стран мира" (1993), подготовленного замечательным отечественным ученым-компаративистом профессором Ф.М. Решетниковым, ныне покойным.

Предлагаемая читателям книга представляет собой, по сути, третье, значительно расширенное издание вышеуказанного справочника. Напомним, что первый справочник состоял из 24 очерков, охватывавших только развитые капиталистические страны, второй - из 104. Настоящая книга состоит уже из 194 самостоятельных разделов, в каждом из которых содержится характеристика современной правовой системы соответствующего государства. В справочнике наиболее полно освещены страны Европы, США, Канада, Австралия, Новая Зеландия, все государства СНГ, а также крупные государства Азии, Африки и Латинской Америки. Эти страны представляют все известные юридической науке правовые системы современности: романо-германскую, англо-американскую, скандинавскую, мусульманскую, социалистическую, а также смешанные. Нынешнее издание охватило также небольшие развивающиеся государства, правовое развитие которых порой носит самостоятельный и весьма оригинальный характер и материал по которым крайне труднодоступен.

В начале каждого очерка приводятся краткие сведения о каждой стране, о ее современном конституционном (государственном) строе. Далее следует общая характеристика национальной правовой системы, включая анализ основных исторических этапов ее развития, помогающий понять ее современное состояние, и источников права. Последующее описание важнейших отраслей действующего права в большинстве очерков делится на вопросы гражданского права и смежных с ним отраслей права (семейного, торгового, трудового и др.) и вопросы уголовного законодательства. В некоторых очерках выделены также вопросы процессуального законодательства. При анализе отраслей права авторы стремились назвать важнейшие из действующих законодательных актов в соответствующей области. Завершает каждый из очерков описание судебной системы: в этом разделе показана структура судов различных инстанций и различной компетенции, а также приводятся сведения о порядке замещения

судейских должностей, об органах расследования, контроля, прокуратуре и адвокатуре. В некоторых очерках от названной схемы сделаны отступления, связанные чаще всего с необходимостью отразить федеральную структуру законодательства.

Для удобства пользования в конце справочника содержится небольшой глоссарий, раскрывающий значение малознакомых широкому кругу читателей иноязычных правовых терминов: ампаро, иджма, хабеас корпус и т.д.

При подготовке книги были использованы многочисленные отечественные и зарубежные издания справочного характера, содержащие сведения о государственном строе и правовых системах нескольких или многих государств, издания нормативно-правовых актов, монографии и публикации в юридических журналах соответствующих стран. Большую помощь в работе над книгой оказали вышедшие за последние годы в издательствах "Прогресс", "Юридическая литература" и Международном центре финансово-экономического развития переводы конституций, кодексов и иных законодательных актов зарубежных государств, а также переводы книги Рене Давида "Основные правовые системы современности" (1988, 1996, 1998).

Общий перечень основных справочных изданий, монографий, статей и сборников документов, посвященных различным отраслям права зарубежных государств, которые были в той или иной мере использованы либо учтены при работе над этой книгой, приводится в конце справочника. Помимо этого, краткая библиография по правовой системе данной страны имеется в конце большинства очерков.

Помимо печатных изданий широко использовались информационно-правовые системы (базы данных) и другие электронные ресурсы.

Авторы также выражают свою глубокую признательность ученым-правоведам, юристам-практикам, сотрудникам научных библиотек, посольств и торговых представительств зарубежных стран, оказавшим консультационную и иную помощь в создании справочника.

Несмотря на использование максимально актуальной информации авторы, к сожалению, не могут исключить возможность того, что отдельные изменения в законодательстве, произошедшие к моменту завершения работы над справочником, в нем не отражены.

Издательство "Норма" и авторы с благодарностью примут замечания и пожелания по составу, содержанию и оформлению справочника.

Австралия
Австралийский Союз

Государственное устройство
Правовая система
Общая характеристика
Гражданское и смежные с ним отрасли права
Уголовное право
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство на материке Австралия, острове Тасмания и прилегающих островах.

Территория - 7,7 млн. кв. км. Столица - г. Канберра.

Население - 19,1 млн. чел. (1999 г.), в основном потомки переселенцев из Великобритании и Ирландии, а также из других стран. Коренных жителей (аборигенов) - около 230 тыс. чел.*(6)

Официальный язык - английский.

Религия - более 73% населения исповедует христианство.

Английская колонизация Австралии началась в 1788 г. В 1827 г. правительство Англии официально объявило об установлении английского суверенитета над всем континентом. В 1900 г. отдельные колонии были объединены в Австралийский Союз, получивший право доминиона. В 1931 г. в соответствии с Вестминстерским статутом Австралия получила полную независимость от Великобритании во внешних и внутренних делах.

Государственное устройство

Австралия - федеративное государство, входящее в Содружество, возглавляемое Великобританией. Оно состоит из 6 штатов и двух территорий Северной и Австралийской столичной. В каждом штате есть губернатор, назначаемый Королевой Великобритании, парламент, правительство, судебные органы.

Конституция Австралии принята 9 июля 1900 г. и вступила в силу в январе 1901 г. По форме правления Австралия - конституционная парламентская монархия. Политический режим - демократический. Главой государства считается Королева Великобритании, которая осуществляет свои полномочия через назначаемого ею Генерал-губернатора.

Законодательная власть возложена на двухпалатный Парламент, избираемый всеобщим голосованием. В составе верхней палаты (Сената) - 76 человек (по 12 от каждого штата и по 2 от территорий), избираемых путем прямых выборов по системе пропорционального представительства. Сенаторы от штатов избираются на 6 лет (от территорий - на 3 года) со сменой половины состава каждые 3 года. В Палате представителей - 148 членов (по Конституции общее число членов этой Палаты должно быть примерно в два раза большим, чем в Сенате). Депутаты нижней палаты также избираются путем прямых выборов и представляют субъекты федерации пропорционально численности их населения. Срок полномочий депутатов - 3 года, но по решению Генерал-губернатора палата может быть распущена досрочно. Первая сессия Парламента созывается не позднее чем через 30 дней после выборов. В составе Парламента действуют различные комиссии, как постоянные (большинство из них занимается внутрипарламентскими делами), так и временные, создаваемые для определенных целей (к примеру, комиссия парламентских расследований). Полномочия палат практически одинаковы (за исключением сферы финансового законодательства - Сенат лишен права вносить поправки в финансовые законопроекты).

Законодательная деятельность парламента протекает следующим образом. Обычно законопроект (билль) подготавливается парламентским советником, получившим задание от министра или члена Парламента. Затем он передается инициатору данного билля, который дополняет и исправляет его, и только после этого - на рассмотрение палат Парламента. В каждой палате законопроект проходит несколько чтений. Первое - ознакомление депутатов с текстом проекта, второе - разъяснение его смысла и целей членам Парламента. Затем законопроект обсуждают и направляют в комиссии, где он

дорабатывается. В ходе третьего чтения билль должен быть одобрен обеими палатами Парламента. Ни одна из палат не может внести в него изменения, не одобренные другой палатой. В случае если палаты не приходят к общему мнению, они назначают своих представителей для выработки общего решения. После того как законопроект будет одобрен обеими палатами, он передается на утверждение Генерал-губернатору.

Сфера законодательства штатов и федерации разграничена Конституцией. Если законодательные полномочия федерации четко определены ст.51, то штаты обладают "сопутствующими полномочиями", в соответствии с которыми их парламентам предоставлено право принимать любые законы для поддержания "мира, порядка и доброго правления на своей земле". В ограниченную компетенцию местных органов входят вопросы здравоохранения, школьного обучения, дорожного хозяйства. Однако, если законы штатов противоречат законам федерации, предпочтение отдается последним. Штаты не могут без согласия федерации формировать и создавать морские и сухопутные военные силы, облагать налогами любые виды собственности, принадлежащей федерации, печатать деньги.

Исполнительная власть возложена на британскую Королеву и осуществляется от ее имени назначаемым ею на 5 лет Генерал-губернатором. Среди полномочий Генерал-губернатора можно выделить следующие: он имеет право созыва и отсрочки парламентских сессий, роспуска Палаты представителей; он одобряет принятые Парламентом законы, а также вправе возвратить закон в Парламент со своими поправками; он назначает на государственные должности, осуществляет право помилования и является верховным главнокомандующим.

Генерал-губернатор назначает консультативный орган - Федеральный исполнительный совет, который, согласно ст.62 Конституции, создается "для оказания помощи Генерал-губернатору в осуществлении им своих функций в управлении государством". В состав Федерального исполнительного совета входят 2 или более министра и другие лица, назначаемые Генерал-губернатором на такой срок, какой он сочтет нужным. Деятельность Федерального исполнительного совета контролируется Парламентом.

Представители Королевы в штатах - губернаторы - независимы от Генерал-губернатора; их деятельность им не контролируется. Они действуют в пределах предоставленной компетенции. Срок их полномочий также равен 5 годам.

Правительство Австралии образуется из представителей партии, получившей большинство мест в Парламенте, и возглавляется Премьер-министром. Им становится лидер победившей на выборах партии, который формирует Кабинет и представляет список на утверждение Генерал-губернатору. Роль Кабинета достаточно велика. Он определяет основные направления государственной политики, обладает законодательными полномочиями, используя делегированное ему Парламентом право на издание законодательных актов, наделен квазисудебными функциями. Кроме того, он реализует полномочия, формально закрепленные за Генерал-губернатором. Каждый из министров, входящих в Кабинет, отвечает, как правило, за один департамент, однако один министр может руководить и несколькими департаментами одновременно. Правительство несет коллективную ответственность перед нижней палатой федерального Парламента.

Правовая система

Общая характеристика

Правовая система Австралии формировалась под влиянием английского права. Основными юридическими источниками там признаются (как и в Англии) сформулированное в судебных решениях общее право и законодательные акты. С появлением постоянных английских колоний в Австралии (1788 г.) в них сразу же стало применяться английское право. В последствии британские власти постановили, что все нормы общего права и парламентские акты, действовавшие в Англии на 25 июля 1828 г., подлежат обязательному применению в Австралии; в дальнейшем колониям формально была предоставлена возможность самостоятельно формировать свои правовые и

судебные системы. Однако на протяжении последующего столетия и до сравнительно недавнего времени Австралия в значительной мере копировала решения английских судов и акты британского парламента. Вместе с тем постановление, сохраняющее действие норм английского права по состоянию на 25 июля 1828 г., привело к тому, что в Австралии ныне могут применяться некоторые парламентские акты, давно отмененные в самой Великобритании.

Общее право в отличие от законодательства является единым для всех шести штатов и двух (Северной и Австралийской столичной) территорий Австралийского Союза. В этом смысле Австралия весьма существенно отличается от США, где в каждом штате имеется "свое" общее право. Большую роль в обеспечении единства австралийского общего права играет Верховный суд Австралии, решения которого, принятые по жалобе на постановление суда любого штата, обязательны для всех судов Австралийского Союза. Силу прецедента в системе общего права имеют только решения Верховного суда Австралии и верховных судов штатов и территорий. Им обязаны следовать все нижестоящие суды, хотя сами верховные суды в Австралии никогда не считали и не считают себя связанными своими ранее принятыми решениями.

До 1960-х гг. влияние английской системы на австралийское общее право было столь велико, что постановлениям палаты лордов и других британских апелляционных судебных инстанций неизменно отдавалось предпочтение перед решениями австралийских судов даже самого высокого ранга. Лишь за последние десятилетия австралийское общее право стало рассматриваться не как часть английского, а в качестве самостоятельной системы, что было закреплено в решении Судебного комитета Тайного совета (см. о нем раздел "Великобритания") и ряда австралийских судов. Однако и поныне австралийские суды в своих постановлениях нередко ссылаются на авторитет английских судей.

Законодательство Австралии включает законы, изданные парламентами Союза и отдельных штатов. К ним примыкают подзаконные акты соответствующих исполнительных властей. Компетенция Союза и штатов распределена Конституцией таким образом, что существенная часть правовых институтов регулируется законодательством штатов, известное число их оказалось в сфере совпадающей компетенции (в случае противоречия между ними приоритет отдается законодательству Союза) и весьма значительная, причем крайне важная, часть - в исключительной компетенции Союза. Так, законодательством штатов регулируется право земельной и ряда других видов собственности, договорное право, ответственность за причинение вреда, условия труда и др. (в большинстве штатов периодически издаются полуофициальные собрания действующих законов). Законодательство Союза определяет юрисдикцию судов и регулирует некоторые другие вопросы правосудия, вопросы найма и увольнения, пенсионного обеспечения, брака и развода (кроме некоторых частных вопросов), а также банковское и авторское право.

В настоящее время в Австралии ведутся работы по реформе законодательства. С этой целью во всех штатах созданы соответствующие комиссии, которые вносят на рассмотрение парламентов штатов предложения по пересмотру действующих законов. В начале 1970-х гг. была создана общеавстралийская комиссия, которой поручено готовить предложения о "пересмотре, упрощении и модернизации законов", отнесенных к компетенции Союза, а также о путях достижения "единообразия" в законодательстве штатов и территорий. По подготовленным комиссией отчетам и предложениям изданы законы о жалобах на действия должностных лиц, о борьбе с распространением наркотиков, по некоторым вопросам приобретения земли, страхования и др.

В университетах каждого из австралийских штатов (кроме названных это - Виктория, Новый Южный Уэльс и Южная Австралия) имеются юридические факультеты, на которых в основном сосредоточены исследования в области права.

Гражданское и смежные с ним отрасли права

Большинство отраслей права Австралии, в том числе гражданское право, не содержат существенных отличий от английского права. Исключение составляют нормы,

относящиеся к земельному праву и отчасти к трудовым отношениям. Специфичные природные условия Австралии, где в пустынях, например, вода ценится куда больше, чем размеры земельных участков, наличие месторождений золота и вспыхивающие время от времени "золотые лихорадки" вызвали к жизни отличающиеся от английских законы о государственной регистрации прав собственников земельных участков. Для трудового законодательства Австралии, развивавшегося в условиях повышенного спроса на рабочую силу, характерно широкое применение принудительного арбитража при разрешении трудовых конфликтов. В 1988 г. был принят Федеральный закон о трудовых отношениях, который предусматривает активное участие Правительства в регулировании конфликтов между предпринимателями и работниками, прежде всего на стадии заключения трудовых договоров. Этот Закон стимулирует укрепление профсоюзов, определяет их взаимоотношения со своими членами, а также предписывает создать федеральную комиссию по трудовым отношениям.

Со второй половины XX в. австралийские законодательные органы и суды прилагают значительные усилия, чтобы с помощью как вновь изданных законов, так и традиционных институтов общего права защитить интересы покупателей от недобросовестных продавцов и рядовых потребителей от произвола крупных корпораций. Деятельность компаний на всей территории страны теперь регулируется Законом о корпорациях 1989 г.

Ныне в Австралии действуют правовые нормы, служащие защите от различных видов загрязнения окружающей среды. Среди них находят применение не только новейшие законодательные акты федерации и отдельных штатов (например, принятый в штате Южная Австралия в 1987 г. Закон об охране вод от загрязнения нефтью и иными вредными веществами), но и нормы общего права, возникшие в средневековой Англии и некогда охранявшие интересы частных собственников. В этой связи нередко возникают парадоксальные ситуации, например, когда суд отказывается принимать иск к предпринимателю от группы борцов против загрязнения природы, если ни один из ее членов не является землевладельцем, понесшим конкретный имущественный ущерб.

Одну из своеобразных отраслей законодательства Австралии образуют нормы, регулирующие юридическое положение коренных жителей страны аборигенов, оказавшихся на грани вымирания. В XX в. правовой статус аборигенов претерпел немало изменений. Если по Конституции 1900 г. за ними признавались только избирательные права, то после референдума, проведенного в 1967 г., они формально признаны полноправными гражданами. В 1968 г. было создано федеральное Министерство по делам аборигенов (такие министерства имеются и в некоторых штатах). В 1973 г. учрежден Национальный консультативный комитет аборигенов, состоящий из представителей коренного населения Австралии, но фактически не получивший сколько-нибудь серьезных полномочий. В 1976 г. в Северной территории началось строительство поселков для аборигенов, в ряде штатов за последние годы были приняты законы, предоставившие им право на землю. Однако их основные проблемы остаются нерешенными.

Уголовное право

Источниками уголовного права Австралии служат законодательство Союза и отдельных штатов, а также нормы общего права. В рамках Союза действует, по существу, только Закон о государственных преступлениях, принятый в 1914 г. и неоднократно издававшийся в новых редакциях. Им предусмотрена ответственность за преступления против государственной безопасности Австралийского Союза. На уровне штатов уголовное законодательство кодифицировано только в Квинсленде, Западной Австралии и Тасмании. В остальных штатах и территориях были изданы не уголовные кодексы, а, по английскому образцу, консолидированные акты, устанавливающие ответственность по определенным группам преступлений (убийства, посягательства на личность, кражи и др.).

Ведущее место в истории уголовного законодательства Австралии принадлежит Уголовному кодексу (УК) штата Квинсленд 1899 г. Он был подготовлен на основе проекта, разработанного для Англии известным юристом Стифеном в 1877 г., но так и не ставшего законом. УК Квинсленда был в 1913 г. переиздан в новой редакции для штата Западная

Австралия, а в 1924 г., еще в одной редакции, - для штата Тасмания. Наряду с УК Индии 1860 г. он сыграл важную роль образца при составлении уголовных кодексов для английских колоний в Африке и других районах земного шара (английские власти нередко распространяли действие кодекса, подготовленного для какой-либо из своих колоний, на территорию, расположенную в другой части света, не считаясь ни с условиями страны, ни с уровнем ее развития, ни с обычаями и нравами ее населения).

Основные виды наказания, предусмотренные уголовными законами федерации и штатов, - лишение свободы, условное осуждение и штраф. Смертная казнь в Австралии отменена ныне на всей территории страны после того, как к 1985 г. ее последовательно отменили штаты. Как способ отбытия лишения свободы применяется периодическое заключение, практикуется временное освобождение для работы, когда срок лишения свободы подходит к концу. В Австралии, как и в других развитых странах, ведутся усиленные поиски мер наказания, не связанных с лишением свободы, а также различных вариантов условного осуждения, отсрочки судебного разбирательства, вынесения приговора и его исполнения и т.п.

Судебная система. Органы контроля

Судебная система Австралии включает федеральные суды, суды отдельных штатов, а также несколько специальных судебных учреждений с четко определенными, весьма ограниченными функциями. И федеральные суды, и суды отдельных штатов могут рассматривать дела в соответствии с законодательством как Союза, так и штатов. Поэтому федеральные суды созданы лишь в качестве высших судебных органов, а также для выполнения судебных функций в Австралийской столичной и Северной территориях.

Федеральная система судов подверглась существенным преобразованиям в конце 1970-х гг., когда наряду с ранее действовавшим Высоким судом Австралии были созданы Семейный суд Австралии (Закон о семейном праве 1975 г.), а затем Федеральный суд Австралии (Закон о нем принят в 1976 г.).

Высокий суд Австралии состоит из председателя и 6 членов. Он рассматривает вопросы, связанные с толкованием Конституции, дела, в которых Австралийский Союз выступает в качестве одной из сторон, споры между штатами, жалобы на действия некоторых федеральных чиновников, а также дела об уголовных преступлениях, предусмотренных законодательством Союза (их может рассматривать и один из судей единолично). Помимо этого Высокий суд разбирает жалобы на любые решения, приговоры или приказы судов, осуществляющих федеральную юрисдикцию, а также на соответствующие постановления верховных судов или других судов штатов, если при образовании Австралийского Союза (1900 г.) они подлежали обжалованию в Судебный комитет Тайного совета. Высокий суд Австралии, согласно Закону о нем, принятому в 1979 г., по-прежнему может разрешать обжаловать свои решения в Судебный комитет, но на практике такой вопрос давно не ставился.

Федеральный суд Австралии состоит из двух отделений - общего и промышленного, в котором рассматриваются трудовые конфликты. При необходимости Федеральный суд заседает в любом из штатов или территорий. В его составе - председатель и 26 членов. В качестве суда первой инстанции они рассматривают, как правило, единолично, дела о некоторых категориях трудовых конфликтов, о банкротстве, а также жалобы на действия административных органов, подлежащие судебному разбирательству, и ряд споров, возникающих в торговой практике. Основная же функция Федерального суда - рассматривать (в коллегиях из 3 судей) жалобы на постановления, вынесенные его судьями единолично, на постановления верховных судов территорий и на некоторые акты верховных судов штатов, осуществляющих федеральную юрисдикцию. По Закону о трудовых отношениях 1988 г. Промышленное отделение Федерального суда преобразовано в самостоятельный Суд по трудовым делам.

Семейный суд Австралии состоит из председателя и 43 членов, рассматривающих дела единолично или в небольших коллегиях. Согласно Закону о семейном праве 1975 г. только этот суд может дать разрешение на развод на всей территории страны, кроме штата Западная Австралия и Северной территории, где эту функцию выполняют соответствующие верховные суды. Помимо разводов Семейный суд рассматривает

любые другие споры между супругами (бывшими супругами) как имущественного, так и неимущественного характера. Заседания проходят при закрытых дверях. Суд располагает штатом консультантов, принимающих меры к примирению супругов, контролирующих выполнение условий развода, особенно относительно детей, и т.п.

Системы судов каждого из штатов и территорий организованы и действуют самостоятельно, а их структура и функции обнаруживают существенные расхождения. Высшей судебной инстанцией для соответствующего штата и территории везде является Верховный суд. По первой инстанции он слушает дела о наиболее серьезных уголовных преступлениях (судья с 12 присяжными заседателями) и гражданские дела со значительной суммой иска (судья единолично либо, по требованию одного из тяжущихся, с участием 4 или 6 присяжных). Верховный суд рассматривает, обычно в коллегиях из 3 судей, жалобы на постановления нижестоящих и некоторых специальных судов.

В ряде штатов имеются также, в виде "промежуточных инстанций", суды графств или округов, рассматривающие в том же порядке, что и верховные суды, дела о серьезных уголовных преступлениях, кроме наиболее тяжких, и гражданские дела с суммой иска, превышающей компетенцию низших судов. Что касается этих последних, то в различных штатах и территориях они называются либо местными, либо магистратскими, либо судами малых сессий. Они рассматривают дела о малозначительных уголовных преступлениях и гражданские дела с суммой иска до пределов, устанавливаемых в каждом штате или территории, а также споры между собственниками и арендаторами и др.

Дела в них обычно слушаются либо платным магистратом единолично, либо им с 2-3 мировыми судьями, либо двумя или более мировыми судьями. Эти суды нередко предварительно рассматривают обвинения по делам о серьезных уголовных преступлениях, которые затем подлежат передаче в суд присяжных.

На свои должности судьи любых судов назначаются (пожизненно либо до достижения определенного возраста) соответствующими органами исполнительной власти. Так, судей высших судов Австралии назначает Генерал-губернатор по согласованию с Исполнительным советом. К претендентам на судейские должности предъявляются самые высокие требования (образование, стаж юридической практической деятельности и т.п.). Лишь мировые судьи могут не иметь юридического образования, однако в некоторых штатах от них после назначения требуют пройти специальные курсы. Судьи могут быть смещены со своих постов, как правило, лишь после решения, принимаемого парламентом Союза или штата.

В стране сравнительно много специализированных судов, не входящих в систему общих судов. Так, в 1975 г. был создан Трибунал административных обжалований - независимый судебный орган, который рассматривает жалобы на решения, принимаемые министрами Австралийского Союза и некоторыми другими правительственными чиновниками. Разнообразные по названиям и функциям административные трибуналы действуют в отдельных штатах. Например, в штате Виктория имеется трибунал, разбирающий споры местных властей с архитекторами и строителями по поводу сооружения новых зданий, а также комиссия, которая выдает лицензии на продажу спиртных напитков. Во всех штатах есть так называемые промышленные трибуналы, которые разбирают конфликты между предпринимателями и работниками, а также суды по делам несовершеннолетних, которые рассматривают дела о малозначительных преступлениях, совершаемых подростками либо против детей и подростков, и вместе с тем обязаны следить за потерявшими родителей, безнадзорными детьми и т.п. К числу специализированных относятся и суды по расследованию происшествий на море - кораблекрушений, случаев смерти и пропажи людей, оказавшихся за бортом.

Преследование по малозначительным уголовным делам осуществляется полицией, которая находится под контролем властей штатов и территорий, кроме Австралийской федеральной полиции, созданной лишь в 1979 г.

Преследование по обвинению в серьезных уголовных преступлениях осуществляется от имени Короны ведомством генерального атторнея (такие самостоятельные ведомства имеются в каждом штате и территории, а также независимо от них - в системе федеральных правительственных органов). Представители генеральных атторнеев в судах называются королевскими обвинителями. Они

располагают большими полномочиями, в том числе и при решении вопроса о целесообразности возбуждения или продолжения уголовного преследования по конкретному делу.

В Австралии, подобно Англии, первоначально существовало строгое подразделение адвокатов на барристеров и солиситоров. Ныне оно сохраняется в трех штатах, где барристеры выступают в судах, а солиситоры дают консультации, занимаются подготовкой дел к слушанию и т.п. В остальных штатах и территориях почти все лица, допущенные к занятию юридической практикой, составляют единую категорию адвокатов. От них требуется, как правило, окончание юридического факультета университета, определенный стаж работы в качестве судебного клерка (от года до 5 лет в различных штатах), а иногда и сдача дополнительных экзаменов.

В стране достаточно широко распространена система бесплатной юридической помощи, в том числе для аборигенов. Соответствующие программы (их насчитывается свыше 100) финансируются из бюджетных, местных и благотворительных средств.

Закон от 13 апреля 1977 г. учредил институт федерального Омбудсмана Австралии, назначаемого Генерал-губернатором страны по рекомендации Премьер-министра и Кабинета на 2-летний срок. Еще раньше, в 1975 г., был создан Омбудсман по делам сил обороны. На уровне штатов должности омбудсманов были учреждены с 1971 г. (Западная Австралия) по 1979 г. (Тасмания).

Литература

Вайль И.М. Австралия: федерализм и высшие органы власти. М., 1970.
Малаховский К.В. Австралия. Время перемен? М., 1988.
Малаховский К.В. История Австралийского Союза. М., 1976.
Altkin D., Jinks B. Australian Democracy in Theory and Practice. Melbourne, 1991.
Derham D.P. Introduction to Law. 6th ed. Sydney, 1991.
Gifford D.J. Our Legal System. 2nd ed. Sydney, 1983.
Sykes E.I. and Pryles M. C. Australian Private International Law. Sydney, 1991.

Австрия
Австрийская Республика

Государственное устройство
Правовая система
Общая характеристика
Гражданское и смежные с ним отрасли права
Уголовное право и процесс
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство в Центральной Европе.

Территория - 83,9 тыс. кв. км. Столица - г.Вена.

Население - 8 млн. чел. (1995 г.), около 98% - немецкоязычные австрийцы.

Официальный язык - немецкий.

Религия - 84% верующих - католики, 6% - протестанты.

Датой образования австрийского государства считается 1156 г., когда было создано самостоятельное герцогство Австрия. В XVI-XVIII вв. сложилась многонациональная Австрийская империя. В 1867 г. она была преобразована в дуалистическую монархию - Австро-Венгрию. В 1918 г. с распадом империи провозглашена Австрийская Республика. С 1995 г. Австрия - член ЕС.

Государственное устройство

По форме государственно-территориального устройства Австрия федерация, в состав которой входят 9 земель.

Основной законодательный акт страны - Конституция 1920 г.; в 1929 г. она подверглась значительным изменениям и с этого времени называется "Федеральный

конституционный закон 1920 г. в редакции 1929 г.". Ее действие было прекращено в 1934 г. с установлением в стране фашистского режима и восстановлено в 1945 г. 1 мая 1945 г. Конституция вновь вступила в силу.

По форме правления Австрия - парламентская республика. Политический режим - демократический.

Законодательная власть федерации осуществляется двухпалатным Федеральным собранием. Главная палата - Национальный совет (Национальрат) избирается в соответствии с принципом пропорционального представительства на основе равного, прямого избирательного права путем тайного голосования. Палата состоит из 183 членов, срок ее полномочий - 4 года. Ежегодно проводится очередная сессия Национального совета. По инициативе Президента, требованию федерального правительства или одной из палат может быть созвана внеочередная сессия. Решения Национального совета принимаются простым большинством голосов в присутствии не менее 1/3 членов. Заседания, как правило, проводятся открыто.

Вторая палата - Федеральный совет (Бундесрат), в составе которого 63 человека, - орган представительства земель. Каждая земля выдвигает число депутатов, пропорциональное числу граждан земли. Члены Федерального совета избираются ландтагами на срок своих полномочий. Председательствуют в Федеральном совете по очереди представители земель, которые меняются каждые полгода. Председатель созывает Федеральный совет на заседания, как правило, открытые.

Наиболее важные вопросы палаты обсуждают вместе. Такое мероприятие получило название Бундесферзаммлунг.

Правом законодательной инициативы обладают члены Национального совета, члены Федерального правительства. Кроме того, на рассмотрение Национального совета должно быть передано любое предложение, посланное 100 тыс. избирателей (так называемая народная инициатива). Законопроект сначала проходит через Национальный совет, а затем передается на рассмотрение Федерального совета. Федеральный совет либо одобряет его, либо обоснованно возражает. Возражение передается Национальному совету в течение 8 недель. Если он, получив возражение, вновь проголосует в присутствии 1/2 своих членов за первоначальный проект, закон считается принятым. Кроме того, Федеральный совет не может возражать против решений Национального совета относительно своего регламента, роспуска, а также ряда вопросов финансового характера. Все федеральные законы должны быть скреплены подписью Президента. По Конституции возможен еще один способ принятия законов - проведение референдума. В этом случае законопроект становится законом, если за него выскажется большинство граждан, участвующих в голосовании.

Главой государства является Президент. Он избирается на основе всеобщего, прямого и равного избирательного права. Срок полномочий - 6 лет. Конституция предусматривает, что повторное избрание на этот пост допускается только один раз. В полномочия Президента входят созыв очередных и внеочередных сессий парламента, его роспуск; он назначает государственных служащих, присваивает профессиональные звания, предоставляет исключительные льготы, надбавки и пенсии, имеет право помилования и может смягчать наказания, представляет Австрию в отношениях с другими государствами, принимает послов. Однако свои функции Президент осуществляет на основе предложений правительства, и все его решения должны быть подписаны федеральным канцлером или соответствующим федеральным министром. За свою деятельность Президент отвечает перед Федеральным собранием.

Высшее управление страной возложено на Федеральное правительство. Оно состоит из канцлера - главы правительства, вице-канцлера и других министров, число которых непостоянно. Канцлер назначается Федеральным президентом, остальные министры - Президентом по совету канцлера. На эти посты выдвигаются только лица, обладающие правом быть избранными в Национальный совет. Хотя члены правительства не могут быть членами Национального совета, они вправе присутствовать на его заседаниях, на заседаниях другой палаты и комитетов любой из палат. Члены правительства отвечают за свою деятельность перед Национальным советом. В случае выражения палатой вотума недоверия правительству (его членам) оно прекращает свои полномочия. Кроме того, в случаях, предусмотренных законом, Президент может

распустить правительство или отстранить от должности отдельных его членов.

Каждая из федеральных земель имеет свою конституцию, парламент (ландтаг), правительство. Федеральная Конституция регулирует разделение компетенции между федерацией и землями, причем явно в пользу федеральных властей, которым предоставляются весьма обширные полномочия (компетенция властей земель достаточно узка).

Правовая система

Общая характеристика

Австрия принадлежит к романо-германской правовой семье. Основы современной системы права Австрии заложены в XVIII в., в период императрицы Марии Терезии, когда вместо партикулярного права отдельных областей, входивших в Австрийскую империю, и самостоятельной юрисдикции феодальных правителей стало формироваться единое законодательство и централизованная система судов. С 1753 г. началась подготовка проекта гражданского кодекса, основанного на принципах римского права, но учитывающего и доктрину естественного права. Работа над этим проектом продолжалась с перерывами в течение нескольких десятилетий и была завершена принятием в 1811 г. Общего гражданского уложения. Это один из важнейших документов в истории буржуазного гражданского права: в нем были систематизированы и тщательным образом разработаны такие важнейшие институты, как правовое положение физических и юридических лиц, собственность, договоры, обязательства, ответственность, наследование, а также вопросы семейного права и др.

Общее гражданское уложение повлияло на развитие законодательства в странах, ранее входивших в состав Австрийской империи, и в других государствах (Венгрии, Румынии, Югославии, Греции, Швейцарии).

В 1803 г. в Австрии был издан первый буржуазный Уголовный кодекс, распространенный в новой редакции 1852 г. на все земли в составе Австрийской империи (в самой Австрии сохранял силу до 1974 г.).

В 1849 г. в ходе буржуазной революции была принята первая в истории страны Конституция, однако в результате поражения революции правовая система Австрии еще несколько десятилетий сохраняла некоторые элементы феодального наследия. После распада Австро-Венгерской империи в 1918 г. была принята Конституция 1920 г., ставшая важной вехой в истории мирового конституционализма. В частности, она впервые в мире учредила Конституционный суд и объявила международное право составной частью национальной правовой системы. Австрия стала федеративной республикой. В 1995 г. страна вступила в Европейский Союз.

В настоящее время основным источником права в Австрии являются законодательные и другие нормативные акты. Как указывалось выше, в Австрии существует "некодифицированная Конституция", состоящая не только из ряда конституционных законов, но и многочисленных конституционных норм, включенных в обычные законы. По подсчетам австрийских юристов, Конституция Австрии на конец 1990 г. состояла из более чем 500 различных элементов, включая международные акты. Так, силой норм конституционного права в стране наделена Европейская конвенция по правам человека 1950 г.

Решающая роль в правовом регулировании принадлежит в Австрии федеральному законодательству. Вопросы гражданского и уголовного права, судоустройства и судебного процесса разрешаются исключительно федеральными законами. Согласно Конституционному закону 1920 г. (ст.12) к ведению федерации относится установление общих принципов законодательства, а к ведению земель - издание конкретизирующих законов по таким вопросам, как социальное обеспечение, публичные учреждения по внесудебному посредничеству при конфликтах, земельная реформа, трудовое право. Федерация и земли могут заключать между собой соглашения по вопросам своей компетенции, которые также рассматриваются как источник права.

Важным источником права являются решения Конституционного суда Австрии, принимаемые в порядке конституционного контроля, которые фактически носят

нормативный характер.

Научные исследования в области права ведутся на факультетах права и государственных (политических) наук университетов Вены, Граца и Инсбрука.

Гражданское и смежные с ним отрасли права

В качестве основного источника гражданского права в Австрии продолжает действовать Общее гражданское уложение 1811 г. с весьма значительными изменениями, которые вносились в него неоднократно. С началом Первой мировой войны оно было дополнено так называемыми рабочими новеллами (1914, 1915 и 1916 гг.), что приблизило это законодательство к Германскому гражданскому уложению 1896 г., вступившему в силу с 1900 г. Была произведена "коммерциализация" гражданского права, отразившая стремление приспособить Общее гражданское уложение к новым потребностям промышленности и финансов.

Основные коррективы были внесены в Уложение после краха нацистского режима: заново изложены разделы об усыновлении (1960 г.), приняты Закон о новой регламентации правового положения внебрачного ребенка 1970 г., уравнявший его в правах с законнорожденными детьми, Закон о новой регламентации отношений между родителями и детьми 1977 г., направленный на улучшение правового статуса детей в семье, и другие акты.

Важными дополнениями к Общему гражданскому уложению служат также отдельные нормативные акты - законы об аренде (1929), о земельной собственности (1955), о праве собственности на жилище (1975 и 1978) и особенно Закон о защите потребителя (1979), который существенно расширил права граждан, защищая их интересы от недобросовестных предпринимателей и коммерсантов. Дальнейшим развитием этого направления в австрийском законодательстве стало принятие Закона об ответственности за недоброкачественную продукцию 1988 г., в соответствии с которым производитель продукции или ее импортер обязан возместить ущерб, причиненный жизни, здоровью или имуществу граждан.

Как основной источник торгового права в стране используется Германское торговое уложение 1897 г., введенное в действие в 1938 г. в качестве австрийского Торгового кодекса. Важную роль в регулировании хозяйственных отношений играют законодательные акты последних десятилетий: законы о векселях (1955), о страховании (1958), о картелях (1959), об акциях (1965).

Сохраняет свою силу принятый в 1895 г. Гражданский процессуальный кодекс, неоднократно подвергавшийся изменениям.

Трудовые отношения в Австрии регулируются комплексом нормативных актов, а также заключаемыми между представителями работников и предпринимателями коллективными договорами, порядок и условия заключения которых, в свою очередь, подробно регламентируются законодательством. Среди наиболее важных актов в этой области - Закон о трудовых отношениях 1974 г. и Закон о коллективных трудовых договорах 1974 г. (с поправками 1976 г. и последующих лет). На австрийских предприятиях действуют производственные советы с участием представителей рабочих. Законодательство последних десятилетий поощряет занятость и мобильность рабочей силы.

В Австрии сложилась развитая система социального обеспечения, финансируемая за счет взносов предпринимателей и работников, а также из бюджетных средств. Она предусматривает выплату пенсий по старости и инвалидности, пособий по безработице и болезни, содействует росту рождаемости путем выплат так называемых семейных надбавок к зарплате и т.п.

С 1984 г. в перечень основных конституционных прав граждан Австрии вошла охрана окружающей среды. Ответственность за нарушение правил охраны окружающей среды регулируется либо на федеральном (использование вод, лесов, земель) уровне, либо на уровне отдельных земель. Единого нормативного акта в данной сфере пока нет.

Уголовное право и процесс

В истории уголовного законодательства Австрии заметное место занимает Уголовный кодекс 1768 г., получивший название "Терезиана" в честь австрийской императрицы. В нем было подытожено предшествующее развитие феодального уголовного права, заметно сказывалось влияние религии. На протяжении последующих десятилетий в Австрийской империи проводились неоднократные реформы уголовного законодательства, то усиливавшие, то смягчавшие ответственность за преступления.

В 1803 г. был издан Уголовный кодекс, который стал основой австрийского законодательства в этой области, а после его реформы в 1852 г. распространен на всю территорию империи. После распада Австро-Венгрии этот Кодекс был оставлен в силе не только собственно Австрией, но и некоторыми вновь образованными государствами. По своему духу и содержанию УК 1803 г. и с самого начала, и в редакции 1852 г. был выражением идей классической школы буржуазного уголовного права. В дальнейшем он не раз подвергался реформам, дополнялся и изменялся. В 1867 г. были отменены телесные наказания, выставление у позорного столба, заключение в кандалы, лишение гражданских прав.

С 1945 г. началась подготовка полной реформы австрийского уголовного законодательства, которая завершилась принятием в 1974 г. нового Уголовного кодекса (вступил в силу с 1 января 1975 г.). УК 1974 г. наглядное выражение либеральных и социал-демократических концепций в современном западном уголовном праве. Из него исключены те деяния, которые не представляют существенной опасности для интересов государства, общества или отдельных граждан, значительно снижены санкции за многие преступления, заменено штрафом краткосрочное лишение свободы и т.п. В Кодекс вошли многие, однако далеко не все уголовно-правовые нормы. Источниками австрийского уголовного права, помимо УК 1974 г., по-прежнему остаются многочисленные законы, содержащие уголовно-правовые предписания (например, федеральные законы: "Об отправлении правосудия по делам несовершеннолетних и молодежи" (1988 г.), "О наркотических средствах, психотропных веществах и прекурсорах" (1997 г.), "О борьбе с порнографией" (1950 г.) и др.).

Впервые смертная казнь в Австрии была отменена в 1919 г., но затем восстановлена в 1933 г. После войны смертная казнь за общеуголовные преступления отменена в 1950 г., а за все преступления - в 1968 г. Последнее исполнение смертного приговора имело место в 1950 г.

Вопросы уголовного процесса в Австрии первоначально регулировались в УК 1803 г., но были исключены из его текста в редакции 1852 г., после чего был принят отдельный Уголовно-процессуальный кодекс. Революционные события 1848-1849 гг. принесли крупные изменения в области уголовного судопроизводства. Главные из них - введение суда присяжных и реформа уголовного процесса. В период 1850-х гг. был упразднен институт присяжных заседателей и принят Уголовно-процессуальный кодекс 1853 г., который во многих отношениях являлся шагом назад - к 1803 г. Улучшение наступило только с принятием декабрьской Конституции (1869 г.), когда в Австрии был восстановлен институт присяжных заседателей и издан новый Уголовно-процессуальный кодекс (1873 г.), содержащий ряд прогрессивных принципов. Исключительно архаичным было уголовное судопроизводство в военных судах, сохранившееся вплоть до 1912 г. без изменений со времени правления Марии Терезии.

В 1975 г. в ходе общей реформы уголовного законодательства был принят новый Уголовно-процессуальный кодекс. В нем провозглашена задача установления в ходе судебного разбирательства материальной истины, а также принципы законности, непосредственности, гласности, свободной оценки доказательств и т.п.

В настоящее время в Австрии не существует суда присяжных. Дела о преступлениях средней тяжести рассматриваются коллегией из двух профессиональных судей и двух заседателей (суд шеффенов). При рассмотрении дел о тяжких преступлениях в состав коллегии входят 8 непрофессионалов.

Судебная система. Органы контроля

В Австрии в соответствии с Конституцией страны имеется три высших судебных

органа - Конституционный суд, Административный суд и Верховный суд.

Конституционный суд рассматривает споры между отдельными землями, входящими в состав Австрийской Республики, и их конфликты с федеральными властями, споры о компетенции между судами и административными органами, а также жалобы по вопросам соответствия изданных законов Конституции, законности принятых постановлений и т.п. Конституционный суд состоит из председателя, его заместителя, 12 членов и 6 их заместителей. Они назначаются из судей других судов, высших чиновников и университетских профессоров, сохраняющих при этом назначении свои должности. Дела слушаются им либо в полном составе, либо в коллегиях из 9 или 5 судей.

Административный суд рассматривает жалобы на решения органов управления, на злоупотребления властью, причинившие ущерб гражданину, и по другим вопросам. Суд принимает жалобы лишь после того, как заявителем исчерпаны все возможности обжалования в административные органы. Члены Административного суда назначаются из судей (не менее 1/3 состава) и опытных гражданских служащих, обязательно представляющих различные земли Австрии. Дела рассматриваются, как правило, в коллегиях из 5 судей, иногда - из 3 либо 9.

Верховный суд возглавляет систему общих судов. Он является высшей инстанцией по гражданским и уголовным делам, рассматривает кассационные жалобы, в частности, на приговоры суда шеффенов. Заседания Верховного суда обычно проводятся в составе 5 ("сенат"), иногда 3 ("тройной сенат") или 11 ("усиленный сенат") судей либо в полном составе.

В качестве "суда второй инстанции" (это название закреплено в УПК) выступает высший суд земли. Такие суды имеются в четырех городах Вене, Граце, Линце и Инсбруке (один суд на 2-3земли). Они рассматривают жалобы на приговоры и решения нижестоящих судов и обычно заседают в составе сената из 3 профессиональных судей.

В качестве "судов первой инстанции" выступают суды земли или округа (таких судов 17). В их компетенцию входит рассмотрение по первой инстанции уголовных дел о преступлениях, которые наказываются лишением свободы на срок свыше 6 месяцев, а также гражданских дел. Несмотря на свое название, эти суды разбирают и жалобы на приговоры и решения нижестоящих участковых судов. Уголовные дела по первой инстанции в этом случае рассматривает единоличный судья, если наказание не превышает 3 лет лишения свободы. В противном случае дело слушается судом шеффенов в составе 2 профессиональных судей и 2 заседателей (шеффенов). Для рассмотрения дело наиболее серьезных преступлениях, в частности когда обвиняемому грозит пожизненное или длительное тюремное заключение, при судах земли созывается суд, состоящий из 3 профессиональных судей и 8 присяжных заседателей. В компетенцию судов первой инстанции входят гражданские дела с суммой иска свыше 30 тыс. шиллингов, а также некоторые категории дел неимущественного характера. В зависимости от суммы иска или других обстоятельств они рассматриваются судьями единолично либо в составе сената из 3 судей. В Вене действует единственный на всю Австрию Торговый суд, где рассматриваются споры хозяйственного характера, в частности все дела, связанные с банкротствами.

Низшее звено судебной системы Австрии составляют около 200 участковых судов. В каждом из них единоличный судья рассматривает дела о малозначительных уголовных преступлениях и гражданские дела в пределах своей компетенции (в том числе об опеке, усыновлении, споры об аренде и др.).

В Австрии имеются также специализированные суды, не входящие в общую систему. Это прежде всего суды по трудовым делам, которые должны разрешать конфликты между предпринимателями и работниками с участием их представителей (Закон об этих судах был принят в 1946 г.), а также третейские суды по вопросам социального страхования, разбирающие конфликты в этой области в соответствии с Общим законом о социальном страховании 1955 г. В Вене функционирует Патентный суд, принимающий решения по ходатайствам о признании патентов недействительными. Он состоит из профессиональных юристов и специалистов в различных областях техники.

Судьи назначаются либо Президентом Республики (3 высших судебных органов), либо правительством по представлению Министерства юстиции и судов. Конституция гарантирует судьям несменяемость и запрещает переводить судей на другую должность

без их согласия.

Прокуратура подчинена Министерству юстиции. Прокуроры поддерживают обвинение по уголовным делам и выступают в "государственных интересах" по другим делам в судах первой инстанции (при необходимости они могут выступать в участковых судах). Главные прокуроры выполняют соответствующие функции при судах второй инстанции, а генеральный прокурор, возглавляющий систему австрийской прокуратуры, - при Верховном суде. Все нижестоящие прокуроры подчиняются вышестоящим и обязаны выполнять их указания.

Расследование уголовных дел проводится полицией под наблюдением прокуратуры. Однако на обыск помещения или арест подозреваемого полиция должна в течение 48 часов получить санкцию соответствующего суда. Расследование дел о наиболее серьезных преступлениях поручается следственному судье (эти функции выполняет один или несколько судей в каждом суде первой инстанции).

Выступают в суде как защитники по уголовным делам (представители сторон по гражданским делам), как правило, только лица, включенные в список адвокатов. Такой список составляется в каждом суде второй инстанции и подлежит ежегодному обновлению. Обвиняемому, не имеющему средств нанять адвоката, суд может назначить бесплатного защитника.

Роль омбудсмана в Австрии выполняет Коллегия народной правозащиты, которой посвящен Седьмой раздел Конституции. Три члена Коллегии избираются Национальным советом (нижней палатой парламента) с учетом принципа партийного представительства на 6-летний срок с правом на одно переизбрание. О своей деятельности Коллегия обязана ежегодно докладывать Национальному совету.

Высшим органом финансового контроля является Счетная палата, непосредственно подчиненная Национальному совету. Согласно Конституции (ст.121) Счетная палата осуществляет проверку финансовой деятельности Федерации, земель, союзов общин, общин и иных установленных законом субъектов права. Она составляет отчет об итогах выполнения бюджета Федерации и представляет его Национальному совету. Председатель и вице-председатель избираются Национальным советом. Чиновники Палаты назначаются Федеральным президентом по представлению председателя Палаты.

Литература

Австрийская Республика. Конституция и законодательные акты. М., 1985.

Уголовный кодекс Австрии. Пер. с нем. М., 2001.

Азербайджан
Азербайджанская Республика

Государственное устройство
Правовая система
Общая характеристика
Гражданское и смежные с ним отрасли права
Уголовное право и процесс
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство в восточной части Закавказья.

Территория - 86,6 тыс. кв. км. Столица - г.Баку.

Население - 7,13 млн. чел. (1990 г.), 82,7% - азербайджанцы, живут также русские, лезгины, армяне, аварцы, татары, евреи и др.

Официальный язык - азербайджанский.

Религия - 94% населения составляют мусульмане.*(7)

Азербайджан имеет древнюю и богатую историю. На протяжении веков сюда вторгались арабы, турки-сельджуки, монголы. С конца XVI в. борьба за влияние в Закавказье велась между Ираном и Турцией. В результате русско-иранских войн 1805-1813 гг. и 1826-1828 гг. большая часть нынешнего Азербайджана вошла в состав

Российского государства. В ноябре 1917 г. установлена советская власть. 28 мая 1918 г. провозглашена Азербайджанская Демократическая Республика. 28 апреля 1920 г. в Азербайджане восстановлена советская власть. 30 декабря 1922 г. Азербайджан вошел в СССР, сначала в составе Закавказской СФСР, а после ее упразднения - как союзная республика (Азербайджанская ССР). 30 августа 1991 г. Верховный Совет страны принял Декларацию о восстановлении государственной независимости на основе Акта 1918 г.

Государственное устройство

Азербайджан - унитарное государство; делится на 61 административно-территориальный район. В его состав входит Нахичеванская Автономная Республика.

Действующая Конституция принята 12 ноября 1995 г. Она провозглашает Азербайджан демократической, правовой, светской республикой. Форма правления - президентская республика восточного типа. Политический режим умеренно авторитарный.

Законодательную власть в Азербайджане осуществляет постоянно действующий однопалатный парламент - Милли Меджлис, который состоит из 125 депутатов. Депутаты Милли Меджлиса избираются на основе мажоритарной и пропорциональной избирательных систем и всеобщих, равных и прямых выборов. Срок полномочий - 5 лет.

Милли Меджлис по вопросам, относящимся к его ведению, принимает конституционные законы, законы и постановления. В его законах и постановлениях не могут содержаться конкретные поручения органам исполнительной власти и судам.

Конституция дает исчерпывающий перечень вопросов, по которым Милли Меджлис устанавливает общие правила (пользование правами и свободами человека и гражданина, закрепленными в Конституции, государственные гарантии этих прав и свобод; выборы; референдум; судебное устройство и статус судей; прокуратура; адвокатура и нотариат и др.). При этом законы по вопросам президентских и парламентских выборов, а также референдума принимаются большинством в 83, по остальным же вопросам большинством в 63 голоса.

Законы представляются Президенту на подпись в течение 14 дней, а если законопроект объявлен срочным - в течение 24 часов со дня его принятия. Президент Республики подписывает законы в течение 56 дней со дня их представления. Если закон вызывает возражения Президента, то он может возвратить его в Милли Меджлис. Конституционные законы, не подписанные Президентом, не вступают в силу. Если Милли Меджлис вновь примет большинством в 95 голосов законы, принятые ранее большинством в 83 голоса, и большинством в 83 голоса законы, принятые большинством в 63 голоса, то они вступают в силу после повторного голосования.

Помимо законодательных полномочий Милли Меджлис по представлению Президента дает согласие назначить на должность: Премьер-министра; судей Конституционного суда, Верховного суда и Экономического суда; генерального прокурора, членов Правления Национального банка; кроме того, он дает согласие на отстранение от должности судей и генерального прокурора.

В компетенцию Милли Меджлиса входит также отстранение от должности в порядке импичмента Президента Азербайджанской Республики по представлению Конституционного суда, решение вопроса о доверии Кабинету министров; назначение референдума; создание Аудиторской палаты.

Главой государства и исполнительной власти является Президент Азербайджанской Республики, избираемый на 5-летний срок путем всеобщих, прямых и равных выборов. Никто не может быть избран Президентом Республики повторно свыше двух раз. Согласно Конституции Президент представляет государство внутри страны и во внешних сношениях, воплощает единство народа Азербайджана и обеспечивает преемственность Азербайджанской государственности. Он является гарантом независимости и территориальной целостности страны, соблюдения международных договоров Азербайджанской Республики.

Президент Азербайджана обладает всеми обычными полномочиями главы государства, включая право назначать выборы в парламент, подписывать и обнародовать законы, применять право отлагательного вето (по конституционным

законам - абсолютного), объявлять чрезвычайное и военное положение; право помилования и т.д.

Как руководитель исполнительной власти, Президент с согласия Милли Меджлиса назначает и освобождает от должности Премьер-министра, членов Кабинета министров; в необходимых случаях председательствует на заседаниях Кабинета министров; принимает решение о его отставке; создает центральные и местные органы исполнительной власти в пределах расходов, предусмотренных для исполнительной власти государственным бюджетом; отменяет постановления и распоряжения Кабинета министров Азербайджанской Республики и Кабинета министров Нахичеванской Автономной Республики, акты центральных и местных органов исполнительной власти; представляет на утверждение Милли Меджлиса государственный бюджет; утверждает государственные экономические и социальные программы.

Помимо этого Президент вносит представления в Милли Меджлис о назначении на должность судей Конституционного суда, Верховного суда и Экономического суда; назначает на должность судей других судов Республики; с согласия Милли Меджлиса назначает на должность и освобождает от должности генерального прокурора Азербайджанской Республики; вносит представления в Милли Меджлис Азербайджанской Республики о назначении и освобождении от должности членов Правления Национального банка.

При установлении общих правил Президент принимает указы, а по другим вопросам - распоряжения.

Президент создает Кабинет министров, являющийся высшим органом исполнительной власти. Кабинет министров подчиняется Президенту и ему подотчетен.

В состав Кабинета входят Премьер-министр, его заместители, министры и руководители других центральных органов исполнительной власти. Премьер-министр назначается Президентом с согласия Милли Меджлиса.

При установлении общих правил Кабинет министров принимает постановления, по другим вопросам - распоряжения.

Законодательную власть в Нахичеванской Автономной Республике осуществляет Али Меджлис, исполнительную - Кабинет министров, судебную - суды Республики. Высшим должностным лицом Нахичеванской Автономной Республики является председатель Али Меджлиса.

Правовая система

Общая характеристика

Правовая система Азербайджана принадлежит к романо-германской семье с элементами прежнего социалистического права.

К моменту вхождения в состав Российской империи в Азербайджане, как и во всех мусульманских государствах, действовали традиционные источники шариата. Кроме того, местные правители издавали свои законы - фирманы. Сохранялось и обычное право. Судебные функции в основном осуществляли духовные лица - кадии. В дореволюционный период изменениям подверглись главным образом отрасли публичного права; в сфере частного, особенно семейно-брачного, права продолжали действовать традиционные мусульманские и обычно-правовые нормы.

После установления советской власти в Азербайджане произошла полная замена правовой системы путем рецепции социалистического права РСФСР. Тем не менее в 1920-е гг. в Республике сохранялись некоторые правовые особенности. В 1923 г. принят собственный ГК, куда были включены разделы о брачном, семейном и опекунском праве (составлявшие в других советских республиках отдельный кодекс). В уголовном законодательстве был закреплен ряд специфических составов преступлений, обусловленных пережитками патриархальных и феодальных обычаев (в 1927 г. установлена наказуемость обручения не достигших брачного возраста, а также воспрепятствования женщинам посещать школы, клубы и другие культурно-просветительные учреждения, в 1929 г. - наказуемость приема и уплаты выкупа за невесту, ответственность за воспрепятствование разведенному супругу вступать в новый

брак). В 1960-е гг. в Азербайджане (как и в других субъектах Союза ССР) развернулась вторая кодификация права, в ходе которой были приняты УК, УПК, ГК, ГПК и некоторые другие кодексы, почти не отличавшиеся от соответствующих кодексов РСФСР.

С начала 1990-х гг. правовая система Азербайджана переживает коренную трансформацию. Общие направления реформ такие же, как и на всем постсоциалистическом пространстве: идеологический и политический плюрализм, социально ориентированная рыночная экономика, расширение прав и свобод личности и укрепление их гарантий. Одновременно правовая система Азербайджана стала приобретать индивидуальность, хотя ее базовые принципы, структура и юридическая техника по - прежнему сходны с принятыми в других государствах - участниках СНГ. Это позволяет отнести Азербайджан к "евразийской" группе романо-германской правовой семьи, сформировавшейся на основе сравнительно однородного правового пространства Содружества.

По темпам правовых преобразований Азербайджан на протяжении 1990-х гг. заметно отставал от большинства других бывших союзных республик СССР. К началу 1999 г. здесь были приняты лишь отдельные, преимущественно второстепенные, кодексы: Земельный (1991), Воздушный (1994), Водный (1997), Лесной (1997), Таможенный (1997). Однако уже к середине 2000 г. в стране была завершена кодификация практически всех основных отраслей права. В 1999 г. приняты новые Земельный, Трудовой, Семейный, Гражданский, Гражданский процессуальный и Уголовный кодексы, в 2000 г. Уголовно-процессуальный, Налоговый и Кодекс об административных проступках.

Основным источником права являются законодательные и иные нормативные акты. Согласно Конституции Азербайджана 1995 г. (ст.148) система законодательства состоит из следующих нормативно-правовых актов: 1) Конституции; 2) актов, принятых референдумом; 3) законов; 4) указов; 5) постановлений Кабинета министров Азербайджанской Республики; 6) нормативных актов центральных органов исполнительной власти. Международные договоры, стороной которых является Азербайджанская Республика, - неотъемлемая часть системы законодательства страны. В Нахичеванской Автономной Республике юридической силой обладают также Конституция и законы этой Республики, постановления ее Кабинета министров. Система законодательства Нахичеванской Автономной Республики должна соответствовать системе законодательства Азербайджана. В пределах своих полномочий местные органы исполнительной власти могут принимать акты нормативного характера, не противоречащие актам, входящим в систему законодательства.

В правовой системе Азербайджана наряду с обычными выделяются конституционные законы, которые дополняют Конституцию. Они принимаются большинством в 95 голосов членов парламента.

Гражданское и смежные с ним отрасли права

В советский период гражданское право Азербайджана не имело существенных отличий от гражданского права других союзных республик. В 1964 г. принят ГК Азербайджанской ССР, почти идентичный ГК РСФСР 1964 г. 27декабря 1999 г. был принят новый ГК Азербайджана, который вступил в силу с 1 сентября 2000 г.

Представляя собой совершенно самостоятельный акт правотворчества, Кодекс 1999 г. во многих отношениях сближается с Модельным Гражданским кодексом, утвержденным Межпарламентской ассамблеей государств участников СНГ. Прежде всего, это касается общей структуры, стилистики и предмета регулирования. Как и большинство новых гражданских кодексов на пространстве СНГ, ГК Азербайджана не предусматривает деления частноправовых отношений на гражданские и торговые. В нем содержатся достаточно подробные положения, касающиеся коммерческих организаций и хозяйственных обязательств. Соответственно, не предусматривается принятие отдельного Торгового кодекса.

Несмотря на то что во многих отношениях ГК Азербайджана базируется на общих для гражданских кодексов других государств СНГ принципах, он также отражает сильное концептуальное влияние центрально-европейских кодексов, особенно Германского

гражданского уложения 1896 г. (в подготовке азербайджанского ГК принимали участие германские специалисты). В частности, в самостоятельные виды (институты) вещного права выделены владение, право соведства, сервитут, узуфрукт, залог и ипотека, что не характерно для гражданского права большинства стран СНГ. В то же время в разделе "Вещное право" ГК Азербайджана нет понятия права хозяйственного ведения и права оперативного управления.

По своей структуре ГК Азербайджана делится на две части (Общую и Специальную), 10 разделов, 74 главы и 1325 статей. Раздел первый посвящен вступительным положениям, второй - лицам, третий - вещным правам, четвертый - сделкам, пятый - срокам, шестой - общей части обязательственного права, седьмой - обязательствам из договоров, восьмой - обязательствам, вытекающим из закона, девятый - деликтным обязательствам, десятый - наследственному праву.

Помимо ГК, регулирование новых гражданских отношений осуществляется отдельными законами: "О собственности в Азербайджанской Республике" от 9 ноября 1991 г., "Об аренде" от 30 апреля 1992 г., "О страховании" от 5 января 1993 г., "О залоге" от 15 июля 1994 г. (заменен новым законом от 3 июля 1998 г.), "Об авторском праве и смежных правах" от 5 июня 1996 г., "О патенте" от 25 июля 1997 г. и др.

Брачно-семейные отношения в Азербайджане регулируются Семейным кодексом, принятым 28 декабря 1999 г.

Основы новых экономических отношений установлены в Конституции, согласно которой в Азербайджанской Республике собственность неприкосновенна и охраняется государством (ст.13). Ни один ее вид не обладает преимуществом. Право собственности, в том числе право частной собственности, охраняется законом (ст.29). Азербайджанское государство на основе рыночных отношений создает условия для развития экономики, гарантирует свободу предпринимательства, не допускает монополизма и недобросовестной конкуренции (п.II ст.15).

В 1990-е гг. в Азербайджане принято обширное законодательство, создающее правовую базу для предпринимательской деятельности, в том числе законы: "О ценных бумагах и фондовых биржах" от 24 ноября 1992 г.; "О предпринимательской деятельности" от 15 декабря 1992 г.; "О товарной бирже" от 25 мая 1994 г.; "О предприятиях" от 1 июля 1994 г.; "Об акционерном обществе" от 12 июля 1994 г.; "О лизинге" от 29 ноября 1994 г.; "О банках и банковской деятельности в Азербайджанской Республике" от 14 июня 1996 г.; "О несостоятельности и банкротстве" от 13 июня 1997 г.; "О рекламе" от 3 октября 1997 г.; "О ценных бумагах" от 14 июля 1998 г.; "О товарных знаках и географических указателях" от 12 августа 1998 г.; "О предприятиях с ограниченной ответственностью" от 29 декабря 1998 г.

Государственное регулирование новых экономических процессов осуществляется законами "О защите иностранных инвестиций" от 15 января 1992 г.; "Об антимонопольной деятельности" от 4 марта 1993 г.; "Об инвестиционной деятельности" от 13 января 1995 г., "О финансово-промышленных группах" от 23 апреля 1996 г.; "О естественных монополиях" от 15 декабря 1998 г. и др.

Как и в других бывших социалистических государствах, важнейшей составной частью экономических реформ является приватизация, правовую основу которой составляет Закон "О приватизации государственной собственности в Азербайджанской Республике" от 7 января 1993 г.

Большое внимание уделяется в Азербайджане преобразованию аграрных отношений. За годы реформ принято уже два Земельных кодекса (от 9 ноября 1991 г. и от 25 июня 1999 г.). Принят революционный по своей сути закон, предусматривающий переход земли в собственность граждан с правом передачи, продажи другим лицам. В настоящее время в Азербайджане признаются государственная, частная и коллективная формы земельной собственности. В качестве земельного собственника выступают: государство в лице Азербайджанской Республики, граждане, колхозы, коллективы других сельскохозяйственных кооперативов и акционерных обществ.

Важнейшими актами аграрного законодательства являются законы "О крестьянском (фермерском) хозяйстве" от 8 апреля 1992 г., "О реформе совхозов и колхозов" от 18 февраля 1995 г., "Об основах аграрной реформы" от 18 февраля 1995 г., "О земельной реформе" от 16 июля 1996 г., "О кооперации" от 7 февраля 1996 г., "Об аренде земли" от

11 декабря 1998 г., "О рынке земли" от 7 мая 1999 г.

Азербайджан одним из первых в СНГ завершил обновление трудового законодательства в соответствии с новыми, рыночными отношениями. Основным источником этой отрасли права является Трудовой кодекс от 1 июля 1999 г.; действует также целый ряд ранее принятых законов: "Об охране труда" от 29 сентября 1992 г., "О профессиональных союзах" от 24 февраля 1994 г., "Об отпусках" от 19 июля 1994 г., "О разрешении индивидуальных трудовых споров" от 13 февраля 1996 г., "Об индивидуальных трудовых договорах (контрактах)" от 21 мая 1996 г., "О коллективных договорах и соглашениях" от 24 мая 1996 г., "О разрешении коллективных трудовых споров" от 15 мая 1998 г. Новое трудовое законодательство основывается на социал-демократических принципах и в целом соответствует стандартам МОТ.

Наиболее важные трудовые права закреплены в Конституции (ст.35-37). В частности, ст.35 "Право на труд" гарантирует право свободно выбирать себе на основе своей способности к труду вид деятельности, профессию, занятие и место работы, запрещает принуждение к труду, закрепляет принцип свободы заключения трудовых договоров, право трудиться в безопасных и здоровых условиях, получать вознаграждение за свой труд без какой-либо дискриминации не меньше минимального размера заработной платы, установленного государством. Безработные имеют право на получение социального пособия от государства. Согласно ст.36 Конституции каждый обладает правом бастовать самостоятельно или совместно с другими. Право на забастовку может быть ограничено только в случаях, предусмотренных законом. Запрещено бастовать военнослужащим и гражданским лицам, служащим в вооруженных силах и других вооруженных формированиях Азербайджанской Республики. Статья 37 гарантирует право на отдых (на 8-часовой рабочий день), ст.38 - право на социальное обеспечение.

В последние годы в Азербайджане уделяется все больше внимания правовой охране природы. В частности, приняты законы "Об охране окружающей среды" от 8 июня 1999 г., "О животном мире" от 4 июня 1999 г., "Об экологической безопасности" от 8 июня 1999 г. Основными источниками природоресурсного права (помимо Земельного кодекса) являются Водный кодекс от 26 декабря 1997 г., Лесной кодекс от 30 декабря 1997 г., Закон "О недрах" от 13 февраля 1998 г.

Уголовное право и процесс

Основным источником уголовного права Азербайджана является Уголовный кодекс от 30 декабря 1999 г., сменивший многократно изменявшийся и дополнявшийся УК Азербайджанской ССР 1960 г. Новый Кодекс подготовлен на основе модельного уголовного кодекса для государств участников СНГ, одобренного постановлением Межпарламентской ассамблеи государств участников СНГ от 13 мая 1995 г. В силу этого он весьма близок по своему содержанию к УК РФ и нередко даже совпадает с ним текстуально. Оба кодекса также примерно совпадают по объему и структуре: УК 1999 г. состоит из 12 разделов, 35 глав и 353 статей.

Так же как и в России, УК АР является единственным уголовным законом, действующим на территории Азербайджана. Новые законы, предусматривающие уголовную ответственность, подлежат применению только после включения в указанный Кодекс.

Видами наказания по УК Азербайджана являются: штраф; лишение права управлять транспортным средством; лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью; общественные работы; лишение специального, воинского или почетного звания и государственных наград; исправительные работы; ограничение по военной службе; конфискация имущества; принудительное выдворение за пределы Азербайджанской Республики; ограничение свободы; содержание в дисциплинарной воинской части; лишение свободы на определенный срок; пожизненное лишение свободы. Смертная казнь как вид наказания была полностью отменена Законом от 10 февраля 1998 г.

В отличие от УК РФ Особенная часть УК АР открывается главой "Преступления против мира и безопасности человечества". Сюда включены такие неизвестные УК РФ составы, как подстрекательство к геноциду (ст.104), уничтожение населения (ст.105),

рабство (ст.106), депортация и принудительное переселение населения (ст.107), половое насилие (ст.108), преследование (ст.109), лишение свободы в нарушение норм международного права (ст.112), применение пыток (ст.113). Закрепление этих специфических норм в УК АР связано с вооруженным конфликтом из-за Нагорного Карабаха. Далее помещена глава о военных преступлениях и только после нее идет раздел "Преступления против личности". За исключением вышеназванных, почти все составы Особенной части УК АР аналогичны российским.

Уголовный процесс основывается на новом УПК, утвержденном Законом "Об утверждении, вступлении в силу Уголовно-процессуального кодекса Азербайджанской Республики и связанных с этим вопросах правового регулирования" от 14 июля 2000 г. Он сменил прежний УПК Азербайджанской ССР 1960 г. Однако реформа уголовного процесса в Азербайджане, как и в большинстве других государств на территории бывшего СССР, началась значительно раньше. С 1990 г. в Республике стали приниматься меры по приведению уголовно-процессуального законодательства в соответствие с международными актами о правах человека.

Ряд важных демократических уголовно-процессуальных принципов и норм закреплен в новом Основном Законе Республики. Они включают право на получение квалифицированной правовой помощи, в том числе право пользоваться помощью защитника с момента задержания, ареста, предъявления обвинения (ст.61), презумпцию невиновности (ст.63), запрет использования доказательств, добытых с нарушением закона (ст.63), запрет повторного осуждения за одно и то же преступление (ст.64), право обращаться по поводу пересмотра приговора вышестоящим судом (ст.65), право не свидетельствовать против себя, жены (мужа), детей, родителей, брата, сестры и других близких родственников (ст.66), право на возмещение государством ущерба, нанесенного в результате незаконных действий или бездействия государственных органов либо их должностных лиц (ст.68). Судопроизводство осуществляется на основе принципа состязательности (п.VII ст.127). Новаторским для государств СНГ шагом стало принятие Закона "О государственной защите лиц - участников уголовного процесса" от 11 декабря 1998 г.

В соответствии с УПК 2000 г. все меры процессуального принуждения в отношении подозреваемого и обвиняемого находятся под контролем суда и осуществляются исключительно на основании его решения. Каждое задержанное лицо должно быть в течение 48 часов доставлено к судье и имеет право на судебное разбирательство или на освобождение до суда; в ходе судебного разбирательства судья решает вопрос о законности его задержания и выносит постановление о его освобождении, если задержание незаконно.

Судебная система. Органы контроля

Основы судебной системы закреплены в Главе VII Конституции Азербайджана и более подробно - в Законе "О судах и судьях" от 10 июня 1997 г. Судебную власть в Республике осуществляют только суды: Конституционный суд, Верховный суд, Экономический суд, общие и специальные суды. Применение не предусмотренных законом правовых средств в целях изменения полномочий судов и создания чрезвычайных судов запрещается (ст.125 Конституции). В осуществлении правосудия, за исключением конституционного судопроизводства, участвуют прокуратура и защита.

Закон "О судах и судьях" установил в Азербайджане следующую систему судов: районные (городские) суды; Суд Азербайджанской Республики по делам о тяжких преступлениях; военные суды; Военный суд Азербайджанской Республики по делам о тяжких преступлениях; местные экономические суды; Экономический суд Азербайджанской Республики по спорам, вытекающим из международных договоров; Верховный суд Нахичеванской Автономной Республики; Апелляционный суд Азербайджанской Республики; Экономический суд Азербайджанской Республики.

Районные (городские) суды являются судами первой инстанции. Функционируя в пределах районов и городов, они обладают юрисдикцией в сфере гражданских, уголовных дел, а также дел, возникающих при административных правонарушениях. Согласно Конституции судьи районных и городских судов назначаются Президентом

Республики.

Впервые учрежден Суд Азербайджанской Республики по делам о тяжких преступлениях. Этот орган со специальной юрисдикцией должен обеспечить наиболее квалифицированное рассмотрение в первой инстанции тяжких уголовных преступлений. Судебная компетенция этого суда распространяется на всю территорию страны, за исключением Нахичеванской Автономной Республики. Примечательно, что в его составе может быть создан суд присяжных.

Военные суды рассматривают в первой инстанции уголовные дела, связанные с воинскими преступлениями и преступлениями, совершенными военнослужащими вооруженных сил Республики.

Особым звеном судебной системы является Военный суд Азербайджанской Республики по делам о тяжких преступлениях, юрисдикция которого распространяется на все воинские части, расквартированные в военных гарнизонах вооруженных сил Республики. В его составе также может быть создан суд присяжных.

Местные экономические суды призваны осуществлять правосудие в первой инстанции при разрешении экономических споров. Они организуются в административно-территориальных образованиях и в свободных экономических зонах.

По Закону "О судах и судьях" впервые предусмотрено создание Экономического суда Республики по спорам, вытекающим из международных договоров.

Верховный суд Нахичеванской Автономной Республики, являясь ее высшей судебной инстанцией, осуществляет правосудие и надзор над общими судами и рассматривает дела в первой и апелляционной инстанциях. В его структуре: Президиум Верховного суда Республики, апелляционная коллегия по гражданским делам, апелляционная коллегия по уголовным делам и делам об административных правонарушениях, коллегия первой инстанции по делам о тяжких преступлениях.

Апелляционный суд Азербайджанской Республики рассматривает отнесенные к его полномочиям гражданские и уголовные дела, а также дела об административных правонарушениях на всей территории страны; имеет Президиум, коллегии по гражданским, уголовным делам, делам об административных правонарушениях, по делам военных судов.

Верховный суд Азербайджанской Республики является высшим судебным органом по гражданским, уголовным, административным и другим делам, отнесенным к производству общих и специализированных судов; как кассационная инстанция он осуществляет надзор за работой общих и специализированных судов в процессуальном порядке; дает разъяснения по вопросам, касающимся практики судов. Верховный суд состоит из Пленума и кассационных коллегий по гражданским делам, по делам об экономических спорах, по уголовным делам и делам об административных правонарушениях, по делам военных судов. Судьи Верховного суда назначаются Милли Меджлисом по представлению Президента.

Экономический суд Азербайджанской Республики является вышестоящим судебным органом по рассмотрению экономических споров. В качестве апелляционной инстанции он осуществляет надзор над деятельностью соответствующих специализированных судов. Юрисдикция Экономического суда распространяется на всю территорию страны.

Прокуратура Азербайджанской Республики осуществляет надзор за точным и единообразным исполнением и применением законов; в предусмотренных законом случаях возбуждает уголовные дела и ведет следствие; поддерживает государственное обвинение; возбуждает в суде иск; приносит протесты на решения суда. Прокуратура является единым централизованным органом, основанным на подчинении территориальных и специализированных прокуроров генеральному прокурору.

Заместители генерального прокурора, прокуроры, осуществляющие руководство специализированными республиканскими прокуратурами, прокурор Нахичеванской Автономной Республики назначаются на должность и освобождаются от должности Президентом по представлению генерального прокурора. Территориальные и специализированные прокуроры назначаются на должность и освобождаются от должности генеральным прокурором по согласованию с Президентом.

Судебным органом конституционного контроля в Азербайджане является Конституционный суд, призванный обеспечивать правовую охрану и верховенство

Конституции. Он состоит из 9 судей.

На основе запроса Президента, Милли Меджлиса, Кабинета министров, Верховного суда, прокуратуры, Али Меджлиса Нахичеванской Автономной Республики Конституционный суд решает следующие вопросы: 1) о соответствии законов, указов и распоряжений Президента, постановлений Милли Меджлиса, постановлений и распоряжений Кабинета министров, нормативно-правовых актов центральных органов исполнительной власти Конституции; 2)о соответствии указов Президента АР, постановлений Кабинета министров, нормативно-правовых актов центральных органов исполнительной власти законам; 3) о соответствии постановлений Кабинета министров и нормативно-правовых актов центральных органов исполнительной власти указам Президента; 4) о соответствии в предусмотренных в законе случаях решений Верховного суда Конституции и законам Азербайджана; 5) о соответствии актов муниципалитетов Конституции, законам, указам Президента, постановлениям Кабинета министров (в Нахичеванской Автономной Республике - также Конституции и законам этой Республики и постановлениям ее Кабинета министров); 6) о соответствии не вступивших в силу межгосударственных договоров Азербайджана Конституции; о соответствии межправительственных договоров Азербайджана его Конституции и законам; 7) о соответствии Конституции и других нормативно-правовых актов Нахичеванской Автономной Республики Конституции и законодательству Азербайджана.

Помимо оценки конституционности нормативно-правовых актов Конституционный суд рассматривает дела о запрещении политических партий и иных общественных объединений; о разрешении споров, связанных с разграничением полномочий между законодательной, исполнительной и судебной властями. Наконец, он дает толкование Конституции и законов на основе запросов Президента, Милли Меджлиса, Кабинета министров, Верховного суда, прокуратуры и Али Меджлиса Нахичеванской Автономной Республики.

Высшим органом финансового контроля в Азербайджане является Счетная палата (Закон "О Счетной палате" от 2 июля 1999 г.).

Литература

Уголовный кодекс Азербайджанской Республики / Пер. с азерб. Б.Э. Аббасова. СПб., 2001.

Албания
Республика Албания

Государственное устройство
Правовая система
Общая характеристика
Гражданское и смежные с ним отрасли права
Уголовное право и процесс
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство в Южной Европе, на Балканском полуострове.

Территория - 28,7 тыс. кв. км. Столица - г.Тирана.

Население - 3,4 млн. чел. (1997 г.), 95% - албанцы.

Официальный язык - албанский.

Религия - большинство верующих - мусульмане, около 30% христиане (православные и католики).

Независимость Албании провозглашена в 1912 г. после нескольких веков турецкого владычества. С 1944 по 1991 г. в стране существовал однопартийный коммунистический режим. С 1989 г. в Албании начался процесс коренных преобразований, который привел к разрушению существовавшей тоталитарной системы. Демократизация общественно-политической жизни сопровождалась обновлением государственно-правовых структур. Появилась легальная политическая оппозиция. В марте 1991 г. состоялись первые парламентские выборы на многопартийной основе.

Государственное устройство

Албания - унитарное государство, в административно-территориальном отношении разделена на 12 префектур и 36 округов.

До 1990-х гг. в Албании действовала социалистическая Конституция 1976 г. С началом демократических преобразований 29 апреля 1991 г. принята временная конституция страны - Закон об основных конституционных положениях. В 1993 г. он дополнен Хартией основных прав и свобод человека. 21 октября 1998 г. парламентом принята новая, демократическая Конституция Республики Албания, одобренная на референдуме 22 ноября 1998 г.

В соответствии с Конституцией по форме правления Албания является парламентской республикой. Политический режим - демократия в процессе становления.

Законодательная власть принадлежит Собранию (парламенту), которое состоит из 140 депутатов, избираемых путем всеобщих выборов сроком на 4 года. 100 депутатов избираются в одномандатных избирательных округах, 40 по партийным спискам.

Собрание принимает решения простым большинством присутствующих, за исключением случаев, когда Конституция предусматривает квалифицированное большинство. 3/5 всех членов Собрания принимаются законы: об организации и деятельности институтов, предусмотренных в Конституции; о гражданстве; о всеобщих и местных выборах, о референдумах; о чрезвычайном положении, о статусе публичных служащих, об амнистии, об административном делении Республики, а также все кодексы.

На принятые парламентом законы Президент может наложить вето, которое преодолевается большинством голосов всех членов Собрания.

Глава государства - Президент, избираемый Собранием на 5 лет 3/5 всех его членов. Одно и то же лицо не может быть Президентом более двух сроков. Президент гарантирует соблюдение Конституции и законов, уважение прав и свобод граждан. Он обнародует законы и обладает правом отлагательного вето. Президент назначает кандидата на пост Премьер-министра и принимает его отставку. По предложению Премьер-министра он назначает и освобождает министров (с последующим одобрением парламентом).

Президент распускает Собрание, если оно не в состоянии избрать Премьер-министра. В этом случае новые парламентские выборы должны быть проведены в течение 45 дней после роспуска.

Президент является верховным командующим вооруженных сил и председателем Совета обороны, может объявлять состояние войны и чрезвычайное положение с последующим утверждением этих решений парламентом.

В области внешних сношений Президент по согласованию с Премьер-министром подписывает международные соглашения, назначает и отзывает дипломатических представителей.

Высший исполнительный и распорядительный орган - Совет министров, который состоит из Премьер-министра, его заместителя и министров. Совет министров определяет основные направления общей государственной политики, а также осуществляет все государственные функции, которые не переданы другим органам государственной власти или местному самоуправлению.

Премьер-министр назначается Президентом по предложению партии (коалиции партий), которая имеет большинство мест в Собрании. Если Премьер-министр не одобрен Собранием, Президент назначает нового Премьер-министра в 10-дневный срок. Если и в этот раз он не одобрен, Собрание выбирает другого Премьер-министра в течение 10 дней. Если Собрание будет не в состоянии выбрать нового Премьер-министра, Президент его распускает.

Вновь назначенный Премьер-министр представляет Собранию в пределах 10 дней программу деятельности Совета министров и его персональный состав.

Министры правительства назначаются и увольняются Президентом по предложению Премьер-министра (с последующим утверждением парламентом).

Совет министров издает постановления и инструкции. В экстренных случаях он может издавать нормативные акты, имеющие силу закона. Эти нормативные акты

должны быть немедленно представлены Собранию, которое созывается в 5-дневный срок, и теряют силу, если не будут одобрены Собранием в пределах 45 дней.

Совет министров несет политическую ответственность перед парламентом, который может вынести правительству вотум недоверия. Вопрос о доверии вправе поставить и сам Совет министров. Если в течение 15 дней после вынесения вотума недоверия или отказа в вотуме доверия Собрание не изберет нового Премьер-министра, Президент его распускает.

Правовая система

Общая характеристика

Правовая система Албании с середины 1990-х гг. входит в романо-германскую правовую семью.

С XV по начало XX в. Албания находилась под турецким владычеством. В конце XIX в. на ее территорию было распространено действие Маджаллы (мусульманского Гражданского кодекса Османской империи 1876 г.). В горной местности почти исключительно действовало обычное право. Еще в начале XX в. кровная месть в некоторых горных районах страны приводила к гибели до 40% мужского населения.

В XX в. албанское право трижды подвергалось коренной ломке.

После получения независимости в 1912 г. Албания провела собственную кодификацию частного права. Под сильным влиянием итальянского законодательства были составлены и приняты Гражданский (1928) и Торговый (1932) кодексы, что означало переход к романо-германской правовой системе. Оба акта сохраняли силу до 1945 г.

После прихода к власти коммунистов в 1944 г. был издан Закон от 17 мая 1945 г. относительно законодательства буржуазно-феодальной Албании. В этом Законе и Декрете о его толковании устанавливалось, что законодательство, действовавшее до 7 апреля 1939 г., является антинародным и подлежит замене новым. Отдельные законы могли применяться впредь до издания новых, однако при условии, что они не противоречат новым законодательным актам и социалистическому правосознанию. В 1945-1950-х гг. в Албании была создана новая система по советскому образцу.

После падения коммунистического режима в 1990 г. почти все законодательство в стране было пересмотрено, на этот раз в соответствии с принципами западной демократии, прав человека и свободной рыночной экономики. В результате масштабных правовых реформ Албания к середине 1990-х гг. перешла из социалистической правовой семьи в романо-германскую (континентальную).

В настоящее время в албанской правовой системе существует следующая иерархия нормативных актов: Конституция; законы, принятые парламентом; декреты Президента нормативного характера, одобренные парламентом; постановления и распоряжения Совета министров; приказы, инструкции и другие подзаконные акты министров; решения и приказы префектов; решения и приказы окружных советов округов, муниципалитетов и общин; решения и приказы председателей муниципалитетов и общин.

Основные научно-правовые исследования и подготовка юридических кадров осуществляются на факультете права в Университете Тираны.

Албания - страна со все еще низкой правовой культурой; в городах процветает коррупция, в горной местности сохраняются пережитки старых родоплеменных обычаев. Одна из главных проблем правовой системы состоит также в том, что юридическое образование многих судей и следователей сводится лишь к законченным в 1993 г. 6-месячным "специальным курсам".

Гражданское и смежные с ним отрасли права

После прихода к власти коммунистов в 1944 г. в Албании все старое гражданское законодательство было заменено на социалистическое по советскому образцу.

Вся иностранная собственность была конфискована; с 1946 г. фактически установлена государственная монополия внешней торговли. Аграрная реформа 1945 г. ликвидировала феодальные отношения в деревне; землю распределили между

безземельными и малоземельными крестьянами. В дальнейшем были национализированы предприятия, банки, оптовая торговля, средства транспорта и связи.

Социалистический Гражданский кодекс вводился в действие постепенно (по мере принятия отдельных его разделов) с мая 1953 г. по ноябрь 1956 г. В 1958 г. принят Закон о гражданском процессе, в 1965 г. Семейный кодекс, в 1966 г. - Трудовой закон, Закон о государственном социальном обеспечении, Закон о государственных предприятиях.

После демократической революции 1990 г. албанское гражданское право подверглось коренным преобразованиям. Было легализовано частное предпринимательство, уравнены все формы собственности; сейчас страна открыта для иностранного капитала. В апреле 1991 г. принят Закон о возвращении собственности прежним владельцам.

В 1991-1992 гг. были также изданы законы по авторским правам, банковскому делу и иностранному инвестированию, управлению государственными предприятиями, а также изменены законы о налогах. 2 ноября 1993 г. был принят Закон об иностранных инвестициях, заменивший августовский Закон 1991 г. Он призван устранить барьеры на пути инвестиций, одновременно ликвидируя существовавшие ранее сложные разрешительные процедуры. Облегчается перевод прибыли за границу, и иностранным инвесторам предоставляются те же права, что и албанцам (за исключением земельной собственности).

В 1994 г. были приняты новый Гражданский кодекс, первая часть Торгового кодекса и Закон о коммерческих компаниях.

Уголовное право и процесс

В послевоенный период албанское уголовное и уголовно-процессуальное право развивалось под непосредственным влиянием уголовно-правовых систем восточноевропейских стран, в частности бывшего СССР. Первый социалистический УК (только Общая часть) был принят в 1948, второй - в 1952 г. Первый УПК - 1953 г. Новая кодификация была проведена в конце 1970-х гг.

Уголовное право социалистической Албании отличалось суровостью. Все преступления против государства (за исключением возбуждения расовой и национальной вражды или розни) были наказуемы смертной казнью. Это не только "террористические акты" и "саботаж", но и преступления, не связанные с насилием или пропагандой насилия, такие, как "бегство из государства и отказ вернуться на родину лица, направленного по службе, или лица, которому разрешено временно покинуть государство", а также "агитация и пропаганда против государства", когда они совершаются в военное время или влекут тяжкие последствия. На протяжении 1944-1989 гг. в стране в условиях тоталитарного сталинистского режима осуществлялись массовые репрессии против "антинародных элементов".

В период демократических реформ 1990-х гг. в УК и УПК внесены значительные изменения. Среди наиболее важных - создание новой системы защиты (1990), увеличение роли прокуроров в расследовании нарушений (1991), создание следственной (уголовной) полиции (1992), закрепление возможности выпуска на поруки (1990), установление ответственности за коррупцию (1991), за производство и торговлю наркотиками (1993).

Определенные изменения претерпела система уголовных наказаний, из числа которых в 1993 г. исключены исправительные работы. В то же время в отличие от многих восточноевропейских стран Албания сохранила смертную казнь.

В 1995 г. парламент принял новый УК Албании (вступил в силу с 1 июня 1995 г.). УК подразделяет все уголовно наказуемые проступки на преступления и нарушения. В качестве основных видов наказания предусмотрены штраф и заключение, в том числе пожизненное. В целом УК носит вполне современный и демократический характер, основывается на международных правовых стандартах и европейском опыте уголовно-правового регулирования. В декабре 1999 г. Конституционный суд единогласно признал смертную казнь неконституционной. Наряду с УК действует Военно-уголовный кодекс.

Уголовный процесс в Албании все еще сохраняет многие советские черты. Расследование большинства уголовных преступлений находится в компетенции

прокуроров. Ряд мелких преступлений преследуются в порядке частного обвинения.

Принятый в 1995 г. новый УПК расширил права задержанных и арестованных. Задержанные лица должны быть немедленно информированы о сущности обвинения и своих правах. Если лицо задержано полицией, об этом немедленно уведомляется прокурор. В пределах 48 часов с момента ареста или задержания суд должен, в присутствии прокурора, подозреваемого и адвоката подозреваемого, решить вопрос о применении меры пресечения. В качестве меры пресечения могут быть назначены залог или домашний арест, если суд полагает, что обвиняемый может не явиться на слушание дела, и предварительное заключение, если есть основания полагать, что обвиняемый покинет страну или будет представлять на свободе непосредственную угрозу для общества.

Судебная система. Органы контроля

Нынешняя судебная система Албании сложилась в результате реформ 1990-х гг.; ее основы были заложены в 1992 г., когда были учреждены Верховный совет правосудия, Конституционный суд и Кассационный суд (по Конституции 1998 г. именуется Высоким судом).

Система обычных судов в Албании включает: 36 окружных судов, которые являются судами первой инстанции; военный суд; два апелляционных суда (один для гражданских и уголовных дел и один для военных дел); Высокий суд, который имеет три палаты (по гражданским, уголовным и военным делам). Закон об основных конституционных положениях запрещает учреждение чрезвычайных судов.

Верховный совет правосудия (ВСП) - единственный орган, который определяет назначение, замену и дисциплинарную ответственность судей и генерального прокурора. ВСП состоит из Президента Республики, председателя Высокого суда, министра юстиции, 3 членов, избранных Собранием, и 9 судей всех уровней, которые избраны Национальной судебной конференцией. Срок их полномочий - 5 лет (без права непосредственного переизбрания). Председателем ВСП по должности является Президент Республики.

Судьи Высокого суда назначаются Президентом с согласия парламента. Председатель и вице-председатель этого суда назначаются на 9-летний срок без права нового назначения. Другие судьи назначаются Президентом Республики по предложению ВСП на неопределенный срок.

Обычно окружной суд заседает в составе одного профессионального и двух непрофессиональных судей. Дела о преступлениях, наказуемых менее чем двухлетним заключением, суд разбирает в составе одного судьи. Апелляционные суды и Кассационный суд рассматривают все дела коллегией из 3профессиональных судей.

Как и в других бывших социалистических странах, судья играет активную роль в судебном разбирательстве, задавая вопросы, участвуя в сборе доказательств и выступая с инициативой проведения судебных экспертиз.

Конституционный суд в Албании наделен высшей властью по охране Конституции. Он состоит из 9 членов, назначаемых Президентом с согласия парламента. Каждые 3 года проводится ротация 1/3 членов. Суд дает толкование конституционных положений, рассматривает конституционность законов и международных соглашений (до ратификации), решает споры о компетенции между исполнительной, законодательной и судебной властями, а также между местными властями и правительством; рассматривает конституционные жалобы граждан, чьи основные права были нарушены; решает вопросы о конституционности партий и других политических и общественных организаций и может запрещать их деятельность; дает заключения относительно законности президентских и парламентских выборов; объявляет результаты референдумов; исследует уголовное обвинение, выдвинутое Президентом.

Если Конституционный суд решает, что закон или другой правовой акт нарушает Конституцию или (в случае подзаконных актов) закон, он может приостановить действие закона (другого акта) или аннулировать его.

Уголовное преследование в Албании осуществляется Генеральной прокуратурой, которая функционирует в рамках судебной власти как единый централизованный орган.

Генеральный прокурор и его заместители назначаются Президентом Республики с согласия Собрания.

В августе 1994 г. в Албании вступили в силу два закона, регулирующих частную юридическую и нотариальную практику.

По мнению зарубежных наблюдателей, судебная власть в Албании еще далека от провозглашенных демократических принципов. Нормальному осуществлению правосудия препятствуют политическое давление, патронаж, коррупция, острейшая нехватка квалифицированных кадров и скудное финансирование. Ко всему этому в январе-июне 1997 г. правоохранительная система страны была почти полностью разрушена в результате вспыхнувшего в стране мятежа и разгула анархии. Половина судов была сожжена вместе со всеми архивами.

Высшим органом экономического и финансового контроля в Албании является институт, именуемый "Высокий государственный контроль", подчиняющийся только Конституции и законам. Глава Высокого государственного контроля назначается и освобождается от должности Собранием по предложению Президента. Срок его полномочий - 7лет с правом переизбрания.

Специальным органом контроля за соблюдением прав и свобод человека в Албании является Адвокат Народа (аналог омбудсмана), который избирается 3/5 всех членов Собрания на 5-летний срок с правом переизбрания.

Литература

Blagojevic B.T. Albania // International Encyclopedia of Comparative Law. Vol.1. 1972. P.A7-16.

Алжир
Алжирская Народная Демократическая Республика

Государственное устройство
Правовая система
Общая характеристика
Гражданское и смежные с ним отрасли права
Уголовное право и процесс
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство в Северной Африке.

Территория - 2382 тыс. кв. км. Столица - г.Алжир.

Население - 30,77 млн. чел. (1999 г.), 80% - арабы, около 20% берберы.

Официальный язык - арабский.

Государственная религия - ислам, подавляющее большинство населения мусульмане-сунниты.

Алжир - унитарное государство. Административно-территориальное деление - 48 вилай (провинций).

На протяжении своей истории Алжир находился под господством Карфагена, Рима, вандалов, Византии. В VII в. захвачен арабами. В начале XVI в. вошел в состав Османской империи. С 1830 по 1962 г. был колонией Франции. Национально-освободительная война, начатая 1 ноября 1954 г., завершилась провозглашением независимости Алжира в июле 1962 г.

Государственное устройство

Действует Конституция 1989 г. в редакции 1996 г. (третья по счету с 1963 г.).

Политическая система Алжира находится в процессе трансформации от однопартийного режима социалистической ориентации к многопартийной демократии, сочетающей ценности ислама и западного конституционализма. До 1989 г. единственной легальной партией в стране был созданный в 1954 г. Фронт национального освобождения (ФНО). После принятия в июле 1989 г. Закона о политических ассоциациях началась

активная легализация партий различной ориентации. В январе 1991 г. состоялись первые в истории страны выборы в Парламент на многопартийной основе, на которых наибольшего успеха добились радикальные исламисты. Чтобы предотвратить полную исламизацию страны, военные совершили государственный переворот. Новое правительство аннулировало результаты выборов, запретило в 1992 г. главную организацию фундаменталистов - Исламский фронт спасения и ввело чрезвычайное положение. В ответ исламисты перешли к массовому террору против властей и партизанской войне. До 1997 г. страна существовала без парламента (часть его функций выполнял назначаемый орган).

В ноябре 1996 г. в ходе национального референдума в действующую Конституцию внесены изменения: расширены права главы государства (принятие законов между сессиями Парламента и в период чрезвычайного положения, утверждение финансовых законов и др.), создана вторая палата законодательного органа - Совет нации, запрещено формирование партий на религиозной, языковой, расовой, половой, корпоративной или региональной основе. В результате окончательно утвердилась такая форма правления, как суперпрезидентская республика. В июне 1997 г. состоялись всеобщие прямые выборы в нижнюю палату Парламента, в декабре того же года сформирована верхняя палата.

Законодательная власть в Алжирской Народной Демократической Республике (АНДР) согласно Конституции (ст.98) осуществляется Парламентом, состоящим из двух палат - Национального народного собрания и Совета нации. Конституция характеризует его не как высший орган государственной власти, а в качестве органа, осуществляющего только законодательную деятельность. В целом алжирский Парламент занимает подчиненное место в системе органов власти.

Национальное народное собрание (нижняя палата) состоит из 380 депутатов, избираемых всеобщими прямыми выборами на 5 лет. Совет нации (верхняя палата) включает 144 члена, срок полномочий которых - 6 лет, при этом каждые 3 года обновляется половина состава. 2/3 членов Совета нации избираются путем непрямых и тайных выборов из членов народных собраний коммун и областей (вилай), 1/3 назначается главой государства из "видных деятелей науки, искусства, экономической и социальной сферы". Президент имеет право роспуска нижней палаты.

В соответствии с французской концепцией "рационализированного парламентаризма" Конституция закрепляет перечень вопросов, по которым Парламент осуществляет законодательство. Это относится к таким вопросам, как основные права, свободы и обязанности граждан, включая вопросы гражданства, семейного законодательства, основ судебной системы, уголовного и уголовно-процессуального законодательства, гражданского и торгового права, административно-территориального деления страны, бюджетно-финансового законодательства; законодательства в области здравоохранения, социальной защиты населения, защиты культурно-исторических ценностей и т.п. По ряду вопросов (выборы, партии, судоустройство и др.) Конституция предусматривает принятие органических законов.

Правом законодательной инициативы обладают депутаты и глава Правительства. Любой закон должен быть обсужден последовательно в нижней и верхней палатах. Принятие обычного закона требует простого, а органического - абсолютного большинства голосов депутатов нижней палаты. Ни один закон не может быть принят без одобрения его большинством в 3/4 Совета. Президент вправе в течение 30 дней вернуть законопроект для повторного рассмотрения в Парламент; в этом случае он должен быть утвержден 2/3 депутатов нижней палаты.

Важным полномочием Парламента является контроль за деятельностью Правительства. Национальное народное собрание может большинством в 2/3 депутатов принять резолюцию его порицания.

Глава государства и исполнительной власти - Президент Республики, избираемый непосредственно гражданами сроком на 5 лет. Он может быть переизбран только однажды.

Президенту принадлежит ведущее место в политической системе страны. Согласно Конституции (ст.70) он воплощает единство нации, является гарантом Конституции, представляет государство в пределах страны и за рубежом и осуществляет "высшую власть в пределах, установленных Конституцией". Президент определяет в соответствии

с Конституцией общую политику нации, как внутреннюю, так и внешнюю, руководит ею и осуществляет ее; может обращаться к народу посредством референдума по любому вопросу, имеющему национальное значение; возглавляет Совет министров; подписывает президентские декреты; заключает международные договоры; назначает и отзывает послов Республики в другие государства.

В сфере исполнительной власти Президент назначает главу Правительства и прекращает его полномочия; назначает на должности членов Совета министров и Генерального секретаря Правительства, управляющего Банком Алжира и др.; председательствует в Совете министров. Президент может назначить Вице-президента и передать ему часть своих полномочий. Кроме того, Президенту принадлежат полномочия по назначению судей, руководителей органов безопасности и органов местного самоуправления.

Президент является верховным главнокомандующим всех вооруженных сил Республики и одновременно занимает пост министра обороны. Он также возглавляет Высший совет безопасности. На его заседании, после консультаций с председателями обеих палат Парламента, Президент объявляет чрезвычайное или осадное положение на определенный срок.

Большими полномочиями Президент наделен в области законотворчества. Во время каникул Национального народного собрания или в период между сессиями Парламента Президент может прибегать к законодательной деятельности путем издания ордонансов.

Исполнительную власть под руководством Президента осуществляет Правительство. Совет министров состоит из Премьер-министра и министров, назначаемых и смещаемых Президентом. Президент председательствует в Совете министров, причем это полномочие не может быть им передано Премьер-министру, пост которого носит административный, а не политический характер.

Глава Правительства в соответствии с Конституцией представляет Президенту кандидатуры для назначения членов Правительства, распределяет обязанности между членами Правительства, председательствует на заседаниях Правительства, заботится об исполнении законов и других нормативных актов, осуществляет контроль за деятельностью всего государственного аппарата, подписывает принимаемые Правительством исполнительные декреты.

Правительство разрабатывает собственную программу деятельности, которая должна быть одобрена Национальным народным собранием. Правительство отвечает перед Национальным народным собранием и Президентом страны. Оно может быть отправлено в отставку как Президентом единолично, так и Парламентом, но окончательное решение об отставке принимает только Президент.

Правовая система

Общая характеристика

Правовая система Алжира носит смешанный характер, большинство отраслей законодательства основаны на французской правовой традиции, а вопросы личного статуса (брак, семья, наследование) и некоторые другие регулируются мусульманским правом.

До 1830 г. в Алжире применялось только мусульманское право. Французское законодательство было как бы наложено на существовавшую правовую систему, в одних вопросах заменив мусульманское право, а в других действуя параллельно с ним как персональное право европейцев. Уже в 1834 г. в Алжире были приняты Гражданский и Торговый кодексы по французскому образцу.

После получения Алжиром независимости в 1962 г. французское право, за некоторыми изъятиями, оставалось в силе. Специальным законом от 31 декабря 1962 г. была предусмотрена возможность использования в Республике законодательства колониального периода, за исключением актов, противоречивших суверенитету алжирского народа и имевших колониальный и дискриминационный характер. В некоторых гражданско-правовых вопросах сохранялся дуализм французского и мусульманского права, что создавало большие проблемы для правоприменения.

Сильнейшее влияние на развитие алжирской правовой системы оказали социалистические идеи, причем как в арабо-мусульманской, так и советской трактовке. Первая Конституция Алжира, принятая в 1963 г., закрепила победу сторонников курса на социалистическую ориентацию и провозгласила существование в стране однопартийной системы. Единственной политической партией был объявлен ФНО, которому Конституция предоставила право определять всю национальную политику и даже осуществлять прямой контроль за деятельностью Правительства. На тех же принципах была построена Конституция 1976 г.

Помимо государственного права политика социалистической ориентации проявилась в сфере экономического, социального и трудового законодательства. В частности, весьма оригинальный характер носили эксперименты по созданию самоуправляющихся предприятий в промышленности и сельском хозяйстве (в 1971 г. принята Хартия социалистического управления предприятиями).

В 1960-1970-е гг. в Алжире проведена большая работа по принятию национального законодательства, постепенно заменившего старые французские кодексы. В 1966 г. приняты новые УК, УПК и ГПК, в 1975 г. - новый ГК и новая редакция УК. С июля 1975 г. в Алжире официально запрещено применение колониальных законов. Новое алжирское законодательство по-прежнему основывалось (в "классических" отраслях) на французских кодексах, значительно измененных в соответствии с социалистическими правовыми концепциями, в том числе заимствованными у СССР. В области семьи, брака и других вопросах личного статуса прочные позиции сохранились за мусульманским правом. В 1984 г. был принят Кодекс о семье, основанный на исламских принципах.

В конце 1980-х гг. в развитии правовой системы Алжира наметился новый коренной поворот, связанный с отказом от прежних установок в пользу идеологического и политического плюрализма. В Конституции 1989 г. в отличие от предыдущей (1976 г.) отсутствуют положения о социалистическом выборе, руководящей роли партии (ФНО), примате государственной собственности над частной. В первые в истории страны предусмотрен принцип разделения властей, закреплена многопартийная система. Одновременно наметился отказ от жесткого хозяйственного планирования и искусственного ограничения частного капитала. Все это означало восстановление в правовой системе Алжира фундаментальных принципов, характерных для романо-германской правовой семьи. При этом новое конституционное и иное законодательство Алжира в значительной мере воспроизводит французские модели, что свидетельствует о сохранении тесных связей между двумя правовыми системами.

Тем не менее процесс возвращения Алжира в лоно европейской правовой культуры имеет строго определенные рамки. Конституция запрещает "любую деятельность, противоречащую нормам исламской морали".

Основным источником права в АНДР являются законодательные и другие нормативные правовые акты. Иерархия актов включает Конституцию, органические законы, обычные законы Парламента, декреты Президента, исполнительные декреты Правительства, подзаконные акты других органов власти.

В Алжире существует институт чрезвычайного законодательства. Во время каникул Национального народного собрания или в период между сессиями Парламента Президент может издавать законы (ордонансы), которые должны быть представлены для утверждения обеими палатами Парламента на ближайшей сессии. Президент вправе издавать такие законы на заседаниях Совета министров в период чрезвычайного положения.

Согласно ст.132 Конституции ратифицированные Парламентом международные соглашения превосходят по юридической силе законы.

По вопросам личного статуса в качестве субсидиарного источника права применяются нормы шариата, к которым следует обращаться в случае "молчания" закона.

Гражданское и смежные с ним отрасли права

Частное право Алжира сохраняет смешанный характер; в нем тесно переплетаются

элементы романо-германской и мусульманской правовых культур.

До 1975 г. в Алжире действовал Французский гражданский кодекс 1804 г. В 1975 г. в стране принят собственный ГК, согласно которому все вопросы, относящиеся к наследованию и завещанию, регулируются по мусульманскому праву и изданным в соответствии с ним законам. Кроме того, в гражданском праве Алжира допускается субсидиарное применение норм мусульманского права в случаях, не урегулированных законом. Наконец, сам ГК закрепил в своих статьях ряд положений шариата: о злоупотреблении правом, непредвиденных обстоятельствах, аренде земли, переводе долга и др.

ГК Алжира состоит из 4 книг (1003 статьи). Книга первая (общие положения) освещает вопрос о действии закона во времени и пространстве, в ней говорится также о физических и юридических лицах. Книга вторая составляет основную часть Кодекса (ст.53-673), она посвящена обязательственному праву; книги третья и четвертая говорят о вещных правах. Характерная черта алжирского Кодекса состоит в том, что положения об обязательственном праве предшествуют основному институту гражданского права - праву собственности. Отличие алжирского Кодекса от ГК других арабских стран заключается в том, что в нем содержится раздел (хотя и краткий) о физических и юридических лицах. В главе о физических лицах говорится о приобретении правоспособности, о регистрации актов рождения и смерти, об имени и фамилии, об изменении имени, о родственных связях, о местожительстве, о дееспособности и т.д. Положение юридических лиц Кодекс регулирует еще более кратко - всего четырьмя статьями. Статья 49 содержит перечень таких лиц (государство, вилаи, коммуны, предприятия, некоторые учреждения, кооперативы, объединения лиц, признанных законом юридическими лицами).

Семейные отношения регулируются не ГК, а отдельным Кодексом о семье 1984 г., основанном на исламских нормах. Развод допускается по требованию любого из супругов. Помимо собственно семейных Кодекс 1984 г. регулирует отношения наследования, дарения, вакфы. В отношении последних действует также специальный закон.

Развитие экономического законодательства в Алжире на протяжении 1960-1970-х гг. протекало в рамках концепций социалистической ориентации. В независимом Алжире были национализированы природные ресурсы, промышленность, транспорт и банки. Главенствующие позиции в экономике занял госсектор (около 80% ВВП). Введено государственное планирование экономического развития. В то же время алжирское законодательство этого периода допускало и охраняло частную собственность, "если она способствует развитию страны и является общественно полезной" (ст.16 Конституции 1976 г.). В отношении частного сектора применялся Французский торговый кодекс. Частные инвестиции регулировались также Инвестиционным кодексом 1966 г.

В 1960-1970-е гг. были приняты многочисленные декреты и ордонансы, посвященные вопросам управления государственными предприятиями и производственного самоуправления трудящихся (в частности, Ордонанс АНДР 1971 г. о социалистическом управлении предприятиями).

С конца 1980-х гг. руководство Алжира приступило к переводу хозяйства на рельсы рыночной экономики. В рамках реформ расширяется самостоятельность государственных предприятий (Закон о государственных экономических предприятиях 1988 г.), предусматривается передача части из них в акционерную и частную собственность. Проводится в жизнь политика активного привлечения зарубежных капиталов. Сняты ограничения на иностранные инвестиции, включая вывоз прибыли, принято решение о допуске зарубежного капитала в нефтегазовую промышленность.

В результате проведения в 1988 г. аграрной реформы государственные хозяйства социалистического типа распущены; на их основе создано около 22 тыс. мелких кооперативов. Часть земель передана крестьянам-единоличникам.

Трудовое право после 1962 г. развивалось также под сильным влиянием социалистических концепций. В годы независимости проведены 3 серьезные реформы трудового законодательства. Первая - известные декреты о рабочем самоуправлении в марте 1963 г., создавшие сектор управляемых трудящимися предприятий и сельскохозяйственных поместий с демократическими принципами управления и оплаты

труда. Вторая крупная реформа в начале 1970-х гг. (период углубления и радикализации алжирской революции) выразилась во введении принципа "социалистического управления производством" - два ордонанса от 16 ноября 1971 г.: о социалистическом управлении предприятиями и о коллективных трудовых отношениях в частном секторе. Наконец, третья реформа носила комплексный характер: 5 ордонансов и 4 декрета от 29 апреля 1975 г. внесли изменения в регулирование рабочего времени, заработной платы, порядка рассмотрения трудовых конфликтов и др. В 1978 г. одобрен Закон о статусе трудящихся, который закрепил ряд принципов (например, "от каждого по способностям, каждому по труду") и детализировал как права трудящихся и профсоюзов, так и их обязанности в деле укрепления трудовой дисциплины, повышения производительности труда и эффективности производства.

Гражданский процесс в АНДР регулируется ГПК 1966 г., который ввел суммарный процесс по всем гражданским делам, установив при этом обязательную предварительную стадию примирения. Упрощение гражданского процесса в АНДР непосредственно связано с попыткой отойти от традиционного буржуазного принципа состязательности, согласно которому суд вправе выносить решение по делу только на основе материалов, представленных ему сторонами, а бремя доказывания полностью лежит на сторонах процесса. В Алжире судья из фактического арбитра превратился в активного участника процесса, наделенного большими полномочиями в области сбора и оценки доказательств как на стадии досудебной подготовки дела, так и в судебном заседании.

Уголовное право и процесс

До 1963 г. в Алжире действовал УК Франции 1810 г., который формально был утвержден в качестве алжирского Кодекса Ордонансом от 14 октября 1963 г. В настоящее время основным источником уголовного права Алжира является УК 1966 г. Он во многом сходен с УК Франции, но имеет и существенные отличия по содержанию и форме. Алжирский Уголовный кодекс сохраняет французскую трехчленную классификацию преступных деяний на преступления, проступки и нарушения. В то же время УК 1966 г. фактически делится на Общую и Особенную части (этого деления не было в УК Франции 1810 г.); положения Общей части изложены в нем с большей стройностью и последовательностью, нежели в бывшем французском УК. В частности, достоинством УК Алжира является то, что в Общей части рассматривается ряд институтов уголовного права (необходимая оборона, исполнение приказа и т.п.), которые в УК Франции 1810 г. были помещены среди статей Особенной части.

В УК 1966 г. использована общая теория социальной защиты, применены некоторые доктрины современной уголовной политики (например, меры безопасности, индивидуализация наказаний), которых не было в прежнем французском УК. В отличие от уголовного законодательства многих арабских стран УК 1966 г. практически не испытал влияния мусульманского права. Неоднократные попытки включить в него нормы мусульманско-правового характера пока не получили поддержки. Тем не менее УК 1966 г. неоднократно дополнялся и изменялся в целях "алжиризации".

Особенная часть УК Алжира состоит из третьей и четвертой книг. Третья книга посвящена определению ответственности за различные преступления и проступки: раздел 1 - преступления и проступки против публичных интересов; раздел 2 - преступления против частных интересов (этот раздел, в свою очередь, состоит из трех глав: преступления против личности, против семьи и нравственности, против собственности); раздел 3 преступления и проступки против самоуправляющихся предприятий. Четвертая книга предусматривает различные виды нарушений. В алжирском Кодексе усилена уголовная ответственность за преступления против народно-демократического государства, за посягательства на интересы национальной экономики; используется арабская трактовка отцеубийства, введен новый состав преступления о пособничестве при самоубийстве, имеется раздел о преступлениях против самоуправляющихся учреждений и предприятий.

По Уголовному кодексу смертная казнь предусматривается более чем за 30 преступлений. Это ряд преступлений против государственной безопасности, такие, как измена и шпионаж; хищения, причиняющие серьезный ущерб высшим интересам нации;

некоторые преступления против личности и имущества, например преднамеренное убийство; насилие при совершении другого преступления; вооруженный грабеж и поджог.

В соответствии с алжирским Кодексом военной юстиции смертная казнь предусмотрена также за различные воинские преступления и за преступления, совершенные военнослужащими в военное время.

Уголовный процесс в АНДР следует европейской континентальной модели и формально основывается на международно признанных принципах и стандартах.

Согласно Конституции (ст.48) в области уголовного расследования предварительное заключение находится под судебным контролем, задержание без санкции суда не может превышать 48 часов. Специальный антитеррористический закон 1992 г. допускает задержание (до предъявления обвинения) сроком до 12 дней. Система освобождения до суда под залог отсутствует, но задержанный может быть освобожден, если это не будет, по мнению суда, угрожать нормальному ходу судопроизводства.

Адвокаты имеют право доступа к своим клиентам в любое время при визуальном надзоре охраны. Обвиняемые могут представить свидетелей и доказательства. Судебные процессы публичны, обвиняемые имеют право апелляции. Алжирская ассоциация юристов обеспечивает юридическими услугами обвиняемых, не способных оплатить их за собственный счет.

В Алжире не существует суда присяжных. Серьезные уголовные дела рассматриваются в провинциальных судах коллегией из 3 профессиональных судей и 4 народных заседателей.

Негативное воздействие на соблюдение прав обвиняемых оказывает наличие в Алжире особых судов с упрощенными процедурами (суды государственной безопасности до 1989 г., антитеррористические суды с 1992 г.). В частности, в таких судах предусмотрено некоторое ограничение права на защиту.

Судебная система. Органы контроля

Согласно Конституции (ст.138) судебная власть независима. Правосудие осуществляется судьями, а также народными заседателями в предусмотренных законом случаях.

Новая редакция Конституции, принятая в 1996 г., предусмотрела иную организацию судебной системы Алжира, во многом скопированную с французской. В частности, предусмотрено создание Государственного совета для контроля за деятельностью администрации и Высшего государственного суда для рассмотрения актов, которые могут быть квалифицированы как измена со стороны Президента Республики, а также для рассмотрения преступлений, совершенных главой Правительства при выполнении им своих функций.

Систему общих судов возглавляет Верховный суд, который обеспечивает единообразное применение законов во всех частях страны. В его составе имеются специальные отделения для различных категорий дел (гражданских и коммерческих, социальных и трудовых, уголовных). Суд имеет апелляционную власть по решениям суда более низкого уровня. Верховный суд может проверять решения нижестоящих судов только по вопросам процедуры, но не по существу спора. Отмененные решения возвращаются в нижестоящие суды для пересмотра дела.

Среднее звено образуют провинциальные суды, рассматривающие апелляции на приговоры местных трибуналов, а также более серьезные уголовные дела по первой инстанции. Местные трибуналы, составляющие низовое звено судебной системы, рассматривают по первой инстанции гражданские споры и менее серьезные уголовные дела.

Военные суды рассматривают дела о преступлениях военнослужащих и преступлениях против национальной безопасности (шпионаж). Они состоят из трех гражданских судей и двух военных судей. Один из гражданских судей председательствует.

В декабре 1992 г. были учреждены специальные антитеррористические суды с гражданскими судьями, рассматривающие дела, непосредственно связанные с терроризмом.

В отличие от большинства арабских стран в Алжире отсутствуют специальные шариатские суды, которые были упразднены в 1963 г.; мусульманское право применяется местными трибуналами.

Государственный совет является высшим органом в системе административной юрисдикции.

Трибунал конфликтов разрешает споры о компетенции между Верховным судом и Государственным советом.

Судьи назначаются исполнительной ветвью власти и несут ответственность перед Высшим советом магистратуры (ВСМ) - специальным органом для управления судейским сообществом. ВСМ заседает под председательством Президента Республики. Он решает вопросы о назначении, перемещении и продвижении судьи по службе. ВСМ дает консультации по вопросам помилования, осуществляемого Президентом Республики.

Специальным органом конституционного контроля в Алжире является Конституционный совет (КС), модель которого также заимствована у Франции. Он состоит из 9 членов, 3 из которых (в том числе председатель) назначаются Президентом Республики, по два избираются Национальным народным собранием и Советом нации, по одному - Верховным судом и Государственным советом. Срок полномочий всех членов КС - 6 лет без права повторного назначения или избрания.

Помимо собственно контроля за конституционностью нормативных актов и международных соглашений КС проверяет законность референдума, президентских и парламентских выборов и объявляет их результаты. Если КС полагает, что норма законодательного или иного правового акта неконституционна, она теряет силу с момента принятия решения Советом. Признанное неконституционным соглашение не может быть ратифицировано.

Литература

Алжирская Народная Демократическая Республика. Конституция и законодательные акты. М., 1983.

Алжир: Справочник. М., 1997.

Ладыга Р.Г. История Алжира. XX век. М., 1999.

Сапронова М.А. Политика и конституционный процесс в Алжире (1989-1999). М., 1999.

Bedjaoui M. Algeria // International En-cyclopedia of Comparative Law. Vol.1. 1972. P.A17-28.

Ангола
Республика Ангола

Государственное устройство
Правовая система
Судебная система. Органы контроля

Государство в юго-западной части Африки.

Территория - 1247 тыс. кв. км. Столица - г.Луанда.

Население - 11,1 млн. чел. (1998 г.); различные народности банту.

Официальный язык - португальский.

Религия - более 50% населения - христиане (в основном католики), распространены также анимистские культы.

Захват Анголы португальскими колонизаторами начался в конце XV в. и завершился в конце XIX в. В 1975 г. провозглашена независимость. В том же году началась гражданская война между правительством и силами Национального союза за полное освобождение Анголы (УНИТА). С 1991 г. предпринимаются попытки мирного урегулирования конфликта.

Государственное устройство

Ангола - унитарное государство. В административном отношении делится на 18

провинций.

Действует Конституция 1975 г. в редакции 1992 г., официально именуемая "Конституционный закон". По форме правления Ангола полупрезидентская республика. Политический режим - переходный. В 1991 г. в стране введена многопартийная система.

Законодательная власть осуществляется Национальным собранием в составе 220 депутатов, избираемых прямым и тайным голосованием по системе пропорционального представительства сроком на 4 года. 130 депутатов избираются по общенациональному списку, 90 депутатов - по 5 от каждой из 18 провинций. Президент Республики может досрочно распустить Национальное собрание после консультации с Премьер-министром, председателем Национального собрания и Советом Республики.

Глава государства - Президент, избираемый прямым и тайным голосованием по мажоритарной системе на 5-летний период с правом переизбрания еще на 3 срока. Политическим консультативным органом Президента служит Совет Республики (по вопросам роспуска парламента, отставки Правительства, войны и мира и др.). В состав Совета Республики входят председатель Национального собрания; Премьер-министр; председатель Конституционного суда; генеральный прокурор; бывший Президент Республики; председатели парламентских партий, 10 других граждан, назначенных Президентом.

Исполнительная власть осуществляется Советом министров во главе с Премьер-министром. Последний назначается Президентом после заслушания мнения политических партий, представленных в Национальном собрании. По предложению Премьер-министра Президент назначает и освобождает от должности других членов Правительства. Совет министров заседает под председательством Президента либо, по поручению последнего, Премьер-министра. Правительство политически ответственно перед Президентом Республики и Национальным собранием. Если парламент выносит Правительству вотум осуждения или отказывает в вотуме доверия, оно уходит в отставку.

Правовая система

Правовая система Анголы входит в романо-германскую семью и основывается на правовых традициях бывшей метрополии - Португалии. Основные португальские кодексы (Гражданский, Торговый, Уголовный) до сих пор в силе. За пределами городов население продолжает во многих вопросах руководствоваться нормами обычного права.

С 1975 г. до начала 1990-х гг. руководство страны проводило курс социалистической ориентации на основе марксистско-ленинских принципов. Согласно действующей с 1992 г. редакции Конституции Ангола является "демократическим, правовым государством, основная цель которого построение свободного демократического общества на основе мира, справедливости и социального прогресса".

Экономическое законодательство Анголы отражает происходящие в стране идеологические изменения. В период курса социалистической ориентации были национализированы многие иностранные предприятия; земля и все другие природные ресурсы объявлены государственной собственностью, началось кооперирование в деревне путем создания крестьянских ассоциаций. Многие виды экономической деятельности были закрыты для частного сектора. Закон об иностранных инвестициях 1979 г. (Инвестиционный кодекс) запретил участие иностранного капитала в таких сферах, как оборона, финансово-кредитные учреждения, страхование.

С начала 1990-х гг. экономическая политика постепенно изменяется в сторону либерализации. Конституция (ст.10) провозглашает, что экономическая система должна основываться на сосуществовании разных форм собственности - публичной, частной, смешанной, кооперативной и семейной и все они пользуются равной правовой защитой. Природные ресурсы по-прежнему отнесены к государственной собственности, но земля теперь может передаваться физическим и юридическим лицам для рационального и полного использования (ст.12).

Согласно Закону о разграничении секторов экономической деятельности 1994 г. государство гарантирует существование разных секторов экономики и разных форм собственности, обеспечивая им равную защиту и поддержку. Указанный Закон упоминает 4 сектора: государственный, частный, кооперативный и социальный (местных сообществ).

В сфере торгового права сохраняется действие Торгового кодекса Португалии 1888 г. и колониального Декрета-закона об акционерных компаниях 1970 г.

Конституция и трудовое законодательство закрепляют право на свободное объединение в профсоюзы и на забастовку.

Основным источником уголовного права остается УК Португалии 1886 г. Среди видов наказания сохраняется смертная казнь.

Уголовно-процессуальное законодательство предусматривает все основные гарантии прав личности. Конституция (ст.38) устанавливает судебный контроль за законностью арестов.

Судебная система. Органы контроля

Согласно Конституции (ст.125) в систему судов общей юрисдикции входят: муниципальные суды, провинциальные суды и Верховный суд. Законом может быть предусмотрено создание военных, административных, счетных, морских и арбитражных судов. Существует также Трудовой суд.

Органом управления судейским сообществом является Высокий совет магистратуры (ВСМ), который осуществляет в отношении судей дисциплинарные полномочия и решает вопросы их назначения и продвижения по службе. В состав ВСМ входят: 3 юриста, назначенных Президентом Республики; 5юристов, назначенных Национальным собранием; 10 судей, избранных судьями из своей среды. Возглавляет ВСМ председатель Верховного суда. Судьи Верховного суда назначаются Президентом после заслушания Высокого совета магистратуры.

Органом конституционного контроля является Конституционный суд, состоящий из 7 судей. Троих судей, включая председателя суда, назначает Президент Республики; трое судей избираются Национальным собранием; один судья - пленумом Верховного суда. Все судьи занимают свои должности единственный 7-летний срок.

Конституция предусматривает орган защиты прав и свобод граждан, аналогичный омбудсману и именуемый, как в Португалии, "Проведор юстиции". Он избирается Национальным собранием на 4 года.

Андорра
Княжество Андорра

Государственное устройство
Правовая система
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство на Юго-Западе Европы.

Территория - 465 кв. км. Столица - г.Андорра-ла-Велья.

Население - св. 65 тыс. чел. (1998 г.), из них коренных жителей (собственно андоррцев) - около 20 тыс.

Официальный язык - каталанский.

Религия - католицизм (99% верующих).

Датой основания андоррского государства считается 819 г., когда пастушеские общины получили право независимости. В Средние века Андорра являлась феодальным владением французских графов де Фуа и испанских епископов Урхельских. В 1278 г. между ними было заключено соглашение о совместном суверенитете над Андоррой ("акт-пареаж"). В дальнейшем права графов де Фуа перешли к королям, а затем к президентам Франции. До 1993 г. Андорра официально была феодальным княжеством под двойным протекторатом Франции и Испании. Договор о добрососедстве и сотрудничестве между Королевством Испания, Французской Республикой и княжеством Андорра, подписанный в 1993 г., закрепил ее новый самостоятельный статус. В 1993 г. Андорра была принята в ООН.

Государственное устройство

Андорра - унитарное государство. Административно-территориальное деление - 7 общин ("паришей", т.е. приходов).

Действует Конституция, одобренная на референдуме в 1993 г. и сменившая Основной законодательный акт 1866 г. По форме правления Андорра парламентское княжество (Principat). Политический режим демократический. Всеобщее избирательное право для мужчин было введено в 1933 г., а для женщин - в 1970 г. Политические партии появились только в 1975-1976 гг.

Законодательный орган власти - однопалатный Генеральный совет (Consell General), старейший после Исландии парламент в Европе, действующий с 1419 г. Избирается всеобщим прямым голосованием на 4 года и состоит из 28 членов, в том числе 14 - по системе пропорционального представительства и 14 - по 2 от каждой общины. Половина членов обновляется каждые 2 года. Генеральный совет контролирует деятельность Правительства и утверждает госбюджет, избирает председателя парламента (Генерального синдика) и его заместителя. Парламент может делегировать законодательные функции (по определенному вопросу) Правительству.

В качестве главы государства выступают совместно 2 Соправителя (Coprinceps) Андорры - епископ Урхельский (г.Сеу-де-Урхель, Испания) и Президент Франции, которым выплачивается символическая дань. Они являются гарантами независимости Андорры и ее равноправного добрососедства с Испанией и Францией. Реальные полномочия Соправителей ограничены Конституцией участием в подготовке международных договоров, касающихся внутренней безопасности, обороны и пограничных проблем; остальные функции главы государства осуществляются ими номинально и требуют контрасигнатуры Генерального синдика или Главы Правительства.

Исполнительная власть принадлежит учрежденному в 1981 г. Правительству в составе 8 министров, которые осуществляют руководство внутренней и внешней политикой страны. Глава Правительства (Cap de Govern) избирается Генеральным советом и формально назначается Соправителями. Правительство несет политическую ответственность перед парламентом. Если парламент вынесет Главе Правительства вотум недоверия или откажет в запрошенном им вотуме доверия, последний обязан подать в отставку, что влечет отставку всего Правительства. Со своей стороны, Глава Правительства после консультации с правительством может просить Соправителей о досрочном роспуске Генерального совета.

Правовая система

Правовая система Андорры в целом относится к романо-германской семье, однако ее право остается большей частью некодифицированным. Действуют множество обычаев (административных, гражданских, уголовных и др.), собранных в 2 частные компиляции. Наиболее важной из них является "Мануаль Дигесто" (Manual Digesto) в 6 томах, датированная 1748 г. К другим источникам права относятся принятые парламентом Андорры законы, декреты Соправителей, законы и обычаи Каталонии по состоянию на 1716 г., каноническое право, а также римское право, собранное в Третьей Компиляции Каталонии (1704 г.). В некоторых случаях применяется испанское и французское законодательство. Согласно Конституции 1993 г. (п.3 ст.3) общепризнанные принципы международного публичного права являются составной частью правовой системы Андорры.

Частное право Андорры тесно связано с историей права Каталонии. Последнее заимствовалось княжеством до 1716 г., пока сама Каталония не лишилась законодательных полномочий, перешедших к центральному правительству Испании. Характерной чертой семейного права Андорры на протяжении столетий являлась абсолютная единоличная власть главы семьи, "дома" (casa). Согласно Конституции за браками по каноническому праву признается сила гражданских браков (п.1 ст.13), гарантируется равноправие супругов (п.3 ст.13). Торговое право развито слабо. Действуют ряд декретов. Иностранцам запрещено иметь в собственности землю в Андорре.

Трудовое право Андорры также остается неразвитым. До принятия Конституции 1993 г. профсоюзы и забастовки были запрещены. Действующая Конституция закрепила право

на объединение трудящихся, но обошла молчанием право на забастовку.

Основным источником уголовного права является УК 1990 г., до принятия которого в Андорре не существовало писаного уголовного кодекса и суды традиционно применяли обычное право. Смертная казнь за все виды преступлений отменена в 1990 г., что подтверждено в ст.8 Конституции 1993 г. В XX в. она применялась только однажды - в 1943 г.

Конституция устанавливает ряд демократических принципов судопроизводства. В частности, она предусматривает (ст.9), что по всем делам задержанный должен быть представлен судье в пределах 48 часов. Уголовно-процессуальный кодекс Андорры, основанный на декретах Соправителей и обычном праве, был введен в 1984 г.

Судебная система. Органы контроля

Согласно Конституции (ст.87) судебная власть осуществляется гражданскими судьями - бальи (Batlles), Трибуналом бальи (Tribunal de Batlles), Трибуналом судов (Tribunal de Corts) и Высшим трибуналом правосудия Андорры (Tribunal Superior de la Justicia d'Andorra), а также соответствующими председателями этих судов.

Суд низшего звена (Batllia) имеет гражданское, уголовное и административное отделения. Бальи по первой инстанции единолично рассматривают все гражданские и административные дела, а также дела о незначительных преступлениях. Дела о более серьезных преступлениях рассматривает Трибунал бальи в составе 3 судей.

Трибунал судов рассматривает по первой инстанции особо важные уголовные дела, слушает апелляции на приговоры, вынесенные бальи и Трибуналом бальи, а также наблюдает за исполнением наказаний.

Высший трибунал правосудия Андорры возглавляет систему судов общей юрисдикции. В нем имеются три отделения: гражданское, уголовное и по вопросам административного права и права социального обеспечения. Высший трибунал правосудия выступает в качестве апелляционной инстанции в отношении Трибунала судов по уголовным делам и судей-бальи по гражданским и административным делам.

Высший совет правосудия (Consell Superior de la Justicia) обеспечивает независимость и надлежащее функционирование судебной системы, назначает судей и прокуроров, осуществляет в отношении их дисциплинарную власть. Совет состоит из 5 членов, назначаемых по одному каждым из Соправителей Андорры, Главой Правительства, председателем парламента и коллективно - членами судейского сообщества сроком на 6 лет. Срок полномочий судей также составляет 6 лет.

Уголовное преследование осуществляет прокуратура (Ministeri Fiscal) во главе с генеральным прокурором государства (Fiscal General de l'Estat). Члены прокуратуры назначаются Высшим советом правосудия по совету Правительства на 6-летний срок.

Органом конституционного контроля является Конституционный трибунал (Tribunal Constitucional), который состоит из 4 судей, назначаемых по одному каждым из Соправителей и по двое - Генеральным советом. Судьи не могут находиться в должности более двух 8-летних сроков подряд. Помимо рассмотрения запросов о конституционности законов, подзаконных актов и международных договоров, Конституционный трибунал дает толкование Конституции, рассматривает споры о компетенции между органами государственной власти и местного самоуправления, а также выступает высшей апелляционной инстанцией по отношению к судам общей юрисдикции, когда решения последних нарушают основные конституционные права лиц.

Литература

Ater Vilajoana R. Legislaciy Administrativa Andorrana. Andorra, 1973.
Bиlinguier B. La Condition juridique des Vallиes d'Andorre. P., 1970.
Pallerola Francisco. El Principado de Andorra y su constituciyn politica. Lerida, 1912.
Vilardebo J.A. Andorra // International Encyclopedia of Comparative Law. Vol.1. 1973.

Антигуа и Барбуда

Государственное устройство

Правовая система
Судебная система. Органы контроля

Государство в Карибском море, состоящее из трех островов.

Общая территория - 443 кв. км. Столица - г.Сент-Джонс.

Население - 70 тыс. чел. (1996 г.), в основном африканского происхождения.

Официальный язык - английский.

Господствующая религия - протестантство.

До прихода европейцев острова были населены индейцами. Остров Антигуа открыт Колумбом в 1493 г. Первоначально колония Испании, с 1632 г. владение Англии. В 1834 г. было отменено рабство. В 1981 г. острова Антигуа и Барбуда провозглашены независимым государством в составе Содружества, возглавляемого Великобританией.

Государственное устройство

Антигуа и Барбуда - унитарное государство. Административно-территориальное деление - 6 приходов и 2 зависимых территории.

Действует Конституция 1981 г. По форме правления Антигуа и Барбуда парламентская монархия вестминстерского типа. Политический режим демократический.

Глава государства - Королева Великобритании, представленная Генерал-губернатором. Последний назначается по рекомендации Премьер-министра Антигуа и Барбуды и действует (кроме некоторых случаев) в соответствии с его советом.

Законодательная власть принадлежит двухпалатному парламенту (срок полномочий - 5 лет), состоящему из Сената (17 членов, назначаемых Генерал-губернатором, 11 из которых - по согласованию с Премьер-министром, 4 - с Лидером оппозиции, 1 - с советом Барбуды и 1 собственно Генерал-губернатором) и Палаты представителей (17 депутатов, избираемых всеобщим голосованием).

Исполнительная власть принадлежит Правительству во главе с Премьер-министром. На должность последнего Генерал-губернатор назначает лидера партии большинства в Палате представителей. Премьер-министр назначает других членов Кабинета. Правительство коллективно ответственно перед парламентом.

Правовая система

Правовая система Антигуа и Барбуды целиком основана на английском общем праве. Последнее продолжает действовать здесь в той мере, в какой оно не изменено статутами, принятыми на этих островах.

Трудовой кодекс закрепляет право на объединение в профсоюзы, коллективные переговоры и забастовку, и эти права свободно осуществляются на практике.

Как и ряд других бывших английских колоний, Антигуа и Барбуда имеет некодифицированное уголовное право. Уголовный кодекс заменяет совокупность законодательных актов. Среди видов наказаний сохраняется смертная казнь, предусмотренная как обязательная мера за убийство (Закон о преступлениях против личности).

Конституция и законы подробно закрепляют гарантии демократического уголовного судопроизводства. Любое лицо должно быть доставлено в суд не позднее 48 часов с момента ареста или задержания.

Судебная система. Органы контроля

В месте с 7 другими странами Антигуа и Барбуда является членом Организации государств Восточной части Карибского моря. Для этих стран действует единая судебная система, известная как Восточнокарибский Верховный суд, состоящий из Высокого суда и Апелляционного суда (расположен на острове Сент-Люсия). Все члены Верховного суда назначаются главами правительств семерки на основе консенсуса. Один из судей Верховного суда проживает на острове Антигуа и осуществляет суммарный контроль за судопроизводством. Последней апелляционной инстанцией является Судебный комитет Тайного совета в Лондоне, который рассматривает только дела, связанные с

конституционными вопросами или с "вопросами огромной общественной важности".

Собственная судебная система Антигуа и Барбуды включает Магистратский суд для малозначительных преступлений и Высокий суд для более серьезных дел. Высокий суд осуществляет также функции конституционного контроля и дает толкование Конституции.

Главным юридическим советником Правительства является генеральный атторней, назначаемый Генерал-губернатором по совету Премьер-министра.

Государственное обвинение возглавляет Директор публичных преследований, назначаемый Генерал-губернатором по совету Комиссии судебной и правовой служб.

В 1995 г. учреждена должность Омбудсмана, избираемого обеими палатами парламента.

Аргентина
Аргентинская Республика

Государственное устройство
Правовая система
Общая характеристика
Гражданское и смежные с ним отрасли права
Уголовное право и процесс
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство на юго-востоке Южной Америки.

Территория - 2,8 млн. кв. км. Столица - г.Буэнос-Айрес.

Население - 36,74 млн. чел. (1999 г.).

Официальный язык - испанский.

Религия - католики - 93%, протестанты - 4% и др.

В первой половине XVI в. территорию современной Аргентины захватили испанские конкистадоры. В 1816 г. была провозглашена независимость страны. В 1930-1983 гг. в Аргентине правили, сменяя друг друга, военные хунты. В 1983 г. восстановлено гражданское правление.

Государственное устройство

По форме государственно-территориального устройства Аргентина федерация, в состав которой входят 23 провинции и столичный автономный округ.

Действует Конституция 1853 г. в редакции от 24 августа 1994 г.

По форме правления Аргентина - президентская республика с элементами парламентаризма. Политический режим - демократический.

Высший законодательный орган - Национальный конгресс, состоит из Сената (72 члена) и Палаты депутатов (257). Каждые 2 года Палата депутатов обновляется наполовину, Сенат - на 1/3.

Палата депутатов является органом общенационального представительства; ее члены избираются от округов с примерно равным числом избирателей.

Исключительно Палате депутатов принадлежит право законодательной инициативы в области налогов и призыва в армию. Только Палата депутатов вправе обвинять перед Сенатом Президента и Вице-президента, главу Кабинета министров, министров и членов Верховного суда за плохое исполнение своих обязанностей или за должностные преступления, а также за преступления общего характера.

Сенат формируется из трех сенаторов от каждой провинции и от города Буэнос-Айрес, избираемых в прямой и совместной форме, причем два места принадлежат политической партии, набравшей наибольшее количество голосов, а третье - политической партии, следующей за ней по числу голосов.

Председателем Сената является Вице-президент Республики; он имеет право голоса лишь в случае, когда голоса сенаторов разделяются поровну. Сенату принадлежит право судить в открытом заседании лиц, обвиненных Палатой депутатов. Когда обвиняемым является Президент, заседание Сената проводит председатель Верховного суда. Сенат имеет также право уполномочить Президента объявить осадное положение в

одном или нескольких пунктах Республики в случае нападения извне.

Помимо собственно законодательных функций в компетенцию Конгресса входит принятие государственного бюджета, установление налогов, ратификация международных договоров, решение вопроса об использовании и отчуждении земель, находящихся в собственности государства, регулирование выплаты внутреннего и внешнего долга страны, дача разрешения на ввод иностранных и вывод национальных войск, объявление осадного положения в одном или нескольких пунктах государства в случае внутренних беспорядков и утверждение или отмена осадного положения, введенного исполнительной властью во время каникул Конгресса, издание распоряжения о федеральной интервенции в какую-либо провинцию или город Буэнос-Айрес.

Законопроекты могут быть представлены в любую из палат членами Конгресса или исполнительной властью (за исключением законов, устанавливаемых Конституцией). После того как законопроект одобрен в одной палате, он направляется для обсуждения в другую. Одобренный обеими палатами законопроект передается исполнительной власти для изучения и если принимается ею, то промульгируется как закон.

Любой законопроект считается одобренным исполнительной властью, если он не возвращен в течение 10 дней, исключая праздничные. Законопроекты, отклоненные частично, не могут быть одобрены в остальной части. Однако нерассмотренные части могут быть промульгированы, если обладают нормативной автономией и их одобрение не нарушает духа и единства законопроекта, утверждаемого Конгрессом. В этом случае применяется процедура, предусмотренная для необходимых и срочных указов. Ни один законопроект, целиком отвергнутый одной из палат, не может вновь обсуждаться на сессиях того же года. Палата, где был предложен проект, не может внести новые дополнения или изменения к уже осуществленным другой палатой.

Законопроект, частично или полностью отвергнутый исполнительной властью, возвращается с возражениями исполнительной власти в палату, где он был предложен. Последняя вновь обсуждает его и, если подтверждает 2/3 голосов, направляет во вторую палату. Если обе палаты одобряют законопроект одинаковым большинством, то он становится законом и направляется исполнительной власти для промульгации.

Глава государства и правительства - Президент, избираемый непосредственно гражданами на 4 года. Ему помогает Вице-президент. Президент и Вице-президент могут быть переизбраны только на один последующий срок.

Президент Республики является Верховным главой нации и главой правительства. Он издает инструкции и распоряжения, необходимые для исполнения законов, следя за тем, чтобы дух этих законов не искажался распоряжениями, участвует в разработке законов, утверждает их и промульгирует. Президент ежегодно открывает сессию Конгресса, представляя при этом последнему отчет о положении государства и предложения реформ и мероприятий, которые он считает необходимыми и уместными.

В области внешних сношений Президент назначает и отзывает дипломатических представителей с согласия Сената, заключает и подписывает договоры, конкордаты и ведет переговоры, необходимые для поддержания нормальных отношений с иностранными государствами и международными организациями; принимает иностранных послов и допускает иностранных консулов.

Президент является главнокомандующим вооруженными силами государства. В области внешней и внутренней безопасности он производит назначения на военные должности государства (с согласия Сената, а на поле боя - самостоятельно); распоряжается вооруженными силами и обеспечивает их организацию и распределение в соответствии с нуждами государства; объявляет войну, выдает каперские патенты и права на репрессалии с разрешения и одобрения Конгресса; объявляет осадное положение в одном или нескольких пунктах государства в случае нападения извне (на ограниченный срок и с согласия Сената). В случае внутренних беспорядков он объявляет осадное положение лишь тогда, когда Конгресс находится на каникулах.

В компетенцию Президента входит также право помилования, назначение и смещение главы Кабинета министров, министров, должностных лиц своего секретариата, консульских агентов и других должностных лиц администрации, если иной порядок их назначения не предусмотрен Конституцией; назначение членов Верховного суда (с согласия Сената), а также судей остальных федеральных судов (из предложенных

Советом судей трех кандидатур и с согласия Сената).

Президент может потребовать от главы Кабинета министров и руководителей всех ведомств и департаментов администрации доклада по тем или иным вопросам.

Исполнительная власть осуществляется Президентом и правительством. Глава Кабинета министров и остальные министры-секретари, чье число и круг полномочий устанавливаются специальным законом, управляют делами нации, скрепляют своей подписью акты Президента, без чего они не имеют силы.

Глава Кабинета министров обязан: осуществлять общее управление страной; назначать служащих правительства (за исключением тех, кого назначает Президент); осуществлять функции и обязанности, которые делегирует ему Президент; координировать, готовить и созывать заседания Кабинета министров, председательствуя на них в отсутствие Президента; направлять в Конгресс проекты законов о министерствах и государственном бюджете; организовывать сбор государственных налогов и выполнять Закон о государственном бюджете.

Глава Кабинета министров должен присутствовать на заседаниях Конгресса по крайней мере раз в месяц, поочередно в каждой из палат, чтобы информировать о деятельности правительства. Он может быть освобожден от должности голосованием абсолютного большинства членов обеих палат.

Каждый министр несет ответственность за акты, которые он подписывает, и солидарную ответственность за акты, согласованные со своими коллегами. Министры ни в коем случае не могут принимать решения единолично, за исключением вопросов, относящихся к экономической и административной организации своих департаментов. После открытия сессии Конгресса они обязаны представить подробный отчет о положении в стране по вопросам, относящимся к деятельности соответствующих министерств.

Совмещение парламентского мандата с министерским постом не допускается.

Правовая система

Общая характеристика

Правовая система Аргентины в целом относится к романо-германской правовой семье, входя в ее обособленную латиноамериканскую группу. Первоначальной основой для формирования аргентинского права выступила правовая культура бывшей метрополии - Испании. Конституционное право во многом следует модели США, на гражданское право значительно повлияло французское и германское законодательство.

В 1537 г. на испанскую Америку было распространено законодательство Кастильи - крупнейшей исторической области Испании. Оно состояло из множества сборников, немало из которых восходили к римскому праву и законодательству вестготов: сборник "Фуэро хузго" (Fuero JuzgoVII в.), "Фуэро реаль" (Fuero Real - 1225 г.), "Семь партид" (Libro de las leyesLas Siete partidas - 1263 г.; далее - "Партиды"), Законы Торо (Leyes de Toro - 1505 г.) и др. (подробнее см. в разделе "Испания"). В 1567 г. было закончено составление девятитомного собрания законов "Новый свод" (Nueva Reco-pilacion). С изданием "Нового свода" все не вошедшее в него законодательство отменялось. Но такие сборники, как "Фуэро реаль" и "Партиды", могли применяться в качестве дополнительных источников. На практике же "Партиды" по-прежнему играли не вспомогательную, а основную роль. Кроме того, существовало специальное законодательство для колоний, издававшееся как в самих колониях, так и в метрополии (королевские седулы, статуты, ордонансы, конституции, приказы, декреты, рескрипты и т.д.). В 1680 г. была проведена его официальная систематизация, которая вылилась в издание "Свода законов королевств Индий" (Recopilacion de las leyes do los Reynos de las Indias).

Наконец, в колониях, как и в Испании, суды часто выносили решения, ссылаясь непосредственно на доктрины римского и канонического права, которые также составляли часть правовой системы наряду с законодательством.

Слом феодальной правовой системы будущей Аргентины, как и других стран региона, начался в период освободительной войны против испанцев. Генеральная конституционная ассамблея 1813 г. приняла законы об отмене ряда феодальных

повинностей и телесных наказаний, а также Закон, по которому дети, рождавшиеся от рабыни, становились свободными; Закон об отмене телесных наказаний. В 1826 г. образована Федеративная Республика Аргентина. В 1853 г. была принята Конституция, в соответствии с которой в Аргентине устанавливалась президентская республика, напоминающая своими чертами форму правления в США.

Замена колониального права национальным происходила в процессе кодификации. В 1859 г. в Аргентине принят Торговый, в 1869 г. Гражданский кодекс (вступил в силу в 1871 г.), в 1886 г. общенациональный Уголовный кодекс. Несмотря на это, при рассмотрении судебных дел ссылки на "Новый свод", "Партиды" и другие колониальные источники встречались даже во второй половине XIX в.

К концу XIX в. аргентинские города Буэнос-Айрес и Кордова превратились в крупнейшие центры правовой науки Западного полушария. Благодаря этому в Аргентине в отличие от большинства стран Латинской Америки, как правило, не рецепировали зарубежных кодексов, а старалась выработать собственные оригинальные документы, нередко включавшие заимствования сразу из нескольких правопорядков. Чаще всего в качестве образца выступало законодательство Франции, Испании, Германии, Италии, Чили, Бразилии.

В 1920-х гг. проведен ряд прогрессивных мероприятий: провозглашены основные демократические свободы, введено ограниченное рабочее законодательство, национализированы нефтепромыслы. В 1922 г. принят ныне действующий Уголовный кодекс. В период правления Президента Перона (1946-1955 гг.) в Аргентине получило развитие социальное законодательство. Последующая история страны представляла собой череду военных переворотов и хунт. С падением последней из них в 1983 г. установилось гражданское конституционное правление.

Основной источник права в Аргентине - законодательство. На вершине иерархии нормативных правовых актов находится федеральная Конституция, ст.31 которой гласит, что Конституция, законы, принятые Конгрессом на ее основе, и договоры с иностранными государствами являются высшим законом нации. Контроль за обеспечением этого верховенства осуществляют суды Республики всех уровней.

Конституция (п.12 ст.75) относит к компетенции федерального Конгресса принятие гражданского, торгового, уголовного, горнорудного кодексов, а также кодексов труда и социальных гарантий. Законодательство провинций подчинено федеральному.

В периоды военных диктатур законодательные функции брали на себя президенты и военные хунты, в угоду которым Верховный суд Республики признал за декретом-законом (decreto-ley), издаваемым правительством, силу закона. В настоящее время, согласно п.3 ст.99 Конституции, исполнительная власть под угрозой абсолютной недействительности не может издавать распоряжения законодательного характера. Только когда исключительные обстоятельства сделают невозможными обычные процедуры, предусмотренные Конституцией для утверждения законов, и речь не идет о нормах, регулирующих уголовное, налоговое и избирательное законодательство или статус политических партий, она вправе принимать указы, решения по которым принимаются с общего согласия министров, которые совместно с главой Кабинета министров должны узаконить эти указы.

Помимо этого Президенту принадлежат обычные нормотворческие полномочия; согласно Конституции (п.2 ст.99) он издает инструкции и распоряжения, необходимые для исполнения законов. Подзаконные акты нормативного характера может издавать и Кабинет министров (п.2 ст.100).

Судебная практика в Аргентине в отличие от большинства стран романо-германской системы признается источником права. Апелляционный суд здесь издает обязательные для нижестоящих судов "пленарные решения", цель которых официально состоит в обеспечении единообразного толкования судами правовых норм; кроме того, он принимает к рассмотрению апелляции на "неприменимость права", которые могут возбуждаться в случаях, когда постановление Апелляционного суда противоречит его собственному предыдущему решению. В этом случае суд не принимает решения по существу, а отменяет обжалованное решение и направляет его на новое разбирательство в соответствующее отделение, установив при этом норму, которую надлежит применить. Основой такого порядка является "пленарное решение"

Гражданского отделения Федерального апелляционного суда от 3 октября 1958 г.

Обычай также признается источником права.

Наконец, важным источником права Аргентины являются международно-правовые акты. Согласно Конституции (п.22 ст.75) международные договоры и конкордаты превалируют над законом. При этом Американская Декларация прав и свобод человека, Всеобщая Декларация прав человека, Американская конвенция о правах человека и еще ряд прямо перечисленных в Конституции международных документов о правах человека обладают конституционным рангом и должны толковаться как дополняющие права и гарантии, признанные ею. Их денонсация возможна лишь с согласия квалифицированного большинства членов каждой палаты парламента. Остальные договоры и конвенции о правах человека после одобрения Конгрессом требуют 2/3 голосов от общего числа членов каждой палаты, чтобы получить конституционный ранг.

Гражданское и смежные с ним отрасли права

Действующий ГК Аргентины был принят 29 сентября 1869 г. и вступил в силу 1 января 1871 г. До этого применялось испанское законодательство вице-королевства Ла-Плата в соответствии с приоритетами, установленными "Сводом законов королевств Индии" 1680 г., Законы Торо, различные фуэро, а также положения "Семи партид" (субсидиарно).

Аргентинский ГК был разработан в 1869 г. Долмасио Белесом Сарсфельдом, профессором университета г. Кордовы. В своей работе он в значительной мере опирался на Французский гражданский кодекс 1804 г. (ФГК); кроме того, были использованы многочисленные труды французских и других авторов. Например, ряд норм прямо заимствован из учебника Обри и Рау, а международное частное право- из учения Савиньи и Стори. Наряду с этим Сарсфельд широко использовал чилийский ГК, испанские законы, работы по подготовке бразильского кодекса Фрейтаса и другие материалы.

Принятый Кодекс структурно отличался от ранее принятых в других латиноамериканских странах. Он состоял из двух вводных титулов: а) "О законах", который посвящен действию законов в пространстве и времени, их применению и т.п. (22 статьи); б) "Об исчислении сроков" (7 статей), а также 4 книг: I - "О лицах"; II - "О персональных правах в гражданских отношениях"; III - "О вещных правах"; IV - "Общие положения о вещных и персональных правах" и заключительного титула "О применении гражданских законов" (всего 4051 статья). Такое строение обнаруживает наибольшее сходство с австрийским Общим гражданским уложением 1811 г.

Нормы, помещенные в I книгу, сформулированы, в общем, с тех же позиций, что и нормы соответствующего раздела чилийского ГК 1855 г. В книге II термин "персональные права" употребляется как собирательное обозначение обязательств; в ней содержатся нормы о классификации обязательств (натуральных, условных, альтернативных, факультативных, солидарных и др.); о порядке их прекращения; о юридических сделках; об обязательствах из деликтов; о различных видах договоров. III книга посвящена владению, приобретению права собственности и основаниям его прекращения, а также правам на чужие вещи (узусу, узуфрукту, праву проживания, сервитутам, ипотеке и антихрезу). В IV книге сосредоточены нормы о наследовании, а также о коллизии вещных и обязательственных прав, о давностных сроках и порядке их течения.

Брачно-семейные нормы ГК были основаны на консервативных романских традициях. Супруг обладал полной "отцовской" властью в семье, замужняя женщина до 1926 г. считалась частично недееспособной. В своей первоначальной редакции ГК Аргентины не воспринял закрепленной в ФГК секуляризации брака и возможности его расторжения посредством развода; каноническое право господствовало в этой сфере вплоть до 1889 г., когда была введена обязательная регистрация брака в гражданском порядке, а в отношении развода оно сохраняло свое действие на протяжении большей части XX в. Расторжение брака было разрешено Законом 1954 г., однако в 1956 г. действие этого Закона было приостановлено.

С целью обновления ГК был принят ряд законов: о гражданском браке (1888), о

гражданских правах женщин (1926), о сельской аренде и земледельческих держаниях (1948), об усыновлении несовершеннолетних (1971) и др.

Однако принятие отдельных поправок к ГК 1871 г. не снимает вопроса о коренной реформе гражданского законодательства, одной из главных задач которой является преодоление дуализма частного права путем объединения гражданского и торгового законодательства в едином кодификационном акте. В 1998 г. в Аргентине опубликован проект нового Гражданского кодекса, который в 2001 г. был утвержден Палатой депутатов и передан для рассмотрения в Сенат. Это уже третья попытка принять новый ГК с 1986 г. (первый вариант был отклонен Президентом в 1987 г., второй - Сенатом в 1993 г.).

Ряд важных гражданско-правовых положений содержит и Конституция в редакции 1994 г. В частности, ст.42 устанавливает, что потребители и пользователи имуществом и услугами имеют право: на защиту своего здоровья, безопасности и экономических интересов; на адекватную и правдивую информацию, на свободу выбора; на условия равноправного и достойного обращения. Власти обеспечивают защиту этих прав, охрану конкуренции против любой формы разрушения рынков, контроль над естественными и законными монополиями, над качеством и эффективностью общественных услуг и учреждение обществ потребителей и пользователей. В 1993 г. принят первый в истории Аргентины Закон о защите потребителей.

Торговое право в Аргентине возникло с принятием Торгового кодекса провинции Буэнос-Айрес в 1859 г. До этого действовали изданные в колониях Ордонансы о торговле Бильбао 1737 г., Регламент о свободной торговле 1778 г. и средневековый Свод морских законов Каталонии (Consulado del Mar).

Торговый кодекс 1859 г. (ТК), разработанный при участии вышеупомянутого Сарсфельда, был принят для Республики в целом в 1862 г. Он включал четыре книги: о коммерсантах; о торговле; о торговых контрактах; о правах и обязанностях, возникающих из мореплавания и неплатежеспособности. В 1889 г. ТК был полностью пересмотрен; в него включили положения об акционерных обществах, биржах, чеках, текущих банковских счетах, сертификатах акций, морских залогах. В дополнение к ТК был принят ряд специальных законодательных актов (Декрет о компаниях смешанной экономики 1946 г., законы о кооперативных обществах 1926 г., о коммерческих предприятиях 1934 г., о банкротстве 1933 г.).

Порядок функционирования рынка ценных бумаг установлен Законом 1968 г., учредившим Национальную комиссию по ценным бумагам. Вексельное обращение регулируется Декретом-законом от 19 июля 1963 г., содержание которого совпадает с Единообразным законом о векселе, утвержденным Женевской конвенцией 1930 г. Обращение чеков регулирует Декрет-закон от 12 июня 1963 г., который следует принципам Единообразного закона о чеках, утвержденного Женевской конвенцией 1931 г.

Закон об авторском праве принят в 1933 г. и соответствует международным стандартам. Декрет 1994 г. распространил защиту на компьютерные программы. В 1996 г. принят новый Закон о патентах на изобретения и полезные модели, также соответствующий современным международным стандартам. Торговые марки и торговые наименования регулируются Законом от 26 декабря 1980 г.

Экономическое законодательство получило развитие в период правления Президента Х.Д. Перона (1946-1955 гг.). Его политику отличали социальное маневрирование, национализм, приверженность "третьему пути", подразумевавшему широкомасштабную национализацию, вмешательство государства в экономику. В 1946 г. было введено государственное планирование экономического развития. Последующие военные диктатуры и гражданские правительства проводили более гибкий курс, стремясь привлечь в страну иностранный капитал.

Начало регламентированию иностранных инвестиций положил Закон "Правовой режим иностранных инвестиций" от 4 декабря 1958 г. В последствии он был заменен новым законодательством, включавшим: Закон "Иностранные капиталовложения", принятый 7 сентября 1973 г.; Закон "Регистр иностранных капиталовложений", принятый 28 ноября 1973 г., и Декрет от 5 февраля 1974 г. по применению Закона об иностранных инвестициях.

В настоящее время иностранные инвестиции в Аргентине регулирует Декрет от 8 сентября 1993 г. Иностранные компании могут действовать в стране без регистрации или

предварительного одобрения на тех же условиях, что и местные инвесторы.

В 1989 г. Аргентина приступила к осуществлению экономических реформ в "неолиберальном" духе. В первой половине 1990-х гг. была осуществлена программа приватизации предприятий государственного сектора.

Как и в других странах с рыночной экономикой, в Аргентине существует антимонопольное законодательство (Антитрестовский закон 1980 г.). Ведутся работы над более современным законом о защите конкуренции.

Трудовое право Аргентины, вопреки прямому предписанию Конституции, до сих пор не кодифицировано. Трудовое законодательство в стране стало активно формироваться в 1920-е гг. Наивысшего уровня оно достигло при режиме Х.Д. Перона, который делал многочисленные уступки рабочему классу, одновременно поставив под жесткий правительственный контроль профсоюзы. В 1974 г. принят Закон о трудовых договорах. Современное трудовое право предусматривает право на забастовку, на заключение коллективных договоров, 48-часовую рабочую неделю при 8-часовом рабочем дне.

В 1990-е гг. трудовое законодательство было реформировано и стало более гибким. В 1991 г. был принят широкий по содержанию и значительный по объему (160 статей) Закон о занятости. Он предусматривал проведение активной государственной политики на рынке труда, меры по усилению борьбы с нелегальной занятостью, помощь безработным, в частности образование Национального фонда занятости, предотвращение массовых увольнений и, наконец, регулирование новых видов трудового договора. Закон легализовал заключение четырех видов срочного договора (для начинающих предпринимателей, для молодых работников и др.). В 1995 г. было принято еще два закона. Первый из них устанавливал специальные правила регулирования работы неполное рабочее время и предусматривал дополнительные стимулы заключения договоров на срок. Второй - особое регулирование трудового договора на мелких предприятиях (менее 40 работников). Он облегчал возможность увольнения работников.

Основным источником гражданского процессуального права является ГПК 1967 г. Гражданский процесс основан на сочетании публично- и частноправовых принципов. Судье принадлежат значительные полномочия по распоряжению ходом разбирательства. Жюри присяжных в гражданском судопроизводстве не предусмотрено.

Уголовное право и процесс

Вплоть до окончательного учреждения республики в соответствии с Конституцией 1853 г. испанские уголовные законы ("Партиды", "Новый свод") в Аргентине продолжали применяться наряду с законами и декретами, издаваемыми начиная с 1810 г. сменявшимися в стране национальными и местными правительствами.

Конституция 1853 г. и реформа 1860 г. уполномочили Национальный конгресс создать для всей страны единый уголовный кодекс, с изданием которого провинции лишались собственных кодексов. За местными правительствами осталось лишь законодательство о "faltas" и "contravenciones" (нарушениях).

Первым шагом в области кодификации был проект, составленный по поручению федерального правительства (5 декабря 1864 г.) Карлосом Техедором. Первая часть этого проекта была представлена правительству 30 декабря 1865 г., вторая - 3 января 1868 г. В своих принципиальных положениях проект придерживается баварского Уголовного кодекса 1813 г. Он следует также "Партидам" и остаткам старого испанского уголовного законодательства. Проект Техедора не стал общенациональным кодексом, но был введен в действие в 9 провинциях из 14, а в 1881 г. - в столице Республики.

Первый общенациональный Кодекс был издан 7 декабря 1886 г. Его научная концепция следовала идеям классической школы уголовного права.

Действующий Уголовный кодекс был опубликован 29 октября 1921 г. и введен в действие 29 апреля 1922 г. Он является результатом уголовной реформы, начатой еще в 1891 г. Ему предшествовали проекты 1891, 1906 и 1917 гг. В своей основе Кодекс 1921 г. воплотил идеи "неоклассического" направления в уголовном праве, выразившиеся, в частности, в закреплении принципа "Nullum crimen, nulla poena sine lege" и принципа моральной ответственности. Он был составлен на основе испанского УК 1870 г.

Определенное влияние на него оказал итальянский УК 1889 г.

Аргентинский УК имеет две части: Общую и Особенную. Общая часть состоит из 12 глав, содержащих 78 статей. Особенная - из 12 глав, содержащих 228 статей. В главах Общей части регулируются вопросы применения уголовного закона, системы наказаний, порядок его назначения и т.д. В Особенной части содержатся нормы о наказуемости определенных видов преступных деяний. Согласно существующему распределению полномочий между федерацией и провинциями, федеральные законодательные органы принимают уголовные кодексы и иные законы, устанавливающие ответственность лишь за "delitos" (преступления, проступки), оставляя за местными правительствами законодательство о "faltas" и "contravenciones" (нарушениях).

Для уголовного права Аргентины, как и других стран региона, характерно отрицательное отношение к смертной казни. Конституция 1853 г. запретила назначать смертную казнь за политические преступления. Законодательство о смертной казни часто изменялось. В 1921 г. был закреплен отказ от ее применения за общеуголовные преступления. Хотя в 1950 г. смертная казнь вновь появилась в Уголовном кодексе как санкция за некоторые преступления, совершенные в военное время, Конгресс не восстановил возможность применять ее в мирное время.

При последнем военном режиме (1976-1983 гг.) смертная казнь предусматривалась в законе за ряд преступлений, но судами не было вынесено ни одного смертного приговора (в то же время тысячи людей были казнены тайно, без суда и следствия). Когда в декабре 1983 г. в Аргентине было восстановлено гражданское правление, одним из первых актов правительства было предложение аннулировать законы, предусматривающие смертную казнь. Это предложение было принято Конгрессом Аргентины в августе 1984 г., и в УК смертная казнь не упоминается. В то же время Кодекс военной юстиции предусматривает ее за такие преступления, как измена, шпионаж, восстание и мятеж.

Среди видов наказания отсутствует и конфискация имущества, которая, согласно ст.17 Конституции, "навсегда исключается из Уголовного кодекса Аргентины". Запрещается также наказание плетью (ст.18).

Уголовный процесс в Аргентине основан на нормах Конституции и регулируется УПК, вступившим в силу в 1992 г. (в отношении военнослужащих также Кодексом военной юстиции).

Согласно Конституции никто не может быть принужден давать показания против самого себя, никто не может быть арестован, кроме как на основании письменного приказа компетентных властей (ст.18). В соответствии с законодательством распространена практика освобождения обвиняемых до суда под зало г. Судебное разбирательство, как правило, публичное. Конституция предусматривает, что все общеуголовные дела, кроме обвинений в порядке импичмента, рассматриваются судом присяжных.

Спустя пять лет после вступления в силу УПК 1991 г. начата подготовка его реформы в связи с ратификацией новых международных актов о правах человека.

Судебная система. Органы контроля

Судебная система состоит из федеральных и провинциальных судов.

Федеральные суды включают Верховный суд правосудия, 17 апелляционных судов, окружные и территориальные суды на местах. Провинциальные системы, организованные по образцу федеральной, включают верховные, апелляционные и нижестоящие суды.

Федеральный Верховный суд состоит из 9 судей, назначаемых Президентом с согласия Сената. Таким же образом назначаются другие федеральные судьи. Судьи Верхового и нижестоящих судов сохраняют должности, пока ведут себя безупречно. По достижении судьями возраста 75 лет необходимо их новое назначение в вышеуказанном порядке (на 5-летний срок).

Верховный суд осуществляет свою юрисдикцию как апелляционный (за исключениями, предусмотренными Конституцией). Единственной и окончательной инстанцией он служит в делах, касающихся иностранных послов, посланников и консулов, в делах, где стороной является какая-либо провинция, и т.д.

Обязанность выбора судей и управление судебной властью лежат на Совете судей. Совет образуется периодически таким образом, чтобы сохранялось равновесие между представительством политических органов, избранных в результате всенародных выборов, судей всех инстанций и адвокатов из федерального списка. В него входят также представители академической и научной среды, число которых предусматривает закон.

Совет судей вправе: выбирать посредством публичных конкурсов соискателей в магистратуру низшей инстанции; высказывать предложения, связанные с тремя кандидатами для назначения судей низших судов; управлять ресурсами и выполнять бюджет, которые закон ассигнует на управление правосудием; осуществлять дисциплинарные взыскания судей; решать вопрос о начале процедуры отстранения судей, сформулировав соответствующее обвинение.

В Аргентине нет специального органа конституционного контроля; соответствующую функцию выполняют суды общей юрисдикции всех уровней. Верховный суд имеет право объявить любой законодательный акт антиконституционным.

Прокуратура является независимым органом с функциональной и финансовой автономией.

Статья 86 Конституции Аргентины предусматривает должность, аналогичную должности омбудсмана. Защитник народа - независимый орган, учрежденный внутри Конгресса страны, который действует с полной функциональной автономией без получения инструкций от какой-либо власти. Его задача- защита и охрана прав человека и остальных прав, гарантий и интересов, защищаемых Конституцией. Защитник народа назначается и отстраняется от должности Конгрессом 2/3 голосов присутствующих членов каждой из палат. Он пребывает на своей должности 5 лет и может быть назначен снова только один раз.

Высшим органом финансово-экономического контроля в Аргентине является Генеральная палата аудита (Auditoria General), осуществляющая свои полномочия от имени и в порядке "технического содействия" законодательной власти. Председатель палаты назначается по предложению политической партии оппозиции с наибольшим числом представителей в Конгрессе. В ведении Генеральной палаты аудита находится контроль за законностью всей деятельности централизованного и децентрализованного государственного управления. При необходимости она вмешивается в процедуру одобрения или отказа от представляемых счетов и инвестиций государственных фондов.

Литература

Очерки истории Аргентины. М., 1961.

Армения
Республика Армения

Государственное устройство
Правовая система
Общая характеристика
Гражданское и смежные с ним отрасли права
Уголовное право и процесс
Судебная система. Органы контроля

Государство на юге Закавказья.

Территория - 29,8 тыс. кв. км. Столица - г.Ереван.

Население - 3,8 млн. чел. (1995 г.), 93,3% - армяне.

Официальный язык - армянский.

Религия - большинство верующих - христиане-монофиситы.

Армянская государственность в основном сложилась в I тыс. до н.э. С VII в. Армения почти непрерывно находилась под властью иноземных завоевателей: арабов, византийцев, сельджуков, монголо-татар. В XVI-XVIII вв. разделена между Персией и Турцией. В 1828 г. Восточная Армения вошла в состав России. Большая часть страны осталась во владении Турции. 28 мая 1918 г. провозглашена независимость Армении. 29 ноября 1920 г. в ней была установлена советская власть. 30 декабря 1922 г. Армения

вместе с Азербайджаном и Грузией вошла в состав СССР, сначала в составе Закавказской Федерации (ЗСФСР), а с 5 декабря 1936 г. - как союзная республика (Армянская ССР). На референдуме в сентябре 1991 г. за независимость Армении высказались 99% принимавших в нем участие. 25 сентября 1991 г. Верховный Совет Республики принял "Декларацию о независимости Армении".

Государственное устройство

Армения - унитарное государство. Административно-территориальными единицами Армении являются области, которые состоят из сельских и городских общин. В общинах осуществляется местное самоуправление. Город Ереван имеет статус области. В 1995 г. принят Закон о новом административном делении, в соответствии с которым созданы 11 областей (мазров), управляемых губернаторами.

Действующая Конституция, принятая на общенародном референдуме 5 июля 1995 г., провозгласила Армению "суверенным, демократическим, социальным, правовым государством".

Форма правления - полупрезидентская республика, смоделированная по французскому образцу. Политический режим - демократия в процессе становления.

Законодательную власть в Республике осуществляет Национальное собрание, состоящее из 131 депутата, которые избираются на 4 года. Оно может быть распущено в порядке, предусмотренном Конституцией. Вновь избранное Национальное собрание нельзя распустить в течение 1 года после выборов.

Помимо принятия законов Национальное собрание утверждает государственный бюджет; по предложению Президента объявляет амнистию, в установленных законом случаях ратифицирует или денонсирует международные договоры, объявляет войну; осуществляет парламентский контроль за деятельностью Правительства, может выразить ему недоверие.

Национальное собрание обладает также определенными полномочиями в кадровой сфере: оно назначает (по предложению Президента) председателя Центрального банка и его заместителя; назначает (по предложению Председателя Национального собрания) председателя Контрольной палаты Национального собрания, пятерых членов Конституционного суда. По заключению Конституционного суда может прекратить полномочия назначенного им члена Суда, дать согласие на его арест, привлечение к уголовной или административной ответственности в судебном порядке.

Право законодательной инициативы в Национальном собрании принадлежит депутатам и Правительству. Правительство устанавливает последовательность обсуждения внесенных им проектов законов и может потребовать, чтобы они были поставлены на голосование с приемлемыми для него поправками.

Если Правительство признает проект закона неотложным, Национальное собрание обсуждает его и ставит на голосование в месячный срок. Проекты законов, уменьшающие доходы или увеличивающие расходы государства, обсуждаются только при наличии заключения Правительства и принимаются большинством голосов от списочного состава депутатов (а не только присутствующих).

Правительство в связи с принятием внесенного им проекта закона может поставить вопрос о доверии. Если Национальное собрание выражает Правительству недоверие, проект закона считается принятым. К подобной процедуре можно прибегать не более двух раз в течение одной сессии.

Национальное собрание может уполномочить Правительство на принятие имеющих силу закона постановлений, которые действуют в течение установленного Национальным собранием срока и не могут противоречить законам. Эти постановления подписывает Президент Республики.

Принятый закон передается Президенту, который в 21-дневный срок подписывает и обнародует его либо возвращает в Национальное собрание со своими возражениями или предложениями. Вновь принятый Национальным собранием закон Президент обязан подписать и обнародовать в 5-дневный срок.

Глава государства - Президент, избираемый непосредственно гражданами на 5-летний срок. Одно и то же лицо не может быть избрано на должность Президента более

чем 2 раза подряд.

Президент Республики Армения обеспечивает соблюдение Конституции, нормальное функционирование законодательной, исполнительной и судебной властей. Президент является гарантом независимости, территориальной целостности и безопасности Республики.

В области внешней политики Президент представляет Армению в международных отношениях, осуществляет общее руководство внешней политикой, заключает международные договоры, подписывает ратифицированные Национальным собранием международные договоры, ратифицирует межправительственные соглашения.

Президент Республики назначает и освобождает Премьер-министра. По представлению Премьер-министра назначает и освобождает членов Правительства. В случае выражения Национальным собранием недоверия Правительству в 20-дневный срок принимает его отставку, назначает Премьер-министра и формирует новое Правительство.

После консультаций с Председателем Национального собрания и Премьер-министром Президент может распустить Национальное собрание и назначить внеочередные выборы.

Глава государства играет важную роль в формировании органов суда и прокуратуры: по представлению Премьер-министра он назначает и освобождает от занимаемой должности генерального прокурора; по предложению Совета правосудия назначает председателей и судей Кассационного суда и его палат, апелляционных судов, судов первой инстанции и других судов, заместителей генерального прокурора и прокуроров, возглавляющих структурные подразделения прокуратуры, может прекратить полномочия судьи, дать согласие на арест, привлечение к уголовной или административной ответственности в судебном порядке, освобождает им же назначенных прокуроров. Президент назначает четверых членов и председателя Конституционного суда. По заключению Конституционного суда может прекратить полномочия назначенного им члена Конституционного суда или дать согласие на его арест, привлечение к уголовной или административной ответственности в судебном порядке.

Президент является главнокомандующим вооруженными силами, назначает их высший командный состав. В случае непосредственной опасности, угрожающей конституционному строю, после консультаций с Председателем Национального собрания и Премьер-министром Президент осуществляет продиктованные ситуацией мероприятия и обращается с посланием об этом к народу.

Президент Республики издает указы и распоряжения, которые не могут противоречить Конституции и законам.

Исполнительную власть в Республике Армения осуществляет Правительство Республики Армения. Оно состоит из Премьер-министра и министров. Структура и порядок деятельности Правительства устанавливаются указом Президента по представлению Премьер-министра. Заседания Правительства созывает и ведет Президент Республики или, по его поручению, Премьер-министр. Постановления Правительства подписывает Премьер-министр, заверяет Президент Республики.

Премьер-министр руководит текущей деятельностью Правительства и координирует работу министров; принимает постановления, которые в предусмотренных регламентом случаях подписывают также осуществляющие их министры.

Член Правительства не может быть членом какого-либо представительного органа, занимать другую государственную должность или выполнять иную оплачиваемую работу.

Правительство несет ответственность перед парламентом. После формирования вновь избранного Национального собрания (или своего формирования) Правительство в 20-дневный срок представляет на одобрение Национального собрания программу своей деятельности, одновременно ставя вопрос о вотуме доверия. Проект постановления о недоверии Правительству может быть представлен не менее чем 1/3 от общего числа депутатов в течение 24 часов после постановки вопроса о вотуме доверия. Проект ставится на голосование не ранее 48 часов и не позднее 72 часов после его внесения. Решение принимают большинством голосов от списочного состава депутатов. В случае невнесения такого проекта или непринятия решения о недоверии программа деятельности Правительства считается одобренной. Если решение о недоверии принято,

Премьер-министр заявляет Президенту об отставке Правительства.

Правовая система

Общая характеристика

Правовая система Армении принадлежит к романо-германской семье с элементами прежнего социалистического права. В последние годы в публичном праве прослеживается влияние французской доктрины.

В 301 г. Армения стала первой страной в мире, принявшей христианство в качестве государственной религии. Соответственно нормы канонического права вошли в армянскую правовую систему как ее важнейший элемент, особенно в сфере брачно-семейных отношений. Существенное влияние оказало византийское право, некоторые нормы которого действовали здесь еще в XIX в.

В условиях иноземной оккупации, непрерывно длившейся с VII в., законодательная деятельность в Армении приостановилась. Однако продолжалось развитие канонического права; действовали нормы армянского обычного права. Захватчики принесли с собой и шариат, который применялся наряду с христианскими правовыми нормами.

С включением Восточной Армении в состав Российской империи (1828) на нее постепенно стало распространяться российское законодательство.

После установления Советской власти в 1920 г. Армения фактически реципировала новое социалистическое право РСФСР и в дальнейшем, на протяжении всего советского периода, ее законодательство ничем не отличалось от законодательства других союзных республик.

Коренную трансформацию правовая система Армении переживает с начала 1990-х гг. Общие направления реформ такие же, как и на всем постсоциалистическом пространстве: идеологический и политический плюрализм, социально ориентированная рыночная экономика, расширение прав и свобод личности и укрепление их гарантий. Одновременно правовая система Армении стала приобретать индивидуальность, хотя ее базовые принципы, структура и юридическая техника по-прежнему сходны с принятыми в других государствах - участниках СНГ. Это позволяет отнести Армению к "евразийской" группе романо-германской правовой семьи, сформировавшейся на основе сравнительно однородного правового пространства Содружества.

По темпам правовых преобразований Армения занимает среднее место на территории бывшего СССР: в 1995 г. принята новая Конституция, в 1998 г. Гражданский кодекс. Большинство отраслей права по-прежнему основываются на старых советских кодексах, действующих с многочисленными изменениями и дополнениями.

Основным источником права являются законодательные и иные нормативные акты. Их иерархия включает Конституцию, законы парламента, указы Президента Республики, постановления Правительства и Премьер-министра, подзаконные акты министерств и ведомств, органов местного самоуправления.

Парламент может уполномочить Правительство издавать постановления, имеющие силу закона, однако они не могут противоречить парламентским законам.

Согласно ч.4 ст.6 Конституции ратифицированные международные договоры являются составной частью правовой системы Республики. Если в них установлены иные нормы, чем предусмотренные в законах, то применяются нормы договора.

Особое место в системе источников права занимают решения Конституционного суда Армении, которыми может быть аннулирована любая норма закона или подзаконного акта.

В качестве субсидиарного источника ГК Армении допускает применение обычаев делового оборота.

Гражданское и смежные с ним отрасли права

Гражданское право Армении с момента воссоздания ее государственности следовало российскому (советскому) образцу. ГК советской Армении 1923 и 1964 гг. копировали соответственно ГК РСФСР 1922 и 1964 гг.

Так же, как и в России, гражданское право Армении в 1990-е гг. было преобразовано в соответствии с принципами рыночной экономики и романо-германскими цивилистическими традициями.

Основы новых гражданско-правовых и хозяйственных отношений закреплены в Конституции 1995 г., в ст.7 которой записано, что государство "гарантирует право собственности и наследования, равноправие всех форм собственности" (каких именно форм, ни в этой статье, ни в последующих не говорится). В ст.24, провозглашающей права и обязанности граждан, записано: "Каждый гражданин вправе иметь собственность. Никто не может произвольно лишать гражданина собственного имущества".

Формирование основ нового гражданского права завершилось принятием Гражданского кодекса Республики Армения 28 июля 1998 г. В его основу положен Модельный ГК, утвержденный Межпарламентской ассамблеей государств - участников СНГ. Это предопределило существенное (хотя и далеко не полное) сходство армянского и российского гражданских кодексов. В отличие от российских законодателей, принявших к 1999 г. только две первых части ГК РФ (третья была принята в 2001 г.), парламент Армении сразу ввел свой Кодекс в действие целиком.

По структуре ГК 1998 г. состоит из 12 разделов: I - Общие положения; II - Лица (субъекты гражданских прав); III - Объекты гражданских прав; IV - Право собственности и другие имущественные права; V - Сделки. Представительство. Сроки. Исковая давность; VI - Общие положения об обязательствах; VII - Обязательства, возникающие из договоров; VIII - Обязательства, возникающие из односторонних действий; IX - Обязательства, возникающие вследствие причинения вреда и неосновательного обогащения; X - Интеллектуальная собственность; XI - Наследственное право; XII - Международное частное право.

Как и в других государствах СНГ, ГК Армении регулирует отношения между лицами, осуществляющими предпринимательскую деятельность или с их участием, что исключает принятие отдельного торгового кодекса. Семейные, трудовые и природно-ресурсные отношения регулируются ГК и гражданским законодательством только субсидиарно.

ГК 1998 г. (ст.167-169) предусматривает три формы собственности: собственность граждан и юридических лиц, собственность государства и собственность общин (т.е. муниципальных единиц). Имущественными правами наряду с правом собственности являются: право залога, право пользования имуществом, сервитуты. Это несколько отличается от концепции, принятой в России и большинстве других государств СНГ, где залог рассматривается как способ обеспечения обязательств.

Помимо ГК основными источниками гражданского права являются законы "О залоге" от 28 июня 1995 г.; "Об авторском праве и смежных правах" от 27 мая 1996 г., "О недвижимом имуществе" от 22 января 1996 г., "О страховании" от 19 ноября 1996 г., Патентный закон от 21 августа 1993 г. и др.

В 1990-е гг. в Армении принято обширное законодательство, создающее правовую базу для предпринимательской деятельности, в том числе законы "О предприятиях и предпринимательской деятельности" от 14 марта 1992 г.; "О банках и банковской деятельности" от 27 апреля 1993 г. и от 30 июня 1996 г.; "О товарных биржах" от 31 августа 1993 г.; "Об обращении ценных бумаг" от 8 сентября 1993 г.; "Об индивидуальном предпринимателе" от 27 декабря 1993 г.; "Об индивидуальном (семейном) предприятии" от 13 июня 1994 г.; "Об иностранных инвестициях" от 31 июля 1994 г.; "О банкротстве предприятий и индивидуальных предпринимателей" от 15 июня 1995 г.; "Об акционерных обществах" от 7 мая 1996 г.; "О банкротстве банков" от 29 июня 1996 г.; "О рекламе" от 25 мая 1996 г. и др.

Начиная с 1992 г. Правительство осуществляет программы приватизации государственных предприятий и жилищного фонда (к 1998 г. приватизировано 70% всех государственных предприятий).

Еще ранее, в 1991 г., Армения приняла полномасштабную программу приватизации земли, предусмотренную Законом "О приватизации земли" (февраль 1991 г.). В 1992 г. Армения первой среди республик СНГ денационализировала землю. Главный упор в ходе аграрных реформ сделан на мелкотоварное частное производство. Большинство общественных хозяйств преобразовано в крестьянские, число которых составляет теперь около 250 тыс. Деятельность последних регулируется Законом "О крестьянских и

коллективных крестьянских хозяйствах" от 22 января 1991 г.

По Земельному кодексу Армении 1991 г. предусмотрены такие формы собственности на землю, как собственность граждан, коллективная собственность, государственная собственность (ст.4). При этом нет ни постоянного землевладения сельскохозяйственных предприятий, ни пожизненного наследуемого землевладения граждан. В отличие от других государств СНГ, где субаренда земли, как правило, запрещается, в Армении она разрешена без ограничений, если предусмотрена договором (ст.8 ЗК). Согласно ст.28 Конституции правом собственности на землю не пользуются иностранные граждане и лица без гражданства, за исключением случаев, предусмотренных законом.

Использование и охрану природных ресурсов регулируют Кодекс о недрах 1992 г., Водный кодекс 1992 г., Лесной кодекс 1994 г.

В области экологического права наиболее крупным актом являются Основы законодательства об охране природы 1991 г.

Основным источником трудового права остается КЗоТ советских времен, действующий с рядом изменений и дополнений. К осени 1999 г. закончена подготовка нового Трудового кодекса, основанного на современных международных стандартах в этой области.

Конституция (ст.29) закрепила право каждого гражданина на свободный выбор труда, на справедливую и не ниже установленного государством минимального размера заработную плату, на условия труда, удовлетворяющие требованиям безопасности и гигиены. За гражданами также закреплено право на забастовку.

Уголовное право и процесс

Основным источником уголовного права в Армении остается Уголовный кодекс 1960 г. После провозглашения независимости в него несколько раз вносились существенные изменения и дополнения. Были декриминализированы многие деяния, направленные против советского строя, идеологии и господствовавших в СССР социально-экономических отношений. В то же время появилось значительное количество новых составов преступлений, в частности, характерных для рыночной экономики. Разработан проект нового УК. К 1999 г. Армения относилась к числу стран, сохранявших смертную казнь как вид наказания.

Уголовный процесс Армении подвергается реформам, призванным укрепить правовые гарантии личности, а также повысить его эффективность. Некоторые новые демократические нормы и принципы уголовного судопроизводства получили закрепление в Основном законе страны 1995 г. Согласно Конституции (ст.18) человек может быть заключен под стражу только по решению суда - в установленном законом порядке. В установленных законом случаях судопроизводство осуществляется с участием присяжных (ст.91). В 1998 г. был принят новый Уголовно-процессуальный кодекс, вступивший в силу в январе 1999 г. Он предусматривает помимо первой апелляционную и кассационную инстанции. Все уголовные дела рассматриваются судом первой инстанции в составе одного, апелляционной инстанции - трех судей. В Кассационном суде дела рассматриваются в составе председателя палаты суда и большинства его членов.

В то же время уголовный процесс в Армении носит обвинительный характер, правило состязательности и равноправия сторон на практике не обеспечивается. Огромные трудности в реализации новых норм и стандартов связаны с хронической нехваткой финансово-материальных ресурсов.

Судебная система. Органы контроля

Судебная власть в соответствии с Конституцией - одна из трех основополагающих и самостоятельных ветвей государственной власти. Правосудие в Республике осуществляют только суды - в соответствии с Конституцией и законами.

Конституция полностью обновила судебную систему Республики, восприняв некоторые французские концепции. Судами общей юрисдикции являются: суды первой инстанции, апелляционные суды и Кассационный суд (заменил в 1998 г. Верховный суд).

В Армении действуют также хозяйственный, военный и иные предусмотренные законом суды (ст.92 Конституции). Запрещается создание чрезвычайных судов.

Согласно Закону "О судоустройстве" 1998 г. в Армении действуют три апелляционных суда: 1) апелляционный суд по гражданским делам в составе председателя суда и 9 судей; 2) апелляционный суд по экономическим делам в составе председателя суда и 6 судей; 3) апелляционный суд по уголовным и военным делам в составе председателя суда и 12 судей. В состав Кассационного суда входят: председатель Кассационного суда; Палата по гражданским и экономическим делам; Палата по уголовным и военным делам. Каждая палата состоит из председателя палаты и пяти судей палаты.

Высший орган судейского сообщества - Совет правосудия, который возглавляет Президент Республики как гарант независимости судебных органов. Министр юстиции и генеральный прокурор являются заместителями председателя Совета. В состав Совета входят также 14 членов, назначенных Президентом Республики на 5-летний срок, 2 из которых - ученые-юристы, 9 судьи, 3 - прокуроры. По 3 члена Совета назначаются из судов первой инстанции, апелляционных судов и Кассационного суда. Общие собрания судей тайным голосованием выдвигают по три кандидатуры на каждое место. Кандидатуры прокуроров - членов Совета - представляет генеральный прокурор.

Совет правосудия: 1) составляет и представляет на утверждение Президенту ежегодные списки должностной пригодности и служебного продвижения судей и прокуроров, согласно чему производятся назначения; 2) предлагает кандидатуры председателей, судей Кассационного суда, его палат, председателей апелляционных, первой инстанции и иных судов, дает заключение по представленным министром юстиции кандидатурам других судей; 3) дает заключение по представленным генеральным прокурором кандидатурам заместителей генерального прокурора, прокуроров, возглавляющих структурные подразделения прокуратуры; 4) представляет предложения о присвоении судьям и прокурорам классных чинов; 5) предлагает дать согласие на прекращение полномочий судьи, арест, привлечение к уголовной или административной ответственности в судебном порядке; 6) подвергает судей дисциплинарной ответственности; 7) по запросу Президента выражает свое мнение по вопросам помилования.

Порядок его деятельности установлен Законом "О Совете правосудия" от 14 ноября 1995 г.

Органом конституционного контроля в Армении является Конституционный суд, приступивший к работе в 1996 г. Он состоит из 9 членов, 5 из которых назначает Национальное собрание, 4 - Президент Республики.

Конституционный суд в установленном законом порядке: 1) устанавливает, соответствуют ли Конституции законы, постановления Национального собрания, указы, распоряжения Президента, постановления Правительства; 2) устанавливает до ратификации международного договора соответствие Конституции закрепленных в нем обязательств; 3) решает споры, связанные с результатами референдумов, выборов Президента Республики и депутатов; 4) признает непреодолимыми или устраненными препятствия, возникшие для кандидатов в президенты; 5) дает заключение о наличии основания отрешить от должности Президента; 6) дает заключение по мероприятиям, осуществляемым Президентом в чрезвычайной ситуации; 7) дает заключение о невозможности исполнения Президентом Республики своих полномочий; 8) дает заключение о прекращении полномочий члена Конституционного суда, его аресте, привлечении к уголовной или административной ответственности в судебном порядке; 9) выносит решения о приостановлении или запрещении деятельности партии. Конституционный суд рассматривает дело лишь при наличии соответствующего заявления. Постановления Конституционного суда окончательны, пересмотру не подлежат и вступают в силу с момента опубликования.

Порядок деятельности Конституционного суда определяет Закон "О Конституционном суде" от 6 декабря 1995 г.

Судья и члены Конституционного суда несменяемы. Судья занимает свою должность до 65, а член Конституционного суда - до 70 лет. Их полномочия прекращаются только в случаях и в порядке, предусмотренных Конституцией и законом.

Прокуратура Республики Армения является единой, централизованной системой, которую возглавляет генеральный прокурор, назначаемый Президентом по представлению Премьер-министра. Согласно ст.103 Конституции прокуратура: возбуждает уголовное преследование; осуществляет надзор за законностью предварительного следствия и дознания; поддерживает обвинение в суде; возбуждает в суде иск по защите государственных интересов; опротестовывает решения, приговоры и постановления судов; осуществляет надзор за применением наказаний и иных форм принуждения.

Высшим органом финансово-экономического контроля в Армении является Контрольная палата Национального собрания.

Афганистан
Исламское Государство Афганистан

Государственное устройство
Правовая система
Общая характеристика
Гражданское и смежные с ним отрасли права
Уголовное право
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство в Юго-Западной Азии.

Территория - 652,2 тыс. кв. км. Столица - г. Кабул.

Население - 25,82 млн. чел. (1999 г.), пуштуны, таджики, узбеки, хазарейцы, казахи, туркмены и др.

Официальный язык - согласно действовавшей до образования Исламского Государства Афганистан Конституции официальными языками Афганистана были пушту и дари.

Религия - подавляющая часть населения страны исповедует ислам.

Первое централизованное государство на территории Афганистана Дурранийская держава - образовалось в середине XVIII в. В ходе англо-афганских войн 1838-1842, 1878-1880 и 1919 гг. страна отстояла свою государственность. В 1919 г. Афганистан освободился от британского контроля и стал независимым. С 1923 по 1973 г. являлся конституционной монархией. После свержения короля М. Захир Шаха в 1973 г. была провозглашена Республика Афганистан.

В апреле 1978 г. Народно-демократической партией Афганистана (НДПА, создана в 1965 г.) был совершен революционный переворот ("Апрельская революция"). К власти пришли левые прокоммунистические силы, страна получила название Демократическая Республика Афганистан (ДРА). Радикальные преобразования в социалистическом духе привели к гражданской войне. На стороне правительства в 1979-1989 гг. сражались введенные в Афганистан советские войска. В апреле 1992 г. оппозиционные силы заняли Кабул, что означало конец народно-демократического режима. Страна была провозглашена Исламским Государством Афганистан (ИГА). Власть перешла к Совету Джихада (переходному совету моджахедов).

Пришедшие к власти оппозиционные группировки вскоре начали междоусобную борьбу за лидирующее положение в государстве. В августе 1992 г. она переросла в широкомасштабные боевые действия. В 1994 г. в Афганистане появилась новая военно-политическая сила - Движение талибов ("Талибан"), выступающее за полную исламизацию страны. В сентябре 1996 г. талибы захватили Кабул, а к осени 1998 г. контролировали уже большинство провинций страны. На соответствующей территории Афганистана установился военно-теократический режим. Ситуация стала вновь меняться осенью 2001 г. после начала так называемой антитеррористической операции США в Афганистане. В ноябре 2001 г. войска антиталибской коалиции ("Северный альянс") заняли Кабул.

Государственное устройство

Афганистан - унитарное государство. В административном отношении делится на 31 провинцию.

Основной Закон нового афганского государства пока не разработан (ранее действовали конституции 1923, 1964, 1977, 1987 гг.). В период своего господства талибы объявили о разработке новой Конституции Афганистана, основанной на положениях Корана и Сунны и нормах ханифитского толка мусульманского права, однако этот акт так и не появился.

Органы законодательной и исполнительной власти у талибов окончательно не были сформированы. Избранный духовенством лидер талибов носил титул "повелителя правоверных" и обладал всей полнотой политической, военной и религиозной власти на контролируемой "Талибаном" территории. Свои властные функции он исполнял посредством издания указов (фирман).

На территориях, контролируемых антиталибской коалицией, постоянных структур власти пока не существует. По мере усиления военного контроля на территории страны предполагается созыв Лоя Джирги (Общенационального собрания) для решения вопросов государственного устройства Афганистана.

Правовая система

Общая характеристика

Афганистан входит в мусульманскую правовую семью. Правовая система Афганистана к началу 2000 г. находилась в состоянии хаоса. На территориях, контролируемых движением "Талибан", фактически действуют только нормы шариата в их традиционном виде. В других районах страны мусульманскому праву также отводится основная роль. Мусульманско-правовые нормы всегда пользовались исключительно большим авторитетом среди афганского населения, особенно в тех случаях, когда они совпадали с местными традициями и обычаями.

Исторически первой формой афганского права было обычное право племен, передававшееся в устной форме. С началом распространения ислама в Афганистане (VII в.) доминирующее положение по отношению к нормам обычного права стали занимать нормы мусульманского права. С 1747 г., когда образовалось централизованное афганское государство, появились первые законодательные акты светского характера, действующие параллельно с нормами шариата. История светского законодательства начинается с Судебника Ахмад-шаха 1747 г., изданного на языке пушту, который действовал вплоть до 70-х гг. XIX в. Этот Судебник запрещал действие норм обычного права с целью повысить авторитет центральной государственной власти и ликвидировать правовой хаос в стране.

Тем не менее до начала XX в. мусульманское и обычное право продолжали господствовать в правовой системе страны. Сам Афганистан являлся отсталым феодально-абсолютистским государством с сильными пережитками родоплеменных отношений.

После провозглашения в 1919 г. полной независимости страны пришедшие к власти прогрессивные элементы торговой буржуазии, помещиков и чиновничества Афганистана предприняли ряд реформ, направленных на модернизацию страны. В 1923 г. принята первая Конституция Афганистана (Основной закон Высокого Афганского государства). Она содержала "декларацию прав" афганцев. Конституция провозгласила равенство всех афганских подданных перед законом, гарантии личной свободы, свободу печати, тайны переписки, свободу образования торгово-промышленных компаний (о свободе образования политических партий, обществ, союзов и собраний в ней не говорилось), неприкосновенность права собственности и жилища, запретила всякие незаконные поборы и принудительные работы, подтвердила отмену рабства и пыток. Статья 13 Конституции 1923 г. установила, что "все суды свободны от всякого вмешательства", ввела гласное судопроизводство и предусмотрела новую организацию суда.

К числу важнейших социально-экономических реформ относились такие, как отмена многочисленных средневековых налогов и повинностей, провозглашение безусловной частной собственности на землю и ее свободной купли и продажи (включая бывшие

вакуфные и государственные земли, поступившие в распродажу), ликвидация таможенных барьеров в межобластной торговле и др.

Каждое либеральное новшество встречало ожесточенное сопротивление реакционного духовенства и феодалов, добившихся отмены многих реформ. В 1928 г. был торжественно провозглашен примат шариата в законодательстве, управлении и суде. В 1931 г. принята новая Конституция, построенная по образцу и на основе Конституции 1923 г. с учетом поправок 1924 и 1928 гг., относящихся, в частности, к религии и шариату. Тогда же образован двухпалатный парламент. В 1964 г. в Афганистане была принята последняя монархическая Конституция, расширившая права выборных органов в области законодательной инициативы и контроля над правительством. Была разрешена деятельность политических партий.

В 1973 г. была свергнута монархия и провозглашена республика, что ознаменовало новый этап буржуазных реформ. В 1977 г. принята республиканская Конституция, в 1975 г. - Торговый кодекс и Закон о земельной реформе, в 1976 г. - Гражданский и Уголовный кодексы. Эти акты широко использовали идеи и институты романо-германской системы права, однако лишь в той мере, в какой они не противоречили принципам шариата.

После прихода к власти в апреле 1978 г. Народно-демократической партии Афганистана в стране была предпринята, по сути, попытка построения социально-экономического и политического строя, близкого к тому, который господствовал в социалистических странах. В числе основных направлений политики режима были секуляризация всех сторон жизни, национализация промышленности, радикальная аграрная реформа с безвозмездной передачей земли крестьянству. В политической сфере установилась однопартийная диктатура НДПА. В ответ началось массовое вооруженное сопротивление, в основном под исламскими лозунгами.

В 1986 г. правительство НДПА провозгласило политику "национального примирения", фактически означавшую отказ от прежнего социалистического и антиисламского курса. Принятие в 1987 г. на заседании Лоя Джирги новой Конституции закрепило ведущую роль ислама и норм шариата в государственно-правовой системе и общественно-политической жизни страны. Однако эти меры уже не могли остановить гражданскую войну, приведшую в апреле 1992 г. к падению народно-демократического режима в Кабуле. В мае 1992 г. был распущен парламент, отменены все законы, противоречащие шариату.

Приход в большинстве районов страны к власти (включая столицу) движения "Талибан" привел к тотальной исламизации правовой системы и всех сторон общественной и личной жизни. На занятых территориях талибы запрещают женщинам работать, выходить одним на улицу, появляться в европейском платье и без чадры. Всем взрослым мужчинам предписано носить бороду. Полностью запрещено телевидение, уничтожаются фотографии, портреты, картины с изображением живых существ. Действуют сотни других запретов, издаваемых специальным Департаментом по надзору за соблюдением праведного образа жизни и борьбы со злом. В то же время с 1998 г. политика талибов стала несколько смягчаться (объявлено о признании права женщин получать образование и оплачиваемую работу).

Поскольку в стране к концу 2002 г. по-прежнему продолжалась гражданская война, единой и стабильной правовой системы на территории Афганистана не существовало. Основным источником права является непосредственно мусульманская правовая доктрина ханифитского толка. Вместе с тем многие племена наряду с мусульманским правом (а нередко и в гораздо большей степени) руководствуются древними нормами своего обычного права (адата), что усиливает партикуляризм афганской правовой системы.

Гражданское и смежные с ним отрасли права

Регламентация основных сторон гражданско-правовых отношений в Афганистане, прежде всего личного статуса, права собственности, исторически сложилась под сильным воздействием мусульманского права ханифитского толка, в частности турецкой Маджаллы (крупнейшей кодификации мусульманского права, составленной в Османской империи в 1869-1876 гг.). Определенная часть исламских правовых положений

кодифицирована в виде свода предписаний для судей, известного как Тамасак иль Кудат.

В 1976 г. принят Гражданский кодекс, концепция которого была в целом аналогична ГК арабских стран (Египта, Алжира, Сирии, Ирака, Иордании). Однако в отличие от них ГК Афганистана регулирует брачно-семейные отношения, вопросы опеки и наследования. Согласно ст.1 ГК в случае "молчания" закона судья должен был применять мусульманское право. После победы революции 1978 г. принят ряд актов, направленных на преодоление феодальных пережитков в брачно-семейном праве (в частности, Декрет об ограничении выкупа за невесту 1978 г.). С падением народно-демократического режима в 1992 г. все брачно-семейное законодательство утратило силу.

Регулирование коммерческих отношений в Афганистане в довоенный период было основано на нормах, заимствованных преимущественно из континентальной (романо-германской) правовой системы. В 1955 г. был принят Торговый кодекс, образцом для которого послужил турецкий Торговый кодекс 1926 г. В 1975 г. его сменил более современный ТК.

В 1943 г. был принят Закон о банкротстве, в 1960 г. - Закон о торговых марках, в 1963 г. - Закон о поощрении инвестиций частного иностранного капитала, в 1967 г. - Закон об иностранных и отечественных частных инвестициях. Большинство из этих актов давно утратили силу. Никакого современного регулирования экономических отношений не существует.

Уголовное право

Уголовное право Афганистана за последние десятилетия неоднократно изменяло вектор развития по мере того, как в стране менялись политические режимы, и в настоящее время полностью основано на нормах шариата, т.е. традиционном мусульманском деликтном праве (см. раздел "Саудовская Аравия"). Все законодательные акты должны строго соответствовать постановлениям шариата.

Принятый в период буржуазно-демократических реформ 1970-х гг. УК Афганистана 1976 г. (Закон о наказаниях 1976 г.) представлял собой законодательство, построенное на положениях континентальных систем уголовного права (прежде всего французской). Имелись, однако, и существенные отличия - была установлена возможность применения в ряде случаев наказаний по мусульманскому праву ханифитского толка (ст.1) за совершение таких преступлений, как убийство, разбой, употребление спиртных напитков, кража, прелюбодеяние и т.п.

По своей структуре Кодекс (523 статьи) делился на две книги, представляющие собой по существу Общую и Особенную части. Книги подразделялись на главы, подглавы и статьи. Первая книга имела 5 разделов: предварительные постановления, о преступлениях, виновных лицах, наказании, прекращении наказания. Вторая книга состояла из трех разделов: преступления и проступки против общих интересов, частных лиц, нарушения.

УК 1976 г. предусмотрел трехчленную квалификацию преступлений (джинаят, джанха, кабохат), в основу которой была положена тяжесть совершенного преступления. Джинаят - это преступление, наказуемое длительными сроками тюремного заключения (свыше 5 и до 15 лет) или даже смертной казнью. Джанха - преступление, за которое виновный может быть лишен свободы на срок от 3 месяцев до 5 лет или подвергнут денежному штрафу в размере свыше 3 тыс. афгани. Кабохат - мелкое преступление (уголовно наказуемый проступок), наказуемое лишением свободы на срок от 24 часов до 3 месяцев или денежным штрафом в размере до 3 тыс. афгани.

К основным наказаниям по УК 1976 г. отнесены смертная казнь, лишение свободы и денежный штраф. Дополнительными наказаниями являются: лишение некоторых прав и привилегий, конфискация имущества, обнародование приговора. Наряду с наказанием были предусмотрены и "меры безопасности", применяемые судом к лицу при возможности совершения им нового преступления (направление лица по заключению врача в специальное лечебное учреждение - психиатрическое, психоневрологическое, запрет на занятие определенных должностей и т.д.).

Пришедшая к власти после падения в 1992 г. народно-демократического режима коалиция так называемых моджахедов начала активную реисламизацию уголовного

законодательства, провозгласив, что все законодательные акты должны строго соответствовать постановлениям шариата. Курс на исламизацию уголовного права усилился с захватом почти всей территории страны талибами, при которых шариат (т.е. традиционное мусульманское деликтное право) стал едва ли не единственной основой правосудия. Начали широко применяться основные исламские виды наказаний (публичная смертная казнь, порка, членовредительство). После свержения режима талибов силами Северного альянса в конце 2001 г. новые кабульские власти подтвердили действие законов шариата в качестве основы уголовного правосудия, однако обещали несколько смягчить систему наказаний. Тем не менее судьба таких наказаний, как ампутация конечностей за кражу (разбой) и забивание камнями за прелюбодеяние пока остается нерешенной.

Некоторые афганские племена традиционно руководствуются при определении наказаний обычным правом.

Судебная система. Органы контроля

Единой судебной системы в стране нет. Судебная система, существовавшая при народно-демократическом режиме 1978-1992 гг., была разрушена. На территориях, контролируемых различными военно-политическими группировками, действуют собственные системы судебных органов. В основном это суды шариата и военные трибуналы (у талибов светских судов нет вообще). Никаких четких правовых рамок судопроизводства не существует, за исключением традиционных исламских процессуальных правил.

Высшим судебным органом талибов является Верховный суд (Стыра махкама). При нем действует "Центральный совет по изданию фетв", состоящий из авторитетных улемов и муфтиев. Этот орган является высшей инстанцией, выносящей окончательное решение относительно соответствия (или несоответствия) шариату тех или иных указов и решений всех ветвей власти, в том числе и самого "повелителя правоверных".

Литература

Amin S. H. Law, Reform and Revolution in Afghanistan. Glasgow, 1993.

Fazelly M. K. Afghanistan // International Encyclopedia of Comparative Law. Vol. 1. 1972. P. A1-6.

Sirat A. S. The Modern Legal System of Afghanistan // American Journal of Comparative Law. 1968. P.563-569.

Багамские острова
Содружество Багамских Островов

Государственное устройство
Правовая система
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство в Вест-Индии, на Багамских островах.

Территория - 13,9 тыс. кв. км. Столица - г.Нассау.

Население - 300 тыс. чел. (1995 г.); 85% - негры и мулаты, 15% белые.

Официальный язык - английский.

Религия - различные христианские церкви.

К моменту появления европейцев Багамские острова были населены индейцами-араваками. Открыты Колумбом в 1492 г. и первоначально принадлежали Испании. С 1629 г. - английская колония. С 1973 г. независимое государство в составе Содружества, возглавляемого Великобританией.

Государственное устройство

Действует Конституция 1973 г. По форме правления Багамские острова

парламентская монархия вестминстерского типа. Политический режим демократический.

Глава государства - Королева Великобритании, представленная Генерал-губернатором. Последний назначается по рекомендации багамского Правительства и действует (кроме некоторых случаев) в соответствии с его советом.

Законодательную власть осуществляет двухпалатный Парламент (срок полномочий - 5 лет), состоящий из Сената (16 назначаемых членов: 9 членов по совету Премьер-министра, 4 - по рекомендации Лидера оппозиции и 3 - по совету Премьер-министра после консультации с Лидером оппозиции) и Палаты собрания (49 депутатов, избираемых всеобщим голосованием сроком на 5 лет).

Исполнительная власть принадлежит Правительству (Кабинету министров) во главе с Премьер-министром. На должность последнего Генерал-губернатор назначает лидера партии большинства в Палате собрания. Правительство ответственно перед Палатой собрания.

Правовая система

Правовая система Багамских островов целиком основана на английском общем праве. Оно продолжает действовать в той мере, в какой не изменено статутами, принятыми на островах.

Экономическое законодательство страны направлено на развитие частного бизнеса, привлечение иностранных инвестиций. Багамы являются одним из мировых центров офшорного бизнеса ("налоговых гаваней"), здесь размещены штаб-квартиры сотен иностранных банков и компаний. В 1990 г. был принят новый Закон о компаниях, в том же году вступил в силу Закон о международных предпринимательских компаниях, принятый в 1989 г. В соответствии с этим Законом упрощены требования, предъявляемые к регистрации, и предусмотрено сокращение стоимости регистрации офшорной компании на Багамских островах.

Конституция и Закон о трудовых отношениях закрепляют право на объединение в профсоюзы, коллективные переговоры и забастовку, и эти права свободно реализуются.

Уголовный кодекс предусматривает смертную казнь как обязательное наказание за убийство, измену и пиратство. В 1991 г. были восстановлены отмененные в 1984 г. телесные наказания за некоторые виды преступлений.

Конституция и законы закрепляют подробные гарантии демократического уголовного судопроизводства. Любое лицо должно быть доставлено в суд не позднее 48 часов с момента ареста или задержания. Обвиняемые в наиболее тяжких преступлениях имеют право на суд присяжных.

Судебная система. Органы контроля

Судебная система включает Апелляционный суд в качестве высшей апелляционной инстанции, Верховный суд, магистратские суды. Последним подсудны дела о преступлениях с максимальным приговором в 5 лет лишения свободы. Остальные дела рассматривает по первой инстанции Верховный суд. В некоторых случаях заключительная апелляция может быть сделана в Судебный комитет Тайного совета в Лондоне.

Все судьи Апелляционного и председатель Верховного суда назначаются Генерал-губернатором по рекомендации Премьер-министра (после консультации с Лидером оппозиции). Других судей Генерал-губернатор назначает по совету независимой Комиссии судебной и правовой служб. Назначенные судьи находятся в должности до 65-летнего возраста.

За осуществление уголовного преследования отвечает генеральный атторней, назначаемый Генерал-губернатором по совету Премьер-министра.

Литература

Knowles Sir L. J. Elements of Bahamian Law. Nassau, 1978.

Бангладеш

Народная Республика Бангладеш

Государственное устройство
Правовая система
Общая характеристика
Гражданское и смежные с ним отрасли права
Уголовное право и процесс
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство в Южной Азии.

Территория - ок. 144 тыс. кв. км. Столица - г.Дакка.

Население - 127,11 млн. чел. (1999 г.), 98% - бенгальцы.

Официальный язык - бенгальский, используется также английский.

Государственная религия - ислам (87% верующих). Распространен также индуизм (12% верующих).

До 1947 г. Восточная Бенгалия входила в состав колониальной Индии. В результате раздела по религиозному принципу бывшей британской колонии на Индию и Пакистан территория современной Бангладеш стала Восточным Пакистаном. В 1971 г. страна вооруженным путем добилась независимости.

Государственное устройство

Бангладеш - унитарное государство. Административно-территориальное деление: 5 областей, разделенных на 64 района.

Действует Конституция 1972 г. (с последующими изменениями). По форме правления Бангладеш - парламентская республика. Политический режим неустойчиво либеральный, с сильными авторитарными традициями.

Законодательная власть принадлежит однопалатной Национальной ассамблее, состоящей из 330 депутатов, избираемых на 5 лет. 300 депутатов избираются всеобщим голосованием, а 30 (женщины) назначаются членами парламента.

Законы принимаются большинством голосов от числа избранных членов парламента. Принятые законопроекты передаются на подпись Президенту, который в 15-дневный срок может возвратить их в парламент для повторного чтения. Принятый повторно законопроект должен быть подписан Президентом. Финансовые законопроекты вносятся на рассмотрение парламента только по рекомендации главы государства.

Глава государства - Президент, избираемый парламентом на 5 лет с правом на одно переизбрание. Его полномочия носят в основном церемониальный характер, за исключением периодов, когда парламент распущен и до новых выборов действует непартийное "служебное" правительство. Согласно Конституции Президент является главнокомандующим вооруженных сил, наблюдает за осуществлением внешней политики, назначает Вице-президента на 5-летний срок, вправе созывать и распускать парламент, может объявлять чрезвычайное положение. Без всякого парламентского одобрения Президент назначает судей Верховного суда и нижестоящих судов. Однако большинство полномочий Президент осуществляет по совету Премьер-министра.

Исполнительная власть сосредоточена в руках главы Кабинета (Правительства) - Премьер-министра. Президент назначает Премьер-министром члена парламента, имеющего поддержку большинства депутатов. Другие члены Кабинета назначаются Президентом по выбору Премьер-министра. Согласно Конституции Кабинет несет коллективную ответственность перед парламентом. Если Премьер-министр теряет поддержку парламентского большинства, он должен или подать в отставку, или просить Президента о роспуске парламента (в случае, когда в парламенте нет другого лидера, имеющего поддержку большинства). Неоднократные исправления Конституции в сторону усиления исполнительной власти привели к тому, что правительство теперь обладает на практике значительно большими полномочиями, чем парламент.

Правовая система

Общая характеристика

Правовая система Бангладеш основана преимущественно на английском общем праве, введенном в колониальной Индии. В вопросах личного статуса (брак, развод, опека, наследование) каждая религиозная община руководствуется своим правом (мусульманским, индусским и т.д.).

Основными источниками территориального права в Бангладеш являются законодательство и судебный прецедент. Во главе иерархии законодательных актов стоит Конституция Республики Бангладеш. В стране продолжают действовать многие законодательные акты, изданные в Индии до августа 1947 г. и в Пакистане до декабря 1971 г. (в том числе УК 1860 г., УПК 1898 г., ГПК 1908 г.). После образования Бангладеш был принят ряд крупных законодательных актов кодификационного характера. Так, Закон о несовершеннолетних (Children's Act) 1974 г. консолидировал и исправил акты, касающиеся опеки, защиты детей, а также ответственности несовершеннолетних правонарушителей и производства по соответствующим делам. Закон уполномочил правительство создать один или более судов по делам несовершеннолетних для каждого округа.

Согласно Конституции (ст.93) в период, когда парламент распущен, Президент может (в случае необходимости) промульгировать ордонансы, имеющие силу принятого парламентом закона. Изданные таким образом ордонансы должны быть представлены новому парламенту на его первом заседании и утрачивают силу, если одобрение не получено в течение 30 дней. В период военного положения (1975-1979, 1982-1986 гг.), когда представительные органы практически не функционировали, законодательный процесс осуществлялся исключительно президентскими декретами, причем таким образом вносились даже изменения в Конституцию.

Системы персонального права (мусульманское, индусское и др.) имеют свои традиционные источники, хотя большинство действующих норм этих систем закреплены законодательно.

На текущее состояние и динамику развития правовой системы Бангладеш негативно влияют такие факторы, как экономическая отсталость страны, неграмотность и крайняя бедность населения, сохраняющаяся политическая нестабильность, активная деятельность исламских фундаменталистов. Хотя последним не удалось добиться официального введения норм шариата в сфере уголовного правосудия, они самочинно применяют эти нормы на местном уровне. По сообщениям международных наблюдателей, без всякой законодательной базы повсеместно применяются такие варварские меры наказания, как порка, сожжение, побитие камнями. Приговоры, не фигурирующие ни в одном кодексе Бангладеш, выносятся по исламским законам и приводятся в исполнение деревенскими советами и старостами - салишами.

Гражданское и смежные с ним отрасли права

Гражданско-правовые отношения, исключая вопросы личного статуса, регулируются преимущественно нормами английского общего права в их местной интерпретации. Многие институты и целые подотрасли гражданского права были кодифицированы еще в колониальный период. Так, в Бангладеш действует Закон о договорах (Contract Act) 1872 г. Вопросы брака и развода, а также наследования у представителей мусульманской общины регулирует Ордонанс о мусульманских семейных законах (Muslim Family Ordinance) 1961 г., принятый еще в Пакистане. Закон позволяет мусульманину иметь до 4жен, хотя это право в Бангладеш используется крайне редко. Ряд норм защищают женщину от произвольного развода по инициативе мужа, однако нередко они игнорируются, так как в сельской местности большое число браков официально не зарегистрировано.

Торговое право Бангладеш состоит в основном из законов, копирующих соответствующие английские акты. Хотя Конституция 1972 г. запрещает эксплуатацию и требует от правительства искоренить социальную и экономическую несправедливость, Бангладеш с середины 1970-х гг. придерживался политики поощрения частного

предпринимательства. Законодательство признает право государственной, кооперативной и частной собственности, не отдавая предпочтения ни одному из них. Правительство поощряет иностранные инвестиции. Действуют законы о частных иностранных инвестициях 1980 г., об экспортных промышленных зонах 1980 г. и о компаниях 1994 г. (сменивший аналогичный закон 1912 г.).

Возникшая в 1971 г. Республика Бангладеш унаследовала пакистанское законодательство о труде. Первое демократическое правительство специальным постановлением 1972 г. пыталось развивать практику участия трудящихся в управлении предприятиями. Но новый военный режим пресек такую практику, резко ограничив профсоюзную деятельность и забастовки Ордонансом о промышленных отношениях 1975 г. Все же Ордонансом-поправкой 1977 г. власти вынуждены были отменить наиболее жесткие ограничения на регистрацию новых профсоюзов, восстановить практику голосований рабочих по выборам профсоюзов представителями для заключения коллективных договоров. Однако к началу 2000 г. создание профсоюза по-прежнему требовало одобрения правительства. Право на забастовку специально не закреплено законом, но широко осуществляется на практике. Роль трудового законодательства в современном Бангладеш ограничена тем фактом, что не распространяется на лиц, работающих без оформления трудовых отношений (более 90% всей рабочей силы в стране).

Уголовное право и процесс

Уголовное и уголовно-процессуальное право Бангладеш основано на британском колониальном законодательстве, действующем с изменениями периода независимости. Это законодательство включает Уголовный кодекс, провозглашенный в 1860 г. как Индийский УК; Закон о полиции 1861 г.; Закон о доказательствах 1872 г.; Уголовно-процессуальный кодекс 1898 г.; Закон об изменении в уголовном праве 1908 г.; Закон о государственной тайне 1911 г.

Большинство составов преступлений содержится в УК 1860 г. К числу видов наказаний относятся смертная казнь, высылка из страны (на срок от 7 лет до пожизненной), заключение, конфискация имущества и штраф. Лишение свободы делится на "простое" и "строгое" (с каторжным трудом). Его срок составляет от 24 часов до 14 лет. Несовершеннолетние могут быть приговорены к содержанию в "реформационных школах" на срок от 3 до 7 лет. В качестве альтернативы за небольшие уголовные правонарушения допустимо наказание в виде порки.

Уголовный кодекс предусматривает смертную казнь за различные преступления, в том числе за убийство; похищение детей моложе 10 лет с целью убийства или нанесения им тяжкого повреждения; антигосударственные действия (ведение войны, попытка ведения войны или подстрекательство к войне против государства). В поправках к Закону о специальных полномочиях 1974 г. смертная казнь была установлена еще за ряд преступлений, в том числе за саботаж и некоторые экономические преступления, такие как подделка денежных знаков, контрабанда, создание скрытых запасов продовольствия и торговля на черном рынке. За эти же преступления смертная казнь предусматривается по Закону о чрезвычайных полномочиях 1975 г., который может применяться только в период чрезвычайного положения. Закон об армии 1952 г. предусматривает смертную казнь за некоторые преступления, совершенные в военное время, а также за мятеж и дезертирство с действительной военной службы.

Несколько позже смертная казнь была предусмотрена за ряд других преступлений. В 1983 г. издан акт Президента - Ордонанс о жестокости к женщинам (устрашающее наказание), который закреплял нормы о смертной казни за "причинение или попытку причинения смерти или тяжких телесных повреждений женщине с целью получить приданое". В 1985 г. после ряда случаев нападений на женщин, часто с использованием кислоты, в Уголовный кодекс внесены поправки и смертная казнь установлена также за изнасилование, похищение женщины и нападение на нее с использованием кислоты. В соответствии с поправками, внесенными в начале 1987 г. в законодательство о взрывчатых веществах, принятое еще до провозглашения независимости, смертный приговор может быть вынесен за организацию взрывов, создающих опасность для жизни.

В 1988 г. был принят билль (поправки), предусматривающий смертную казнь за незаконное производство, перевозку и хранение опасных наркотиков. В том же 1988 г. билль (поправки) "О жестокости к женщинам (устрашающее наказание)" предусмотрел смертную казнь за торговлю женщинами.

Уголовный процесс был изначально основан на английской модели. Создатели Конституции 1972 г. стремились закрепить основополагающие демократические гарантии уголовного правосудия, однако общая ситуация в стране и последующие события привели к закреплению скорее правовых рамок для репрессивной юстиции. Так, согласно Конституции любой арестованный должен быть доставлен к судье в течение 24 часов. Конституция, однако, оговаривает, что эти гарантии могут иметь "любые разумные ограничения, наложенные в соответствии с законом", что позволяет административным решением отменять фундаментальные права личности.

Более того, закон позволяет "превентивное заключение" сроком до 6месяцев. Превентивно задержанные не имеют права не только обжаловать задержание в суде, но даже знать, в чем они обвиняются. Превентивное заключение применяется и согласно Закону о безопасности Пакистана 1952 г. и ст.107 УПК 1898 г. в случаях, когда, по мнению властей, имеется значительная опасность общественных беспорядков. По Закону о чрезвычайных полномочиях 1974 г. правительственные власти или районный судья вправе с целью предупреждения акта, могущего нанести "ущерб безопасности страны", издать приказ о задержании любого лица сроком на 30 суток. Обвинение при этом предъявляется в 15-дневный срок. Такое задержание может быть обжаловано в специальный совет или в суд.

Для уголовного правосудия в Бангладеш характерна крайняя перегруженность судов, острая нехватка средств для оказания правовой помощи малоимущим, длительные сроки предварительного заключения.

Судебная система. Органы контроля

Судебную систему страны возглавляет Верховный суд Бангладеш, который имеет отделение Высокого суда и Апелляционное отделение. Последнее является высшей судебной инстанцией в стране как по уголовным, так и по гражданским делам. Отделение Высокого суда осуществляет судебный конституционный контроль в стране.

Судьи каждого отделения заседают только в том отделении, в которое они были назначены. Верховный судья Верховного суда (Chief Justice of the Supreme Court) назначается Апелляционным отделением и является главой судебной власти Республики.

Судебная система Бангладеш включает также районные и субрайонные суды. Судьи этих судов назначаются Президентом страны по представлению Министерства права и юстиции и Министерства внутренних дел. Они занимают свои должности до 60-летнего возраста. Большинство дел рассматривается на уровне районных и субрайонных судов. Апелляции могут быть поданы в отделение Высокого суда, имеющее постоянные представительства (permanent benches) в нескольких крупных городах страны. Отделение Высокого суда может рассматривать некоторые категории дел и по первой инстанции. Апелляционное отделение Верховного суда в Дакке рассматривает апелляции на решения и приговоры отделения Высокого суда.

На низовом уровне действуют деревенские суды, которые закон наделяет компетенцией рассматривать малозначительные дела. Такой суд состоит из председателя местного муниципального совета и двух судей, назначенных каждой из сторон спора.

Закон о несовершеннолетних 1974 г. предусматривает создание системы судов по делам несовершеннолетних.

Конституция (ст.95) предусматривает Высший судебный совет (Supreme Judicial Council), состоящий из верховного судьи и двух следующих за ним по старшинству судей. Совет может рекомендовать Президенту досрочно увольнять с должности судей, когда установит, что данный судья неспособен надлежащим образом исполнять свои обязанности или совершил серьезный проступок.

Конституция предусматривает также должность парламентского Омбудсмана.

Литература

Hoque A. The Legal System of Bangladesh. Dacca, 1980.

Барбадос

Государственное устройство
Правовая система
Судебная система. Органы контроля

Государство на одноименном острове в архипелаге Малые Антильские острова в Атлантическом океане.

Территория - 430 кв. км. Столица - г.Бриджтаун.

Население - 300 тыс. чел. (1995 г.); 80% - негры, 20% - лица европейского происхождения и мулаты.

Официальный язык - английский.

Религия - большинство верующих - протестанты (англикане).

До появления европейцев остров населяли индейские племена араваков и карибов. Открыт испанцами в начале XVI в. С 1652 г. - колония Великобритании. В 1838 г. отменено рабство. С 1966 г. - независимое государство в составе Содружества, возглавляемого Великобританией.

Государственное устройство

Барбадос - унитарное государство. Административное деление - 11 районов.

Действует Конституция 1966 г. По форме правления Барбадос парламентская монархия вестминстерского типа. Политический режим демократический.

Законодательная власть принадлежит двухпалатному Парламенту (срок полномочий - 5 лет), состоящему из Сената (21 член) и Палаты собрания (28 депутатов). Палата собрания избирается всеобщим голосованием. 12 сенаторов назначаются Генерал-губернатором по совету Премьер-министра, двое - по совету Лидера оппозиции, остальные - по собственному усмотрению Генерал-губернатора.

Главой государства является Королева Великобритании, представленная на острове Генерал-губернатором. Он назначается по рекомендации Правительства Барбадоса и действует (кроме некоторых случаев) в соответствии с его советом.

Исполнительную власть осуществляет Правительство (Кабинет) во главе с Премьер-министром. На должность последнего Генерал-губернатор назначает лидера партии большинства в Палате собрания. Другие министры назначаются Генерал-губернатором по совету Премьер-министра из числа членов парламентских палат. Правительство коллективно ответственно перед Палатой собрания. В случае утраты поддержки парламентского большинства Кабинет уходит в отставку или Генерал-губернатор по совету Премьер-министра распускает парламент и объявляет досрочные выборы.

Правовая система

Правовая система Барбадоса целиком основана на английском общем праве. Последнее продолжает действовать здесь в той мере, в какой не изменено статутами, принятыми на острове.

Экономическое законодательство направлено на поощрение частного предпринимательства и привлечение иностранных инвестиций. Страна является одним из центров офшорного бизнеса.

Трудовое законодательство закрепляет право на объединение в профсоюзы, коллективные переговоры и забастовку, и эти права свободно осуществляются на практике. Источниками трудового права являются Закон о профсоюзах 1964 г., Фабричный закон 1983 г. и др.

Как и ряд других бывших английских колоний, Барбадос имеет некодифицированное уголовное право. Уголовный кодекс заменяет совокупность законодательных актов.

Среди видов наказания сохраняется смертная казнь, которая предусмотрена в качестве обязательной меры за убийство (Закон о преступлениях против личности в редакции 1967 г., Глава 141) и государственную измену (Закон об измене 1980 г., Глава 155 А).

Конституция и законы подробно закрепляют гарантии демократического уголовного судопроизводства. Заключение под стражу санкционируется судом. Дела, по которым возможно вынесение смертного приговора, рассматриваются в Высоком суде в составе судьи и жюри из 12 присяжных.

Судебная система. Органы контроля

Судебная система Барбадоса включает Верховный суд, который состоит из Высокого суда и Апелляционного суда. Председатель Верховного суда (главный судья) назначается Генерал-губернатором по рекомендации Премьер-министра и после консультации с Лидером оппозиции; другие члены Верховного суда назначаются по совету Комиссии судебной и правовой службы. Судьи служат до достижения возраста 65 лет. Апелляции на решения Высокого суда подаются в Апелляционный суд.

Высшей апелляционной инстанцией является Юридический комитет Тайного совета в Лондоне, однако апелляция им рассматривается, только если дело затрагивает конституционные вопросы или "вопросы огромной общественной важности".

В состав Комиссии судебной и правовой службы входят председатель Верховного суда (председатель Комиссии), председатель Комиссии публичной службы и 3 других члена, назначаемых Генерал-губернатором, действующим по рекомендации Премьер-министра после консультации с Лидером оппозиции.

Уголовное преследование осуществляется директором публичных преследований, назначаемым Генерал-губернатором; последний действует по рекомендации Комиссии судебной и правовой службы.

Жалобы на нарушение прав человека государственными органами и должностными лицами рассматриваются службой Омбудсмана, учрежденной в 1987 г.

Высшим органом финансового контроля является генеральный аудитор, который назначается Генерал-губернатором, действующим по рекомендации Комиссии публичной службы, сделанной после консультации с Премьер-министром.

Бахрейн
Государство Бахрейн

Государственное устройство
Правовая система
Судебная система. Органы контроля
Литература

Островное государство в северо-западной части Персидского залива, вблизи побережья Саудовской Аравии.

Общая территория - 693,15 кв. км. Столица - г.Манама.

Население - 590 тыс. чел. (1998 г.); 67% - коренные бахрейнцы.

Официальный язык - арабский.

Государственная религия - ислам (60% - шииты и 40% - сунниты).

С IV-III вв. до н.э. Бахрейн входил в состав различных древних стран. В XIII в. было создано независимое бахрейнское государство. В XVI в. Бахрейнские острова были захвачены Португалией, а в XVII в. Ираном. В 1783 г. была на некоторое время восстановлена самостоятельность и основана нынешняя правящая династия. В 1871 г. Бахрейн официально объявлен английским протекторатом. В 1934 г. утвержден "новый статус" Бахрейна, по которому он не входил в состав Британской империи, но был связан с ней "специальным союзным договором". В 1971 г. провозглашена полная независимость.

Государственное устройство

Бахрейн - унитарное государство.

Первая Конституция вступила в силу в мае 1973 г., однако уже в 1975 г. ее действие было приостановлено Эмиром. 14-15 февраля 2001 г. население Бахрейна одобрило на референдуме Национальную хартию, касающуюся важных конституционных вопросов. Она предусматривает преобразование эмирата в конституционное королевство, создание двухпалатного парламента с выборной нижней палатой и назначаемой верхней, а также независимую судебную систему. Кроме того, женщины впервые в истории стран Персидского залива получили одинаковые с мужчинами политические права, включая право избирать и быть избранными в парламент.

По форме правления Бахрейн - наследственная конституционная монархия (единственная страна в Персидском заливе, где строго действует право первородства при наследовании власти). Политический режим находится в состоянии трансформации. Деятельность политических партий к началу 2002 г. была запрещена. 18 февраля 2001 г. Эмир отменил чрезвычайное положение, действовавшее с 1975 г., и распустил суд государственной безопасности.

Глава государства - Эмир, он же - верховный главнокомандующий вооруженными силами. Через правящее семейство Эмир контролирует практически все сферы жизни государства.

Законодательная власть, согласно прежней Конституции 1973 г., принадлежала Эмиру и Национальному собранию (30 депутатов должны были избираться населением и 14 назначаться монархом). Избранный в 1973 г. парламент был распущен в 1975 г. и больше не собирался. В 1992 г. объявлено о создании Консультативного совета (Маджлис аш-Шура)совещательного органа в составе 30 назначаемых Эмиром членов для выработки рекомендаций по проектам законов и различным аспектам социально-экономической политики страны. Позже число членов Совета было увеличено с 30 до 40, а его полномочия несколько расширены. В соответствии с результатами референдума 14-15 февраля 2001 г. планируется провести выборы в нижнюю палату нового парламента не позднее 2004 г.

Исполнительная власть осуществляется Советом министров во главе с Премьер-министром.

Правовая система

Правовая система Бахрейна носит смешанный характер. Согласно Конституции 1973 г. (ст.2) шариат является "главным", "фундаментальным" источником законодательства. На практике мусульманское право регулирует прежде всего отношения личного статуса.

После получения страной независимости был создан специальный Законодательный комитет для модернизации правовой системы страны. В результате Бахрейн принял значительное количество современных законодательных актов в разных областях, основанных преимущественно на европейских правовых образцах.

Право личного статуса (правоспособность, брак, развод, наследование) остается некодифицированным. Согласно Закону о судоустройстве 1971 г. в случае молчания закона суды применяют общие принципы и конкретные нормы мусульманского права, а при их отсутствии - обычай.

В области торгового права действуют Закон о торговых компаниях 1975 г.; Закон об авторском праве 1993 г.; Закон о торговом представительстве (Bahrain Commercial Agencies Law) 1992 г.; Основной статут о товарных знаках 1991 г.

Производство по гражданским и торговым делам регулируется Законом о гражданском и торговом процессе (Civil and Commercial Procedures Act) 1971 г. Законом 1993 г. учрежден Бахрейнский центр международного коммерческого арбитража. Действует Закон 1994 г. о международном коммерческом арбитраже.

В 1976 г. принят Кодекс о труде для национального сектора экономики. Трудовое законодательство Бахрейна в ряде отношений не соответствует международным стандартам. Деятельность профсоюзов запрещена. Право на коллективные переговоры и забастовки не предусматривается законом. В то же время высокие доходы от нефтедобычи позволяют правительству обеспечить хорошие условия труда и высокий уровень социальных гарантий.

Уголовное право Бахрейна носит в целом светский характер. Влияние

мусульманского деликтного права ограничивается включением лишь отдельных его норм в уголовное законодательство. Так, УК Бахрейна 1976 г. (ст.306-308) предусматривает ответственность за изготовление, хранение, продажу и употребление спиртных напитков, а также за азартные игры, хотя установленные санкции (лишение свободы и штраф) не соответствуют мусульманскому праву.

В числе видов наказания сохраняется смертная казнь, предусмотренная УК за целый ряд преступлений, в том числе против внешней безопасности, например подрыв суверенитета государства, использование оружия против государства и шпионаж; за преступления против внутренней безопасности, например покушение на главу государства (Эмира) или принца крови с угрозой для их жизней, а также за наиболее серьезные преступления против личности. В 1984 г. введена смертная казнь за перевозку наркотиков. Приговор может быть смягчен или аннулирован Эмиром. Последние известные случаи исполнения смертных приговоров имели место в 1977 г.

УПК 1966 г. допускает возможность применения судьями телесного наказания в виде тазира по мусульманскому праву, однако оно почти не применяется.

Условия уголовного процесса по некоторым делам не соответствуют международным канонам справедливого судебного разбирательства. Согласно Закону о безопасности 1974 г. любое лицо может содержаться под стражей вплоть до 3 лет без суда за участие в деятельности или за выступления, которые рассматриваются властями как угроза национальной гармонии и безопасности. Такая мера может быть обжалована не ранее чем через 3 месяца с момента задержания. При рассмотрении дел судом государственной безопасности подсудимый не имеет права на апелляцию.

Судебная система. Органы контроля

Судебная система включает гражданские и шариатские суды. Последние разделены на суннитские и шиитские отделения, применяющие соответственно шафиитский (либо маликитский) и джафаритский толк мусульманского права (фикх).

Закон 1971 г. о судоустройстве Бахрейна предусматривает создание суннитских и джафаритских судов первой инстанции для рассмотрения дел о дарении и всех вопросов личного статуса мусульман, за исключением споров о наследстве, решаемых гражданскими судами (но также с учетом шариатских норм). Кроме того, мусульманские суды в этой стране выполняют нотариальные функции. Их решения обжалуются в Верховном апелляционном суде, имеющем в своем составе суннитскую и джафаритскую палаты.

В 1989 г. был создан Кассационный суд в качестве высшей судебной инстанции. Этот суд имеет исключительную юрисдикцию по искам, которые поданы одновременно в гражданские и шариатские суды или в шариатские суды разного толка, по разрешению конфликтов между решениями указанных судов, а также юрисдикцию по гражданским и торговым делам и искам, касающимся личного статуса, с участием иностранцев-немусульман.

Собственную систему военных судов имеют Силы обороны Бахрейна, действующие в соответствии с Кодексом военной юстиции.

В 1974 г. Закон о государственной безопасности создал также отдельную закрытую систему судов безопасности, рассматривающих дела об антиправительственной деятельности.

Литература

Amin S. H. Middle East Legal Systems. Glasgow, 1985. P. 16-38.

Redden K. R. and Amin S. H. The Legal Systems of the Islamic Countries. L., 1997.

Беларусь*(8)
Республика Беларусь

Государственное устройство
Правовая система
Общая характеристика

Гражданское и смежные с ним отрасли права
Уголовное право и процесс
Судебная система. Органы контроля

Государство в Восточной Европе.

Территория - 207,6 тыс. кв. км. Столица - г.Минск.

Население - 10,3 млн. чел. (1995 г.), 80% населения - белорусы, 13,6% русские, 4,1% - поляки.

Государственные языки - белорусский и русский.

Религия - большинство верующих - православные.

Беларусь - один из древнейших очагов русской государственности. В XIV-XVI вв. входила в состав Литовско-Русского государства, в XVI-XVIII вв. - в состав Речи Посполитой. В 1772-1795 гг. воссоединена с Россией. В декабре 1917 г. в Беларуси была установлена советская власть, в 1919 г. образована БССР; 30 декабря 1922 г. она вошла в состав СССР. В ноябре 1939 г. произошло воссоединение с Западной Белоруссией. В июле 1990 г. Верховный Совет Республики принял Декларацию о государственном суверенитете Беларуси. С ликвидацией СССР в декабре 1991 г. Беларусь стала независимым государством. В 1994 г. избран первый Президент Республики. В 1997 г. заключен Договор о Союзе Беларуси и России.

Государственное устройство

Беларусь - унитарное государство. Территория делится на области (всего их 6), районы, города и иные административно-территориальные единицы.

Действующая Конституция принята 15 марта 1994 г. парламентским путем. В ноябре 1996 г. 70,5% избирателей на референдуме высказались за президентский вариант новой редакции Конституции, предусматривающий существенное расширение полномочий главы государства. Однопалатный Парламент был заменен на двухпалатный.

По форме правления Беларусь - суперпрезидентская республика. Политический режим - демократия в процессе становления (с элементами авторитаризма).

Законодательная власть принадлежит прежде всего (но не исключительно) Парламенту - Национальному собранию Республики Беларусь, состоящему из Палаты представителей и Совета Республики. Палата представителей насчитывает 110 депутатов, избираемых прямым всеобщим голосованием. Совет Республики является палатой территориального представительства. От каждой области и города Минска избираются по 8 членов Совета Республики. 8 членов Совета назначаются Президентом.

Срок полномочий Парламента - 4 года. Продлены они могут быть только в случае войны. Конституция предусматривает условия, при которых полномочия палат прекращаются досрочно. С прекращением полномочий одной из палат Президент может прекратить полномочия и другой палаты.

Полномочия Палаты представителей прекращаются досрочно: при отказе в доверии Правительству, выражении вотума недоверия Правительству либо двукратном отказе дать согласие на назначение Премьер-министра. Полномочия Палаты представителей либо Совета Республики могут быть также прекращены по заключению Конституционного суда в случае систематического или грубого нарушения палатами Конституции.

Палаты не могут быть распущены в период чрезвычайного или военного положения, в последние 6 месяцев полномочий Президента, в период решения вопроса о досрочном освобождении или смещении Президента с должности. Не допускается роспуск палат в течение года со дня их первых заседаний.

Палата представителей: 1) рассматривает по предложению Президента либо по инициативе не менее 150 тыс. граждан, обладающих избирательным правом, проекты законов об изменении и дополнении Конституции, о толковании Конституции; 2) рассматривает проекты законов; 3) назначает выборы Президента; 4) дает согласие Президенту на назначение Премьер-министра; 5) заслушивает доклад Премьер-министра о программе деятельности Правительства и одобряет или отклоняет программу; повторное отклонение Палатой программы означает выражение вотума недоверия Правительству; 6) рассматривает по инициативе Премьер-министра вопрос о доверии

Правительству; 7) по инициативе не менее 1/3 от полного состава Палаты выражает вотум недоверия Правительству; вопрос об ответственности Правительства не может быть поставлен в течение года после одобрения программы его деятельности; 8) принимает отставку Президента; 9) выдвигает большинством голосов от полного состава Палаты обвинение против Президента в государственной измене или ином тяжком преступлении; по решению Совета Республики принимает большинством не менее 2/3 голосов от полного состава решение сместить Президента с должности.

Совет Республики: 1) одобряет или отклоняет принятые Палатой представителей проекты законов об изменении и дополнении Конституции; о толковании Конституции; проекты иных законов; 2) дает согласие на назначение Президентом председателя Конституционного суда, председателя и судей Верховного суда, председателя и судей Высшего хозяйственного суда, председателя Центральной комиссии по выборам и проведению республиканских референдумов, генерального прокурора, председателя и членов правления Национального банка; 3) избирает 6 судей Конституционного суда; 4) избирает 6 членов Центральной комиссии по выборам и проведению республиканских референдумов; 5) отменяет решения местных Советов депутатов, не соответствующие законодательству; 6) принимает решение о роспуске местного Совета депутатов в случае систематического или грубого нарушения им требований законодательства и в иных случаях, предусмотренных законом; 7) рассматривает выдвинутое Палатой представителей обвинение против Президента в государственной измене или ином тяжком преступлении, принимает решение его расследовать. При наличии оснований большинством не менее 2/3 голосов от полного состава принимает решение сместить Президента с должности; 8) рассматривает указы Президента о введении чрезвычайного, военного положения, полной или частичной мобилизации и не позднее чем в 3-дневный срок принимает соответствующее решение.

Законодательный процесс в Беларуси по новой редакции Конституции отражает идеи "рационализированного парламентаризма", заимствованные из Конституции Франции 1958 г. Право законодательной инициативы принадлежит Президенту, депутатам Палаты представителей, Совету Республики, Правительству, а также гражданам, обладающим избирательным правом, в количестве не менее 50 тыс. человек и реализуется в Палате представителей. Президент либо по его поручению Правительство имеют право вносить предложения в Палату представителей и Совет Республики об объявлении проекта закона срочным. Парламент в этом случае должен рассмотреть данный проект в 10-дневный срок. По требованию Президента либо, с его согласия, Правительства Палата представителей, Совет Республики на своих заседаниях принимают решения, голосуя в целом за весь внесенный проект или его часть, сохранив лишь те поправки, которые предложены или приняты Президентом либо Правительством.

Любой закон по общему правилу сначала принимается Палатой представителей, а затем одобряется Советом Республики. Отвергнутый Советом Республики закон считается принятым Палатой представителей при условии, что за него проголосовало не менее 2/3 от полного состава Палаты.

При несогласии с текстом закона Президент возвращает его со своими возражениями в Палату представителей, которая должна повторно рассмотреть закон в пределах 30 дней. Если закон будет принят Палатой представителей большинством не менее 2/3 голосов от полного состава, он вместе с возражениями Президента в 5-дневный срок направляется в Совет Республики, который должен рассмотреть его повторно в 20-дневный срок и принять таким же квалифицированным большинством. После преодоления таким образом возражений Президента закон подписывается последним в 5-дневный срок.

В таком же порядке палаты рассматривают возражения Президента на отдельные нормы закона, которые возвращаются для повторного голосования. В этом случае (до вынесения соответствующего решения Палаты) закон подписывается Президентом и вступает в силу, за исключением тех норм, относительно которых имеются возражения Президента.

Законы об основных направлениях внутренней и внешней политики, о военной доктрине Республики являются программными и считаются принятыми при условии, если за них проголосовало не менее 2/3 от полного состава палат.

Конституция, законы, вносящие в нее изменения и дополнения, акты о толковании Конституции считаются принятыми, если за них проголосовало не менее 2/3 от полного состава каждой из палат Парламента. Разделы I, II, IV, VIII Конституции могут быть изменены только путем референдума.

Помимо Парламента законодательную власть может осуществлять и Президент. Палата представителей и Совет Республики законом, принятым большинством голосов от полного состава палат, по предложению Президента могут делегировать ему законодательные полномочия на издание декретов, имеющих силу закона. Этот закон должен определять предмет регулирования и срок полномочий Президента на издание декретов.

Запрещено делегировать Президенту полномочия на издание декретов, которые бы изменяли, дополняли Конституцию или толковали ее; изменяли и дополняли программные законы; утверждали республиканский бюджет и отчет о его исполнении; изменяли порядок выборов Президента и Парламента; ограничивали конституционные права и свободы граждан. Закон о делегировании законодательных полномочий Президенту не может разрешать ему изменение этого закона, а также предоставлять право принимать нормы, имеющие обратную силу.

В силу особой необходимости Президент по своей инициативе либо по предложению Правительства может издавать временные декреты, имеющие силу закона. Если такие декреты издаются по предложению Правительства, они скрепляются подписью Премьер-министра. Временные декреты должны быть в 3-дневный срок представлены для рассмотрения Палатой представителей, а затем Советом Республики. Эти декреты сохраняют силу, если они не отменены большинством не менее 2/3 голосов от полного состава каждой из палат.

Глава государства - Президент Республики, избираемый на 5 лет непосредственно народом Республики Беларусь. Одно и то же лицо может быть Президентом не более 2 сроков.

Президент является гарантом Конституции, прав и свобод человека и гражданина. Он олицетворяет единство народа, гарантирует реализацию основных направлений внутренней и внешней политики, представляет страну в отношениях с другими государствами и международными организациями. Президент принимает меры по охране суверенитета Республики, ее национальной безопасности и территориальной целостности, обеспечивает политическую и экономическую стабильность, преемственность и взаимодействие органов государственной власти, осуществляет посредничество между органами государственной власти.

Полномочия Президента Беларуси - одни из самых широких в мире. Он назначает республиканские референдумы, очередные и внеочередные выборы в Палату представителей, Совет Республики и местные представительные органы; распускает палаты в случаях и в порядке, предусмотренных Конституцией; назначает 6 членов Центральной комиссии по выборам и проведению республиканских референдумов; с согласия Совета Республики назначает председателя Центральной комиссии, генерального прокурора, председателя и членов правления Национального банка, освобождает указанных лиц от должности с уведомлением Совета Республики; самостоятельно назначает на должность и освобождает от должности председателя Комитета государственного контроля.

Большие полномочия принадлежат Президенту в области законодательства. Он осуществляет право законодательной инициативы, подписывает законы, обладает правом вето, издает декреты, имеющие силу законов (см. выше), указы и распоряжения, имеющие обязательную силу на всей территории Республики Беларусь.

Президент осуществляет полный контроль над деятельностью исполнительной власти. С согласия Палаты представителей он назначает на должность Премьер-министра; определяет структуру Правительства, назначает на должность и освобождает от должности заместителей Премьер-министра, министров и других членов Правительства, принимает решение об отставке Правительства или его членов; имеет право председательствовать на заседаниях Правительства. Президент может приостанавливать решения местных Советов депутатов и отменять решения местных исполнительных и распорядительных органов в случае несоответствия их

законодательству.

Президент может оказывать значительное влияние и на судебную власть, поскольку он назначает (с согласия Совета Республики) председателя Конституционного судов, председателя Верховного суда, председателя Высшего хозяйственного суда из числа судей этих судов, а также судей Верховного и Высшего хозяйственного судов. Президент самостоятельно назначает 6 судей Конституционного суда, иных судей. По установленным законом основаниям освобождает от должности председателя и судей Конституционного суда, председателя и судей Верховного суда, председателя и судей Высшего хозяйственного суда с уведомлением Совета Республики.

В число обычных полномочий главы государства входит право помилования, присвоения государственных наград, назначения и отзыва дипломатических представителей, подписания международных договоров и соглашений, решения вопросов гражданства и предоставления убежища и т.д.

Наконец, Президент может в случае стихийного бедствия, катастрофы, а также беспорядков, сопровождающихся насилием либо угрозой насилия со стороны группы лиц и организаций, в результате чего возникает опасность жизни и здоровью людей, территориальной целостности и существованию государства, ввести на территории Республики Беларусь или в отдельных ее местностях чрезвычайное положение, внеся (в 3-дневный срок) принятое решение в Совет Республики.

Исполнительную власть в Беларуси осуществляет Правительство Совет министров Республики Беларусь - центральный орган государственного управления. Правительство в своей деятельности подотчетно Президенту и ответственно перед Парламентом.

Правительство состоит из Премьер-министра, его заместителей и министров. Премьер-министр назначается Президентом с согласия Палаты представителей. В случае двукратного отказа в даче такого согласия Президент вправе назначить исполняющего обязанности Премьер-министра, распустить Палату представителей и назначить новые выборы.

Премьер-министр может поставить перед Палатой вопрос о доверии Правительству по представленной программе или по конкретному поводу. Если Палата представителей в доверии отказывает, Президент вправе в 10-дневный срок принять решение об отставке Правительства или о роспуске Палаты представителей и назначении новых выборов. При отклонении отставки Правительство продолжает осуществлять свои полномочия.

Президент вправе по собственной инициативе принять решение об отставке Правительства и освободить от должности любого члена Правительства.

Руководители местных исполнительных и распорядительных органов назначаются и освобождаются от должности Президентом или в установленном им порядке и утверждаются в должности соответствующими местными советами депутатов.

Правовая система

Общая характеристика

Современная правовая система Республики Беларусь входит в романо-германскую правовую семью, образуя в ней (вместе с Россией и другими республиками СНГ) самостоятельную "евразийскую" группу.

В период существования Древнерусского государства на территории нынешней Беларуси действовало местное обычное право, а также нормы Русской Правды и церковное право. В XIV в. западнорусские земли вошли в состав Литовско-Русского государства (Великого княжества Литовского). С конца XIV в. здесь получает развитие писаное право в виде специальных грамот или привилеев (частных законов), направленных на обеспечение интересов отдельных лиц, групп и всего класса феодалов. В 1468 г. был издан Судебник, в котором подверглись кодификации нормы уголовного и уголовно-процессуального права, призванные защитить феодальную собственность.

В первой четверти XVI в. была осуществлена работа по систематизации местного права, которая завершилась в 1529 г. изданием на белорусском языке первого в Европе свода законов - Статута Великого княжества Литовского. В нем содержалось свыше 240 статей (артикулов), систематизированных в 13 разделах, где излагались нормы,

относящиеся к государственному, гражданскому, земельному, уголовному, процессуальному праву. Основными источниками Статута 1529 г. были: местное обычное право, грамоты, Судебник 1468 г. и Русская Правда. В 1566 г. был издан второй Статут, состоящий из 14 разделов и 367 статей, закрепивший социально-экономические и политические изменения в государстве. В 1588 г. издан третий Статут, который действовал на территории Беларуси и Литвы до 1840 г. Источниками двух последних статутов были также польское законодательство, римское и немецкое право, судебная практика.

После воссоединения белорусских земель с Россией на них постепенно было распространено общее законодательство Российской империи.

В советское время правовая система Беларуси мало отличалась от правовых систем РСФСР и других союзных республик. В 1960-1970-е гг. была проведена рекодификация основных отраслей законодательства: в 1960 г. приняты новые УК и УПК, в 1964 г. - ГК и ГПК, в 1972 г. - КЗоТ и Водный кодекс, в 1976 г. - Кодекс о недрах.

С начала 1990-х гг. правовая система Беларуси переживает коренную трансформацию. По темпам правовых преобразований Беларусь опережает большинство республик СНГ и Балтии, уступая лишь Узбекистану. В 1994 г. принята новая Конституция, в 1997 г. - Кодекс о недрах; в 1998 г. Гражданский кодекс, Водный кодекс, Таможенный кодекс, Хозяйственный процессуальный кодекс; в 1999 г. - Уголовный кодекс, Кодекс о земле, Кодекс о браке и семье, Гражданский процессуальный, Воздушный, Жилищный, Трудовой кодексы. Отдельные кодексы (Земельный, Таможенный, Хозяйственный процессуальный) за годы реформ были приняты даже дважды.

Наиболее важные из вышеуказанных кодексов (Гражданский, Уголовный) основываются на модельном законодательстве, одобренном Межпарламентской ассамблеей государств - участников СНГ.

Из всех бывших союзных республик правовая система Беларуси наиболее близка российской, что объясняется стремлением белорусского руководства к максимальной реинтеграции с Россией вплоть до создания единого Союзного государства. 2 апреля 1997 г. был подписан Договор о Союзе Беларуси и России, а 8 декабря 1999 г. - Договор о создании Союзного государства. Согласно ст.12 Устава Союза Беларуси и России в правовой сфере задачами Союза являются, в числе прочего, унификация и согласованное развитие законодательства государств - участников Союза.

В то же время правовое развитие Беларуси в некоторых отношениях идет вразрез с господствующими в Восточной Европе и многих других странах либерально-демократическими тенденциями. Население Республики традиционно поддерживает такие ценности и подходы, как сильное государство, его активная роль в регулировании экономических процессов, приоритет общественных интересов над индивидуальными.

На референдуме в ноябре 1996 г. подавляющее большинство населения проголосовало за суперпрезидентскую республику, запрет купли-продажи земли, сохранение смертной казни и против избрания местных администраций прямым голосованием. Конституция Беларуси 1994 г. единственная из всех новейших основных законов предусматривает институт отзыва депутатов Парламента.

Основным источником права в Беларуси являются законы и другие нормативные правовые акты. Во главе иерархии стоит Конституция; далее следуют законы парламента и декреты, изданные Президентом в порядке делегированного или чрезвычайного (срочного) законодательства; указы Президента, постановления Правительства, подзаконные акты министерств и ведомств, Национального банка, акты региональных представительных и исполнительных органов, органов местного управления и самоуправления.

Судебный прецедент, как и в других странах романо-германской семьи, не является источником права. Однако разъяснения Пленума Верховного суда по вопросам применения законодательства являются обязательными для судов, иных органов и должностных лиц, применяющих закон (ст.47 Закона "О судоустройстве и статусе судей в Республике Беларусь"). Такое же значение для хозяйственных судов имеют разъяснения Пленума Высшего хозяйственного суда.

Близкое к судебным прецедентам место в системе источников права занимают акты

Конституционного суда.

Важным источником права являются международно-правовые акты и доктрина. В соответствии со ст.8 Конституции Республика Беларусь признает приоритет общепризнанных принципов международного права и обеспечивает соответствие им законодательства. Однако ничего не говорится о приоритете ратифицированных международных договоров над республиканскими законами.

В числе возможных источников права Конституция называет также акты межгосударственных образований, в которые входит Республика Беларусь.

Гражданское и смежные с ним отрасли права

В XX в. гражданское право Беларуси развивалось в единой связке с российским (советским) законодательством. В 1923 г. в БССР введен ГК РСФСР 1922 г., в 1927 г. принят свой республиканский ГК, не имевший существенных отличий от российского. ГК БССР 1964 г. также копировал ГК РСФСР.

Современное гражданское право Беларуси сформировалось в результате политических и экономических реформ 1990-х гг. Основы гражданско-правовых и хозяйственных отношений установлены в ст.13 Конституции 1994 г. Собственность может быть государственной и частной. Государство предоставляет всем равные права для осуществления хозяйственной и иной деятельности, кроме запрещенной законом, и гарантирует равную защиту и равные условия для развития всех форм собственности. Государство осуществляет регулирование экономической деятельности в интересах человека и общества; обеспечивает направление и координацию государственной и частной экономической деятельности в социальных целях. Недра, воды, леса составляют исключительную собственность государства. Земли сельскохозяйственного назначения также принадлежат государству.

В ноябре 1996 г. на референдуме граждане поддержали предложение Президента Республики о запрете свободной купли-продажи земли.

Коренная реформа гражданского законодательства, проводившаяся с начала 1990-х гг., вступила в завершающую стадию с принятием нового Гражданского кодекса Республики Беларусь от 1998 г. В его основу положен Модельный Гражданский кодекс, утвержденный Межпарламентской ассамблеей государств - участников СНГ. Это предопределило высокую степень сходства белорусского и российского гражданских кодексов.

В отличие от российских законодателей, принявших к 1999 г. только две первые части ГК РФ, Парламент Беларуси принял и ввел в действие свой Кодекс целиком.

ГК состоит из восьми разделов: I - Общие положения (ст.1-209), включающий подразделы "Общие положения", "Лица", "Объекты гражданских прав", "Сделки и представительство", "Сроки. Исковая давность"; II Право собственности и другие вещные права (ст.210-287); III - Общая часть обязательственного права (ст.288-423); IV - Отдельные виды обязательств (ст.424-978); V - Исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности (интеллектуальная собственность) (ст.979-1030); VI - Наследственное право (ст.1031-1092); VII - Международное частное право (ст.1093-1135); VIII - Заключительные положения (ст.1136-1153).

Кодекс регулирует все имущественные отношения, в том числе и связанные с хозяйственным оборотом. Соответственно принятие Гражданского кодекса в такой редакции положило конец спору о дуализме частного права в Республике Беларусь, т.е. о возможности принятия одновременно двух кодексов - гражданского и торгового (предпринимательского, хозяйственного).

ГК Беларуси при всей схожести с ГК РФ отличает более социальный характер. Так, среди основных начал гражданского законодательства (ст.2) указывается, что направление и координация экономической деятельности обеспечиваются государством в социальных целях. Среди оснований прекращения права собственности более определенно, чем в ГК РФ, названа национализация (ст.245).

В след за Конституцией ГК предусматривает только две формы собственности: частную и государственную. Субъектами последней могут быть Республика Беларусь и

административно-территориальные единицы. Таким образом, в отличие от Российской Федерации отсутствует муниципальная собственность.

В 1990-е гг. в Беларуси принято обширное законодательство, создающее правовую базу для предпринимательской деятельности, в том числе законы "О банках и банковской деятельности в Республике Беларусь" от 14 декабря 1990 г.; "Об инвестиционной деятельности в Республике Беларусь" от 25 мая 1991 г.; "Об иностранных инвестициях на территории Республики Беларусь" от 14 ноября 1991 г.; "О товарных биржах" от 13 марта 1992 г.; "Об акционерных обществах, обществах с ограниченной ответственностью и обществах с дополнительной ответственностью" от 9 декабря 1992 г.; "О противодействии монополистической деятельности и развитии конкуренции" от 10 декабря 1992 г.; "О ценных бумагах и фондовых биржах" от 12 марта 1993 г.; "О поставках товаров для государственных нужд" от 24ноября 1993 г.; "Об аудиторской деятельности" от 8 октября 1994 г.; "О рекламе" от 18 февраля 1997 г.; "О ценообразовании" от 10 мая 1999 г.; "О финансово-промышленных группах" от 4 июня 1999 г.

Экономические реформы в Беларуси включают проведение приватизации. Ее правовую базу составляют законы "О разгосударствлении и приватизации государственной собственности в Республике Беларусь" от 19 января 1993 г.; "Об именных приватизационных чеках Республики Беларусь" от 7 июля 1993 г.

Отношения интеллектуальной собственности регулируют ГК, законы "О товарных знаках и знаках обслуживания" от 5 февраля 1993 г.; "О патентах на промышленные образцы" от 5 февраля 1993 г.; "О патентах на сорта растений" от 13 апреля 1995 г.; "Об авторском праве и смежных правах" от 16 мая 1996 г.; "О патентах на изобретения и полезные модели" от 8 июля 1997 г.

В ГК РБ интеллектуальной собственности посвящен раздел V (ст.979-1030), в котором регулируются авторское право и смежные права (гл.61), общие положения о праве промышленной собственности (гл.62), право на изобретение, полезную модель, промышленный образец (гл.63), права на новые сорта растений и новые породы животных (гл.64), право на топологию интегральной микросхемы (гл.65), право на защиту нераскрытой информации от незаконного использования (гл.66), способы индивидуализации участников гражданского оборота, товаров, работ или услуг (гл.67), недобросовестная конкуренция (гл.68).

Земельные отношения в Беларуси регулируются Кодексом о земле от 4 января 1999 г. Согласно ст.2 Кодекса собственность на землю выступает в государственной и частной формах. Земли сельскохозяйственного назначения находятся в собственности государства. Земельные участки могут передаваться в собственность иностранным государствам в порядке и на условиях, установленных Кодексом о земле и иными актами земельного законодательства.

Гражданам Беларуси земельные участки могут предоставляться в пожизненное наследуемое владение (ст.10). В частной собственности находятся участки, приобретенные гражданами, постоянно проживающими на территории Беларуси или приравненными к постоянно проживающим (ст.11).

Юридическим лицам Республики, в том числе предприятиям с иностранными инвестициями, земельные участки могут передаваться в собственность при: приватизации объектов государственной собственности; осуществлении инвестиционных проектов. Решения о передаче в обоих случаях принимаются Президентом (ст.13).

Купля-продажа частной земли в Беларуси запрещена. Граждане и юридические лица могут отчуждать земельные участки только государству.

Основным источником семейного права является новый Кодекс Республики Беларусь о браке и семье от 9 июля 1999 г. Так же как и в Российской Федерации, он отражает более либеральный подход к регулированию брачно-семейных отношений, сокращение в семейном законодательстве императивных норм. Наиболее ярким свидетельством этого является введение института брачного договора (ст.13).

Трудовое право Беларуси основывается на новом Трудовом кодексе от 26 июля 1999 г. и законах "О занятости населения в Республике Беларусь" от 30 мая 1991 г.; "О профессиональных союзах" от 22 апреля 1992 г.; "О коллективных договорах и соглашениях" от 13 ноября 1992 г.; "О порядке разрешения коллективных трудовых споров (конфликтов)" от 18 января 1994 г.

Трудовой кодекс состоит из 6 разделов: Общие положения; Общие правила регулирования индивидуальных трудовых и связанных с ними отношений; Особенности регулирования труда отдельных категорий работников; Общие правила регулирования коллективных трудовых отношений; Ответственность работников и нанимателей. Надзор и контроль за соблюдением законодательства о труде; Заключительные положения. Трудовой кодекс отличается от действовавшего ранее КЗоТа 1972 г. рыночной ориентированностью; переносом акцентов от централизации и императивности на децентрализацию и диспозитивность, расширением локального регулирования; реализацией идей социального партнерства в формировании механизма коллективного трудового права; учетом международных трудовых стандартов.

В то же время трудовое право Беларуси сохраняет элементы социалистических концепций трудовых отношений. Согласно ст.13 Конституции государство гарантирует трудящимся право принимать участие в управлении предприятиями, организациями и учреждениями с целью повышения эффективности их работы и улучшения социально-экономического уровня жизни.

Специфические полномочия в регулировании трудовых конфликтов в Беларуси принадлежат Президенту Республики, который по Конституции (п.23 ст.64) в случаях, предусмотренных законодательством, вправе отложить проведение забастовки или приостановить ее, но не более чем на 3-месячный срок.

Значительное развитие в Беларуси получило экологическое право. В частности, приняты законы "О государственной экологической экспертизе" от 18 июня 1993 г.; "Об особо охраняемых природных территориях и объектах" от 20 октября 1994 г.; "Об охране атмосферного воздуха" от 15 апреля 1997 г.; "О санитарно-эпидемиологическом благополучии населения" от 23 ноября 1993 г.

Беларусь является одной из немногих стран СНГ, принявших новый Гражданско-процессуальный кодекс (11 января 1999 г.). В гражданском процессе сохраняются 3 инстанции: первая, кассационная и надзорная. Отдельные разделы Кодекса посвящены исполнительному производству и международному гражданскому процессу. Судопроизводство по хозяйственным спорам регулирует Хозяйственный процессуальный кодекс Республики Беларусь от 15 декабря 1998 г.

Уголовное право и процесс

Уголовное право Беларуси развивается в тесной связи с законодательством России и других государств СНГ.

9 июля 1999 г. УК 1960 г., действовавший с многочисленными изменениями и дополнениями, заменен новым Уголовным кодексом Республики Беларусь, подготовленным на основе Модельного Уголовного кодекса для государств участников СНГ, одобренного Межпарламентской ассамблеей.

По своим концепциям и содержанию Кодекс весьма близок к УК РФ 1996 г., хотя изложение нормативного материала имеет много частных различий. УК Беларуси значительно более объемен (466 статей против 360 в УК РФ), отчасти за счет наличия ряда неизвестных российскому уголовному праву составов преступлений.

Так же как и в России, УК РБ является единственным уголовным законом, действующим на территории Республики Беларусь. Новые законы, предусматривающие уголовную ответственность, подлежат включению в УК.

Преступления в зависимости от характера и степени общественной опасности подразделяются в УК РБ на преступления, не представляющие большой общественной опасности, менее тяжкие, тяжкие и особо тяжкие (п.1 ст.12).

Среди обстоятельств, исключающих преступность деяния, УК РБ выделяет пребывание среди соучастников преступления по специальному заданию (ст.38), что неизвестно УК РФ.

В качестве видов наказания Кодекс (ст.48) предусматривает общественные работы; штраф; лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью; исправительные работы; ограничение по военной службе; арест; ограничение свободы; направление в дисциплинарную воинскую часть; лишение свободы; пожизненное заключение; смертную казнь. Кроме основных могут применяться

дополнительные наказания: лишение воинского или специального звания и конфискация имущества.

Смертная казнь предусмотрена за развязывание либо ведение агрессивной войны (ст.122), убийство представителя иностранного государства или международной организации с целью провокации международных осложнений или войны (ст.125), международный терроризм (ст.126), геноцид (ст.127), преступления против безопасности человечества (ст.128), применение оружия массового поражения (ст.134), убийство при наличии квалифицирующих признаков (ч.2 ст.139), особо квалифицированный терроризм (ч.3 ст.289), измену государству, сопряженную с убийством (ч.2 ст.356), заговор с целью захвата государственной власти при квалифицирующих признаках (ч.3 ст.357), террористический акт (ст.359), убийство работника милиции (ст.362).

В 1995 г. в Республике было вынесено 34 смертных приговора. Сведения о количестве казненных не публикуются.

В Особенной части УК на первое место поставлен раздел "Преступления против мира, безопасности человечества и военные преступления", за которым следует раздел "Преступления против человека", что более правильно отражает соотношение охраняемых уголовным законом ценностей (в УК РФ преступления против мира и безопасности человечества включены в последний раздел).

Среди неизвестных УК РФ составов преступлений, имеющихся в УК РБ, можно назвать принуждение (ст.185), преследование граждан за критику (ст.197), присвоение найденного имущества, в том числе клада (ст.212), незаконное открытие счетов за пределами Республики Беларусь (ст.224), незаконное использование деловой репутации конкурента (ст.249), спекуляцию (ст.256), захват зданий и сооружений (ст.292), самовольную без необходимости остановку поезда (ст.312), клевету в отношении и оскорбление Президента РБ (ст.367, 368).

По мнению международных наблюдателей, уголовная политика Беларуси продолжает носить карательный характер. Количество арестованных и приговоренных к лишению свободы растет более быстрыми темпами, чем преступность.

Законодательство о борьбе с преступностью включает законы "Об оперативно-розыскной деятельности" от 12 ноября 1992 г.; "О борьбе с преступлениями в сфере экономики и с коррупцией" от 15 июня 1993 г.; "Об административном надзоре за лицами, освобожденными из мест лишения свободы" от 10 февраля 1997 г.; "О мерах борьбы с организованной преступностью и коррупцией" от 26 июня 1997 г.

Уголовный процесс в Беларуси регулируется УПК 1999 г., заменившим УПК 1960 г. Согласно Конституции дела в судах рассматриваются коллегиально, а в предусмотренных законом случаях- единолично судьями (ст.113). Разбирательство дел во всех судах открытое. Слушание в закрытом судебном заседании допускается лишь в случаях, определенных законом, и с соблюдением всех правил судопроизводства (ст.114). Правосудие осуществляется на основе состязательности и равенства сторон в процессе (ст.115).

Согласно Закону о судоустройстве и статусе судей 1995 г. (ст.8) суд рассматривает дела по первой инстанции в составе: 1 судьи гражданские дела, дела об административных правонарушениях и дела, вытекающие из исполнительных производств, а также уголовные дела о преступлениях, за которые предусмотрено лишение свободы на срок до 10 лет; 3 судей уголовные дела о преступлениях, за которые предусмотрено лишение свободы на срок более 10 лет, а также гражданские дела в случаях, предусмотренных гражданским процессуальным законодательством, и дела, рассматриваемые судебной коллегией по патентным делам Верховного суда; 1 судьи и коллегии из 7 присяжных заседателей - уголовные дела о преступлениях, за которые предусмотрена смертная казнь, если обвиняемый не признает себя виновным и требует назначения суда присяжных.

УПК 1999 г. (ст.32) предусматривает, что коллегия в составе судьи и 2 народных заседателей рассматривает дела о преступлениях, за которые предусмотрено наказание на срок от 5 до 10 лет лишения свободы, если обвиняемый на предварительном следствии не признает себя виновным и не согласен на единоличное рассмотрение дела судьей; преступлениях, за которые уголовным законом предусматриваются наказание свыше 10 лет лишения свободы или смертная казнь; преступлениях

несовершеннолетних.

В первоначальном варианте УПК 1999 г. была предусмотрена самостоятельная глава (ст.371-402), регламентировавшая производство с участием присяжных заседателей, однако Законом от 11 мая 2000 г. эта форма суда была полностью исключена в связи с тем, что Парламент не преодолел вето Президента Республики. Таким образом, введение в правовую систему Беларуси института суда присяжных, декларированное еще в 1993 г., не состоялось.

С начала 1990-х гг. в уголовно-процессуальное законодательство Беларуси, как и других бывших советских республик, вносятся некоторые демократические изменения, направленные на усиление правовых гарантий личности. В частности, несколько расширены возможности для получения юридической помощи в уголовном процессе. В соответствии с Законом об адвокатуре 1993 г. (ст.4) задержанному, арестованному или осужденному обеспечиваются необходимые условия для встреч и консультаций с адвокатом с соблюдением полной их конфиденциальности.

Согласно ст.25 Конституции лицо, заключенное под стражу, имеет право на судебную проверку законности его задержания или ареста.

Еще в 1993 г. белорусским законодательством был предусмотрен суд присяжных, однако на практике введение этого института задержалось.

В отличие от ряда других бывших советских республик новый УПК Беларуси не ввел в уголовный процесс апелляционной инстанции.

Судебная система. Органы контроля

Согласно ст.109 Конституции система судов в Беларуси строится на принципах территориальности и специализации. Образование чрезвычайных судов запрещается. Других деталей организации судебной системы Конституция не содержит, касаясь лишь порядка формирования и компетенции Конституционного суда.

Согласно Закону от 13 января 1995 г. "О судоустройстве и статусе судей в Республике Беларусь" судебная власть осуществляется общими, хозяйственными и иными судами, предусмотренными законами Республики Беларусь. К общим судам относятся: Верховный суд, областные, Минский городской, районные (городские), а также военные суды (Белорусский военный суд, межгарнизонные военные суды). Система хозяйственных судов включает: Высший хозяйственный суд, хозяйственные суды областей и приравненные к ним суды, хозяйственные суды городов и районов. В системе общих и хозяйственных судов допускается образование специализированных коллегий, а в случаях, предусмотренных законом, - специализированных судов: по делам несовершеннолетних, по семейным делам, судов административных, земельных, налоговых и иных.

Районные (городские) суды состоят из председателя суда, судей и судей по административным делам и исполнительным производствам. Районный (городской) суд рассматривает все гражданские, уголовные и административные дела, за исключением отнесенных законом к компетенции иных судов.

Областной, Минский городской суды состоят из председателя, его заместителей, судей и действуют в составе судебных коллегий и президиума суда. Эти суды рассматривают (в пределах своих полномочий) дела в качестве суда первой инстанции, в кассационном порядке, в порядке надзора и по вновь открывшимся обстоятельствам; осуществляют надзор за судебной деятельностью районных (городских) судов, оказывают им помощь в применении законодательства; изучают и обобщают судебную практику.

Председатели районного (городского), областного и Минского городского судов и их заместители назначаются Президентом Республики по совместному представлению министра юстиции и председателя Верховного суда сроком на 7 лет. Другие судьи указанных, а также военных судов, хозяйственных судов областей, городов и районов и специализированных судов назначаются Президентом Республики и исполняют свои обязанности бессрочно, кроме назначенных на должность судьи впервые. Такие судьи назначаются бессрочно лишь после 5 лет работы. Судьи по административным делам и исполнительным производствам назначаются Президентом Республики сроком на 5 лет.

Верховный суд осуществляет правосудие и надзор за деятельностью общих судов Республики. Он состоит из председателя, первого заместителя, заместителей председателя, судей Верховного суда и действует в составе: судебной коллегии по гражданским делам Верховного суда; судебной коллегии по уголовным делам Верховного суда; военной коллегии Верховного суда; судебной коллегии по патентным делам Верховного суда; Президиума Верховного суда; Пленума Верховного суда.

Верховный суд рассматривает дела в кассационном порядке, в порядке надзора, по вновь открывшимся обстоятельствам, а также в качестве суда первой инстанции - в случаях, предусмотренных законом; изучает и обобщает судебную практику, анализирует судебную статистику и дает разъяснения по вопросам применения законодательства, возникающим при рассмотрении судебных дел. Разъяснения Пленума Верховного суда обязательны для судов, иных органов и должностных лиц, применяющих закон.

Судьи Верховного суда назначаются на должность Президентом Республики с согласия Совета Республики и исполняют свои обязанности бессрочно.

Хозяйственные суды осуществляют правосудие в области экономических отношений в целях защиты прав и охраняемых законом интересов юридических и физических лиц. Их организация и полномочия определены Законом "О хозяйственных судах в Республике Беларусь" от 9 декабря 1998 г. Согласно этому Закону (ст.2) единую систему хозяйственных судов составляют: Высший хозяйственный суд РБ; хозяйственные суды областей, хозяйственный суд города Минска, а также специализированные хозяйственные суды (по банкротству, земельные, налоговые и иные), образуемые при необходимости Президентом РБ по представлению председателя Высшего хозяйственного суда РБ.

Высший хозяйственный суд РБ состоит из председателя Высшего хозяйственного суда, первого заместителя и заместителей председателя и других судей. Он действует в составе: Пленума Высшего хозяйственного суда РБ; Президиума Высшего хозяйственного суда РБ; коллегии по проверке законности решений хозяйственных судов; судебных коллегий по разрешению отдельных категорий споров.

Судьи Высшего хозяйственного суда назначаются Президентом с согласия Совета Республики Национального собрания и исполняют свои обязанности бессрочно.

Конституционный контроль осуществляется Конституционным судом (КС). Согласно ст.116 Конституции КС формируется в количестве 12 судей из высококвалифицированных специалистов в области юриспруденции, имеющих, как правило, ученую степень. 6судей КС назначаются Президентом, 6 избираются Советом Республики. Председатель Конституционного суда назначается Президентом с согласия Совета Республики. Срок полномочий членов КС - 11 лет. Предельный возраст членов КС - 70 лет.

КС по предложениям Президента Республики Беларусь, Палаты представителей, Совета Республики, Верховного суда, Высшего хозяйственного суда, Совета министров Республики дает заключения: о соответствии законов, декретов, указов Президента, международных договорных и иных обязательств Республики Беларусь Конституции и международно-правовым актам, ратифицированным Республикой Беларусь; о соответствии актов межгосударственных образований, в которые входит Республика Беларусь, указов Президента, изданных во исполнение закона, Конституции, международно-правовым актам, ратифицированным Республикой Беларусь, законам и декретам; о соответствии постановлений Совета министров, актов Верховного суда, Высшего хозяйственного суда, генерального прокурора Конституции, международно-правовым актам, ратифицированным Республикой Беларусь, законам, декретам и указам; о соответствии актов любого другого государственного органа Конституции, международно-правовым актам, ратифицированным Республикой Беларусь, законам, декретам и указам.

Нормативные акты или их отдельные положения, признанные неконституционными, утрачивают силу в порядке, определяемом законом.

В случаях, предусмотренных Конституцией, КС по предложению Президента дает заключение о наличии фактов систематического или грубого нарушения палатами Парламента Конституции Беларуси.

Согласно ст.69 Закона о судоустройстве высшим органом самоуправления судей Республики является съезд судей. Съезд осуществляет свои полномочия в составе судей

КС, общих и хозяйственных судов Республики Беларусь.

Съезд судей рассматривает вопросы функционирования судебной системы; обсуждает вопросы судебной практики и в необходимых случаях вносит предложения субъектам, обладающим правом законодательной инициативы; обсуждает проекты законов и иных нормативных актов, касающихся статуса судей, кадрового, организационного, материально-технического обеспечения работы судов и других вопросов их деятельности; представляет интересы судей в государственных органах, общественных объединениях и международных организациях; избирает Республиканский совет судей в составе, определяемом съездом; осуществляет иные полномочия, предусмотренные законодательством. Съезд созывается Республиканским советом судей не реже одного раза в 4 года. В период между съездами данные полномочия осуществляет Республиканский совет судей.

Оказание помощи гражданам и организациям осуществляет адвокатура, в положении которой в 1990-е гг. произошли существенные изменения. 15июня 1993 г. был принят Закон "Об адвокатуре", согласно ст.13 которого граждане, получившие лицензию на право занятия адвокатской деятельностью, могли осуществлять ее как путем вступления в члены коллегии, так и в частном порядке путем образования на добровольной основе иных адвокатских объединений (фирм, бюро, контор) либо индивидуально. На основании Закона наряду с прежними юридическими консультациями в Беларуси появились частные адвокатские фирмы.

Декрет Президента Республики от 3 мая 1997 г. "О некоторых мерах по совершенствованию адвокатской и нотариальной деятельности в Республике Беларусь" установил, что с 1 июля 1997 г. адвокатская деятельность может осуществляться только лицами, являющимися членами областных (Минской городской) коллегий адвокатов. По решению и в порядке, установленном соответствующей коллегией адвокатов, допускается осуществление адвокатской деятельности в составе юридических консультаций или в иных организационных формах при условии обеспечения функций, возложенных законодательством на коллегии адвокатов (их юридические консультации). Кроме того, Совету министров было предписано рассмотреть вопрос о создании в Беларуси наряду с адвокатурой государственной службы по оказанию квалифицированной юридической помощи малоимущим гражданам (п.7.5). На основании вышеуказанного Декрета в 1998 г. в Закон об адвокатуре были внесены соответствующие изменения и дополнения.

Лицензия на право занятия адвокатской деятельностью выдается Министерством юстиции РБ по решению Квалификационной комиссии по вопросам адвокатской деятельности в Республике Беларусь сроком на 5 лет.

Важнейшим правоохранительным институтом в Беларуси остается прокуратура, на которую Конституция (ст.125) возлагает надзор за точным и единообразным исполнением законов, декретов, указов и иных нормативных актов.

Прокуратура осуществляет надзор за исполнением законов при расследовании преступлений, за соответствием закону судебных решений по гражданским, уголовным делам и делам об административных правонарушениях, в случаях, предусмотренных законом, проводит предварительное следствие, поддерживает государственное обвинение в судах. Единую и централизованную систему органов прокуратуры возглавляет генеральный прокурор, назначаемый Президентом с согласия Совета Республики. Нижестоящие прокуроры назначаются генеральным прокурором.

Генеральный прокурор и нижестоящие прокуроры независимы в осуществлении своих полномочий и руководствуются только законодательством. В своей деятельности генеральный прокурор подотчетен Президенту.

Государственный контроль за исполнением республиканского бюджета, использованием государственной собственности, исполнением актов Президента, Парламента, Правительства и других государственных органов, регулирующих отношения государственной собственности, хозяйственные, финансовые и налоговые отношения, осуществляет Комитет государственного контроля. Председателя Комитета назначает Президент.

Белиз

Государственное устройство
Правовая система
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство в Центральной Америке, на полуострове Юкатан.

Территория - 23 тыс. кв. км. Столица - г.Бельмопан.

Население - 210 тыс. чел. (1998 г.); негры и мулаты - 31%, испано-индейские метисы - 44%, индейцы - 9%, "черные карибы" - 6% и европейцы.

Официальный язык - английский.

Религия - более 60% верующих - католики, остальные - протестанты.

В начале XVI в. территория Белиза была захвачена испанцами, в 1638 г. здесь появилась первая английская колония. С 1862 г. Белиз стал официально колонией Великобритании под названием Британский Гондурас. В 1981 г. провозглашена независимость в составе Содружества, возглавляемого Великобританией.

Государственное устройство

Белиз - унитарное государство. Административное деление - 6 округов.

Действует Конституция 1981 г. По форме правления Белиз парламентская монархия вестминстерской модели. Политический режим демократический.

Законодательная власть принадлежит двухпалатному парламенту Национальному собранию, состоящему из Сената и Палаты представителей. В Сенат входят 8 членов, 5 из которых назначаются Генерал-губернатором по рекомендации Премьер-министра, 2 - по рекомендации Лидера оппозиции, 1 Консультативного совета страны. Палата представителей состоит из 29 членов, избираемых на основе всеобщего избирательного права сроком на 5 лет.

Глава государства - Королева Великобритании, которая представлена Генерал-губернатором Белиза. Последний назначается на неопределенный срок по рекомендации Премьер-министра и действует в соответствии с его советом. При осуществлении некоторых полномочий Генерал-губернатор также связан рекомендациями Консультативного совета, члены которого назначаются самим Генерал-губернатором по совету Премьер-министра.

Исполнительная власть принадлежит Кабинету министров во главе с Премьер-министром, которым назначается лидер партии, получившей большинство на парламентских выборах. Другие члены Кабинета назначаются Генерал-губернатором по совету Премьер-министра. В случае, если Палата представителей вынесет вотум недоверия Кабинету, Генерал-губернатор отправляет Премьер-министра в отставку или (по совету последнего) объявляет досрочные выборы. Премьер-министр и министр финансов должны быть членами Палаты представителей, а другие министры- членами любой из палат.

Правовая система

Правовая система Белиза целиком основана на английском общем праве.

Экономическое законодательство страны нацелено на привлечение иностранных инвестиций. Страна является одним из центров офшорного бизнеса. Действует Закон о компаниях международного бизнеса 1990 г.

Трудовое законодательство закрепляет право на объединение в профсоюзы, коллективные переговоры и забастовку, и эти права свободно реализуются.

Первый УК Белиза (тогда - Британского Гондураса) был принят в 1888 г. по образцу проекта, разработанного главным судьей Ямайки на основе английских статутов и общего права. В настоящее время действует Уголовный кодекс 1958 г. Помимо УК, источниками уголовного права являются несколько статутов, в частности Закон о злоупотреблении наркотиками 1990 г. В числе видов наказания сохраняется смертная казнь.

Конституция и законы закрепляют подробные гарантии демократического уголовного судопроизводства. Время ареста (задержания) до решения суда ограничено 72 часами. В

наиболее серьезных делах обвиняемые имеют право на суд присяжных.

Судебная система. Органы контроля

В каждом из 6 округов имеется Суд суммарной юрисдикции (Summary Jurisdiction Court), который рассматривает уголовные дела, и Окружной суд, слушающий гражданские дела. Оба вида судов относятся к магистратским. Несовершеннолетние обвиняемые подлежат суду окружных семейных судов, установленных по Закону о семейных судах 1988 г.

Более сложные дела направляются в Верховный суд, который имеет неограниченную юрисдикцию в качестве суда первой инстанции. Одновременно Верховный суд выступает в качестве апелляционной инстанции по отношению к магистратским и семейным судам.

Председатель Верховного суда назначается Генерал-губернатором по совету Премьер-министра, данному после консультации с Лидером оппозиции. Другие судьи Верховного суда назначаются Генерал-губернатором по совету судебно-юридического отделения Комиссии публичной службы. Судьи служат обычно до достижения ими возраста 65 лет.

Решения Верховного суда могут быть обжалованы в Апелляционный суд. Председатель и члены последнего назначаются в том же порядке, что и председатель Верховного суда. В случае необходимости интерпретации Конституции уголовные и гражданские дела могут быть обжалованы в Юридический комитет Тайного совета в Лондоне.

Службу государственного обвинения возглавляет директор публичных преследований.

В 1999 г. приступил к работе первый Омбудсман Белиза.

Литература

Marshall H. H. United Kingdom Dependent Territories // International Encyclopedia of Comparative Law. Vol. 1. 1974.

Бельгия
Королевство Бельгия

Государственное устройство
Правовая система
Общая характеристика
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство в Западной Европе.

Территория - 30,5 тыс. кв. км. Столица - г.Брюссель.

Население - 10,2 млн. чел. (1998 г.), в том числе фламандцы 51%, валлоны - 41%. Немецкоговорящее меньшинство составляет менее 1%.

Официальные языки - французский, нидерландский (фламандский) и немецкий.

Религия - подавляющее большинство верующих - католики.

Государственное устройство

По форме государственно-территориального устройства Бельгия федеративное государство, состоящее из сообществ и регионов. Сообщества строятся по культурно-лингвистическому принципу, а регионы - по языково-территориальному. Бельгия включает 3 сообщества: Французское, Фламандское и Германоязычное и 3 региона: Валлонский, Фламандский и Брюссельский (двуязычный). Переход от унитарного к федеративному устройству в Бельгии произошел 1 января 1989 г. в связи с многолетним конфликтом между двумя основными национальностями - фламандцами и франкоязычными валлонами.

В сообществах и регионах созданы соответствующие представительные и исполнительные органы. Одновременно регионы Бельгии в административно-территориальном отношении делятся на 10 провинций (по 5 во Фландрии и Валлонии).

Действует Конституция 1831 г.

По форме правления Бельгия - конституционная парламентская монархия. Конституция закрепляет принцип разделения властей: законодательная власть осуществляется Королем и Парламентом, исполнительная - Королем и Правительством, судебная - судами. Политический режим - демократический.

Король является главой государства. В соответствии с Конституцией он осуществляет законодательную и исполнительную власть. Законодательные полномочия Король делит с Парламентом, в отношении которого он обладает значительными правами: утверждает и промульгирует законы, принятые Парламентом, может распустить его, созвать на чрезвычайную сессию, отсрочить заседания палат (но не более чем на 1 месяц), вправе оставить у власти Правительство, не пользующееся доверием Парламента, и назначить новые выборы. Отношения Короля с исполнительной властью строятся следующим образом. Король назначает и утверждает министров, однако ни один его акт не имеет силы без контрасигнации (подписи) соответствующего министра, который несет за него ответственность. Особа Короля неприкосновенна (ст.88 Конституции). Он обладает полномочиями в сфере международных отношений: заключает договоры с иностранными государствами, объявляет войну и заключает мир, является главнокомандующим вооруженными силами.

Парламент Бельгии - двухпалатный представительный орган. В Палате представителей к началу 2000 г. было 150 депутатов, избираемых на 4 года путем прямых выборов по системе пропорционального представительства. В составе Сената - 71 человек, из которых 1 - наследник короны, 40 избираются прямыми выборами (25 во Фландрии и 15 в Валлонии), по 10 человек - из состава Фламандского совета и совета Французского сообщества, 1- из совета Германоязычного сообщества и соответственно по 6 и 4 новых члена кооптируют сенаторы-фламандцы и сенаторы-франкофоны. Срок полномочий Сената также равен 4 годам. В соответствии с реформой 1921 г. право быть избранным в Сенат было ограничено рядом условий (в том числе имущественным цензом), которые не требуются при выборах в Палату представителей. Тем самым как бы подчеркивалась особая роль Сената. Однако обе палаты равноправны, их специфические права незначительны. Поправка, принятая в 1970 г., предусматривает создание в каждой из палат французской и фламандской лингвистических групп, чтобы предотвратить нарушение прав лиц, относящихся к различным языковым сообществам.

Ежегодно обе палаты собираются на сессии, которые длятся не менее 40 дней в году. Заседания палат проводятся раздельно, но в некоторых случаях (например, принятие присяги Короля) они собираются на совместные заседания. В палатах создаются комитеты, которые играют важную роль в законодательной деятельности Парламента. Через них, в частности, проходят все законопроекты. Правом законодательной инициативы обладают все депутаты Парламента и Правительство. Однако процедура принятия законов свидетельствует о приоритете правительственных законопроектов. В то время как правительственный законопроект сразу же после его представления ставится на обсуждение палат, законопроект, внесенный парламентарием, еще до рассмотрения депутатами может быть отклонен председателем палаты, если он решит, что данный билль не заслуживает внимания. В 1980 г. было установлено, что законы, касающиеся национальных и языковых проблем, могут быть поставлены на голосование только при наличии "специального большинства" (присутствие большинства членов в каждой лингвистической группе). Законопроект считается принятым, если за него проголосует не менее 2/3 "специального большинства".

Помимо основной функции - принятия законов Парламент обладает рядом других полномочий: утверждает бюджет, торговые договоры или соглашения, которые налагают на государство какие-то обязательства, ежегодно решает вопрос о численности вооруженных сил, предоставляет натурализацию, назначает членов Верховного суда. Без согласия Парламента Король не может назначить себе преемника при отсутствии мужского потомства, не может стать главой другого государства. Что касается контрольных функций Парламента, то, по существу, они исчерпываются

интерпелляциями (запросами) и вопросами.

В Конституции нет определения Правительства, хотя специальный раздел посвящен министрам. Действующие под руководством Премьер-министра, они образуют Совет министров - Правительство Бельгии. Статья 96 Конституции устанавливает, что его члены назначаются и увольняются Королем, однако Король должен образовать такое Правительство, которое пользовалось бы доверием Парламента. В соответствии со ст.99 при формировании правительства учитывается национальный принцип: число министров представителей валлонов и фламандцев должно быть равным. Сразу же после образования Правительства на рассмотрение высшего законодательного органа вносится правительственная программа (декларация). Если программу не одобряет хотя бы одна палата, а Правительство не получает вотума доверия, оно вынуждено уйти в отставку.

Полномочия Правительства законодательно урегулированы в самых общих чертах. Достаточно широкими правами обладает Премьер-министр, хотя в Конституции ничего о нем не сказано. Его полномочия закреплены в ряде нормативных актов (в частности, в Королевском указе 1939 г. о создании службы общего управления и Регентском указе 1946 г.). Глава Правительства определяет основные направления деятельности Совета министров, организует работу его заседаний (сам определяет повестку дня, высказывает мнения, которые ложатся в основу принимаемых решений). Он является связующим звеном между Королем и исполнительными органами, регулярно информирует Короля об основных проблемах, стоящих перед государством, выступает от имени Правительства в Парламенте, излагает правительственную программу и несет за нее ответственность, к нему направляются интерпелляции.

Решения Правительства облекаются в форму королевских указов или министерских декретов. Кроме того, в определенных случаях Правительство осуществляет законодательные функции, делегированные ему Парламентом.

Государственный совет - правовой орган, который решает вопрос о соответствии Конституции законопроектов, представляемых на рассмотрение Парламента. Членов Совета назначает Король пожизненно из лиц, имеющих звание доктора права и не менее 10 лет выполнявших судебные функции или преподававших право в университете. Государственный совет состоит из 2 секций - законодательной и административной. Законодательная секция по требованию парламента и Правительства дает заключения о законности проектов нормативных актов, административная - о признании недействительными актов различных управленческих органов и разбирает административные споры, выступая как кассационная инстанция.

Во главе провинции стоят назначаемые Королем губернаторы, которые управляют совместно с выборными провинциальными советами и постоянными депутациями (исполнительный орган).

Правовая система

Общая характеристика

С момента образования самостоятельного бельгийского государства (1830 г.) основу его законодательства составили пять французских кодексов: Гражданский ("Кодекс Наполеона"), Торговый, Уголовный, Гражданский процессуальный и Уголовно-процессуальный, которые были изданы в 1804-1910 гг. (см. раздел "Франция"), когда территория Бельгии находилась под властью Наполеона. Все они оказали решающее воздействие на развитие бельгийского права, а Гражданский кодекс действует и поныне. Правда, при сохранении общей структуры заменены целые разделы, включены новые положения, изменились формулировки большинства статей. В частности, в результате реформ 1958 г. и особенно 1976 г. подверглись значительной переработке положения, относящиеся к правам и взаимным обязанностям супругов (заметно расширилась имущественная самостоятельность женщин, хотя юридическое неравенство полов сохраняется). В то же время статьи, регулирующие право собственности и обязательственное право, не подверглись принципиальным изменениям.

Торговый кодекс Бельгии, принятый в 1872 г., включил несколько разделов ранее действовавшего французского Торгового кодекса 1807 г. Он подвергался неоднократным

реформам, важнейшие из которых были проведены в 1935, 1956 и 1975 гг. Так, в 1935 г. в него как самостоятельный раздел был включен Закон о компаниях (впоследствии также не раз подвергавшийся изменениям - например, в 1986 г. был издан Закон об индивидуальных товариществах с ограниченной ответственностью единственного участника).

Трудовые отношения в Бельгии во многом определяются Пактом о социальной солидарности, заключенным представителями профсоюзов и предпринимателей в 1944 г. в подполье во время нацистской оккупации. В соответствии с ним участие в управлении производством на предприятиях принимают делегации персонала; на уровне отраслей созданы паритетные комиссии из представителей профсоюзов и предпринимателей; на общегосударственном уровне функционируют Национальный совет труда, Центральный совет экономики и другие органы. Имеется развитая система трудового законодательства, включающая акты, которые регулируют общие условия труда (Закон о труде 1971 г.) и конкретные вопросы найма и увольнения, техники безопасности и др. В частности, Закон о договорах найма 1978 г. ввел понятие "справедливого увольнения", применяемого к конкретному работнику. В соответствии с Законом о коллективных договорах и паритетных комиссиях 1968 г. большинство вопросов трудовых отношений регулируется в коллективных договорах (при их заключении представители рабочих нередко берут обязательство не прибегать к забастовкам, если предприниматели не нарушат условий договора). В коллективных договорах (чаще всего отраслевых) определяются уровни заработной платы, возраст ухода на пенсию, санитарные нормы и др. Права государственных служащих на образование профсоюзов и заключение коллективных договоров признаны в Бельгии с 1974 г.

В стране имеется развитая система социального обеспечения. Законодательство в этой области в основном представляет собой реализацию постановлений Европейского союза (ЕС) и предусматривает условия и порядок назначения пенсий по старости и инвалидности, страхования от безработицы, болезней и др. (например, Закон 1971 г. и Королевское постановление 1987 г. о пособиях при несчастных случаях на производстве).

Законодательство об охране природы включает и акты общего характера, и весьма конкретные. Один из общих актов - Закон о сохранении природы 1971 г., предусматривающий защиту флоры, фауны, лесов, создание национальных парков. В 1960-х гг. были изданы законы о защите моря от загрязнений топливными отходами (1962), о борьбе с загрязнением атмосферного воздуха (1964), Королевский декрет о требованиях, предъявляемых к питьевой воде (1965) и др. В 1975 г. издан Закон о защите животных, установивший уголовные санкции за жестокое обращение с ними. В 1988 г. - королевские постановления о мерах против загрязнения воздуха автомобильными выхлопами и о мерах по сохранению рыбных запасов.

Действующий Уголовный кодекс 1867 г. составлен под влиянием французского УК 1810 г., однако существенно отличается от него, в том числе в трактовке ряда институтов Общей части (покушение, соучастие и др.), в стремлении к большей индивидуализации наказания в духе буржуазно-либеральных уголовно-правовых идей. С 1976 г. после создания соответствующей комиссии ведутся работы по подготовке нового уголовного кодекса. Смертная казнь, хотя и предусматривалась УК 1867 г., фактически была отменена за общеуголовные преступления с 1863 г. После казни нацистских преступников и коллаборационистов в 1944-1950 гг. смертные приговоры в исполнение не приводились. В 1996 г. Парламент Бельгии отменил смертную казнь за все преступления.

Уголовно-процессуальный кодекс 1878 г. с момента его принятия и по настоящее время включает целые разделы из УПК Франции 1808 г. В 1967 г. был принят Судебный кодекс, который регулирует "организацию судов и трибуналов, их компетенцию и процедуру деятельности" (ст.1). Сего принятием был отменен ранее действовавший Гражданский процессуальный кодекс, а регулируемым им прежде вопросам ныне посвящен раздел IV Судебного кодекса ("О гражданской процедуре").

Наряду с указанными основными кодексами действует ряд консолидированных актов, которые нередко (официально или в частных публикациях) также называются кодексами: Избирательный, Лесной, Сельскохозяйственный, Налоговый и др.

Начиная с 1960-х гг. в Бельгии работает комиссия по подготовке к изданию на нидерландском языке (на нем говорит около 55% населения) текстов Конституции,

кодексов и других важнейших законов. В результате официально изданы пользующиеся одинаковой силой с французским оригиналом нидерландские тексты Конституции, Гражданского и Уголовного кодексов и других актов.

Научные исследования в области права сосредоточены на юридических факультетах Свободного университета в Брюсселе, Католического в Лувене, а также университетов в Генте и Льеже.

Судебная система. Органы контроля

Высшее звено бельгийской судебной системы, подвергшейся основательной реформе в 1967 г., - Кассационный суд (Брюссель). Он состоит из 25 судей во главе с первым председателем, которые рассматривают в коллегиях из 3 судей жалобы на приговоры и решения любых судов, но только по вопросам права, а не факта. Его решения выносятся всегда только по конкретным делам, но оказывают существенное влияние на судебную практику в целом. В стране имеется 5 апелляционных судов (в Антверпене, Брюсселе, Генте, Льеже и Монсе), которые рассматривают жалобы на постановления трибуналов первой инстанции по гражданским и уголовным делам, а также на решения коммерческого трибунала, и 5 апелляционных судов по трудовым спорам (в тех же городах), которые рассматривают жалобы на решения соответствующих трибуналов (в Бельгии, как и в ряде других стран, термин "трибунал" нередко используется для обозначения судебных органов с ограниченной компетенцией либо низших инстанций). В каждой из 9 провинций Бельгии раз в квартал собираются сессии суда присяжных, рассматривающего дела о наиболее серьезных преступлениях. Он состоит из 3 профессиональных судей и 12 присяжных заседателей. Приговоры суда присяжных не могут быть обжалованы в апелляционные инстанции, и лишь Кассационный суд вправе отменить их.

Основное звено бельгийской судебной системы - трибуналы первой инстанции, по трудовым спорам и коммерческие. Эти трибуналы функционируют в каждом из 26 судебных округов. Трибуналы первой инстанции состоят из 1 или 3 профессиональных судей и рассматривают основную массу гражданских дел, а также уголовные дела о всех преступлениях, за которые может быть назначено свыше 7 суток ареста, за исключением отнесенных к компетенции суда присяжных (при разбирательстве уголовных дел они называются "исправительными трибуналами"). Они рассматривают также жалобы на постановления мировых судей по гражданским и уголовным делам.

Трибуналы по трудовым спорам состоят из одного профессионального судьи и представителей (по одному) от предпринимателей и наемных работников. Они рассматривают конфликты, связанные с увольнением, споры о компенсации по поводу несчастных случаев на производстве, о пенсионном обеспечении и т.п.

В состав каждого коммерческого трибунала входят наряду с профессиональным судьей по 2 представителя деловых кругов - торговцев, предпринимателей и т.п. Они рассматривают дела по первой инстанции, главным образом споры, возникающие в сфере торговых отношений, а также жалобы на соответствующие решения мировых судей.

Низовое звено системы - мировые суды, в которых судьи единолично рассматривают дела о малозначительных преступлениях (в этом качестве они называются "полицейскими судами"), споры по гражданским и торговым делам с небольшой суммой иска, а также некоторые споры неимущественного характера (семейные и т.п.). При разбирательстве гражданских дел обязательна предварительная процедура, цель которой - примирение сторон. Имеются также суды по делам несовершеннолетних.

В начале 1980-х гг. в системе бельгийских судебных учреждений появился Арбитражный суд. Он рассматривал жалобы на нарушения прав "нации и гражданина" и мог признавать недействительными - в силу противоречия Конституции и правам человека - законодательные акты или их отдельные положения, подзаконные акты, а также постановления местных органов самоуправления. В 1988 г. он был преобразован в Конституционный суд. В законе, определившем его компетенцию, подчеркивается, что он контролирует соблюдение конституционных прав и свобод не только отдельных граждан, но и национальных общин и меньшинств.

В соответствии с поправками к Конституции от 20 ноября 1998 г. в Бельгии учрежден Высший совет правосудия, состоящий из равного числа магистратов судейского корпуса и прокуратуры, с одной стороны, и назначаемых Сенатом представителей гражданского общества - с другой. Этот орган самоуправления судейским сообществом выдвигает кандидатов для назначения на должности судей и прокуроров (производится монархом), отвечает за подготовку судей и прокуроров, готовит предложения по организации и деятельности судебной системы, осуществляет общий надзор за функционированием последней. Судьи назначаются пожизненно. Они уходят в отставку по достижении установленного законом возраста.

Прокуратура функционирует под эгидой Министерства юстиции. При Кассационном суде действуют первый генеральный прокурор и несколько его помощников - генеральных адвокатов, которые дают заключения по правовым вопросам. В апелляционных судах, а также в апелляционных судах по трудовым спорам выступают генеральные прокуроры, генеральные аудиторы, генеральные адвокаты и другие чиновники; в трибуналах первой инстанции и коммерческих трибуналах - королевские прокуроры или их заместители, которые поддерживают обвинение по уголовным делам либо дают заключения по некоторым категориям гражданских дел (разводы, банкротства и др.). В трибуналах по трудовым спорам в качестве представителей прокуратуры выступают аудиторы по трудовым спорам или их заместители.

Правовой статус адвокатов определяется Судебным кодексом 1967 г. В соответствии с ним функции адвоката может выполнять лишь тот, кто является бельгийским подданным либо гражданином одной из стран ЕС, имеет диплом доктора права, принес присягу и зачислен решением совета "Орден адвокатов" в состав адвокатской корпорации либо в список стажеров. Как правило, для получения правомочий адвоката необходима 3-летняя стажировка. В Кассационном суде могут выступать по гражданским делам лишь адвокаты, назначенные Королем в "Орден адвокатов при Кассационном суде" по рекомендации этого суда и министра юстиции из опытных адвокатов с 10-летним стажем.

Высшим органом финансового контроля является Счетная палата, члены которой назначаются Палатой представителей. На Счетную палату возложена обязанность по рассмотрению и упорядочиванию счетов общего управления и всех тех, кто подотчетен государственному казначейству. Она следит за соблюдением бюджетной дисциплины, осуществляет общий контроль за операциями, связанными с установлением и взиманием налогов, утверждает счета различных государственных административных органов и обязана собирать с этой целью любые сведения и необходимые отчетные документы. Общий государственный финансовый отчет предоставляется Палате представителей с замечаниями Счетной палаты.

Литература

Limpens J. Belgium // International Encyclopedia of Comparative Law. Vol. 1. 1972. P. B11-25.

Robertson C. D. Introduction to the Belgian Legal System // Juridical Review. 1983. December. P. 224-256.

Бенин*(9)
Республика Бенин

Государственное устройство
Правовая система
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство в Западной Африке.

Территория - 112,6 тыс. кв. км. Столица - г.Порто-Ново. Резиденция Президента, правительства и иностранных представительств Котону.

Население - 5,5 млн. чел. (1996 г.); различные африканские народности.

Официальный язык - французский.

Религия - 70% населения придерживаются традиционных местных верований, 15% -

христиане, 13% - мусульмане.

До появления на территории современного Бенина европейских колонизаторов здесь существовало раннефеодальное королевство. В 1893 г. страна стала владением Франции под названием Дагомея. В 1960 г. провозглашена независимость. В 1972 г. власть захватили военные, установившие однопартийный режим социалистической ориентации. В 1990 г. Бенин вернулся к плюралистической демократии.

Государственное устройство

Бенин - унитарное государство. В административно-территориальном отношении страна разделена на 6 департаментов.

Действует Конституция, одобренная на всенародном референдуме 2 декабря 1990 г. По форме правления Бенин - суперпрезидентская республика. Политический режим - либеральный.

Законодательная власть принадлежит Национальному собранию (однопалатный парламент) в составе 83 депутатов, избираемых на основе всеобщих прямых выборов сроком на 4 года. Законодательные полномочия парламента строго ограничены установленным Конституцией перечнем вопросов, за пределами которого регулирование осуществляется президентскими декретами в порядке регламентарной власти. Парламент также может передать часть своих законодательных полномочий Президенту на определенный срок.

Глава государства и правительства - Президент, избираемый всеобщим прямым голосованием на 5 лет, он может переизбираться еще на один срок.

Исполнительная власть осуществляется правительством во главе с Президентом. Члены правительства назначаются Президентом (после консультации с Бюро Национального собрания) и несут ответственность перед ним. Для принятия наиболее важных решений Президент созывает Совет министров и председательствует на нем.

Правовая система

Правовая система Бенина носит смешанный характер. Все современные отрасли законодательства, начиная с конституционного, основаны на французском (т.е. романо-германском) праве. В то же время население, особенно за пределами городов, продолжает широко применять местное обычное право.

Частное право Бенина основано на французских Гражданском и Торговом кодексах, введенных здесь в колониальные времена. В вопросах личного статуса (брак, развод, наследование) бенинцы могут выбирать между режимами гражданского или обычного права. Обычное право не запрещает полигамию (многоженство) и дискриминирует женщин в правах наследования. В области вещных отношений оно признает коллективные права общины на пользование землей и не знает института частной земельной собственности.

Экономическое законодательство с начала 1990-х гг. направлено на поощрение частного предпринимательства и привлечение иностранных инвестиций. Последние регулирует Инвестиционный кодекс 1990 г. Правительство проводит приватизацию госпредприятий.

Трудовой кодекс 1998 г. закрепляет право на свободное объединение в профсоюзы, коллективные переговоры и забастовку.

Основным источником уголовного права по-прежнему является УК Франции 1810 г., действующий в Бенине в собственной редакции (в частности, добавлен ряд специфических для региона составов преступлений). Среди видов наказания сохраняется смертная казнь (за убийство и измену). В 1987 г. колдовство, магия и аналогичные виды деятельности, способные вызвать нарушения общественного порядка либо смерть или серьезное увечье жертвы, также были объявлены наказуемыми смертной казнью. К 2001 г. правительством разработан проект нового УК.

УПК 1967 г. закрепляет основные гарантии демократического судопроизводства. Согласно Конституции никто не может быть задержан без решения магистрата на срок более 48 часов (кроме исключительных случаев, установленных законом).

Судебная система. Органы контроля

В Бенине существует единая система гражданских судов, исключающая существование традиционных судов обычного права. В эту систему входят суды первой инстанции, Суд ассизов, Апелляционный суд и Верховный суд. Последний является высшей инстанцией в судебных, административных вопросах и высшим органом финансового контроля. Соответственно Верховный суд имеет три палаты: Судебную, Административную и Счетную.

Согласно Конституции Президент Республики является гарантом независимости судебной власти. Ему помогает Высший совет магистратуры (орган управления судейским сообществом). Судьи назначаются Президентом по предложению министра юстиции, сделанному с учетом мнения Высшего совета магистратуры. Председатель Верховного суда назначается Президентом после заслушания мнения председателя парламента сроком на 5 лет.

Органом конституционного контроля является Конституционный суд (КС) (Cour Constitutionnelle) в составе 7 членов: 3 назначаются Президентом Республики и 4 - Бюро Национального собрания. Срок полномочий членов КС 5 лет, возможно единственное переизбрание. КС гарантирует основные права личности и политические свободы, определяет конституционность законов до их промульгации, рассматривает конституционные жалобы граждан в связи с конкретными судебными делами, следит за законностью выборов и референдумов и объявляет их результаты.

Особым судебным органом является Высокий суд правосудия, который имеет исключительное право импичмента Президенту Республики и министров правительства. Он состоит из членов КС (кроме председателя), 6 депутатов, избранных парламентом, и председателя Верховного суда.

Литература

Ahouansou H. Dahomey // International Encyclopedia of Comparative Law. Vol. 1. 1970.

Болгария
Республика Болгария

Государственное устройство
Правовая система
Общая характеристика
Гражданское и смежные с ним отрасли права
Уголовное право и процесс
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство на юге Европы, на Балканском полуострове.

Территория - 110,9 тыс. кв. км. Столица - г.София.

Население - 9 млн. чел., 85% - болгары.

Официальный язык- болгарский.

Традиционная религия - восточно-православное вероисповедание.

Болгарское государство возникло в VII в. С конца XIV в. до 1878 г. Болгария находилась под османским игом. Освобождена после поражения Турции в войне с Россией 1877-1878 гг. 15 сентября 1946 г. страна была провозглашена народной республикой, развивающейся по социалистическому пути. До 1991 г. у власти находилась Болгарская коммунистическая партия. В результате мирной революции 1989-1990 гг. в стране восстановлена многопартийная демократическая система.

Государственное устройство

Болгария - унитарное государство. Основной административно-территориальной единицей является община. Общины входят в состав 8 областей (Бургасская, Варненская, Ловечская, Монтана, Пловдивская, Русенская, Софийская, Хасковская);

статус области имеет и г.София.

Действующая Конституция Болгарии была принята седьмым Великим народным собранием 12 июля 1991 г. Это четвертая болгарская Конституция, если вести отсчет от Тырновской (1879 г., 1947 г., 1971 г.).

Согласно Конституции Болгария - "республика с парламентским управлением". Фактически же это смешанная, парламентско-президентская республика. Политический режим - демократия в процессе становления.

Законодательная власть принадлежит однопалатному парламенту Народному собранию (240 депутатов), избираемому по системе пропорционального представительства на 4 года.

Народное собрание:

принимает, изменяет и отменяет законы, в том числе статьи Конституции (ст.153), за исключением тех, изменение которых относится к компетенции особого учредительного органа - Великого народного собрания;

принимает государственный бюджет и отчет о его исполнении, устанавливает налоги и определяет их размер, дает согласие на заключение договоров о финансовых займах, ратифицирует и денонсирует международные договоры, которые содержат финансовые обязательства государства;

участвует в формировании правительства, может решить вопрос о недоверии правительству, создает, преобразует и упраздняет министерства по предложению министра-председателя, избирает и освобождает от должности руководителей Болгарского народного банка и других учреждений, определенных законом;

наделено правом объявлять войну и заключать мир; объявлять военное или иное чрезвычайное положение на всей территории страны или на части ее по предложению Президента или Совета министров; разрешать направление и использование болгарских вооруженных сил за пределами страны, а также пребывание иностранных войск на территории страны или прохождение их через нее; ратифицировать и денонсировать международные договоры, перечисленные в ст.85 Конституции;

объявляет амнистию, учреждает ордена и медали и определяет официальные праздники.

Народное собрание представляет собой постоянно действующий орган и, согласно ст.74 Конституции, "оно само определяет время, в которое не заседает". Кворум составляет более половины членов палаты. Законы и другие акты Народное собрание принимает, как правило, абсолютным большинством голосов присутствующих, но для принятия решений по другим вопросам (изменение Конституции, выражение недоверия правительству и др.) требуется квалифицированное большинство. Право законодательной инициативы принадлежит депутатам и Совету министров.

По решению 2/3 членов Народного собрания может быть созвано Великое народное собрание в составе 400 депутатов, избранных в общем порядке. В его компетенцию входит принятие новой Конституции; изменение территории Болгарии и ратификация международных договоров, предусматривающих такие изменения; изменение формы государственного устройства и государственного управления, а также некоторых других основополагающих норм Конституции.

Глава государства - Президент Республики, избираемый непосредственно народом на 5-летний срок. Президент олицетворяет единство нации и представляет Республику Болгария в международных отношениях. Президенту в его деятельности помогает Вице-президент. Переизбрание обоих возможно только на один новый срок.

Президент созывает на первое заседание вновь избранное Народное собрание, обладает правом требовать от председателя его созыва, распускать Народное собрание в случае, если не достигнуто согласие об образовании правительства, назначать новые выборы, а также правом отлагательного вето. В 15-дневный срок с момента принятия закона Народным собранием Президент должен опубликовать его, но может и вернуть на новое обсуждение. Повторное принятие закона осуществляется абсолютным большинством голосов всех народных представителей. Такой закон обнародуется Президентом в 7-дневный срок с момента получения.

Важнейшей функцией Президента является участие в формировании Совета министров. В соответствии со ст.99 Конституции обязанность по формированию

правительства Президент возлагает на кандидата в министры-председатели от наибольшей по численности парламентской группы. Если он в 7-дневный срок не предложит состава Совета министров, то Президент возлагает эту обязанность на кандидата от второй по численности парламентской группы (для третьей попытки Президент выбирает кандидата любой другой парламентской группы). Если состав правительства сформирован, то Президент предлагает Народному собранию избрать кандидата в министры-председатели. Если же согласие об образовании правительства не достигнуто, то Президент назначает служебное правительство, распускает Собрание и назначает новые выборы.

Президент назначает и освобождает от должности руководителей дипломатических представительств и постоянных представителей Республики Болгария при международных организациях (по предложению Совета министров), принимает верительные и отзывные грамоты.

Как верховный главнокомандующий вооруженными силами, Президент назначает и освобождает высший командный состав вооруженных сил, возглавляет Консультативный совет по национальной безопасности, объявляет общую или частичную мобилизацию. В предусмотренных законом случаях Президент заключает международные договоры, утверждает изменения границ и центров административно-территориальных единиц по предложению Совета министров.

В компетенцию Президента также входит награждение орденами и медалями, решение вопросов гражданства, право на помилование, предоставления убежища.

Значительная часть актов Президента требует контрасигнатуры (скрепления подписью) министра-председателя или соответствующего министра. Исключение составляют акты о назначении служебного правительства, предложение об образовании правительства, определении организации и порядка деятельности служб при Президенте и назначении персонала, назначении выборов и некоторые другие, прямо указанные в п.3 ст.102 Конституции.

Высшим исполнительным и распорядительным органом власти в стране является Совет министров (правительство), состоящий из министра-председателя, его заместителей и министров.

Согласно Конституции Совет министров руководит внутренней и внешней политикой страны. Он обеспечивает общественный порядок и национальную безопасность, осуществляет общее руководство государственной администрацией и вооруженными силами.

Правовыми формами реализации Советом министров его полномочий являются постановления, распоряжения и решения. Постановлениями Совет министров утверждает правила и распоряжения министров.

Полномочия правительства прекращаются в результате выражения Народным собранием недоверия ему или министру-председателю; если принята их отставка; в случае смерти министра-председателя Совет министров подает в отставку перед вновь избранным Народным собранием, но исполняет свои функции до образования нового правительства.

Министр-председатель координирует общую политику правительства, руководит ею и несет за нее ответственность.

Правовая система

Общая характеристика

Болгария принадлежит к романо-германской правовой семье. Правовая культура страны на протяжении веков формировалась под влиянием византийских государственно-правовых традиций и поэтому объединяется компаративистами в одну группу с правовой культурой России, Сербии и других православных государств (в противоположность западноевропейской правовой культуре). Современная правовая система Болгарии стала складываться после восстановления государственности в 1878 г. Тогда были приняты первые кодексы по европейским образцам (русским, венгерским, немецким).

После провозглашения в 1946 г. народно-демократического государства действие

прежнего законодательства было полностью отменено. В Законе Болгарского Народного собрания от 9 ноября 1951 г. "Об отмене всех законов, изданных до 9 сентября 1944 г." говорилось, что отменяются как противоречащие Конституции и установленному в Болгарии после 9 сентября 1944 г. социалистическому законодательству и считаются недействительными все изданные до этого времени законы и другие нормативные акты. Новая правовая система была построена на базе государственно-правовых идей марксизма-ленинизма. В этот период законодатель активно использовал советский правовой опыт. Соответственно в 1950-1980-е гг. Болгария являлась составной частью социалистической правовой семьи.

С конца 1989 г. в Болгарии начали разворачиваться процессы радикальных преобразований политической и экономической систем, был взят курс на укрепление демократии, переход к рынку. Конституция 1991 г. установила новые принципы правовой системы страны, в число которых входят приверженность общечеловеческим ценностям: свободе, миру, гуманизму, равенству, справедливости и терпимости; приоритет прав личности, ее достоинства и безопасности, разделение властей, идеологический, политический и экономический плюрализм. Была провозглашена решимость создать демократическое, правовое и социальное государство.

В то же время Болгария не пошла на полный отказ от всех социалистических ценностей, закрепив в новой Конституции право на труд, на социальное обеспечение в случае безработицы и по нетрудоспособности, запрещение детского труда, ночной работы для женщин, социальную функцию собственности, охрану окружающей среды.

В результате полномасштабной реформы 1990-х гг., затронувшей все отрасли права, Болгария вернулась в романо-германскую правовую семью, сохранив в целом прежнюю структуру своей правовой системы.

Большинство отраслей кодифицированы. Уголовное и уголовно-процессуальное право регулируются соответственно Уголовным кодексом (1968) и Уголовно-процессуальным кодексом (1974). Большинство вопросов гражданского процесса регулируются Гражданским процессуальным кодексом (1952), наряду с которым действует еще ряд нормативных актов. Отношениям в сфере государственного управления посвящены Закон об административной процедуре (1979, в ред. 1995) и Закон об административных правонарушениях и взысканиях (1969, в ред. 1996). Первый регулирует деятельность органов государственного управления. Гражданский кодекс отсутствует, хотя работы по его составлению велись с начала 1950-х гг.

Основной источник права - законы и другие нормативные правовые акты. Закон о нормативных актах (1973) определяет иерархию правовых актов: Конституция, законы и постановления парламента, правовые акты Совета министров (постановления, распоряжения и решения), акты министерств (правила, распоряжения, инструкции и приказы) и, наконец, акты органов областной администрации и местного самоуправления.

Международные соглашения, ратифицированные в установленном Конституцией порядке, составляют непосредственно часть внутреннего законодательства и имеют приоритет над болгарскими законами.

Судебная практика признается источником права (близким по значению к судебному прецеденту) только на уровне решений Пленума Верховного суда. Сборники этих решений издаются ежегодно и имеются в каждом суде.

В 1990-е гг. в Болгарии, как и ряде других восточноевропейских стран, исключительно важное место в системе источников права стали занимать решения Конституционного суда (относящегося здесь к контрольной, а не судебной власти). Де-факто Конституционный суд осуществляет наряду с парламентом законодательную власть.

Гражданское и смежные с ним отрасли права

Основы современного гражданского законодательства Болгарии были заложены в социалистический период и исходили из идеи господства государственной и кооперативной собственности на средства производства, планового регулирования экономики и максимального ограничения частной инициативы. В 1990-е гг. гражданское

законодательство подверглось глубокому обновлению, связанному с отказом от прежних марксистско-ленинских установок в пользу принципов равенства всех форм собственности и свободы хозяйственной инициативы. Эти принципы закреплены в Конституции 1991 г.

Особенностью гражданского права Болгарии является отсутствие среди его источников Гражданского кодекса. Его заменяет ряд законов, посвященных отдельным крупным блокам гражданско-правовых отношений.

Нормы о правоспособности и дееспособности граждан, общие положения о юридических лицах содержатся в Законе о лицах и семье 1949 г.

Нормативное регулирование вещных прав осуществляется Законом о собственности от 16 ноября 1951 г. (в ред. 1996 г.), Законом о собственности граждан от 30 марта 1973 г. (с изменениями и дополнениями), Законом о собственности и пользовании землями сельскохозяйственного назначения от 1 марта 1991 г. (с изменениями и дополнениями), Законом о трудовой земельной собственности от 9 апреля 1946 г. (с изменениями и дополнениями), Законом о государственной собственности от 15 мая 1996 г., Законом о муниципальной собственности 1996 г.

Обязательственные отношения основаны на Законе об обязательствах и контрактах, принятом в 1950 г. и исправленном (в последний раз) в 1996 г. Этот Закон содержит и нормы, относящиеся к Общей части гражданского права (представительство, исковая давность, условия действительности сделок и последствия их недействительности и др.).

Наследственные отношения регулируются Законом о наследовании от 29 января 1949 г. (действует с изменениями 1950, 1985 и 1992 гг.).

В 1990-е гг. заново создана правовая база для отношений интеллектуальной собственности (Патентный закон 1993 г. и Закон об авторских и смежных правах 1993 г.).

Полностью новый массив гражданского законодательства составляют акты, направленные на развитие в стране предпринимательских отношений. Наиболее важен в этой сфере Торговый закон (ТЗ) Болгарии 1991 г. (ред. 1996 г.). В главе первой ("Общие положения") Части первой ТЗ дается определение понятия "торговец", глава вторая посвящена торговому регистру, третья - торговому названию и местонахождению, четвертая - сделкам с предприятием, пятая - отделениям (филиалам), шестая - торговому представительству, седьмая - коммерческой документации. Вторая часть ТЗ регулирует положение: единоличных торговцев (гл.8), торговцев публичных предприятий (гл.9), различных торговых товариществ и обществ (гл.10-18), в том числе их преобразование, ликвидацию, объединение. Последние главы посвящены действию Закона и санкциям.

Среди других важных актов о предпринимательстве - Закон о кооперативах 1991 г. (ред. 1996 г.), Закон об экономической деятельности иностранцев и защите иностранных инвестиций 1992 г., Закон о концессиях 1995 г., Закон о ценных бумагах, фондовых биржах и инвестиционных компаниях 1995 г.

Новой для Болгарии отраслью является законодательство о борьбе с недобросовестной конкуренцией. Первым нормативным актом стал Закон о защите конкуренции от 2 мая 1991 г. Во исполнение ст.2 Закона создана независимая Комиссия по защите конкуренции.

Подобно другим восточноевропейским странам, в Болгарии предусмотрено восстановление имущественных прав, нарушенных в период социалистического строительства. В этой сфере принят Закон о реституции некоторой экспроприированной собственности 1992 г., а также целый ряд актов о реституции различных видов имущества.

Семейно-брачные отношения в Болгарии регулируются Семейным кодексом, который был принят в 1985 г. и исправлен в 1992 г.

В соответствии с новыми рыночными принципами перестраивается и трудовое право Болгарии. Так, Закон о разрешении коллективных трудовых споров 1990 г. создал правовую основу проведения забастовок. Существенные изменения внесены в Трудовой кодекс 1986 г.

В целом частное право Болгарии занимает обособленное место в романо-германской правовой семье, сочетая в себе некоторые черты германской и постсоветской (евразийской) групп с отдельными уникальными национальными особенностями. В соответствии с господствующей в зарубежной Европе цивилистической традицией

владение в вещном праве Болгарии выделяется в качестве самостоятельного гражданско-правового института. Самостоятельным вещным правом выступает и право застройки.

Оригинальной чертой гражданского права Болгарии является деление государственной собственности на публичную и частную государственную собственность. Публичная включает: объекты исключительной собственности Республики согласно Конституции Болгарии (подземные богатства, прибрежная полоса пляжей, республиканские пути сообщения, воды, леса, парки национального значения, природные и археологические резерваты (п.1 ст.18); имущество, предоставленное органам государственной власти для выполнения их функций; другое имущество, предназначенное для постоянного удовлетворения общенациональных потребностей. Оно не может быть отчуждено, обременено вещными правами и приобретено по давности владения. К объектам частной государственной собственности относится все другое имущество. При этом имущество торговых товариществ и фондов, участником которых является государство, не принадлежит государству на праве собственности даже в тех случаях, когда оно - единственный учредитель.

Уголовное право и процесс

После восстановления независимости Болгарии в 1878 г. она начала формировать собственную систему уголовного законодательства. Уголовный закон, принятый в 1896 г., имел в качестве образцов венгерский УК и проект российского Уголовного уложения. Были использованы также голландский и итальянский УК. Европейские традиции классической школы уголовного права оставались для Болгарии в силе несмотря на все политические изменения.

Тяжелая ситуация с преступностью после Первой мировой войны потребовала принятия специальных законодательных актов, призванных пресечь коррупцию, спекуляцию и преступления против личности и собственности. В условиях вооруженной политической борьбы и фашизации Болгарии 1923-1925 гг. был также принят ряд репрессивных законов, касающихся политических преступлений.

Политические и социальные изменения после 1944 г. обусловили принятие уголовного законодательства, основанного на социалистической (советской) модели. В 1951 г. был принят новый Уголовный закон, с изданием которого утратил силу Уголовный закон 1896 г. В 1956 г. он был дополнен двумя новыми главами - XIII и XIV и переименован в Уголовный кодекс. Глава XIV "Воинские преступления" заменила Военно-уголовный закон 1949 г. В главу XIII вошли нормы о транспортных преступлениях, ранее содержавшиеся в Законе "Об автомобильном транспорте". Тогда же была отменена норма о возможности применения уголовного закона по аналогии.

Уголовный кодекс 1968 г. сохранил основные принципы и институты классического европейского уголовного права, заложенные в предшествующем УК 1956 г. Его Особенная часть, однако, содержала некоторые элементы, типичные для социалистической системы права: более строгую защиту государственной собственности и др. Позитивные изменения претерпела структура Особенной части. В нее были включены три новые главы: "Преступления против брака, семьи и молодежи" (гл.4), "Преступления против мира и человечества" (гл.14) и "Преступления против прав граждан" (гл.3). Изменена также последовательность глав: глава "Преступления против личности" помещена непосредственно после главы "Преступления против Народной Республики", что означало повышение значимости индивидуума в системе уголовно охраняемых ценностей. Уголовный кодекс 1968 г. сократил число составов преступлений, наказуемых смертной казнью, с 50 до 31.

УК 1968 г. ознаменовал полную кодификацию уголовного права, что исключало принятие в будущем дополнительных уголовных законов вне УК (отличие от практики большинства европейских стран, в том числе социалистических Румынии, Чехословакии, Польши). С принятием УК 1968 г. были отменены все содержавшиеся в других законах постановления, предусматривавшие уголовную ответственность.

Некоторые последующие изменения в УК 1968 г. имели целью гармонизировать болгарское уголовное законодательство с международными актами, ратифицированными

Болгарией. Изменения после 1992 г. установили ответственность за ряд преступных деяний, которые не были характерными для существовавшего ранее социалистического общества. В 1998 г. в Болгарии смертная казнь как вид наказания была отменена полностью.

Уголовный процесс. Болгарское уголовно-процессуальное законодательство развивалось в тесной связи с материальным правом. Закон о производстве в уголовном суде 1897 г. претерпевал немало изменений, особенно в 1935-1937 гг. В период перехода к социалистической системе права были одобрены временные процессуальные правила. В 1948 г. отменена трехуровневая система судов и кассационного производства и введена двухзвенная система. Первый УПК был принят в 1952 г., второй - в 1974 г. В дальнейшем в УПК были внесены изменения и дополнения, призванные гуманизировать уголовный процесс и усилить защиту прав обвиняемого. Ряд демократических принципов и норм уголовного процесса установлен Конституцией 1991 г.

В 1993 г. в уголовный процесс внесены некоторые элементы англосаксонской системы, в частности более быстрая и эффективная процедура рассмотрения дел о малозначительных преступлениях. Тем не менее в отличие от западной юридической практики стадия досудебного расследования в Болгарии по-прежнему представляет собой главный этап любого уголовного производства. Как и раньше, прокуратура одновременно выполняет две противоречащих друг другу функции: надзора за законностью на стадии предварительного следствия и поддержания обвинения в суде. Прокуроры также вправе самолично вести расследование.

Вопреки общепризнанным в демократических странах нормам до 1998 г. принятие решения о необходимости предварительного заключения и о его длительности находилось исключительно в сфере ведения прокуратуры, хотя уже в Конституции 1991 г. (п.2 ст.30) было закреплено, что в срок 24 часа с момента задержания орган судебной власти выносит решение о его законности. На практике болгарские суды неоднократно отказывались пересматривать решения прокуроров о заключении под стражу, ссылаясь на то, что в таком случае они нарушили бы "независимость прокуратуры". Принятая в 1998 г. поправка к УПК предоставила лицу, содержащемуся под стражей, право периодически ходатайствовать перед судом об изменении ему меры пресечения или о сокращении максимального срока содержания под стражей до одного, а при тяжких преступлениях - до 2 лет.

Разработан проект нового Уголовного кодекса, идет работа над проектом нового УПК.

Судебная система. Органы контроля

Судебная власть в Болгарии является независимой ветвью власти, призванной защищать права и законные интересы граждан, юридических лиц и государства.

Основы судебной системы определены в Конституции и детализированы в Законе о судебной системе 1994 г. (суд, прокуратура, органы следствия). В систему судебных органов входят: Верховный кассационный суд, Верховный административный суд, апелляционные, окружные, военные и районные суды. Законом могут создаваться и специальные суды, которые не входят в систему судов общей юрисдикции (например, Внешнеторговый арбитражный суд Торгово-промышленной палаты Болгарии, Государственный арбитражный суд).

Верховный кассационный суд осуществляет верховный судебный надзор за точным и единообразным применением законов всеми судами; Верховный административный суд - надзор за точным и единообразным применением законов в административном правоприменении.

В решении кадровых вопросов в судебной системе Болгарии важная роль принадлежит специальному органу - Высшему судебному совету, который состоит из 25 членов, причем председатели Верховного кассационного и Верховного административного судов и главный прокурор являются его членами по праву, 11 членов избирает Народное собрание, а остальные 11 органы судебной власти. Срок мандата выборных членов Высшего судебного совета - 5 лет. Председательствует на заседаниях министр юстиции, не участвующий в голосовании. Высший судебный совет назначает,

повышает, понижает, перемещает и освобождает от должности судей, прокуроров и следователей, предлагает кандидатуры председателя Верховного кассационного суда, председателя Верховного административного суда и главного прокурора.

Председатели Верховного кассационного, Верховного административного судов и главный прокурор назначаются на должность и освобождаются от нее Президентом Республики по предложению Высшего судебного совета сроком на 7 лет без права повторного избрания. Президент не может отказать в назначении или освобождении от должности, если предложение направлено повторно.

Судьи, прокуроры и следователи становятся несменяемыми после 3 лет пребывания в должности. Они освобождаются от должности только в случае ухода на пенсию, подачи заявления об отставке, вступления в силу приговора, которым назначено наказание в виде лишения свободы за умышленное преступление, а также при длительной, более 1 года, фактической невозможности исполнять свои обязанности (ч.3 ст.129).

Большинство дел по первой инстанции рассматриваются коллегией из профессионального судьи и 2 народных заседателей, дела по особо тяжким преступлениям - коллегией из 3 профессиональных судей и 4 заседателей. В вышестоящих инстанциях дела рассматриваются коллегией из 3 профессиональных судей.

Прокуратура соответствует структуре судебных органов. Главный прокурор осуществляет надзор за законностью и методическое руководство деятельностью всех прокуроров. Согласно Конституции (ст.127) прокуратура следит за соблюдением законности, а именно: 1) привлекает к ответственности лиц, которые совершили преступления, и поддерживает обвинение по уголовным делам общего характера; 2) осуществляет надзор за исполнением уголовно-правовых и других принудительных мер; 3) предпринимает действия по отмене не соответствующих закону актов; 4) в предусмотренных законом случаях участвует в гражданских и административных делах. В целом прокуроры в Болгарии продолжают выполнять ту роль, которую они играли до 1989 г.

Оказание юридической помощи гражданам и юридическим лицам возложено на адвокатуру, которую Конституция (ст.134) определяет как "свободную, независимую и самоуправляющуюся". Ее организация и деятельность определяются Законом об адвокатуре 1991 г. (ред. 1996 г.).

Специализированным органом конституционного контроля в Болгарии является Конституционный суд (КС), учрежденный в 1991 г. Его статус регулирует глава 8 Конституции и Закон о Конституционном суде 1991 г. В решении от 16 декабря 1993 г. КС указал, что он не является судебным органом и стоит вне трех ветвей власти.

КС состоит из 12 судей, 1/3 которых избирается Народным собранием, 1/3 назначается Президентом и 1/3 избирается на общем собрании судей Верховного кассационного и Верховного административного судов. Мандат судей КС длится 9 лет. Состав Суда обновляется каждые 3 года всеми формирующими его инстанциями.

Полномочия КС определены в Конституции, согласно которой он: 1) дает обязательные толкования Конституции; 2) выносит решения по искам об установлении неконституционности законов и других актов Народного собрания, а также актов Президента; 3) решает споры о компетенции между Народным собранием, Президентом и Советом министров, а также между органами местного самоуправления и центральными органами; 4) выносит решения о соответствии Конституции заключенных Республикой Болгария международных договоров (до их ратификации), как и о соответствии законов общепризнанным нормам международного права и международным договорам, одной из сторон которых является Болгария; 5) выносит решения по спорам о конституционности политических партий и союзов; 6) выносит решения по спорам о законности выборов Президента и Вице-президента; 7) выносит решения по обвинениям, выдвинутым Народным собранием против Президента и Вице-президента; 8) выносит решения по спорам о законности выборов народных представителей.

Решения Конституционный суд принимает большинством голосов всех судей.

Высшим органом финансового контроля в Болгарии является Счетная палата, избираемая Народным собранием. В соответствии с Конституцией (ст.91) Счетная палата

контролирует выполнение бюджета.

Литература

Андреева Г.Н. Административное право Болгарии // Административное право зарубежных стран. М., 1996. Гл.8.

Конституция Республики Болгария // Правоведение. 1991. N 6; Право и жизнь. 1992. N 1 и 2.

Новые конституции стран Восточной Европы и Азии (1989-1992). М., 1996.

Уголовный кодекс Республики Болгария / Пер. с бол г. Д.В. Милушева, А.И. Лукашова. СПб., 2001.

Koschucharoff A. Bulgaria // International Encyclopedia of Comparative Law. Vol. 1. 1972. P. B59-76.

Боливия
Республика Боливия

Государственное устройство
Правовая система
Общая характеристика
Гражданское и смежные с ним отрасли права
Уголовное право и процесс
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство в Южной Америке.

Территория - 1098,6 тыс. кв. км. Столица (официальная) - г.Сукре, фактическая (местопребывание правительства) - г.Ла-Пас.

Население - 7,98 млн. чел. (1999 г.), боливийцы, из них свыше 63% индейцы племен кечуа и аймара, в тропической части страны проживают "лесные индейцы", остальное население - белые и метисы.

Официальные языки - испанский, кечуа и аймара.

Господствующая религия - католицизм.

С 1530-х гг. территория нынешней Боливии входила в состав испанских колониальных владений в Америке (под названием Верхнее Перу). В 1825 г. провозглашена независимость страны.

Государственное устройство

Боливия - унитарное государство. Административно-территориальное деление - 9 департаментов.

Действует Конституция 1967 г. в новой редакции, принятой парламентом 13 августа 1994 г. По форме правления Боливия - президентская республика. Политический режим - неустойчивая демократия. С 1825 до середины 1980-х гг. в стране было совершено около 190 государственных переворотов (больше, чем в любой другой стране региона).

Высший орган законодательной власти - Конгресс, состоящий из Сената (27 членов) и Палаты депутатов (130 депутатов); избирается всеобщим прямым голосованием на 4 года. С 1997 г. изменился порядок избрания депутатов нижней палаты Конгресса - 50% по партийным спискам, другая половина- прямым голосованием. От каждого департамента избираются 3 сенатора, причем 2 представляют большинство, а 1 - меньшинство. В период парламентских каникул постоянно действующим органом парламента является Комиссия Конгресса, состоящая из 9 сенаторов и 18 депутатов.

Принятый обеими палатами закон передается для промульгации главе государства, который может применить право вето. Для преодоления вето Конгресс должен повторно одобрить закон большинством в 2/3 голосов присутствующих на заседании.

Глава государства и правительства - Президент, избираемый прямым голосованием на 5 лет. Повторное избрание на президентский пост не допускается. Одновременно с Президентом избирается Вице-президент. Президент Боливии обладает обычными

полномочиями главы президентской республики в Латинской Америке.

Исполнительная власть осуществляется Президентом и назначаемыми по его усмотрению министрами.

Правовая система

Общая характеристика

Правовая система Боливии в целом относится к латиноамериканской группе романо-германской правовой семьи. Первоначальной основой для формирования боливийского права выступила правовая культура бывшей метрополии - Испании. Конституционное право во многом следует модели США, на гражданское и уголовное право значительно повлияло французское законодательство.

Сразу после провозглашения независимости началась замена старого испанского колониального права (см. раздел "Аргентина") новым, буржуазным кодифицированным законодательством. Уже в 1831 г. на основе Французского гражданского кодекса 1804 г. был принят ГК Боливии (с 2281 статьи он был сокращен до 1156 и дополнен некоторыми положениями из "Сьете партидас" и канонического права); в 1834 г. - Торговый кодекс (действует в ред. 1955 г.); в том же 1834 г. - первый УК. Таким образом, в области принятия современных кодексов Боливия опередила большинство стран Латинской Америки на целые десятилетия (Перу, например, приняла ГК только в 1851, Чили - в 1957, Венесуэла - в 1862, Мексика - в 1870, Бразилия - лишь в 1916 г.).

В 1924 г. в Боливии появилось специальное рабочее законодательство. В 1939 г. был издан Трудовой кодекс.

Важнейший этап государственно-правового развития Боливии антиимпериалистическая революция 1952 г. Результатом ее стало всеобщее избирательное право без цензов, что расширило число избирателей в 5 раз. Были национализированы крупные оловянные рудники, начата достаточно радикальная аграрная реформа. Закон об аграрной реформе в августе 1953 г. отменил принудительный труд и установил программу экспроприации земель у латифундистов с последующим распределением среди крестьян-индейцев. В 1956 г. принят Кодекс социального обеспечения. Однако программа революции осталась невыполненной из-за очередной смены режима.

Наиболее нестабильным в Боливии, как и большинстве других стран региона, являлось конституционное право. С момента провозглашения независимости здесь действовали основные законы 1826, 1831, 1839, 1843, 1851, 1861, 1868, 1871, 1880, 1945, 1947, 1961, 1967 гг.

Основным источником права в Боливии являются законодательные акты во главе с Конституцией.

Поскольку большую часть боливийского населения составляют индейцы, сохраняющие родовой быт, в стране на внутриобщинном уровне широко применяется индейское обычное право. Его нормы признаются официально в части, не противоречащей Конституции и законам.

Гражданское и смежные с ним отрасли права

Основным источником гражданского права Боливии является ГК, промульгированный 6 августа 1975 г. и вступивший в силу в 1976 г. Он заменил ранее действовавший Кодекс, принятый еще в 1831 г.

ГК 1975 г. состоит из 5 книг, включающих 1570 статей. Расположение материла носит достаточно стандартный характер: 1 книга "О лицах" (ст.1-73); 2 книга "О вещах, о собственности и о вещных правах на чужую вещь" (ст.74-290); 3 книга "Об обязательствах" (ст.291-999); 4 книга "О наследовании" (ст.1000-1278); 5 книга "Об осуществлении, охране и прекращении прав" (ст.1279-1570).

Кодекс последовательно проводит концепцию "социальной функции" земельной собственности. Допуская экспроприацию лишь при условии "справедливой и предварительной компенсации", ст.108 ГК относит к числу ее оснований "общественную

полезность" и "невыполнение социальной функции собственности".

Почти одновременно с ГК был введен в действие новый Торговый кодекс, заменивший ТК 1834 г. (его первоначальный текст был промульгирован в 1972 г., а затем заменен редакцией, адаптированной к новому ГК).

С 1985 г. в Боливии (по рекомендациям МВФ) осуществляется программа экономических реформ неолиберального характера, которые предусматривают уменьшение роли государственного сектора в экономике, применение рыночных механизмов регулирования, привлечение иностранных инвестиций, создание свободных промышленных и торговых зон, снижение таможенных пошлин на импорт товаров, сокращение ассигнований на социальные нужды. После принятия в 1994 г. Закона о капитализации начата широкая приватизационная программа в горнорудной, нефтегазовой, телекоммуникационной отраслях, в энергокомплексе и на транспорте. В 1990 г. Конгресс принял Инвестиционный закон, который регулирует как внутренние, так и иностранные инвестиции. Иностранные инвесторы полностью уравнены в правах с боливийскими.

Горнодобывающая деятельность регулируется Горным кодексом 1991 г. Важнейшими актами хозяйственного законодательства являются также Закон о банках и финансовых институциях 1993 г., Закон о страховых компаниях 1978 г., Органический закон о комиссии по ценным бумагам 1979 г.

Главным источником трудового права в настоящее время является Основной трудовой закон. Действует также Кодекс социальной защиты. Конституция гарантирует трудящимся общепринятые права, включая право на объединение в профсоюзы и право на забастовку. В 1979 г. декретом-законом утвержден Процессуально-трудовой кодекс (Codigo pro-cesal del trabajo), который регулирует деятельность трудовых судов.

Уголовное право и процесс

Действующий (с изменениями) до настоящего времени УК Боливии 1834 г. сохраняет черты "классической" школы уголовного права. Проект этого Кодекса во многом воспроизвел положения испанского УК 1822 г., который, в свою очередь, был составлен под влиянием французского УК 1810 г.

В 1997 г. была одобрена пересмотренная редакция УК, призванная усилить защиту личности и одновременно ужесточить санкции за коррупцию.

Смертная казнь была отменена Конституцией 1961 г. и восстановлена в 1971 г. В настоящее время Боливия соблюдает отказ от смертной казни на практике. Последний смертный приговор исполнен в 1974 г. В 1997 г. смертная казнь отменена за общеуголовные преступления. Виновные в наиболее тяжких преступлениях приговариваются к 30-летнему заключению.

Кодекс военной юстиции 1975 г. предусматривает смертную казнь за измену и восстание (ст.54, 55 и 70), а во время войны - также за шпионаж, саботаж и терроризм (ст.56-60 и 63).

Уголовный процесс основан в целом на французской (обвинительно-состязательной) модели. В 1998 г. Конгресс рассматривал проект пересмотренного варианта УПК, который должен обеспечить более эффективное и гуманное уголовное судопроизводство.

Как и все конституции Латинской Америки, Конституция Боливии закрепляет процедуру хабеас корпус, т.е. право обжаловать в суд законность ареста или иного лишения свободы. Практикуется освобождение до суда под залог (исключая некоторые тяжкие преступления). Тем не менее длительные сроки предварительного заключения остаются острой проблемой.

Закон гарантирует неимущим право на получение помощи адвоката за государственный счет, однако из-за нехватки у системы правосудия финансовых средств это право часто не обеспечивается.

Суда присяжных в Боливии, как и практически нигде на континенте, не существует. Дела рассматриваются судьей единолично.

В соответствии с Кодексом военной юстиции 1975 г. воинские преступления рассматриваются Постоянным трибуналом военной юстиции. Апелляции в отношении смертных приговоров подаются в Верховный трибунал военной юстиции.

Судебная система. Органы контроля

Согласно Конституции Боливии судебная власть является независимой. Судебная система включает Верховный суд (Corte Suprema de Justicia), вышестоящие районные суды (Cortes Superiores de Distrito) и нижестоящие суды. На низовом уровне действуют также суды по рассмотрению мелких исков и проступков. Наряду с гражданскими судами существует обособленная система военных судов во главе с Верховным трибуналом военной юстиции. В качестве специальных судебных органов действуют трудовые и горные суды, возглавляемые соответственно Национальным трудовым судом и Национальным горным судом.

Верховный суд является высшим органом общей и административной юстиции. Он состоит из председателя и 11 членов, которые действуют в составе трех палат: гражданской, уголовной, а также по социальным и административным вопросам. Верховный суд является высшей апелляционной инстанцией. По первой инстанции он рассматривает дела о преступлениях высших должностных лиц, совершенных при исполнении должностных обязанностей.

Судьи Верховного суда назначаются Конгрессом на единственный 10-летний срок из числа кандидатов, предложенных Советом магистратуры. Пленум (Sala Plena) Верховного суда назначает большинством в 2/3 голосов судей вышестоящих районных судов из числа кандидатов, предложенных Советом магистратуры. Судьи вышестоящих районных судов избираются сроком на 6лет, в то время как судьи нижестоящих гражданско-уголовных судов (jueces de partido) и следственные судьи (jueces de instruccion) на 4-летний срок с правом переизбрания.

Органом административного и дисциплинарного управления судейским сообществом является Совет магистратуры (Consejo de la Judicatura), введенный по новой редакции Конституции (1994 г.). Совет возглавляет председатель Верховного суда. В его состав также входят 4 назначенных члена.

До 1994 г. конституционный контроль в Боливии осуществлял Верховный суд, определявший конституционность законов, декретов и резолюций, принятых законодательной и исполнительной властями. По новой редакции Основного закона 1994 г. учрежден специальный орган конституционного контроля - Конституционный трибунал (Tribunal Constitucional). Он состоит из 5 членов, назначаемых Конгрессом большинством в 2/3 голосов на 10-летний срок без права непосредственного переизбрания. Конституционный трибунал обладает теми же полномочиями, что и большинство современных конституционных судов. Помимо собственно конституционного контроля он является последней инстанцией по жалобам ампаро и хабеас корпус (т.е. охраняет конституционные права человека), рассматривает споры о компетенции между различными органами власти и т.д. Решения Конституционного трибунала носят окончательный характер.

Уголовное преследование и представительство государственных и общественных интересов в суде осуществляет прокуратура ("публичное министерство"), пользующаяся административно-финансовой и функциональной автономией. На национальном уровне прокуратура возглавляется генеральным прокурором Республики (Fiscal General de la Republica), который назначается Конгрессом большинством в 2/3 голосов на 10-летний срок без права занятия этой должности 2 срока подряд.

В соответствии с новой редакцией Конституции в Боливии учреждена должность Защитника Народа (Defensor del Pueblo), аналогичная должности омбудсмана. Он пользуется административной и функциональной автономией и следит за соблюдением прав человека в процессе деятельности национальной, региональной (на уровне департаментов) и муниципальной администрации. Защитник Народа избирается Конгрессом большинством в 2/3 голосов на 5-летний срок с правом на одно переизбрание через срок.

Литература

Aguirre B. Fernando. The Legal System of Bolivia // Modern Legal Systems Cyclopedia.

Vol. 10. South America. Buffalo, N. Y., 1985. P.11-46.

Toro A. C. Bolivia // International Encyclopedia of Comparative Law. Vol. 1. 1972. P. B29-38.

Urquidi C. W. Statement of the Laws of Bolivia in Matters Affecting Business. 4th ed., revised and enlarged. Washington, 1974.

Босния и Герцеговина

Государственное устройство
Правовая система
Общая характеристика
Гражданское и смежные с ним отрасли права
Уголовное право и процесс
Судебная система. Органы контроля

Государство на юго-востоке Европы, на Балканском полуострове.

Территория - 51 тыс. кв. км, в том числе территория Республики Сербской - 25 тыс. кв. км. Столица - г.Сараево. Столица Республики Сербской - г.Баня-Лука.

Население - 4,36 млн. чел. (1991 г.); мусульмане (славяне, принявшие ислам, именуются также босняками) - 49%, сербы - 31,4%, хорваты - 17,3%. Население Республики Сербской по местным данным оценивалось в 1997 г. в 1391 тыс. чел.

Официальные языки - боснийский, сербский и хорватский.

Религия - ислам, православие и католицизм.

С VII по XIV в. на территории современной Боснии и Герцеговины (БиГ) существовали славянские феодальные государства, в XV в. страна была завоевана турками, в 1878 г. оккупирована Австро-Венгрией. В 1918 г. БиГ вошла в состав Королевства сербов, хорватов и словенцев (с 1929 г. Королевство Югославии). После Второй мировой войны входила в состав Федеративной Социалистической Республики Югославия в качестве одной из ее 6 республик. В 1991 г. в период кризиса югославской федерации БиГ раскололась на части по этническому и религиозному признаку. Боснийские сербы провозгласили (в декабре 1991 г.) на своей территории Республику Сербскую. В феврале 1992 г. свой плебисцит о независимости провели боснийские мусульмане и хорваты, в результате которого в апреле 1992 г. БиГ провозглашена независимым государством, получившим международное признание. Обострение межобщинных противоречий привело к кровопролитной войне, завершившейся лишь в сентябре 1995 г. В ноябре 1995 г. в Дейтоне (США) состоялись переговоры, в ходе которых был парафирован пакет мирных соглашений по урегулированию боснийского конфликта (подписаны в Париже в декабре 1995 г.). В этот пакет было включено Приложение 4, содержащее текст Конституции БиГ (вступила в силу 14 декабря 1995 г.).

Государственное устройство

Конституция 1995 г. закрепила особую форму государственно-территориального устройства, в соответствии с которым БиГ представляет собой "мягкую федерацию", состоящую из двух Образований: Федерации БиГ (мусульмане и хорваты) и Республики Сербской. Оба Образования обладают высокой степенью самостоятельности в политической, экономической, военной и других сферах.

Напротив, полномочия собственных институтов БиГ в соответствии с Конституцией (ст.III.1) сильно ограничены. Компетенция центрального правительства распространяется на внешнюю политику (хотя каждый субъект может вступать в особые параллельные отношения с соседними странами), внешнюю торговлю, таможенную, денежную политику, иммиграцию и предоставление статуса беженца, соблюдение норм международного и межнационального уголовного права, внутреннюю и международную связь, а также контроль над воздушными перевозками и деятельностью транспорта на всей территории страны. Кроме того, Конституция дает право органам центральной власти принимать меры, необходимые для сохранения суверенитета страны, ее территориальной целостности, политической независимости и международного значения.

К совместным полномочиям центрального правительства и органов власти каждого

субъекта Конституция относит предоставление гражданства (ст.I.7) и защиты прав человека, закрепленных в Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод, а также других международных документах.

Высший законодательный орган БиГ - Парламентская ассамблея БиГ, состоящая из двух палат: Палаты народов и Палаты представителей. В Палату народов входят 15 делегатов, избираемых парламентами двух Образований: 10 от Федерации БиГ (5 мусульман и 5 хорватов) и 5 от Республики Сербской. Палата представителей включает 42 избранных прямыми выборами депутата: 28 от Федерации БиГ и 14 от Республики Сербской.

Для принятия любого закона требуется согласие обеих палат. Все законодательные акты палаты принимают простым большинством при условии, что против не проголосовало 2/3 или более депутатов любого из Образований. Помимо этого любая из трех национальных делегаций Палаты народов может объявить большинством своих избранных членов, что предложенное решение нарушает "жизненно важные интересы" соответствующего народа. В этом случае для принятия решения Парламентской ассамблеей требуется большинство голосов присутствующих и голосующих членов каждой из делегаций.

Палата народов может быть распущена по решению Президиума (см. ниже) или самой Палаты при условии, что такое решение одобрено большинством делегатов, включая большинство членов не менее двух делегаций из трех.

Роль главы государства играет Президиум БиГ, в состав которого входят три человека: один серб, выбранный всенародным голосованием в Сербской Республике, один хорват и один мусульманин, избранные всенародным голосованием в Федерации БиГ. Срок полномочий членов Президиума - 4 года. Члены Президиума назначают (из своего состава) его председателя.

В компетенцию Президиума входят вопросы внешней политики, координация деятельности двух Образований, гражданское командование вооруженными силами каждого из субъектов через Постоянный комитет по военным вопросам, назначение главы совместного правительства, представление предложений по бюджету и др. Президиум также назначает 5 членов правления Центрального банка.

Исполнительная власть осуществляется Президиумом и Советом министров. Согласно Конституции 1995 г. кандидатуру на пост Председателя Совета министров предлагает Президиум и утверждает Палата представителей. В виду невозможности прийти к соглашению относительно единой кандидатуры главы правительства Парламентская ассамблея в 1997 г. приняла закон, по которому пост Председателя Совета министров делился между тремя представителями - мусульманином, хорватом и сербом. Однако в 1999 г. Конституционный суд своим решением упразднил такую систему сопредседательства как не соответствующую Конституции. В феврале 2000 г. парламент утвердил новый закон, предусматривающий, что возглавлять Совет министров будет 1 человек (а не 3), который должен сменяться каждые 8 месяцев представителем другой "основной национальности". Кандидата на пост главы правительства выдвигает член Президиума соответствующей национальности. После одобрения двумя другими членами Президиума он представляется на рассмотрение Палаты представителей. Если последняя одобряет представленную кандидатуру, новый Председатель Совета министров предлагает на утверждение парламента состав своего правительства. Не более 2/3 членов Совета министров вправе быть представителями Федерации БиГ. Парламентская ассамблея может в любое время выразить правительству вотум недоверия, что влечет его отставку.

Принцип этнического представительства также жестко проведен в государственном устройстве Федерации БиГ, Конституция которой вступила в силу 30 марта 1994 г. В соответствии с ней территория Федерации БиГ разделена на 10 кантонов, в 5 из которых большинство составляют мусульмане, в 3 - хорваты, в 2 - смешанное мусульманско-хорватское население.

К полномочиям федеральных органов относятся экономическая политика, межкантональная преступность и финансовая политика. В то же время полномочия в области здравоохранения, социального обеспечения, туризма, защиты окружающей среды и использования природных ресурсов поделены между органами Федерации и

кантонами. Все остальное принадлежит к полномочиям кантонов и включает, главным образом, вопросы деятельности полиции, системы образования и культуры, сферу коммунальных услуг, предпринимательство местного значения, жилищное строительство и использование земельных ресурсов, а также деятельность местных органов социального обеспечения и коммунальных услуг.

По форме правления Федерация БиГ представляет собой парламентскую республику.

Законодательная власть принадлежит двухпалатному парламенту. В Палату представителей входит 140 человек, которые выбираются на 4-летний срок путем прямого голосования по пропорциональной системе вне зависимости от их национальности. Верхняя Палата народов состоит из 30 мусульман и 30 хорватов, которые назначаются ассамблеями кантонов, а также 12 представителей "других национальностей", главным образом сербов. Их количество в Палате народов пропорционально их количественному составу относительно двух "основных" этнических групп в каждом кантоне. Однако только депутаты-мусульмане и хорваты обладают правом накладывать вето на любое законодательство, которое они сочтут ущемляющим "жизненно важные интересы" представляемых ими народов.

Главой государства в Федерации БиГ является Президент, для избрания которого Конституцией установлена особая процедура. Собрания делегатов босняков и хорватов в Палате народов выдвигают по одному кандидату на посты Президента и Вице-президента. Эта связка подлежит последовательному утверждению нижней и верхней палатами парламента, причем за нее должно проголосовать большинство как боснякских, так и хорватских делегатов в Палате народов. Избранные таким образом лица в течение 4-летнего срока полномочий ежегодно чередуются на посту, соответственно, Президента и Вице-президента.

Президент является главнокомандующим вооруженными силами Федерации, а также, с согласия Вице-президента и одобрения Палаты представителей, назначает на должности Премьер-министра и других членов Кабинета. Президент может с согласия Вице-президента распустить одну или обе палаты парламента, если решит, что последний не способен принять необходимое законодательство. Президент должен распустить парламент, когда тот не в состоянии принять бюджет Федерации перед началом бюджетного периода.

Всей полнотой исполнительной власти обладает правительство (Кабинет), в которое входят Премьер-министр, заместитель Премьер-министра и министры, у каждого из которых имеется заместитель, представляющий другую "основную" национальность. Внутренняя структура исполнительной власти предполагает обязательное разделение полномочий, в соответствии с которым, по крайней мере, 1/3 министерских портфелей принадлежит хорватам. Кроме того, 1/3 министров-мусульман или 1/3 министров-хорватов обладает правом вето по поводу наиболее важных решений.

Кабинет может быть смещен Президентом с согласия Вице-президента или вотумом недоверия, принятым большинством в каждой палате парламента. Президент освобождает от должности министров и заместителей министра по предложению Премьер-министра.

Все кантоны Федерации БиГ имеют парламентскую форму правления. В двух кантонах со "смешанным" населением действует особый режим, характеризующийся ротацией по этническому принципу в органе самоуправления кантона и правом накладывать вето на решения ассамблеи кантона в случае, если затронуты "жизненно важные интересы".

В Сербской Республике действует Конституция, принятая 14 сентября 1992 г. По форме правления Сербская Республика является полупрезидентской.

Законодательная власть принадлежит состоящей из 83 депутатов Народной скупщине, избираемой всеми гражданами Республики путем прямого голосования на пропорциональной основе.

Глава государства - Президент, избираемый населением вместе с вице-президентами на 5-летний срок. Никто не может быть избран Президентом или Вице-президентом больше, чем два раза подряд. Президент является главнокомандующим вооруженными силами и наделен широкими полномочиями в области обороны и

безопасности. Он обладает правом отлагательного вето в отношении законов, принятых Народной скупщиной, а также правом роспуска Скупщины в случае правительственного кризиса.

Исполнительная власть принадлежит Президенту и Правительству. Кандидат на пост Премьер-министра, назначаемый Президентом, представляет парламенту программу Правительства и список министров. Правительство считается избранным, если за него проголосовало большинство общего числа депутатов Скупщины. Правительство и его члены ответственны перед Народной скупщиной. Последняя может выразить Правительству вотум недоверия.

Правовая система

Общая характеристика

Правовая система БиГ входит в романо-германскую правовую семью и имеет общие черты с правовыми системами других бывших союзных республик Югославии.

В период турецкого господства значительная часть населения на территории нынешней БиГ приняла ислам, соответственно здесь получило распространение мусульманское право, применявшееся в мусульманской общине вплоть до начала социалистического периода. В христианской общине на протяжении владычества турок действовало обычное и церковное (каноническое), а отчасти и византийское право. После оккупации Боснии и Герцеговины Австро-Венгрией (1878 г.) последняя распространила на территорию области ряд своих законов. В частности, в 1879 г. был издан Уголовный кодекс, представлявший копию австрийского УК 1852 г.

До принятия новой Югославской конституции 1974 г., расширившей компетенцию союзных республик, основные отрасли права находились в ведении Федерации (см. раздел "Югославия"). Со второй половины 1970-х гг. в БиГ, как и других югославских республиках, стало приниматься собственное гражданское и уголовное законодательство в рамках основ законодательства, установленных Федерацией.

После 1991 г. правовое развитие на территории БиГ пошло уже в рамках новых государственных образований. В настоящее время Федерация БиГ и Сербская Республика имеют практически самостоятельные правовые системы, в которых проходят во многом параллельные процессы обновления и постепенной замены прежнего югославского законодательства.

Гражданское и смежные с ним отрасли права

В социалистический период гражданское право БиГ, как и всех других югославских республик, не было кодифицировано. Таковым оно остается и по сей день. Действует ряд крупных законов, охватывающих отдельные институты гражданского права (см. более подробно раздел "Югославия").

Действующие основные законы обоих Образований в составе БиГ закрепили новые принципы гражданско-правовых и хозяйственных отношений, ознаменовавшие переход от югославского "рыночного социализма" к регулируемой рыночной экономике. Согласно Конституции Республики Сербской (ст.50) экономический и социальный порядок должен быть основан на равенстве всех форм собственности и свободе предпринимательства.

В 1990-е гг. в Федерации БиГ и Республике Сербской был принят пакет новых законов о предпринимательстве. В частности, в Федерации БиГ приняты: Закон о внешней торговле ("Sluzbene novine Federacije BiH" N 2/95-94), Закон об иностранных инвестициях ("Sluzbene novine Federacije BiH" N 2/95-42), Закон о банках ("Sluzbene novine Federacije BiH" N 2/95и 9/96-308), Торговый закон ("Sluzbene novine Federacije BiH" N 2/95 - и 19/96-575), Закон о предприятиях ("Sluzbene novine Federacije BiH" N 2/95-85 и 8/96-219), Закон об имущественном и личном страховании ("Sluzbene novine Federacije BiH" N 2/95-76), Закон о приватизации предприятий ("Sluzbene novine Federacije BiH" N 27/97), Закон о ценных бумагах ("Sluzbene novine Federacije BiH" N 39/98), Закон о компаниях открытого типа ("Sluzbene novine Federacije BiH" N 23/99). Конституция Федерации БиГ отнесла к ведению федеральных властей регулирование торговли, включая таможенное дело,

международную торговлю и финансы, торговлю в пределах Федерации, прав промышленной собственности, стандартов, ценных бумаг и коммуникаций. По другим вопросам гражданского, торгового и хозяйственного права собственные законы принимаются кантонами Федерации БиГ.

В Республике Сербской в 1990-е гг. также приняты новые законы о предприятиях, о приватизации государственного капитала в предприятиях, о государственных предприятиях, о ценных бумагах.

Гражданское судопроизводство по-прежнему регулирует ГПК Югославии 1977 г.

Конституция Республики Сербской (ст.41, 42) закрепляет право на труд, свободный выбор занятия, материальную помощь в течение временной безработицы, свободное объединение в профсоюзы и на забастовку.

Аналогичные права трудящихся закреплены в законодательстве Федерации БиГ. 25 октября 1999 г. здесь принят новый Закон о труде, регулирующий отношения между частным работодателем и работником, который заменил закон, унаследованный от Югославии.

Уголовное право и процесс

С 1929 г. на территории БиГ действовало общее югославское уголовное и уголовно-процессуальное законодательство (см. раздел "Югославия"). В соответствии с Конституцией Югославии 1974 г. компетенция в области уголовного права была разделена между Федерацией (общая часть УК и ответственность за общефедеральные преступления) и республиками (особая часть), а уголовно-процессуальное законодательство осталось в исключительном ведении Федерации. В 1977 г. были приняты новые союзные УК и УПК Югославии. В том же году Босния, как и другие югославские республики, приняла собственный УК (особенная часть), который сохранил силу и после 1991 г.

В Федерации БиГ в ноябре 1998 г. вступил в силу обновленный вариант Уголовного кодекса. С 1997 г. отменена смертная казнь за общеуголовные преступления. Существенные изменения также внесены в УПК 1977 г., в частности, право санкционировать заключение под стражу передано следственным судьям. Кроме того, необходимо отметить, что в новом мусульманско-хорватском государстве законодательные полномочия в области процессуальных отношений были разделены между Федерацией и кантонами. Согласно Конституции Федерации БиГ 1994 г. федеральные власти могут принимать процессуальные законы, необходимые для обеспечения единообразия и основных принципов справедливого судопроизводства. Кантональный законодательный орган может принимать любые дополнительные правила, регулирующие деятельность кантонального и муниципальных судов.

В Республике Сербской продолжают действовать союзные УК и УПК и республиканский УК 1977 г. В соответствии с Конституцией 1992 г. (ст.15) решение о содержании под стражей принимается судом.

Судебная система. Органы контроля

Высшим судебным органом БиГ является Конституционный суд БиГ, в состав которого входят 9 человек, но в настоящее время только 6 из них назначаются властными структурами страны: 2 - Скупщиной (парламентом) Республики Сербской и 4 - Палатой представителей парламента Федерации БиГ. Остальные 3 члена назначаются председателем Европейского суда по правам человека после консультации с Президиумом БиГ; эти члены не должны быть гражданами БиГ или любого соседнего государства.

Срок полномочий первоначально назначенных членов Конституционного суда составляет 5 лет, и они не могут избираться на эту должность повторно. Судьи, назначенные после истечения срока полномочий членов Конституционного суда первого состава, служат до достижения 70 лет.

Конституционный суд БиГ обладает исключительной юрисдикцией в отношении любого спора, который возникает по толкованию Конституции БиГ между Федерацией БиГ

и Республикой Сербской, включая вопросы о конституционности установления особых параллельных отношений с иностранным государством и о соответствии Конституции БиГ конституций и законов Образований. Помимо этого Конституционный суд БиГ обладает апелляционной юрисдикцией по вопросам соответствия Конституции БиГ решений любого другого суда БиГ. Наконец, он вправе выносить решение о соответствии закона, подлежащего применению в любом суде в БиГ, Конституции БиГ и Европейской конвенции о правах человека.

Приложение 6 к Общему рамочному соглашению о мире в Боснии и Герцеговине 1995 г. предусматривает создание Комиссии по правам человека в БиГ. В ее состав входят: омбудсман, не являющийся гражданином БиГ, и Палата по правам человека, большинство членов которой также иностранцы. Омбудсмана назначает ОБСЕ, а членов Палаты по правам человека - Комитет министров Совета Европы. Палата схожа с Европейским судом по правам человека в Страсбурге и является высшим судебным органом по делам, затрагивающим эти права.

Судебная система Федерации БиГ состоит, согласно Конституции 1994 г., из Конституционного и Верховного судов, а также Суда по правам человека (последний к 2001 г. не создан).

В каждом суде Федерации должно быть равное число судей босняков и хорватов, а также адекватное число представителей других национальностей. Из 9 членов Конституционного суда 3 должны быть мусульмане, 3 - хорваты и 3 представители других национальностей. Аналогично, из 3 членов Суда по правам человека 1 должен быть босняком, 1 хорватом и 1 - представлять иную национальность.

Судьи всех судов Федерации назначаются Президентом с согласия Вице-президента и должны быть утверждены Палатой народов. Они занимают свои должности до достижения возраста 70 лет.

Конституционный суд рассматривает конфликты, возникающие между органами власти по вертикали и горизонтали, определяет соответствие Конституции Федерации БиГ законов Федерации, а также конституций и законов кантонов. Верховный суд рассматривает апелляции, поступившие из судов кантонов, и вопросы, изначально подпадающие под его юрисдикцию согласно законодательству. Компетенция Суда по правам человека должна простираться на любой вопрос, касающийся конституционного или другого правового положения, касающегося основных прав и свобод человека. Помимо вышеуказанных судов, в Федерации БиГ вся судебная власть организована на уровне кантонов.

В состав судов кантонов судьи назначаются, если за них проголосовали большинство членов ассамблеи кантона, а их кандидатуры предлагаются правительством кантона. Эти судьи отвечают за формирование состава муниципальных судов.

Контроль за соблюдением прав человека в Федерации БиГ осуществляет служба омбудсманов из 3 лиц (босняк, хорват и представитель другой национальности), избираемых парламентом.

Судебная система Республики Сербской включает Верховный суд, окружные и муниципальные суды, а также Конституционный суд.

Судьи и прокуроры Республики Сербской назначаются парламентом и имеют пожизненный срок полномочий.

Конституционный суд Республики Сербской состоит из 7 судей, избираемых на 8-летний срок Народной скупщиной по предложению Президента Республики. Конституционный суд рассматривает вопросы соответствия принятых законов Конституции Республики Сербской, а подзаконных актов законам Республики Сербской. Всего юрисдикции также находятся споры о компетенции между органами государственной власти.

В 2000 г. парламент Республики Сербской принял Закон об учреждении службы омбудсманов в составе 3 лиц.

Ботсвана
Республика Ботсвана

Государственное устройство
Правовая система
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство на юге Африки.

Территория - 600,4 тыс. кв. км. Столица - г.Габороне.

Население - 1,5 млн. чел. (1995 г.); в основном африканцы народности тевана.

Официальные языки - английский и сетсвана.

Господствующая религия - христианство (62%), около 35% населения исповедуют традиционные культы.

К моменту появления европейцев в начале XIX в. местные племена не имели государственности. В 1885 г. на территории современной Ботсваны был создан английский протекторат Бечуаналенд. В 1966 г. провозглашена независимость в составе Содружества, возглавляемого Великобританией.

Государственное устройство

Ботсвана - унитарное государство. В административном отношении делится на 10 провинций.

Действует Конституция 1966 г. По форме правления Ботсвана президентская республика. Политический режим - либеральный. Ботсвана является одной из немногих стран Африки, сохраняющих многопартийную систему с момента достижения независимости.

Законодательная власть принадлежит Президенту и Национальной ассамблее в составе спикера и 45 депутатов (40 депутатов избираются населением путем всеобщих выборов, 4 - назначаются Президентом Республики, генеральный атторней входит в парламент по должности). Срок полномочий Национальной ассамблеи - 5 лет. Имеется консультативный орган - Палата вождей, состоящая из 15 вождей (8 наследственных вождей входят в Палату по праву, 7 - избираются). Ее мнение обязательно заслушивается по законопроектам, касающимся изменения Конституции, обычаев, семейного и земельного права.

Глава государства - Президент, избираемый депутатами Национальной ассамблеи сроком на 5 лет. Он может быть переизбран еще раз. В период отсутствия Президента функции главы государства выполняет Вице-президент, который назначается Президентом. Он входит в состав правительства.

Исполнительная власть осуществляется Президентом, Вице-президентом и правительством. Президент возглавляет правительство, назначает министров из числа членов Национальной ассамблеи.

Правовая система

Правовая система Ботсваны носит смешанный характер. Ее элементами являются римско-голландское право, внесенное на территорию Южной Африки колониальными властями Голландии в середине XVII-XVIII вв. (см. раздел "Южно-Африканская Республика"), английское общее и местное обычное право. Первое преобладает в сфере гражданского права, второе - в области уголовного права и процесса, а также современного торгового права, третье - в брачно-семейных, наследственных и земельных отношениях.

В вопросах брачно-семейных отношений обычное право разрешает полигамию (многоженство) и дискриминирует женщин. Последние после вступления в обычно-правовой брак практически теряют дееспособность. В последние годы законодатель предпринимает активные попытки улучшить правовое положение женщин в обычно-правовых браках.

Экономическое законодательство направлено на поощрение частного предпринимательства и привлечение иностранных инвестиций.

Конституция и трудовое законодательство закрепляют право на свободное

объединение в профсоюзы, коллективные переговоры и забастовку. Однако последнее право ограничено столь сложными арбитражными процедурами, что легальные забастовки крайне редки.

Основным источником уголовного права является УК 1964 г. Он представляет собой вариант модельного акта, разработанного в 1920-е гг. министерством колоний Великобритании на основе УК Квинсленда 1899 г. и УК Нигерии 1916 г. Аналогичные кодексы были введены во многих других английских колониях в Африке, на Кипре и Фиджи. Привлечение к уголовной ответственности на основании норм обычного права запрещено Конституцией. Среди видов наказания сохраняется смертная казнь, которая предусмотрена за убийство, измену, покушение на жизнь главы государства и различные воинские преступления, такие, как мятеж и дезертирство во время военных действий.

Закон об уголовном процессе и доказательствах основан на модели ЮАР. Конституция и законодательство закрепляют гарантии демократического уголовного судопроизводства. Любое лицо должно быть доставлено в суд не позднее 48 часов с момента ареста или задержания. Все лица, кроме обвиняемых в убийстве, имеют право на освобождение до суда под залог.

Судебная система. Органы контроля

Судебная система включает Апелляционный суд (высшая судебная инстанция), Высокий суд (первая инстанция по наиболее значительным делам, апелляционная - по другим делам) и магистратские суды. Председатели Апелляционного и Высокого судов назначаются Президентом Республики непосредственно, другие судьи - по рекомендации независимой Комиссии судебной службы.

Большинство мелких преступлений (проступков), а также брачно-семейных, земельных и других имущественных споров рассматриваются в традиционных судах обычного права (dikgotla). Судьи этих судов назначаются племенным лидером или избираются общиной. Стороны имеют право выбора между гражданскими и традиционными судами. Решения судов обычного права могут быть обжалованы в Апелляционный суд обычного права, а решения последнего - в Высокий суд.

Органом конституционного контроля является Высокий суд.

Уголовное преследование осуществляется под руководством генерального атторнея, который также является главным юридическим советником правительства.

Контроль за соблюдением прав человека в деятельности госадминистрации осуществляет служба Омбудсмана.

Высшим органом финансового контроля выступает генеральный аудитор.

Литература

Roberts S. Botswana // International Encyclopedia of Comparative Law. Vol. 1. 1972.

Бразилия
Федеративная Республика Бразилия

Государственное устройство
Правовая система
Общая характеристика
Гражданское и смежные с ним отрасли права
Уголовное право и процесс
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство в Южной Америке.

Территория - 8,5 млн. кв.км. Столица - г.Бразилиа.

Население - 171,85 млн. чел. (1999 г.), 95% - бразильцы.

Официальный язык - португальский.

Господствующая религия - католицизм.

Первые европейцы проникли в Бразилию в 1500 г.; до начала XIX в. страна являлась

колонией Португалии. В 1822 г. провозглашена независимой империей, в 1889 г. - республикой.

В 1964 г. в Бразилии был совершен военный переворот и установлен авторитарный политический режим. Под давлением оппозиции и выступлений народных масс военный режим проделал значительную эволюцию в сторону либерализации; в январе 1985 г. в стране был избран гражданский Президент.

Государственное устройство

По форме государственно-территориального устройства Бразилия федерация (Союз). Она разделена на 26 штатов, федеральный округ, в котором находится столица страны, муниципалитеты. Кроме того, в составе федерации находятся три федеральные территории, подчиняющиеся центральной власти.

Действующая Конституция была принята в 1988 г. и является восьмой по счету в истории страны.

По форме правления Бразилия - президентская республика. Система разделения властей имеет много общего с моделью США, однако полномочия Президента в Бразилии значительно шире. Политический режим демократический.

Высший законодательный орган - двухпалатный Национальный конгресс, состоящий из Палаты депутатов (487 депутатов) и Федерального Сената (72 члена). Обе палаты избираются прямым и тайным голосованием (депутаты на 4 года, сенаторы - на 8 лет).

Палата депутатов является органом общенационального представительства. Число депутатов от каждого штата пропорционально проживающему в нем населению, но не должно быть менее 6. Федеральные территории представлены двумя депутатами (каждая). Депутаты избираются по пропорциональной системе и правилу наибольшей средней.

Федеральный Сенат (верхняя палата) представляет субъектов федерации. Каждый штат, как и федеральный округ, представлен 3 сенаторами. Сенаторы избираются по мажоритарной системе. Каждые 4 года Сенат обновляется попеременно на 1/3 и 2/3.

Национальный конгресс обладает обычными для латиноамериканских парламентов полномочиями: установление налогов и распределение государственных доходов; утверждение долгосрочного плана, бюджетных директив, годового бюджета, кредитование, государственный долг и выпуск денег; установление и изменение численного состава вооруженных сил; национальные и региональные программы развития; государственные границы, воздушное и морское пространство, а также собственность Республики; объединение, разделение или отделение территорий или штатов; объявление амнистии; административное устройство, судебная система, организация Генеральной прокуратуры и Государственной адвокатуры Республики, территорий и федерального округа; создание, трансформация и ликвидация государственных должностей и постов; создание, определение структуры и сфер ответственности министерств и правительственных учреждений.

Исключительной прерогативой Конгресса является: ратификация международных договоров и соглашений, уполномочие Президента Республики объявлять войну, заключать мир, разрешать проход иностранных войск через национальную территорию или временное их нахождение на этой территории, разрешение Президенту Республики или Вице-президенту покидать страну, если их отсутствие будет превышать 15 дней, санкционирование объявленного Президентом военного или осадного положения, федерального вмешательства, а также приостановление этих мер; избрание 2/3 членов Федерального Счетного трибунала; санкционирование референдумов и плебисцитов; контроль за деятельностью федеральной администрации.

Для осуществления последнего полномочия Конгресс наделен следующими правами: рассматривать каждый год отчеты, представленные Президентом Республики, и оценивать выполнение программ правительства; надзирать и контролировать, прямо или через Федеральный Сенат и (или) Палату депутатов, акты исполнительной власти, включая и акты косвенного администрирования; приостанавливать нормативные акты исполнительной власти, которые превышают ее регламентарные полномочия.

Каждая из палат Национального конгресса обладает, кроме того, собственной

компетенцией. Палата депутатов может 2/3 голосов возбуждать процедуру импичмента в отношении Президента Республики, Вице-президента и федеральных министров, избирать членов Совета Республики, принимать свой регламент и организовывать собственные службы. Полномочия Сената значительно шире: он принимает решение об ответственности Президента Республики, Вице-президента и федеральных министров, членов Федерального Верховного суда, генерального прокурора, генерального адвоката Республики, дает согласие на назначение судей, губернаторов в федеральных территориях, председателя и директоров Центрального банка, глав постоянных дипломатических миссий, разрешает производство внешних финансовых операций Союза, федерального округа, штатов и муниципалитетов, назначает часть членов Совета Республики и др.

Бразильский парламент работает в сессионном порядке: ежегодно он собирается на две сессии. В ряде случаев палаты заседают совместно- при открытии регулярной сессии, при выработке регламента совместно заседающих палат и его изменении, при получении посланий Президента Республики, при рассмотрении вопроса о вето Президента на законопроект.

Законодательная инициатива принадлежит членам палат Конгресса, Президенту Республики, Федеральному Верховному суду, высшим трибуналам, генеральному прокурору Республики и гражданам Республики в случаях и по предметам, предусмотренных Конституцией. Законопроекты по некоторым вопросам (например, об организации федеральной администрации) и проекты делегирующих законов могут быть внесены только Президентом. Проекты законов в порядке народной инициативы представляются в Палату депутатов по меньшей мере 1/100 частью национального электората, одновременно представляющего не менее 5 штатов.

Обсуждение и голосование законопроектов, которые являются инициативой Президента Республики, Федерального Верховного суда и судов высшей инстанции, начинается в Палате депутатов. Законопроект, одобренный одной из палат, рассматривается другой палатой и в случае одобрения направляется для промульгации, а в случае отказа отклоняется. Если в законопроект вносятся поправки, то его возвращают в первоначальную палату.

После принятия закона возможно его обжалование по мотивам неконституционности, а у Президента Республики есть право вето, которое он использует в течение 15 дней до промульгации. Национальный конгресс может преодолеть президентское вето в 30-дневный срок абсолютным большинством голосов депутатов и сенаторов на совместном заседании палат.

Палаты Национального конгресса (раздельно и совместно) образуют расследовательские комиссии. Палата представителей или Федеральный Сенат, так же как любой их комитет, может пригласить министра страны для предоставления заранее определенной информации, а его отсутствие без уважительной причины влечет уголовное преследование.

Глава государства, правительства и верховный главнокомандующий Президент Республики, избираемый непосредственно гражданами на 4 года (до 1994 г. - 5 лет) без права переизбрания. Одновременно с Президентом избирается Вице-президент.

Как глава государства Президент присваивает знаки отличия и почетные звания; осуществляет помилование и уменьшает срок наказания; назначает, после утверждения Федеральным Сенатом, судей Федерального Верховного суда и судов высшей инстанции, губернаторов территорий, генерального прокурора Республики, президента и директоров Центрального банка и других государственных гражданских служащих, если это требуется законом; других федеральных судей и генерального адвоката Республики; часть судей Федерального Счетного трибунала, членов Совета Республики и Совета национальной обороны (с согласия Сената).

В области внешних связей устанавливает отношения с зарубежными странами и дает аккредитацию их дипломатическим представителям; подписывает международные договоры и соглашения.

В сфере законодательства Президент осуществляет право законодательной инициативы, санкционирует, промульгирует законы и распоряжается об их опубликовании, имеет право налагать вето на законы, осуществляет делегированное

законодательство, в случае срочной необходимости издает акты с силой закона (с последующим представлением их в Конгресс).

В области внутренней и внешней безопасности Президент наделен правом объявлять военное и осадное положение; объявлять федеральное вмешательство; осуществлять верховное командование вооруженными силами, поощрять высших офицеров и назначать их на должности; созывать и председательствовать в Совете Республики и Совете национальной обороны и т.д.

Президент реализует исполнительную власть на федеральном уровне при помощи министров государства. Как глава исполнительной власти он назначает и отстраняет федеральных министров; осуществляет высшее руководство государственной администрацией; направляет в Конгресс, когда открыта законодательная сессия, правительственное сообщение и план, описывающие положение в стране и требующие необходимых действий; представляет в Конгресс многолетние планы, бюджет и бюджетные предложения, установленные в Конституции.

Каждый штат имеет свою конституцию, которая должна соответствовать принципам федерального Основного закона. Система органов власти и управления в штатах во многом сходна с федеральной. Каждый штат имеет однопалатное законодательное собрание (избирается на 4 года); избираемый населением губернатор штата является главой правительства. Штаты имеют собственную судебную систему, действующую на основе принципов, установленных федеральной Конституцией.

Правовая система

Общая характеристика

Правовая система Бразилии в целом относится к романо-германской правовой семье, входя в ее обособленную латиноамериканскую группу. Наибольшую роль в формировании бразильского права сыграла юридическая культура бывшей метрополии - Португалии, основанная на традициях римского права. Конституционное право во многом следует модели США, уголовное право испытало влияние французского и итальянского образцов, а гражданское было кодифицировано под воздействием германского законодательства.

В колониальный период в Бразилии применялись сборник законов португальских королей - Ордонансы королей Альфонсов III и IV (Ordenaoes Alfoncinas) конца XIV - начала XV в., Ордонансы Филиппа 1603 г. (Ordenaoes Filipinas), которые так же, как и испанское законодательство, заимствовали ряд положений из римского и канонического права.

Формирование собственного национального права заняло весьма длительный период. В 1850 г. был принят Торговый кодекс (ТК) Бразилии, в 1857 г. составлена "Компиляция гражданских законов", в которую также включалось колониальное законодательство. Первый ГК Бразилии был принят только в 1916 г. (вступил в силу с 1 января 1917 г.).

Весьма сильно отставала Бразилия от других стран региона и в конституционно-правовом развитии. Только в 1889 г. здесь была наконец провозглашена республика. В 1888 г. Бразилия, последней из всех "цивилизованных" стран в мире, отменила рабство. Либеральная Конституция 1891 г. установила в Бразилии президентскую форму правления и федеративное устройство.

Серьезные изменения в правовой системе Бразилии произошли с приходом к власти национал-реформистского правительства. В первый период правления Президента Варгаса (1930-1945) в Бразилии впервые было введено современное трудовое и социальное законодательство. Конституция 1934 г. закрепила социальную функцию собственности. Однако глубокие социальные реформы носили не демократический, а авторитарно-полицейский характер.

Рекодификация бразильского права продолжалась на протяжении всего XX в. В 1940 г. был принят новый УК Бразилии, в 1941 г. - УПК, в 1973 г. - ГПК. В 1975 г. начаты работы над проектом нового ГК.

Важнейшим этапом в развитии бразильского права стало принятие демократической

Конституции 1988 г., подведшей черту под многолетним периодом военно-бюрократических диктатур. Сохранив прежнюю президентскую форму правления, новый Основной закон включил специальный раздел об экономическом и финансовом строе государства. Экономический порядок в стране основывается на труде человека и свободной инициативе с целью обеспечения всем достойного существования в соответствии с социальной справедливостью. Наряду с широким перечнем традиционных прав и свобод личности бразильская Конституция содержит некоторые нововведения. В частности, это касается введения процедуры хабеас дата, согласно которой бразильские граждане и иностранцы, проживающие в стране, могут иметь доступ к информации, которой располагают государственные органы, и процедуры mandate d'injuncao, т.е. требования издать судебный приказ всякий раз, когда отсутствует какая-либо правовая норма, вследствие чего наносится ущерб гражданству или независимости (суверенитету) гражданина.

Конституция 1988 г. закрепила беспрецедентный по своей широте и детализации набор социальных и трудовых прав: право на труд, на отдых, образование, здравоохранение, социальное обеспечение, социальную защиту; право на помощь детям и беспризорным. Особенно подробно регламентируются права трудящихся.

В целом современная правовая система Бразилии отличается высоким уровнем развития, логической стройностью, новаторством и оригинальностью подходов ко многим вопросам государственно-правового строительства. Ее пронизывает дух социального прогресса, прав личности и демократии, что резко контрастирует с сохраняющейся нищетой широких народных масс.

Основным источником права признается законодательство федерации и штатов. К исключительной компетенции Союза относятся гражданское, торговое, уголовное, процессуальное, избирательное, аграрное, морское, воздушное, космическое право. К конкурирующей компетенции Союза, штатов и федерального округа - трудовое, исправительное, экономическое и градостроительное право, некоторые бюджетные вопросы, образование, культура, обучение и спорт, защита юношества и др. В этой сфере федерация устанавливает только общие принципы, а детальным регулированием ведают штаты и местные органы власти.

Иерархию законодательных актов составляют Конституция, органические законы (именуются в Бразилии дополнительными), обычные законы, делегирующие законы, законодательные декреты, резолюции Конгресса, декреты и постановления Президента, инструкции министров.

Бразильской правовой системе известен институт делегированного законодательства. Конгресс может делегировать законодательные полномочия Президенту Республики путем принятия резолюции, в которой указывается предмет и срок делегирования. Конституция определяет круг вопросов, запрещенных для делегирования (организация судебной власти и прокуратуры, вопросы гражданства, личных, политических и избирательных прав граждан и ряд других).

Судебная практика в Бразилии трактуется с позиций континентальной системы, согласно которым суды лишь применяют право, а не создают его. За решениями Верховного суда признается значение источника единообразного толкования неоднозначно сформулированных правовых норм.

Статья 4 Вводного закона, относящегося к ГК Бразилии, также предусматривает возможность применения обычая (или аналогии) при "молчании" закона.

Гражданское и смежные с ним отрасли права

В Бразилии, как и других латиноамериканских странах, сложилась дуалистическая система частного права. Разделение частного права на гражданское и торговое произошло с принятием Торгового кодекса 1850 г., одного из первых оригинальных ТК Латинской Америки.

Гражданское право Бразилии развивалось достаточно необычным путем. В отличие от большинства других стран региона здесь на протяжении почти ста лет после получения независимости продолжало действовать некодифицированное колониальное

законодательство. Последнее было включено в подготовленную в 1857 г. "Компиляцию гражданских законов". Она переиздавалась несколько раз и использовалась вплоть до Первой мировой войны.

Проект бразильского ГК, который составил Аугусто Тейшера Фрейтас в 1856-1865 гг., стал одной из наиболее значительных вех в кодификации латиноамериканского гражданского законодательства. Хотя ГК и не был принят ни в Бразилии, ни в иной стране региона, он содержал ряд идей, которые на несколько десятилетий опередили представления о гражданской кодификации, в том числе в европейских странах. Некоторые положения проекта оказали значительное воздействие на ГК Аргентины 1869 г., Уругвая, а также и самой Бразилии, в которой ГК был принят только в 1916 г.

Первый ГК Бразилии, вступивший в силу 1 января 1917 г., своим строением отражал влияние этой новейшей для того времени европейской кодификации. Он состоит из двух частей - Общей и Особенной. В первой, разбитой на 3книги, помещены общие положения о лицах (физических и юридических), о гражданском местожительстве, о различных классах имущества, юридических фактах, давности и т.д. Особенная часть состоит из 4 книг: I - О семейном праве; II - О вещном праве; III - Об обязательственном праве; IV - О наследственном праве (всего 1807 статей). Следуя общей для латиноамериканских стран традиции, ГК Бразилии предпослан Вводный закон, в котором сосредоточены нормы о вступлении законов в силу, порядке их применения, исполнении иностранных законов и т.д. Как на структуру, так и на содержание ГК Бразилии сильно повлияло Германское гражданское уложение (ГГУ) 1896 г.

Первоначально жена по ГК рассматривалась как простое продолжение мужа, обладавшего, в соответствии с романскими традициями, единоличной властью в семье. Семейное право находилось под сильным влиянием католической церкви. Развод в Бразилии был разрешен только в 1977 г.

Конституция 1988 г. уравняла супругов в правах, признала равный статус детей, рожденных в браке и вне его. Согласно ст.226 Конституции церковное бракосочетание имеет силу гражданского акта. Гражданский брак может быть расторгнут после законного отделения (сепарации) в течение более 1 года в случаях, предусмотренных законом, и после фактического раздельного проживания в течение более 2 лет. При отсутствии в брачном договоре указаний на режим имущества супругов избранным считается режим общности (ст.258 ГК).

Имущество рассматривается в Кодексе под традиционным углом зрения, подвергаясь делению на движимое и недвижимое. Недвижимое имущество подлежит обязательной регистрации, которая презюмирует, как и в ГГУ, наличие права собственности у лица, указанного в поземельной книге.

В области обязательственного права закрепляется возможность весьма активного вмешательства государства в договорные отношения, подчас вопреки установленному в ГК порядку. Обязательственное право дополняет значительное число подзаконных актов (actos regula-mentares), относящихся к договорам присоединения (adesao) либо укрепляющих правовое положение экономически зависимой стороны (в договорах аграрной аренды и др.). В 1990 г. в Бразилии принят Кодекс защиты потребителей.

Коренные изменения, произошедшие в бразильском обществе в XX в., потребовали в конечном счете полного пересмотра гражданского законодательства страны. В сентябре 2001 г. после 26 лет дискуссий бразильский парламент одобрил проект нового ГК, который был окончательно утвержден Президентом Республики 10 января 2002 г. и должен вступить в силу в январе 2003 г.

Новый Кодекс представляет собой попытку консолидировать гражданско-правовые нормы, содержащиеся в более чем 50 декретах и законах, а также судебную практику, сложившуюся за 80 лет. Если ГК 1916 г. основывается на идеях буржуазного индивидуализма, то новый ГК будет носить более социальный характер. В то же время регулирование брачно-семейных отношений становится более либеральным. В след за Конституцией супруги полностью уравниваются в правах, возраст совершеннолетия снижается с 21 до 18 лет.

Основным источником торгового права по-прежнему остается Торговый кодекс 1850 г. (с изменениями и дополнениями). Большие изменения претерпело законодательство об интеллектуальной собственности. Вместо Кодекса промышленной собственности 1971 г.

в 1996 г. принят Закон о промышленной собственности, соответствующий современным международным стандартам. Этот Закон регулирует патентные отношения и использование торговых марок. В 1998 г. принято новое законодательство о защите авторских прав и прав на программные продукты.

Экономическое законодательство. Начиная с 1930-х гг. государство стало активно вмешиваться в экономические и социальные процессы. Только к концу 1980-х гг. в Бразилии наметилась тенденция к некоторому ограничению регулятивных функций государства в рамках концепций "неолиберализма".

В соответствии с Конституцией 1988 г. (ст.170) в основе экономического строя лежит национальный суверенитет, частная собственность, социальная функция этой собственности, свободная конкуренция, защита прав потребителя, защита среды обитания, поиск полной занятости и др. Каждому гарантирована свободная экономическая деятельность без специального разрешения правительства, за исключением случаев, установленных законом.

По общему правилу непосредственное участие государства в экономической деятельности должно ограничиваться случаями "национальной безопасности или публичного интереса" (ст.173). Государственные компании, компании со смешанным капиталом и другие организации, занятые экономической деятельностью, подчиняются тем же правилам, что и частные компании, включая нормы, касающиеся работы и налоговых обязательств. В качестве монополии государства Конституция закрепляет разведку, добычу, переработку, импорт и экспорт нефти, газа и урановых руд (ст.177).

Государство осуществляет функции контроля, поощрения и планирования, которые являются обязательными для государственного и рекомендательными для частного сектора (ст.174).

Статья 184 Конституции разрешает центральному правительству экспроприировать поместья, если они не отвечают требованиям "социальной функции". В то же время в целях экономической реформы не должна экспроприироваться "собственность производственного назначения" (ст.185).

Поскольку в бразильской экономике традиционно господствует иностранный капитал, важнейшую часть законодательства составляют нормы об иностранных инвестициях. Начало правовому регулированию иностранных инвестиций в Бразилии было положено нормативным актом N 1.201 от 8 апреля 1939 г. Он содержал положения, определяющие порядок перевода фиксированного процента прибылей и дивидендов за границу. Однако первым законодательным актом, относящимся непосредственно к регулированию иностранных инвестиций, является нормативный акт N 9.025 от 27 февраля 1945 г. Этот акт поставил иностранный капитал в одинаковые условия с национальным капиталом, предоставив ему возможность неограниченного перевода прибылей и репатриации первоначальных инвестиций. Еще одним важным актом стал Закон от 3 сентября 1962 г., несколько ограничивший права иностранных инвесторов в национальных интересах. С изменениями и дополнениями он действует до настоящего времени в качестве основы всего законодательства об иностранных инвестициях. В 1995 г. из Конституции были исключены некоторые положения, устанавливавшие различия между национальным и иностранным капиталом и закрывавшие последнему доступ в ряд отраслей бразильской экономики (нефтяная и горнодобывающая, промышленность, телекоммуникации, внутренний транспорт).

Трудовое законодательство в Бразилии возникло в начале 1930-х гг. в период правления Президента Варгаса, пытавшегося взять рабочее движение под контроль. По Закону 1931 г. он запретил профсоюзам заниматься политической деятельностью. Прогрессивные профсоюзы преследовались. Были приняты меры по созданию "корпоративных" профсоюзов (с участием предпринимателей). В то же время правительство Варгаса сделало отдельные уступки трудящимся. В 1932 г. оно провело Закон о 8-часовом рабочем дне. Были созданы сельскохозяйственные колонии для безработных. В 1943 г. принят Трудовой кодекс (консолидированный трудовой закон).

Важнейшим источником трудового права Бразилии стала Конституция 1988 г., в которой обширный перечень трудовых прав и гарантий представляет собой "трудовой кодекс в миниатюре". Соответствующие положения ст.7 Конституции насчитывают 34 пункта. К числу прав городских и сельских работников отнесены, в частности: работа,

защищенная от самовольного увольнения или увольнения без причины, которая должна соответствовать закону, устанавливающему среди прочих выходное пособие; страхование по безработице; установленная законом общенациональная минимальная заработная плата, способная удовлетворить основные жизненные потребности (жилище, питание, образование, здоровье, досуг, одежда, гигиена, транспорт, социальное обеспечение), с периодической ее корректировкой для поддержания покупательной способности; невозможность сокращения заработной платы, за исключением случаев, оговоренных в коллективных договорах и соглашениях; тринадцатая заработная плата, основанная на полном окладе или на пенсионной выплате; компенсация за дополнительную ночную работу; участие в прибыли по результатам работы, независимо от жалованья, и, в исключительных случаях, участие в управлении компанией; нормальный рабочий день продолжительностью не более 8 часов и рабочая неделя в 44 часа, возможность уменьшить рабочий день посредством соглашения или коллективного договора; ежегодный отпуск с компенсацией, по крайней мере на 1/3 больше основной заработной платы.

В результате Бразилия получила одно из самых жестких в мире трудовых законодательств, в котором объем гарантий для работников явно превышает экономические и социальные возможности страны.

В 1990-е гг. бразильское трудовое законодательство претерпело некоторые реформы. В условиях общей либерализации хозяйственной жизни они должны сделать трудовое регулирование более гибким; в то же время они предусматривают меры по сокращению безработицы. Предпринимателям предоставлено право нанимать определенный процент работников на условиях краткосрочных контрактов, по окончании которых они могут быть уволены (Закон от 21 января 1998 г.).

Уголовное право и процесс

Принципы буржуазного уголовного права и уголовного процесса стали утверждаться в Бразилии сразу после провозглашения независимости. Специальный декрет от 23 мая 1822 г. отменил пытки, а Конституция 1824 г. признала такие буржуазные идеи в уголовном праве, как соразмерность тяжести преступления и наказания, равенство граждан перед уголовным законом и т.д. В Конституции запрещались наказания, широко использовавшиеся в колониальную эпоху, - конфискация имущества, железный ошейник, выставление у позорного столба и т.п. УК Бразилии 1830 г. стал первым УК на континенте. В нем отразилось влияние Уголовного кодекса Наполеона 1810 г.

Важный этап в развитии бразильского уголовного права связан с принятием УК Бразилии 1890 г., испытавшем влияние либерального УК Италии 1889 г. Принятый в обстановке роста демократических тенденций в стране и свержения монархии, он отменил смертную казнь, упразднил бессрочные и позорящие наказания, упростил систему наказаний. Этот Кодекс отказался также от одиночного тюремного заключения и усилил значение исправительных элементов в тюремной системе.

Действующий в настоящее время УК 1940 г., основываясь на концепциях "неоклассического" направления, также воспринял позитивистские концепции и идеи "опасного состояния" личности. Многие положения этих кодексов были заимствованы из итальянского УК 1930 г. В решении вопросов об ответственности лиц на первый план выдвигаются факторы, связанные с опасностью личности, и именно они в первую очередь определяют наказание, порядок и режим его отбывания, равно как ту или иную меру безопасности. При этом основания, по которым назначаются меры безопасности, настолько широки и неопределенны, что эти меры могут применяться по существу без совершения данным лицом уголовно наказуемой акции.

По своей структуре УК 1940 г. следует обычным образцам стран континентального права. Он имеет Общую и Особенную части, делящиеся на главы. Большинство статей Общей части посвящено системе наказаний и их отдельным видам, назначению наказаний и мер безопасности. Особенная часть различает преступления против личности, собственности, общественного благосостояния и т.д.

Одной из отличительных черт УК Бразилии является то, что ответственность за деяния, признаваемые преступлениями против национальной безопасности,

устанавливается не нормами УК, а отдельным законом. Закон о национальной безопасности 1978 г. содержит как общие нормы, касающиеся наказуемости подобного рода деяний (ст.1-5), так и значительное число норм о наказуемости тех или иных деяний, относимых к числу государственных преступлений (ст.6-51).

Кроме того, в Бразилии действует Закон об уголовно наказуемых нарушениях 1941 г., регламентирующий ответственность за иные, кроме преступлений, уголовно наказуемые деяния (наказуемые в уголовном порядке нарушения).

Для уголовного права Бразилии, как и многих других стран Латинской Америки, характерно отрицательное отношение к смертной казни как виду наказания. Согласно Конституции 1988 г. смертная казнь запрещена, за исключением военного времени. Последний смертный приговор, вынесенный судом, был исполнен в 1855 г., когда за убийство казнили человека, впоследствии оказавшегося невиновным. В связи с беспокойством общественности по поводу этого случая смертные приговоры систематически заменялись пожизненным тюремным заключением, а в 1890 г. смертная казнь была исключена из УК.

В XX в. смертная казнь дважды восстанавливалась - в периоды 1937-1945 гг. и 1969-1979 гг. - для насильственных преступлений, совершенных по политическим мотивам. Однако в эти периоды не было вынесено ни одного смертного приговора: военные диктатуры предпочитали уничтожать своих противников без суда и следствия.

Конституция 1988 г. предусматривает, что в качестве видов наказания законом должны быть предусмотрены: лишение или ограничение свободы; потеря имущества (конфискация); штрафы; альтернативная общественная обязанность; прекращение или отмена прав. Одновременно Конституция запрещает каторжные работы, высылку, а также любые пожизненные и жестокие наказания.

Уголовный процесс в Бразилии регулируется нормами Конституции 1988 г. и УПК 1941 г. Основной закон содержит значительное количество положений уголовно-процессуального характера, стремясь на конституционном уровне максимально обеспечить права и свободы личности. Конституция закрепляет некоторые принципы уголовного процесса: состязательность, суд присяжных, право обвиняемого на защиту, отдельные гарантии, связанные с осуществлением правосудия (хабеас корпус, хабеас дата, судебные приказы и др.).

Арест может быть произведен только на основе судебного решения, а не по полицейскому усмотрению (как было раньше), за исключением захвата на месте преступления, а также военного проступка и серьезного военного преступления, установленных законом. Арестованный должен быть проинформирован о своих правах, среди которых право хранить молчание и право пригласить адвоката. Незаконный арест может быть обжалован в суд.

Согласно Конституции никто не может быть помещен в тюрьму и содержаться в ней, если закон позволяет отпускать под залог или поручительство. Освобождение под залог не применяется к обвиняемым в следующих преступлениях: расизм, применение пыток, незаконная перевозка наркотиков, терроризм, действия гражданских и военных вооруженных групп, направленные против конституционного порядка и демократии.

На практике конституционные гарантии соблюдаются плохо, чему способствуют крайне тяжелые социально-криминологические условия Бразилии (нищета и неграмотность значительной части населения, чрезвычайно высокий уровень беспризорности, преступности, коррупции). Согласно существующим правилам люди с разным социальным статусом должны содержаться под стражей в отдельных камерах (за основу официально взят уровень образования).

Судебная система. Органы контроля

Бразильская Конституция регулирует организацию и компетенцию судов более подробно, чем любая другая конституция в мире. Судебная власть является независимой ветвью власти и действует на началах административной и финансовой автономии. Суды финансируются по особой статье бюджета, средства в пределах этой статьи распределяют сами судебные органы. Все они независимы и подчиняются только закону.

В Бразилии существуют две судебные системы - федеральная и штатов, но они

централизованы. Согласно Конституции (ст.92) органами судебной власти в Бразилии являются: Федеральный Верховный суд; Высший суд правосудия; федеральные региональные суды и федеральные судьи; трудовые суды и трудовые судьи; избирательные суды и избирательные судьи; военные суды и военные судьи; суды и судьи штатов, федерального округа и территорий. Все суды в стране делятся на общие и специальные. Из вышеуказанных к специальным относятся трудовые, избирательные и военные суды.

Высшим органом в судебной системе является Федеральный Верховный суд, включающий 11 членов, назначаемых Президентом Республики с согласия Федерального Сената. Его главная функция - осуществление конституционного контроля в отношении законов и других актов Союза и штатов. Правом обжалования в порядке конституционности наделены Президент Республики, президиумы обеих палат Национального конгресса, президиумы законодательных собраний штатов, губернаторы штатов, генеральный прокурор Республики, политические партии, представленные в Национальном конгрессе, профсоюзы или профессиональные национальные ассоциации.

Федеральный Верховный суд рассматривает споры между Союзом и штатами, Союзом и федеральным округом, штатами и округом. К его ведению относятся также вопросы экстрадиции (выдачи) преступников, споры между иностранным государством, международной организацией и федерацией, штатом, федеральным округом или территорией, споры о подсудности.

По первой инстанции Федеральный Верховный суд рассматривает дела об уголовных преступлениях, совершенных Президентом Республики, Вице-президентом, членами Конгресса, своими судьями и генеральным прокурором Республики; об уголовных преступлениях и преступных злоупотреблениях, совершенных министрами государства, членами высших судов, Федерального Счетного трибунала и главами дипломатических миссий; дела о политических преступлениях, а также некоторые дела в порядке хабеас корпус и хабеас дата.

Как апелляционная инстанция Федеральный Верховный суд выносит решения по обычным апелляциям, касающимся процедур хабеас корпус и хабеас дата, предписания нижестоящему суду (mandado de seguranca) и постановления о запрете (mandado de injuncao), принятых высшими судами, а также политических преступлений. По экстраординарным апелляциям он проверяет решения, принятые судами первой или высшей инстанций, если эти решения, в частности, противоречат положениям Конституции.

Конституция 1988 г. учредила Высший суд правосудия (Superior Tribunal de Justica), передав ему часть полномочий, которые прежде осуществлял Федеральный Верховный суд. Члены этого трибунала (числом 33) назначаются Президентом Республики с одобрения Сената. Высший суд правосудия рассматривает по первой инстанции уголовные дела в отношении губернаторов штатов и федерального округа, а также большой группы членов судов, включая членов трибуналов правосудия штатов и федерального округа, членов счетных трибуналов штатов и округа и другие дела при осуществлении процедуры хабеас дата в отношении актов министров штатов и собственных решений, а также при защите прав граждан. Этот же суд рассматривает споры о подсудности между федеральными трибуналами, между судебными и административными властями федерации, он проверяет уголовные дела, рассмотренные федеральными судебными органами, и может аннулировать решения областных судов (иногда полномочия Федерального Верховного суда и Высшего суда правосудия пересекаются).

Региональные суды осуществляют судебную власть на территориях специальных округов. Они рассматривают по первой инстанции определенные категории дел, в частности, касающихся федеральных судей и прокуроров, а также выступают в качестве апелляционной инстанции. Региональные суды формируются, по крайней мере, из 7 судей, отобранных, по возможности, в соответствующих регионах и назначенных Президентом Республики.

Низшая инстанция федеральных судов - федеральные судьи, рассматривающие большинство уголовных и гражданских дел по федеральным законам и законам штатов.

Наконец, самое низшее звено общих судов составляют профессиональные и

непрофессиональные федеральные судьи в штатах (на каждый штат приходится один или несколько судебных округов), рассматривающие по первой инстанции незначительные уголовные и гражданские дела с возможностью подачи апелляций в суды первой инстанции. Закон о создании таких судов принят в 1995 г.

На федеральном уровне в Бразилии действует развитая система специальных судов - трибуналы и суды по трудовым делам (Высокий трудовой суд, региональные трудовые суды), которые назначаются Президентом Республики с согласия Сената. Действует особая система избирательной юстиции: Высокий суд избирательной юстиции, члены которого назначаются (по долям) Федеральным Верховным судом, Президентом и Высшим судом правосудия, региональные избирательные суды и судьи избирательных судов, наконец, советы или хунты избирателей как низшее звено; имеются военные суды - Высокий военный суд, назначаемый Президентом с одобрения Сената, региональные военные суды и судьи.

Судебные системы штатов. В число общих судов штатов входят суды правосудия (Tribunals de Justica), суды первой инстанции (Tribunals de Alada), суды присяжных (Tribunals do Juri), мировые судьи; в число специальных - трибунал и судьи по военным делам, трудовые суды и др. Мировые суды формируются из граждан, избираемых прямым, всеобщим и тайным голосованием на 4 года, с полномочиями совершать бракосочетания, решать споры и осуществлять примирительные функции неюридического характера.

Федеральный Верховный суд, другие высшие суды (в том числе и специальные) вправе изменять количество низших судов и число их членов. Административные и дисциплинарные вопросы судебного корпуса решает особый орган - магистратура.

Судьями и прокурорами могут быть назначены лица, имеющие 10-летний опыт юридической практики. Должность федерального судьи замещается в порядке публичного конкурса, в котором участвует организация адвокатов Бразилии.

Конституция закрепляет за судьями право на пожизненное пребывание на должности после 2 лет работы, а в течение этого периода отстранение от должности может произойти только после окончательного и не подлежащего пересмотру решения суда, в котором они работают. Отставка судьи с полной выплатой обязательна при недееспособности или достижении 70 лет и добровольна при стаже 30 лет (после 5 лет фактической деятельности в качестве судьи). Отстранение или смещение с должности и отставка судей ради общественных интересов осуществляется решением, принятым 2/3 голосов соответствующего суда, с обеспечением возможности защищаться.

Прокуратура (Ministerio Publico) является постоянно действующим независимым институтом, обязанность которого - защита правового порядка, демократического режима, общественных и личных интересов (ст.127 Конституции). Она включает: прокуратуру Республики и прокуратуры штатов. Первая состоит из Федеральной прокуратуры; трудовой прокуратуры; военной прокуратуры; прокуратуры федерального округа и территорий.

Прокуратура представляет собой единую систему под централизованным руководством генерального прокурора Республики, назначаемого Президентом после утверждения абсолютным большинством Федерального Сената сроком на 2 года с возможностью переназначения. Отстранение генерального прокурора от должности по инициативе Президента требует предварительной санкции абсолютного большинства Федерального Сената. Конституция предусматривает получение нижестоящими прокурорами пожизненного поста после двух лет пребывания на должности. Потеря ими поста возможна только после окончательного и не подлежащего обжалованию решения суда.

Основные функции прокуратуры: возбуждать уголовные дела; обеспечивать соблюдение правительственными органами и службами прав, гарантированных Конституцией; назначать гражданское расследование и подавать публичные гражданские иски для защиты государственной и общественной собственности, окружающей среды и других индивидуальных и коллективных интересов; возбуждать дела по признанию неконституционности и процессы с целью вмешательства Республики или штатов в случаях, установленных в Конституции; защищать в суде права и интересы индейского населения; осуществлять внешний контроль за полицейской деятельностью; требовать

проведения следствия и начала полицейского расследования. При этом прокуратуре запрещается юридически представлять и консультировать государственные органы.

Генеральная адвокатура Бразилии, согласно ст.131 Конституции, является институтом, который непосредственно или через соответствующие органы представляет Республику в суде и за его пределами. Она ответственна за юридическую консультацию и помощь исполнительным органам. Главой Генеральной адвокатуры является генеральный адвокат Республики, назначаемый Президентом Республики.

Высшим органом финансово-экономического контроля является Федеральный Счетный трибунал (Tribunal de Contas), который официально помогает Конгрессу осуществлять его контрольные полномочия. В состав Счетного трибунала входит 9 судей, 1/3 которых назначается Президентом Республики с согласия Федерального Сената, а 2/3 - Конгрессом. Судьи Счетного трибунала имеют те же гарантии, прерогативы, ограничения и привилегии, что и судьи Верховного суда.

В обязанности Счетного трибунала входит налагать штрафы за незаконные или неправильные расходы, приостанавливать действие какого-либо акта, сообщать Конгрессу и органам судебной власти об обнаруженных нарушениях.

Литература

Sidou J. M. O. Brazil // International Encyclopedia of Comparative Law. Vol. 1. 1972. P. B43-57.

Бруней
Бруней Даруссалам

Государственное устройство
Правовая система
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство в Юго-Восточной Азии, на северо-западном берегу о-ва Калимантан.

Территория - ок. 5,8 тыс. кв. км. Столица - г.Бандар-Серн-Бегаван.

Население - ок. 300 тыс. чел. (1993 г.), малайцы - 62%, родственные им этнические группы - 8%, китайцы - 15%.

Официальные языки - малайский и английский.

Религия - 67% - мусульмане, 13% - буддисты, остальные последователи туземных верований, христиане. Согласно Конституции ислам государственная религия.

На протяжении XIV-XIX вв. Бруней - независимая наследственная монархия, с 1888 г. - султанат под протекторатом Великобритании, с 1906 г. фактически колония. В 1959 г. предоставлена внутренняя автономия. В 1984 г. провозглашена полная независимость в рамках Содружества, возглавляемого Великобританией.

Государственное устройство

Бруней - унитарное государство. Административно делится на 4 округа.

Действует Конституция 1959 г., введенная британскими властями. Часть ее положений приостановлены в 1962 и 1984 гг. По форме правления Бруней абсолютная монархия с некоторыми внешними признаками конституционной монархии. Политический режим патриархально-авторитарный. В стране существует только одна политическая организация - Брунейская национальная объединенная партия, поддерживающая монархию (создана в 1986 г.).

Глава государства - Султан, занимающий посты Премьер-министра и министра обороны. Он также является религиозным главой брунейских мусульман. После того как в 1962 г. в связи с попыткой вооруженного восстания в Брунее было введено чрезвычайное положение и распущен Законодательный совет, Султан практически единолично управляет страной посредством своих декретов. Чрезвычайное положение продлевается Султаном каждые 2 года.

Совещательные органы при монархе обладают ограниченными правами. Султан

лично назначает членов Тайного совета, Религиозного совета и Совета по наследованию (трона), а с 1970 г. - и Законодательного совета.

Правовая система

Правовая система Брунея носит смешанный характер. Мусульманское право провозглашено главным источником законодательства. На практике оно регулирует прежде всего вопросы личного статуса мусульманской общины страны; его нормы находят также воплощение в уголовном и некоторых других отраслях законодательства. В то же время здесь как в бывшей британской колонии и государстве - члене Содружества прочно утвердилось английское право, которое доминирует в целом ряде отраслей. Оно действует в виде статутов, норм общего права и права справедливости, имевших силу в Англии на апрель 1951 г. (в части, не противоречащей местным актам). Многие принятые после этой даты брунейские законы-статуты также копируют соответствующие английские акты, а судебные прецеденты стран общего права (особенно Англии, Сингапура, Малайзии, Австралии) имеют для брунейских судов "убеждающую" силу. Немусульманские общины применяют в вопросах личного статуса свое традиционное право (китайское, индусское и др.). Определенное применение находит и малайское обычное право.

Изданное в период британского правления постановление о мусульманских законах (Mohammedan Laws Enactment) 1912 г., основанное как на мусульманском, так и на обычном праве, охватывало некоторые аспекты семейного и уголовного права и определяло компетенцию судов кади. Вслед за этим было принято постановление о мусульманском браке и разводе (Mohammedan Marriage and Divorce Enactment) 1913 г., предусматривавшее регистрацию последних кади. Оба этих закона были отменены Актом о религиозных советах, судах кади и обычаях государства (Religious Councils, Kathis' Courts and State Customs Act) 1955 г. Раздел VI Акта содержит положения о браке и разводе, применимые к бракам, в которых оба супруга - мусульмане и которые заключены по мусульманскому праву. Мусульманские нормы интерпретируются в Брунее согласно шафиитской школе фикха.

Торговое право Брунея почти целиком основано на английском. Так, Закон о компаниях Брунея 1956 г. имел в качестве образца Закон о компаниях Великобритании 1929 г.

Закон о профсоюзах 1962 г. разрешает свободную профсоюзную деятельность, однако профсоюзы обязаны пройти государственную регистрацию. Закон ничего не говорит о праве на забастовку, и таковые не имеют места на практике.

Высокие доходы от добычи нефти позволили Брунею создать одну из лучших в мире систем социального обеспечения. Подоходный налог не взимается. Медицинское обслуживание и образование - бесплатные. Пенсии выплачиваются из казны Султана.

В основе Уголовного кодекса Брунея 1952 г. лежит УК Индии 1860 г. (см. подробнее раздел "Индия"). Другими источниками уголовного права являются, в частности, Указ 1978 г. о злоупотреблениях наркотиками; Указ 1982 г. о внутренней безопасности и Указ 1982 г. об общественном порядке. Нормы мусульманского деликтного права применяются к нарушителям религиозных обязанностей (например, в соответствии с Законом об ограничении торговли спиртными напитками 1973 г.). Смертная казнь как вид наказания сохраняется, но не применяется с 1957 г.

Судебная система. Органы контроля

Бруней имеет отдельные системы светских и шариатских судов. Последние рассматривают дела, касающиеся вопросов личного статуса и нарушений исламских религиозных обязанностей. К светским относятся магистратские суды, Суд промежуточной инстанции (Intermediate Court) и Верховный суд, включающий Высокий суд и Апелляционный суд. Высшей инстанцией в системе светских судов является Апелляционный суд Брунея, решения которого могут быть обжалованы в Судебный комитет Тайного совета в Лондоне. В 1995 г. возможность такого обжалования была отменена в отношении любых уголовных вопросов.

Главным юридическим советником правительства является генеральный атторней.

Литература

Mahmood T. Brunei // Statutes of Personal Law in Islamic Countries. New Delhi, 1995.
Redden K.R. Brunei // Modern Legal Systems Cyclopedia. Vol. 9. N. Y., 1990.

Буркина-Фасо*(10)

Государственное устройство
Правовая система
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство в Западной Африке.

Территория - 274,4 тыс. кв. км. Столица - г.Уагадугу.

Население - 11 млн. чел. (1998 г.); более 100 этнических групп.

Официальный язык - французский.

Религия - около 40% населения исповедуют ислам, 10% - христиане, остальные придерживаются традиционных верований.

Первые государственные образования на территории современной Буркина-Фасо возникли в период раннего Средневековья. В 1904 г. страна была захвачена французскими колонизаторами. В 1960 г. провозглашена независимость.

Государственное устройство

Буркина-Фасо - унитарное государство. В административно-территориальном отношении страна разделена на 45 провинций.

Действует Конституция, одобренная на референдуме 2 июня 1991 г. По форме правления Буркина-Фасо - суперпрезидентская республика. Политический режим - умеренно авторитарный. В 1991 г. в стране введена многопартийная система.

Законодательная власть принадлежит двухпалатному Парламенту, состоящему из Национальной ассамблеи и Палаты представителей. Собственно законодательным органом является Национальная ассамблея, которая состоит из 111 депутатов, избираемых путем всеобщих прямых выборов сроком на 5 лет. Палата представителей играет консультативную роль. Она избирается косвенным путем и обновляется каждые 3 года. Президент может после консультации с Премьер-министром и председателем Палаты представителей досрочно распускать Парламент, но не чаще одного раза в год.

Законодательные полномочия Национальной ассамблеи строго ограничены установленным Конституцией перечнем вопросов, за пределами которого регулирование осуществляется декретами Правительства в порядке регламентарной власти. Парламент также может передать часть своих законодательных полномочий Правительству на определенный срок.

Глава государства - Президент, избираемый всеобщим прямым голосованием сроком на 7 лет. Он может быть переизбран неограниченное число раз. Согласно Конституции Президент определяет общие направления политики нации, следит за соблюдением Конституции, обеспечивает национальное единство.

Исполнительная власть осуществляется Президентом и Правительством во главе с Премьер-министром. Президент по своему усмотрению назначает и освобождает от должности Премьер-министра, а по предложению последнего и других министров Правительства. Для принятия наиболее важных решений Президент созывает Совет министров и председательствует на нем.

Правовая система

Правительство несет ответственность перед Национальной ассамблеей. В случае принятия резолюции порицания или отказа правительству в вотуме доверия Президент освобождает Премьер-министра от должности.

Правовая система Буркина-Фасо носит смешанный характер. Все современные отрасли законодательства, начиная с конституционного, основаны на французском (т.е. романо-германском) праве. В то же время население, особенно за пределами городов, продолжает широко применять местное обычное право. Последнее состоит из неписаных обычаев, основанных в значительной мере на предписаниях Корана. Традиционные суды следуют маликитской школе мусульманского права.

Частное право Буркина-Фасо основано на французских Гражданском и Торговом кодексах, введенных здесь в колониальные времена. В 1989 г. издан Кодекс о лицах и семье. В вопросах личного статуса (брак, развод, наследование) буркинийцы могут выбирать между двумя режимами: гражданского или обычного права. Характерными чертами обычного права являются: понятие семьи как большой группы родственников, совместно ведущих общинный образ жизни; брак представляет собой союз скорее между двумя "большими семьями", чем между самими супругами; полигамия разрешена; муж может развестись с женой путем "отказа" от нее.

Экономическое законодательство с начала 1990-х гг. направлено на поощрение частного предпринимательства и привлечение иностранных инвестиций. Последние регулирует Инвестиционный кодекс 1992 г. Деятельность иностранных компаний в горнодобывающей отрасли регулируется также Горным кодексом 1993 г.

Конституция и Трудовой кодекс 1962 г. закрепляют право на свободное объединение в профсоюзы, коллективные переговоры и забастовку.

Основным источником уголовного права является Уголовный кодекс, основанный на УК Франции 1810 г. Смертная казнь как единственная мера наказания предусмотрена за ряд преступлений, в том числе за умышленное убийство и измену, если не будут установлены смягчающие обстоятельства.

Судебная система. Органы контроля

Судебная система включает Верховный суд, два Апелляционных суда, 10 судов первой ("большой") инстанции и традиционные суды обычного права (со своим апелляционным судом). Существуют специальные трудовые суды и система военных судов.

Верховный суд состоит из 4 палат: Конституционной, Судебной, Административной и Счетной. Соответственно, он является высшим органом административной юстиции, органом конституционного контроля и высшим органом финансового контроля.

Согласно Конституции Президент Республики является гарантом независимости судебной власти. Ему помогает Высший совет магистратуры (орган управления судейским сообществом), где он председательствует. Вице-председателем является министр юстиции. Высший совет магистратуры представляет Президенту кандидатуры судей Верховного суда и председателей Апелляционных судов. Он также высказывает свое мнение о предложенных Министерством юстиции прочих судьях.

Особый порядок предусмотрен для назначения членов Конституционной палаты Верховного суда. Ее председателем является по должности председатель Верховного суда. Кроме того, три магистрата назначаются Президентом по предложению министра юстиции, еще по трое членов (не магистратов) назначаются самостоятельно Президентом и председателем Национальной ассамблеи. Все члены Конституционной палаты, кроме председателя, служат единственный 9-летний срок.

Особым судебным органом является Высокий суд правосудия, который имеет исключительное право судить в порядке импичмента Президента Республики и министров правительства.

В 1994 г. учреждена служба Посредника (Mediateur du Faso) аналог института омбудсмана.

Литература

Decottignies R. Upper Volta // InternationalEncyclopedia of Comparative Law. Vol. 1. 1973.

Salacuse J. W. Africa South of the Sahara // An Introduction to Law in French-speaking Africa. Vol. 1. Charlottesville, 1969.

Бурунди
Республика Бурунди

Государственное устройство
Правовая система
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство в Центральной Африке.

Территория - 27,8 тыс. кв. км. Столица - г.Бужумбура.

Население - 6,9 млн. чел. (1998 г.), основные этнические группы хуту (85%), тутси (14%), а также тва (пигмеи).

Официальные языки - кирунди (из группы языков банту) и французский.

Религия - свыше 60% населения - католики, 30% придерживаются местных традиционных верований.

В XVIII в. на территории страны сложилось самостоятельное феодальное государство Бурунди. В начале XX в. его территория была захвачена Германией. В годы Первой мировой войны оккупирована Бельгией и в 1923 г. по решению Лиги Наций передана ей в подмандатное управление. С 1946 г. Бурунди (Урунди) входила в состав подопечной территории ООН Руанда-Урунди под управлением Бельгии. В 1962 г. провозглашена независимость Королевства Бурунди. В 1966 г. в стране был свергнут монархический режим и провозглашена республика.

Государственное устройство

Бурунди - унитарное государство. В административно-территориальном отношении страна разделена на 15 провинций.

Действует временная Конституция (Конституционный акт) от 6 июня 1998 г. По форме правления Бурунди - республика. Политический режим переходный, характеризуется постоянной борьбой между народностями тутси и хуту. В 1987-1993 гг. в стране правил военный режим. В 1992 г. введена многопартийная система, в 1993 г. состоялись первые многопартийные президентские выборы. В 1996 г. произошел новый военный переворот, приостановлено действие Конституции 1992 г. и деятельность Национального собрания и партий. В 1998 г. создано Переходное национальное собрание.

Законодательная власть принадлежит Национальному собранию (121 депутат), избираемому всеобщим голосованием. Законодательные полномочия парламента строго ограничены установленным Конституцией кругом вопросов, за пределами которого регулирование осуществляется президентскими декретами в порядке регламентарной власти.

Глава государства - Президент. Конституционный акт не содержит положений о порядке его избрания и сроке полномочий. Президенту помогают два Вице-президента, назначаемые по соглашению Президента, председателя Национального собрания и членов Бюро последнего. Первый Вице-президент обеспечивает координацию в политической и административной сферах, второй- в социально-экономической.

Исполнительная власть принадлежит Правительству во главе с Президентом. Последний назначает и освобождает от должности министров Правительства по согласованию с Вице-президентами. Конституционный акт 1998 г. упразднил пост Премьер-министра. Правительство несет ответственность только перед Президентом. Наиболее важные решения принимаются на общем собрании членов Правительства - Совете министров, в котором председательствует Президент или, по его поручению, Первый Вице-президент.

Правовая система

Правовая система Бурунди носит смешанный характер. Все современные отрасли законодательства, начиная с конституционного, основаны на бельгийском (т.е. романо-германском) праве. В то же время население продолжает широко применять местное

обычное право (прежде всего в брачно-семейных и земельных отношениях).

В качестве основного источника гражданского права до сих пор применяется Гражданский кодекс колониального Конго, представляющий собой серию декретов, изданных в период с 1885 по 1953 г. и распространенных на территорию бельгийской подмандатной территории Руанда-Урунди (в самой Демократической Республике Конго он частично заменен Имущественным кодексом 1973 г.).

Формально вся земля в Бурунди принадлежит государству, но фактически сохраняются общинное землепользование и частная собственность на землю, полученную крестьянами на основе обычного права. Несмотря на то что земли, занятые бурундийскими крестьянами по обычному праву, формально им не принадлежат, земельное законодательство гарантирует право пользования ими, предусматривая соответствующее вознаграждение в случае изъятия государством крестьянских участков. Кроме того, крестьяне имеют право юридически оформить собственность на обрабатываемую ими землю путем оплаты кадастровых и административных расходов.

Трудовой кодекс закрепляет право на свободное объединение в профсоюзы, коллективные переговоры и забастовку.

Основной источник уголовного права - Уголовный кодекс Бурунди 1981 г., сменивший УК Конго 1888-1889 гг. в редакции 1940 г. (см. раздел "Демократическая Республика Конго"). Смертная казнь предусматривается за убийство, измену и ряд других преступлений.

Судебная система. Органы контроля

Согласно Конституционному акту Президент Республики является гарантом независимости судебной власти. Ему помогает Высший совет магистратуры.

Высшим органом судебной системы страны является Верховный суд, в компетенции которого кассации и апелляции по уголовным и гражданским делам, а также рассмотрение по первой инстанции особо важных государственных дел. Верховный суд имеет три палаты: Кассационную, Административную и Судебную. В каждой провинции есть суд первой инстанции. Он обладает юрисдикцией по рассмотрению любых дел о правонарушениях, по которым предусматриваемый срок наказания не превышает 10 лет тюремного заключения. Решения по делам в судах первой инстанции, в том числе по трудовым, выносятся одним судьей. Помимо гражданских судов общей юрисдикции существует отдельная система военных судов и трудовой суд.

Уголовное преследование осуществляют сотрудники прокуратуры, подчиненной Министерству юстиции.

Мелкие семейные и земельные споры рассматриваются старостами деревень на основе обычного права. Их решения могут быть обжалованы в суды первой инстанции.

Органом конституционного контроля является Конституционный суд, 7 членов которого назначаются Президентом сроком на 4 года. Конституционный суд следит также за законностью выборов.

Литература

Piron P. Burundi // International Encyclopedia of Comparative Law. Vol. 1. 1972.

Salacuse J. W. Africa South of the Sahara // An Introduction to Law in French-speaking Africa. Vol. 1. Charlottesville, 1969.

Бутан
Королевство Бутан

Государственное устройство
Правовая система
Судебная система. Органы контроля

Государство в Южной Азии, в Восточных Гималаях.

Территория - 46,5 тыс. кв. км. Столица - г.Тхимпху.

Население - 1,8 млн. чел. (1998 г.); бхотия и родственные им группы тибетского

происхождения - 70%, выходцы из Непала - 20% и др.

Официальный язык - дзонг-кэ (бхотия) тибето-бирманской группы.

Государственная религия - буддизм ламаистского толка.

На протяжении столетий Бутан находился в полувассальной зависимости от Тибета, а с XIX в. по 1947 г. - под контролем Великобритании, который ограничивался лишь внешнеполитической сферой. После ухода англичан из Южной Азии Бутан по договору с Индией 1949 г. согласился руководствоваться советами правительства Индии в вопросах внешних сношений.

Государственное устройство

Бутан - унитарное государство. В административно-территориальном отношении делится на 18 административных округов, которые подразделяются на 191 район.

Конституции как единого акта нет. Главным конституционным актом является Королевский декрет 1953 г. об организации Национальной ассамблеи. По форме правления Бутан - конституционная монархия. Политический режим патриархально-авторитарный. Политические партии запрещены.

Законодательная власть осуществляется Королем (Druk Gyalpo) и однопалатной Национальной ассамблеей (Tshogdu), состоящей из 150 членов. Из них 105 избираются на всеобщих выборах сроком на 3 года (на практике часто назначаются деревенскими старостами), 10 человек на тот же срок выбирают объединения буддистских монахов (главные монастыри), остальных 35 депутатов представляет правительство и назначает Король. Помимо издания законов, Национальная ассамблея имеет право утверждать (с 1998 г. избирать) министров, осуществлять контрольные полномочия путем направления запросов правительственным чиновникам и через службу генерального аудитора.

Глава государства и правительства - Король, он же верховный главнокомандующий и председатель плановой комиссии. В 1969 г. Король утратил право налагать абсолютное вето на решения Национальной ассамблеи. Более того, с 1969 г. Ассамблея может сместить монарха путем выражения ему вотума недоверия. В этом случае трон автоматически занимает следующий представитель королевской династии.

Исполнительная власть осуществляется Королем через Совет министров (Lhengye Shungtsong). С 1998 г. все министры избираются парламентом тайным голосованием из числа кандидатур, предложенных Королем. Члены Кабинета несут ответственность перед Национальной ассамблеей и уходят в отставку, если последняя выражает им недоверие большинством в 2/3 голосов. К 2000 г. это право парламента не было применено на практике ни разу. Реформа 1998 г. предусматривает, что все министры раз в 5 лет должны проходить голосование о доверии в Национальной ассамблее, чтобы сохранить свою должность. С 1998 г. Король больше не является председателем Кабинета - эту должность занимает один из министров.

Королевский консультативный совет (Lodoi Tsokde) при Короле и Кабинете состоит из 9 человек (6 из них избираются представителями народа, 2 - монахами, 1 назначается Королем). Срок полномочий 5 лет.

Правовая система

Правовая система Бутана представляет собой смесь традиционного местного права и элементов английского общего права. Индусская община Бутана в вопросах личного статуса применяет индусское право.

Правовые традиции Бутана коренятся в религиозных законах буддизма. До начала XX в. страна была практически полностью изолирована от внешнего мира и сохраняла своеобразный патриархально-феодальный уклад. Центрами общественно-политической и культурной жизни были монастыри-дзонги. На протяжении XX в. происходила медленная модернизация страны. В 1907 г. после 300 лет дуалистического светско-теократического правления была установлена светская абсолютная наследственная монархия. В 1953 г. с учреждением Национальной ассамблеи страна перешла к конституционной монархии.

Гражданские и уголовные законы Бутана основаны на кодексе XVII в., именуемом

"Tsa Yig". Этот акт был пересмотрен в 1957 г. и официально заменен новым Кодексом в 1965 г. Последний, однако, сохранил в целом дух и содержание своего предшественника.

Семейные вопросы, такие как брак, развод, усыновление, обычно решаются путем обращения к буддистскому или индусскому религиозному праву. Семейное законодательство и обычаи Бутана в XX в. претерпели существенные изменения. В середине XX в. было запрещено многомужество (полиандрия). Полигамия сохраняется и признается законом при условии, что первая жена дает свое разрешение. Мужчина может иметь до трех жен. Развод является распространенной практикой. Новейшее законодательство требует, чтобы все браки официально регистрировались, и защищает право женщин на алименты. Обычный в прошлом институт детских браков к концу XX в. практически исчез.

Трудовое право Бутана далеко от международных стандартов. Профсоюзы и забастовки запрещены законом. Коллективные переговоры не практикуются. В то же время законодательство закрепляет право на 8-часовой рабочий день и ряд социальных гарантий для работников, занятых в формальном секторе.

Смертная казнь сохраняется за измену и преднамеренное убийство, но на практике не применяется с 1964 г. Членовредительские наказания были отменены в 1965 г.

Судебные процессы носят открытый характер, в них постепенно утверждаются демократические начала. Согласно Закону о полиции 1979 г. она не имеет права арестовывать лиц без ордера и должна не позднее 24 часов с момента ареста доставить арестованное лицо в суд (исключая время на доставку). До 1980-х гг. в правовой системе Бутана отсутствовали профессиональные адвокаты. Назначаемые Королем судьи расследовали преступления, поддерживали обвинение и выносили приговор.

Судебная система. Органы контроля

Судебная система состоит из окружных магистратских судов (Dzongkhag Thrimkhang) и Высокого суда (Thrimkhang Gongma) в Тхимпху. В состав Высокого суда входят 6 судей, включая главного судью (председатель), 2 из которых избираются Национальной ассамблеей и 4 назначаются Королем на 5-летний срок. Другие судьи назначаются Королем по рекомендации Главного судьи и могут быть удалены им. Деревенские старосты рассматривают дела о малозначительных преступлениях, а также гражданские и административные вопросы. Решения деревенских старост могут быть обжалованы магистратам (отвечающим за несколько деревень), решения магистратов - в окружные суды, а решения окружных судов - в Высокий суд. Последней апелляционной инстанцией является Король, который традиционно делегирует решение Королевскому консультативному совету.

Вануату
Республика Вануату

Государственное устройство
Правовая система
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство в юго-западной части Тихого океана. Занимает архипелаг Новые Гебриды и группы островов Банке и Торрес.

Общая территория - 12,2 тыс. кв. км. Столица - г.Порт-Вила.

Население - 177 тыс. чел. (1997 г.); главным образом меланезийцы.

Официальные языки - бислама (пиджин), английский и французский.

Основная религия - христианство (в основном протестанты).

Заселение архипелага меланезийцами началось примерно за 2000 лет до н.э. Первые европейцы (португальцы) появились на островах в начале XVII в. В 1906 г. архипелаг Новые Гебриды стал совместным владением (кондоминиумом) Великобритании и Франции. В 1980 г. провозглашена независимость в составе Содружества, возглавляемого Великобританией.

Государственное устройство

Вануату - унитарное государство.

Действует Конституция 1980 г. По форме правления Вануату парламентская республика. Политический режим - демократический.

Законодательная власть принадлежит однопалатному Парламенту (50 депутатов), избираемому населением сроком на 4 года. Согласно Конституции избирательная система должна включать элементы пропорционального представительства.

Помимо Парламента имеется специальный совещательный орган Национальный совет вождей, члены которого избираются окружными советами вождей. В компетенцию Совета входит обсуждение любого вопроса, касающегося местных обычаев и традиций.

Глава государства - Президент, избираемый коллегией из членов Парламента и председателей местных советов сроком на 5 лет. Его функции носят в основном церемониальный характер. Большинство полномочий главы государства он реализует по совету Правительства.

Исполнительная власть осуществляется Правительством (Советом министров) во главе с Премьер-министром, избираемым Парламентом из числа своих членов. Премьер-министр назначает и смещает других министров Правительства. Совет министров несет коллективную ответственность перед Парламентом. Последний может абсолютным большинством голосов своих членов выразить вотум недоверия Премьер-министру, что влечет отставку Правительства. В свою очередь Совет министров может просить Президента о досрочном роспуске Парламента.

Правовая система

Правовая система Вануату основана в целом на английском общем праве. Согласно Конституции британские и французские законы (действовавшие до независимости) продолжают свое действие до выраженной отмены или до прихода в противоречие с независимым статусом Республики. Французское право имеет ограниченное применение, главным образом, в области договорных и деликтных отношений, где оно может использоваться по выбору сторон. Составной частью национального права также официально признается туземное обычное право, нормы которого применяются, в частности, в земельных и наследственных отношениях.

Экономическое законодательство Вануату направлено на превращение островов в крупный международный финансовый центр. С 1971 г. острова предоставляют выгодные условия для деятельности офшорных компаний. Действуют Закон 1986 г. о компаниях, Закон 1992 г. о международных компаниях.

Согласно Конституции 1980 г. вся земля в Вануату принадлежит туземным собственникам по обычному праву и их потомкам (ст.73) либо государству (ст.80), нормы обычного права составляют основу земельного регулирования (ст.74). Некоренные жители и иностранцы могут владеть землей на правах аренды. Действующее законодательство в этой области базируется на Законе о земельной реформе (1980 г.) и Законе о земельной аренде (1983 г.), согласно которым срок аренды может варьироваться от 50 до 75 лет. Земельные сделки коренных жителей с некоренными гражданами и иностранцами допускаются только с разрешения Правительства.

Трудовое законодательство закрепляет право на объединение в профсоюзы, коллективные переговоры и забастовку, и эти права осуществляются на практике. Максимальная рабочая неделя установлена в 44 часа. Действуют Закон о занятости 1983 г., Закон о профсоюзах 1983 г., Закон о трудовых спорах 1983 г.

Основным источником уголовного права является Уголовный кодекс Вануату 1981 г. Этот Кодекс, как и прежний УК 1973 г., не предусматривает смертную казнь; максимальной мерой наказания является пожизненное заключение.

Уголовное судопроизводство регулируется УПК 1981 г. и основано на демократических принципах. Большинство дел о нетяжких преступлениях не рассматриваются по УПК, а улаживаются в соответствии с местными традиционными процедурами (через уплату компенсации, примирение и т.п.).

Судебная система. Органы контроля

Судебная система включает магистратские суды, Верховный суд и Апелляционный суд. Магистратские суды действуют как суды деревни или острова и рассматривают относящиеся к обычному праву и некоторые другие дела. В качестве судей в них могут заседать местные вожди. Верховный суд имеет неограниченную юрисдикцию по гражданским и уголовным делам и является органом конституционного контроля. Апелляционный суд является высшей судебной инстанцией в стране и состоит из 2 или 3 судей Верховного суда, заседающих вместе.

Председатель Верховного суда назначается Президентом после консультации с Премьер-министром и Лидером оппозиции. Все прочие судьи назначаются и перемещаются по службе Президентом по совету Комиссии судебной службы. Судьи занимают свои должности до достижения возраста отставки. В состав Комиссии судебной службы входит министр юстиции, председатель Верховного суда, председатель Комиссии публичной службы и один представитель Национального совета вождей.

Функция уголовного преследования принадлежит прокурору, который назначается Президентом Республики по совету Комиссии судебной службы. Прокурор при осуществлении своих функций полностью независим.

Контроль за соблюдением прав человека осуществляет Омбудсман, назначаемый сроком на 5 лет Президентом после консультации с Премьер-министром, спикером Парламента, председателем Национального совета вождей, лидерами парламентских партий, председателями местных советов и председателями Комиссии публичной службы и Комиссии судебной службы.

Высшим органом финансового контроля является генеральный аудитор, назначаемый Комиссией публичной службы.

Литература

Marshall H. H. Vanuatu // International Encyclopedia of Comparative Law. Vol. 1. Supplement.

South Pacific Islands Legal Systems / Ed. Ntumy M. A. Honolulu, 1993. P. 365-394.

Ватикан
Государство-город Ватикан

Государственное устройство
Правовая система
Судебная система. Органы контроля

Самостоятельное государство и центр Римско-католической церкви, резиденция ее главы - Папы Римского. Находится в западной части Рима.

Территория - 0,44 кв. км.

Население - около 1 тыс. чел., большинство из которых являются служащими ватиканских учреждений. Ватиканское подданство имеет менее 500 чел.

Официальные языки - латинский и итальянский.

Исторически нынешний Ватикан стал наследником Папской области, существовавшей с 756 г. до 1870 г. В 1929 г. были подписаны Латеранские соглашения (конкордат), по которым Италия признавала суверенность ватиканского государства. В 1984 г. Италия и Ватикан подписали новый конкордат.

Государственное устройство

Ватикан не имеет конституции в точном смысле этого слова. Ее роль выполняли Конституционные акты государства-города Ватикана от 7 июня 1929 г., наиболее важным из которых был Основной закон, а также "апостолическая конституция" от 15 августа 1967 г., названная "Regimini Ecclesiae Universae" и содержащая реформу римской курии (см. ниже). В ноябре 2000 г. Папа обнародовал новый Основной закон Ватикана (вступил в силу в феврале 2001 г.), который фактически закрепил систему разделения властей.

По форме правления Ватикан - абсолютная теократическая монархия.

Глава государства - Папа Римский, имеющий среди прочих титулы Верховного главы (понтифика) церкви (Sommo Pontefice) и монарха ватиканского государства. Он избирается пожизненно коллегией кардиналов, как правило, из числа кардиналов тайным голосованием большинством в 2/3 голосов плюс один голос не позднее чем через 18 дней после смерти предыдущего Папы. Папе принадлежит вся полнота законодательной, исполнительной и судебной власти. В его компетенцию входит представление Ватикана в международных отношениях, заключение, ратификация и денонсация международных договоров и конкордатов, прием и назначение дипломатических представителей.

Законодательная власть в соответствии с Основным законом 2000 г. делегируется Папой постоянно действующей Комиссии кардиналов, состоящей из Кардинала-президента и других кардиналов, назначаемых Папой сроком на 5 лет. Кардинал-президент может издавать ордонансы в исполнение законов.

К высшим консультативным органам Ватикана относятся: Вселенский собор Римско-католической церкви, Коллегия кардиналов и Синод епископов.

Вселенский собор представляет собой собрание епископов католической церкви, созываемое Папой для решения важных церковных вопросов. Созывается весьма редко. XIX Вселенский собор (Тридентский) заседал в XVI в., XX (Первый Ватиканский) - в 1870 г. Последний, XXI Вселенский собор (Второй Ватиканский), состоялся в Риме в 1962-1965 гг. Принял программу "обновления" церкви.

Коллегия кардиналов является совещательным органом при Папе и собирается для обсуждения наиболее важных церковных дел и для выборов Папы. Во время избрания Папы Коллегия носит название конклава, в котором могут участвовать лишь кардиналы моложе 80 лет, назначаемые Папой пожизненно. Число кардиналов непостоянно (более 170 к 2000 г.). Около 1/3 из них входят в состав Римской курии (см. ниже), остальные занимают руководящие посты Римско-католической церкви в других странах.

Синод епископов - совещательный орган при Папе Римском, в который входят представители национальных епископатов и международных католических организаций. Часть членов Синода назначается Папой, другая избирается национальными епископскими конференциями. Созывается Папой не реже одного раза в 3 года. Решения Синода принимаются 2/3 голосов, вступают в силу после утверждения Папой. Учрежден по рекомендации Второго Ватиканского собора.

Исполнительная власть, согласно Основному закону, делегируется Папой Кардиналу-президенту, который обязан выносить наиболее важные вопросы на обсуждение Комиссии кардиналов (см. выше). Практическое руководство политической, экономической и религиозной деятельностью ватиканского государства и католической церкви осуществляет Римская курия - своего рода правительство Ватикана. Главой этого органа является Государственный секретарь. В состав Римской курии входят Государственный секретариат, 9 конгрегаций (духовные ведомства), 3 трибунала, 12 папских советов и комиссий, другие ведомства. Каждая конгрегация возглавляется кардиналом-префектом. Срок пребывания в должности лиц, занимающих важнейшие посты, - 5 лет. Эти лица должны уходить в отставку со смертью Папы.

Правовая система

Правовая система Ватикана основана на каноническом праве (jus canonicum), а также на законодательстве самого Ватикана и Италии.

Главными источниками действующего в государстве-городе Ватикане права являются: а) Кодекс канонического права (Codex Iuris Canonici) и апостолические постановления; б) законы, промульгированные для города Ватикана Верховным главой церкви или делегированной им властью, а также постановления, издаваемые компетентными властями.

Закон Ватикана об источниках законодательства 1929 г. установил, что в Ватикане с рядом оговорок применяются Уголовный, Гражданский и соответствующие процессуальные кодексы Италии, а также целый ряд иных итальянских законов. В частности, регулирование ряда гражданских отношений в изъятие из ГК было оставлено за каноническим правом. К таким отношениям отнесены: дееспособность для совершения

юридических действий по приобретению имущества и распоряжению им по договорам как между светскими и духовными лицами, являющимися ватиканскими гражданами, так и на случай их смерти; браки; действие давности в отношении церковного имущества; дарения и отказы на случай смерти в пользу религиозных учреждений.

Каноническое право католической церкви складывается из решений церковных соборов и постановлений римских пап. Согласно доктрине Ватикана конечным материальным источником канонического права является "божественное право". Исторически каноническое право складывалось в значительной мере на основе римского права и служило его "проводником" во многих странах мира, где действовали христианские церкви. В этом качестве оно сыграло важную роль в развитии многих правовых систем. Первые сборники канонов появились еще в IV в. Первая кодификация канонического права была проведена в XII в. болонским монахом Грацианом в Трактате "Согласование разноречивых канонов", который получил значение источника права под названием "Декрет Грациана". В 1582 г. в правление Папы Григория XIII был издан "Свод канонического права" (Corpus Iuris Canonici), представляющий переработанное издание трактата Грациана. В этот период к сфере канонического права и церковной юрисдикции относились и внецерковные правоотношения - брачно-семейные, имущественные и др. С ослаблением светской власти пап церковная юрисдикция ограничивалась, а каноническое право все больше сближалось с собственно церковным правом.

Современное каноническое право представляет собой совокупность канонов как религиозно-правовых предписаний, регулирующих преимущественно отношения внутри церковной организации и вопросы брака. Оно не охватывает всей совокупности общественных отношений, а лишь формулирует некоторые принципы, которым для соблюдения христианской морали светское право должно придать силу и которыми должны руководствоваться верующие. Как и любое конфессиональное право, каноническое право католической церкви является не территориальным, а персональным. Оно выступает ныне в качестве одной из мировых правовых систем, влияние которой распространяется на десятки стран.

В начале XX в. его нормы были систематизированы в Кодексе канонического права, изданном Папой Бенедиктом XV в 1917 г. Кодекс состоял из 2414 канонов, объединенных в 5 книг. Последние охватывали систему источников канонического права, так называемое конституционное право церкви, таинство, учительство, церковное право наследования и канонические процедуры судопроизводства. Цель кодификации - заменить множественность источников канонического права единым - была достигнута не полностью: Кодекс не отменял договоров Святого Престола с различными нациями, допускал отдельные обычаи и законы, противоречащие его указаниям, почти не касался восточных католических церквей. Кроме того, после 1917 г. были изданы многочисленные церковные законы, исправляющие или дополняющие Кодекс Бенедикта. Кодификация канонического права восточных католических церквей была завершена в 1945 г. с публикацией проекта Восточного кодекса канонического права (Codex Iuris Canonici Orientalis). Он был обнародован Папой поэтапно, в 1949-1957 гг., и не полностью.

В 1983 г. Папа Иоанн Павел II утвердил новый Кодекс канонического права для латинской католической церкви, ознаменовавший очередную правовую реформу. Кодекс 1983 г. короче предшествующего и содержит 1752 канона, распределенных на 7 книг. В первой книге кодифицированы общие нормы, в принципе применимые ко всем областям канонического права. Вторая книга, озаглавленная "О Народе Божьем", объединяет совокупность канонических норм относительно конституциональной структуры католической церкви латинского обряда. Третья книга "Об учительском служении Церкви" и четвертая книга "О святительском служении Церкви" содержат юридическую регламентацию двух основных функций церкви: провозвестия Слова Божьего и совершения таинств. Пятая книга регулирует управление церковным имуществом, а шестая - наложение канонических санкций. Последняя, седьмая книга "О процессах" посвящена каноническим процедурам. В Кодексе широко применяются отсылки к обычаям и частным законам.

В 1990 г. Папа Иоанн Павел II обнародовал новый Кодекс канонов восточных церквей (Codex Canonum Ecclesiarum Orientalium). В нем содержатся лишь положения, общие для 21 восточной католической церкви. В остальных случаях Кодекс отсылает к

партикулярному праву каждой из них.

Оба последних кодекса включают значительное количество канонических норм, относящихся к сфере брачно-семейных отношений. В настоящее время матримониальное каноническое право Ватикана находит весьма широкое применение во всех странах, где есть католические общины и признается (в той или иной мере) церковный брак. Эти канонические нормы устанавливают, в частности, препятствия к браку, форму его заключения, условия для смешанных браков, права и обязанности супругов, принцип абсолютной нерасторжимости брака. При отсутствии института развода признаются все же две формы расторжения брака: провозглашение несостоятельности (констатация факта, что эти узы никогда не были действительным образом установлены) и расторжение брачных уз (разрыв действительным образом установленных брачных уз в исключительных случаях: признания супруга умершим, крещения полигамного супруга и т.п.). Католическое каноническое право строго запрещает аборты и планирование рождаемости.

Смертная казнь в Ватикане отменена Папой Павлом VI в 1969 г.

В Ватикане действуют курсы канонического права, на которых обучаются студенты из многих стран мира.

Судебная система. Органы контроля

Согласно Основному закону Ватикана судебная власть от имени Папы осуществляется органами, строящимися в соответствии с судебной системой государства.

Судебная власть по гражданским делам, неподсудным единоличному судье, и по уголовным делам осуществляется в обычном порядке судами первой инстанции и Высшим церковным апелляционным судом - Священной римской ротой; в чрезвычайных случаях допускается обжалование в Верховный суд сигнатуры. Священная римская рота является также апелляционной инстанцией по отношению к церковным судам вне пределов Ватикана (в основном по брачно-семейным делам). Назначение и отзыв судейского персонала сохраняется за Папой. Дисциплинарная власть осуществляется Верховным судом сигнатуры.

По любому гражданскому или уголовному делу и во всех стадиях производства Папа может передать дело комиссии с предоставлением ей права вынести решение согласно справедливости и без права какого-либо дальнейшего обжалования.

Право помилования, амнистии, освобождения от наказания и смягчения наказания во всех случаях сохраняется за Верховным главой церкви.

На практике все уголовные дела, подпадающие под юрисдикцию Ватикана, разрешаются судами Италии.

Великобритания
Соединенное Королевство Великобритании и Северной Ирландии

Государственное устройство
Правовая система
Общая характеристика
Гражданское и смежные с ним отрасли права
Уголовное право
Уголовный и гражданский процесс
Право Шотландии
Право Северной Ирландии
Судебная система. Органы контроля
Судебная система Шотландии
Судебная система Северной Ирландии
Литература

Государство в Западной Европе на Британских островах.

Территория - 244,1 тыс. кв.км. Столица - г.Лондон.

Население - 60,0 млн.чел. (1998 г.).

Официальный язык - английский.

Религия - протестанты - 90%.

Великобритания - центр Содружества Наций, политического и экономического объединения стран и территорий, входивших ранее в Британскую империю. Кроме Великобритании членами Содружества являются 44 страны, в том числе Австралия, Бангладеш, Мальта, Новая Зеландия и другие государства с населением 1 млрд. человек.

Государственное устройство

Великобритания - унитарное государство. Исторически сложившиеся части Соединенного Королевства - Англия, Шотландия, Уэльс и Северная Ирландия. Административно-территориальное деление этих 4 стран различно. В Англии и Уэльсе - это графства (с населением свыше 1 млн. человек), которые в свою очередь делятся на округа. Самостоятельной административно-территориальной единицей является Большой Лондон, который включает 32 городских района и Сити. Северная Ирландия делится на округа, Шотландия - на области. Самостоятельными административными единицами являются остров Мэн и Нормандские острова.

Конституции как единого законодательного акта, закрепляющего основы государственного строя, в Великобритании не существует. В стране действует неписаная конституция, составленная из норм статутного права (наиболее важные среди них - Хабеас корпус акт 1679 г., Билль о правах 1689 г., закон о престолонаследии 1701 г., законы о парламенте 1911 и 1949 гг.), норм общего права и норм, представляющих собой конституционные обычаи.

По форме правления Великобритания - конституционная парламентская монархия. Политический режим - демократический. Глава государства Королева (Король). Формально ей принадлежат достаточно обширные полномочия: она назначает Премьер-министра и членов правительства, других должностных лиц (судей, офицеров армии, дипломатов, высших церковных служащих господствующей церкви), созывает и распускает Парламент, может наложить вето на законопроект, принятый Парламентом. Королева обычно открывает сессии Парламента, выступая с речью, в которой провозглашаются основные направления внутренней и внешней политики. Она является главнокомандующим вооруженными силами, представляет страну в международных отношениях, заключает и ратифицирует договоры с иностранными государствами, объявляет войну и заключает мир, имеет право помилования. Однако на деле практически все принадлежащие ей полномочия осуществляются членами правительства. Они подписывают акты, издаваемые Королевой, и несут за них ответственность.

Законодательная власть принадлежит двухпалатному Парламенту. Срок его полномочий по Закону о Парламенте 1911 г. не может превышать 5 лет. Палата общин (нижняя) избирается путем всеобщих и прямых выборов по мажоритарной системе относительного большинства. В ее составе 650 депутатов. Палата лордов не избирается, право заседать в ней приобретается либо по наследству, либо по назначению Королевы. В начале 1999 г. в палате было более 1200 человек (наследственных и пожизненных пэров, лордов-судей по апелляциям и "духовных лордов" - двух архиепископов и 24 епископа англиканской церкви - высшей апелляционной судебной инстанции). В октябре 1999 г. Палата лордов проголосовала за отмену института наследственных пэров. В результате верхнюю палату должны покинуть абсолютное большинство из заседавших в ней 759 графов, герцогов и баронов.

Депутаты создают различные комитеты, которые рассматривают вопросы, имеющие серьезное общественное значение. Среди наиболее важных функций Парламента - принятие законов и контроль за деятельностью правительства. Правом законодательной инициативы пользуются члены Парламента, а соответственно и члены правительства, так как министры должны быть депутатами одной из палат. Правительственные законопроекты имеют приоритет: депутаты, не являющиеся членами правительства, могут вносить законопроекты только один день в неделю (в пятницу), в то время как члены правительства - в любое время. Законопроекты могут быть внесены и в верхнюю, и

в нижнюю палаты, но, как правило, сначала происходит обсуждение в Палате общин, а затем - в Палате лордов. Законопроект проходит 3 чтения. В ходе первого чтения оглашаются наименование и цель билля. Во втором чтении законопроект рассматривается в целом, и передается в один из комитетов для постатейного обсуждения. Затем разбирается доклад комитета, предлагаются поправки и дополнения к статьям билля. В ходе третьего чтения законопроект вновь обсуждается в целом, и по нему проводится голосование. Законопроект, одобренный Палатой общин, направляется в Палату лордов. Финансовые законопроекты должны быть рассмотрены и одобрены не позже чем через 1 месяц с момента поступления в верхнюю палату, иначе билль подписывается Королевой без одобрения Палаты лордов. Не финансовые билли отсылаются на подпись Королеве после одобрения их верхней палатой.

Парламент осуществляет контроль за деятельностью правительства в следующих формах. Депутаты направляют вопросы к членам правительства, на которые министры дают устные объяснения на заседаниях палат и подготавливают письменные ответы, публикуемые в парламентских отчетах. В начале каждой сессии депутаты проводят прения по поводу речи Королевы, в которой излагаются основные направления деятельности правительства.

Правительство формируется после парламентских выборов. Премьер-министром становится лидер партии, получившей большинство мест в Палате общин. По его совету Королева назначает остальных членов правительства. В Великобритании различаются понятия "правительство" и "кабинет". Кабинет действует внутри правительства, в его состав входят Премьер-министр и основные министры. Состав правительства гораздо шире (если число членов Кабинета 18-25 человек, то в правительстве около 100). Правительство в полном составе никогда не собирается на заседания, и фактически все вопросы внутренней и внешней политики страны решаются на заседаниях Кабинета, который на деле осуществляет высшую исполнительную власть. Кабинет руководит деятельностью государственного аппарата, разрабатывает важнейшие законопроекты, решает внешнеполитические вопросы. Кабинет участвует в законотворческой деятельности. Он издает различные акты в соответствии с полномочиями, делегированными ему Парламентом, создавая таким образом делегированное законодательство. Правительство ответственно перед нижней палатой Парламента: в случае вынесения Палатой общин вотума недоверия оно должно подать в отставку.

В каждом графстве, округе, области действуют выборные советы, которые занимаются делами местного значения (полицией, социальными службами, дорогами и т.д.). В конце 1990-х гг. в Великобритании началась крупная государственно-правовая реформа, призванная наделить некоторые исторические части Королевства государственно-политической автономией. В конце 1999 г. на основе Акта о деволюции Парламент Великобритании официально передал часть полномочий Законодательной ассамблее Северной Ирландии, что должно было положить конец 25 годам прямого правления Лондона в Ольстере. В 1997 г. проведены референдумы о создании парламента Шотландии и ассамблеи Уэльса. На основе их результатов соответствующие органы были избраны в 1999 г. Однако степень полученной политической автономии различна: в Шотландии она весьма значительная, в Уэльсе рудиментарная (ассамблея является лишь совещательным органом).

На острове Мэн (находится в Ирландском море) также существует свой собственный, старейший в мире парламент - Тинвальд (Tynwald), состоящий из назначаемого Короной Лейтенант-губернатора и 2 палат. Верхняя палата (Законодательный совет) включает епископа, генерального атторнея, местных судей и 7 членов, избираемых нижней палатой. Последняя состоит из 24 депутатов, избираемых на 5 лет. Парламент принимает законы, требующие одобрения Королевы в Совете. Роль конституции острова Мэн играет Конституционный акт 1960 г. На островах Джерси и Гернси (у побережья Франции) законодательная власть представлена однопалатными ассамблеями (именуемыми Штатами), исполнительная - комитетами, утверждаемыми ассамблеями.

Правовая система

Общая характеристика

В Соединенном Королевстве Великобритании и Северной Ирландии наряду с английским правом, действующим в Англии и Уэльсе, функционирует как совершенно самостоятельная система право Шотландии. Известными особенностями отличается и английское право, действующее в Северной Ирландии.

Основными источниками английского права являются судебные прецеденты, т.е. решения высших судов, имеющие обязательную силу для них самих и нижестоящих судов, статуты - законодательные акты британского Парламента и, наконец, издаваемые исполнительными органами акты делегированного законодательства. В свою очередь в системе судебных прецедентов различаются нормы общего права, которое начало формироваться еще в XI в. и ныне играет основную роль либо дополняет законодательство в самых различных отраслях правового регулирования, и нормы так называемого права справедливости, складывавшегося из решений Суда канцлера, который существовал с XV в. до судебной реформы 1873-1875 гг. В результате этой реформы произошло формальное слияние права справедливости с общим правом, однако и поныне оно в существенной мере продолжает регулировать институты доверительной собственности, возмещения ущерба, причиненного нарушением обязательств, и другие институты гражданского права. Входе многовекового развития английского прецедентного права сложились многочисленные, нередко противоречивые, но в целом весьма эффективные правила, регламентирующие силу и обязательность судебных решений, способы их толкования, применения и т.п.

Важную роль в развитии системы общего права сыграли судебные отчеты, которые стали собираться с конца XIII в. в "Ежегодниках", а в XVI в. были заменены сериями частных отчетов, составителями которых становились виднейшие английские юристы. С 1870 г. издаются "Судебные отчеты", где в полуофициальном порядке публикуются решения высших судов, на которые обычно и ссылаются как на прецеденты в последующих судебных постановлениях. Наряду с этим публикуются "Еженедельные судебные отчеты", "Все английские судебные отчеты", "Судебные отчеты по Северной Ирландии" и другие издания частного характера. Долгое время именно прецеденты служили основным регулятором правовых отношений. Английское законодательство же выступало в качестве дополнительного источника права. Оно представляло собой вплоть до начала XIX в. постоянно растущее собрание неупорядоченных, плохо согласованных между собой и даже прямо противоречащих друг другу статутов, принимавшихся, начиная с XIII в., при самых различных обстоятельствах и нередко продолжавших действовать в совершенно изменившихся исторических условиях.

Английская буржуазная революция XVII в., завершившаяся компромиссом между буржуазией и "новым дворянством", с одной стороны, и крупными землевладельцами-феодалами - с другой, не изменила взаимоотношений между прецедентами и законодательными актами, сохраняющими свое значение и по настоящее время. Среди них Хабеас корпус акт 1679 г. и Билль о правах 1689 г., в которых сформулированы отдельные принципиальные положения, относящиеся и к государственному праву, и к деятельности суда, провозглашены права обвиняемого в уголовном процессе и др. В последовавшую за английской революцией эпоху значительное развитие получило также правовое регулирование новых видов договоров, деятельности компаний, банков и т.п.

Лишь начиная с 30-х гг. XIX в. английское законодательство подверглось последовательным преобразованиям во многих его важнейших отраслях. На протяжении нескольких десятилетий были изданы законодательные акты, консолидирующие правовые нормы по наиболее значительным институтам гражданского и уголовного права. При издании такого рода актов не ставилась задача кодификации целых отраслей права: они вбирали в себя (в упорядоченном виде) нормы отдельных правовых институтов, прежде рассыпанные в многочисленных законодательных актах, а нередко и сформулированные в нормах прецедентного права. В результате к концу XIX началу XX в. законодательным регулированием, главным образом с помощью консолидированных актов, было охвачено большинство отраслей английского права. Среди такого рода актов - законы о семейных отношениях 1857 г., о партнерстве 1890 г., о продаже товаров 1893 г.

В результате законодательство стало во многих отношениях более важным источником права, нежели нормы, сформулированные в прецедентах, тем более что

законодательство при необходимости может быть подвергнуто гораздо более решительным и быстрым преобразованиям. Однако возрастание роли законодательства отнюдь не означает, что судебный прецедент утратил свое значение. Прежде всего, сохраняется известное число институтов, непосредственно регулируемых нормами общего права или даже права справедливости (например, некоторые виды договоров, вопросы ответственности за нарушения обязательств и другие гражданские правонарушения). А главное, в силу исторически сложившихся и неизменных особенностей английской правовой системы все вновь принятые законодательные акты неизбежно обрастают огромным количеством судебных прецедентов, без которых они попросту не могут функционировать, поскольку те истолковывают, уточняют и развивают лаконичные законодательные формулировки.

На протяжении XX в. среди источников английского права существенно возрастает и роль делегированного законодательства, особенно в таких областях, как здравоохранение, образование, социальное страхование, а также относительно некоторых правил судопроизводства. Высшей его формой считается "приказ в Совете", издаваемый правительством от имени Королевы и Тайного совета. Многие акты делегированного законодательства издаются министерствами и другими исполнительными органами по уполномочию Парламента.

За последние десятилетия английское законодательство приобретает все более систематизированный характер. В 1965 г. была создана Правовая комиссия для Англии (одновременно аналогичная комиссия была учреждена и для Шотландии), которой поручено готовить проекты крупных консолидированных законодательных актов в различных отраслях права, с тем чтобы в перспективе "провести реформу всего права Англии вплоть до его кодификации". Параллельно с ней действуют комитеты по пересмотру гражданского и уголовного законодательства, а также различные королевские комиссии, которым поручается подготовка отчетов о состоянии законодательства по определенному вопросу и внесение соответствующих предложений. В результате ряда весьма последовательных реформ крупными консолидированными актами ныне регулируется подавляющее большинство правовых институтов, хотя до сих пор ни одна отрасль английского права не кодифицирована полностью.

Гражданское и смежные с ним отрасли права

В области, условно называемой сферой гражданского и торгового права (в английском праве отсутствует деление на эти отрасли), многие институты ныне регулируются в законодательном порядке актами, принятыми в конце XIX в. либо в XX в. Отношения собственности, и прежде всего земельной, в настоящее время регулируют 5 законов, принятых в 1925 г. (законы о собственности, об управлении имуществом и др.). С принятием этих актов были устранены многие архаизмы английского права, сохранявшиеся со времен господства феодальных отношений, в частности, режим приобретения и передачи земельной собственности был в значительной мере упрощен и приближен к другим видам недвижимости (в дальнейшем законодательство еще более существенно расширило права арендаторов). Большое развитие получил институт доверительной собственности, управляемой в пользу третьих лиц. Этот институт, используемый для создания благотворительных фондов, для управления наследственным имуществом, имуществом недееспособных лиц и в других целях, регулируется ныне одним из законов 1925 г., последующими актами, а также - в существенной мере - нормами прецедентного права.

Обязательства в английском праве принято разделять на возникающие из договоров и из правонарушений. В регулировании договоров по-прежнему преимущественную роль играют нормы прецедентного права, хотя относительно некоторых видов договоров и изданы соответствующие законодательные акты. При заключении договоров большое значение придается установлению и соблюдению стандартных условий соответствующего вида договора, чтобы избежать произвольного включения в них различных оговорок в интересах одной из сторон.

Среди оснований возникновения обязательств из правонарушений в Англии принято

выделять традиционный институт нарушения права владения, различные посягательства на права личности, в том числе путем устных или письменных клеветнических заявлений, обмана, причинения личного или имущественного вреда умышленно либо по неосторожности, и др. Применительно к некоторым видам обязательств из правонарушений действует принцип "строгой ответственности", согласно которому требуется установить лишь факт причинения вреда, но нет необходимости доказывать вину правонарушителя. Большинство обязательств из правонарушений регулируются нормами прецедентного права.

Специфическую сферу английского права представляет собой законодательство о компаниях, играющих важнейшую роль в экономике страны (в Великобритании ныне преобладают компании с ограниченной ответственностью). На протяжении столетий это законодательство подвергалось неоднократным преобразованиям, особенно с середины XIX в., когда был принят Закон об акционерных компаниях 1844 г. и ряд других актов. Ныне центральное место в этой сфере занимает Закон о компаниях 1985 г., снабженный подзаголовком "Закон, предназначенный для консолидации большей части законов о компаниях". В этом обширном акте подробнейшим образом регламентируются вопросы учреждения и регистрации компаний, их слияния и разделения и вместе с тем устанавливаются правовые рамки их предпринимательской деятельности. В Законе определяется юридический статус компаний различного вида, правила распределения паев и облигаций, полномочия правления и должностных лиц компаний, порядок осуществления контроля за их деятельностью и наконец способы ликвидации компаний.

Значительную роль в регулировании торговых и финансовых отношений играют Закон о векселях 1881 г. и Закон о потребительском кредите 1974 г., разрешающий многие вопросы кредитования, продажи товаров в рассрочку и одновременно направленный на известную защиту прав потребителей.

После Второй мировой войны в Великобритании был издан ряд актов по управлению национализированными отраслями производства и отдельными предприятиями (впоследствии сфера национализированного производства была существенно сокращена). Изданный в 1968 г. Закон о промышленном развитии предусматривает оказание финансовой поддержки наиболее эффективным отраслям производства и содействие развитию районов, в которых складывается неблагоприятная экономическая конъюнктура.

В сфере семейных отношений ныне действуют отдельные акты, каждый из которых регулирует определенный круг вопросов. Это Закон о браке 1949 г., Закон о реформе семейного права 1969 г., внесший уточнения и дополнения в прежние законы о наследовании, о правах незаконнорожденных детей и др., Закон о признании брака недействительным 1971 г., Закон о разводе и раздельном проживании супругов 1971 г., Закон об имущественных отношениях супругов 1973 г., Закон о реформе семейного права 1987 г., уточнивший, в частности, обязанности родителей незаконнорожденных детей, и другие акты. За последние десятилетия значительно расширились права замужних женщин, а также возможности расторжения брака не только при наличии чисто формальных оснований, но и в результате раздельного проживания супругов в течение определенного времени.

Наследование имущества возможно как по завещанию, так и по закону. Во многом сохраняет свое значение Закон о завещаниях 1857 г., придающий обязательную силу завещанию, составленному в письменной форме в присутствии двух свидетелей. Действующее законодательство предусматривает возможность обращения в суд с просьбой установить содержание из наследства, по завещанию и по закону, со стороны нетрудоспособных родственников, разведенного супруга и других лиц.

В регулировании трудовых отношений важная роль принадлежит как законодательству, так и прецедентному праву, которое формируется в ходе судебного разбирательства трудовых споров. В некоторых отраслях производства важнейшие условия труда (ставки заработной платы, продолжительность рабочего времени и др.) закрепляются в коллективных договорах; в других отраслях производства существуют лишь индивидуальные трудовые соглашения предпринимателей с работниками, для которых особое значение приобретают общие нормы, содержащиеся в парламентских актах. Действующие законы в области трудовых отношений были изданы главным

образом после Второй мировой войны. Отдельные из этих актов были изданы в те годы, когда у власти находилось правительство лейбористов, и поэтому содействовали укреплению профсоюзов, их влиянию на государственные дела, предоставлению трудящимся больших прав. Другие акты, в особенности самого последнего времени, приняты в годы правления консерваторов, и потому, хотя в них и сохранены многие социальные завоевания трудящихся, по ряду вопросов они существенно ограничивают права профсоюзов. В частности, в 1971 г. был принят Закон об отношениях в промышленности, который предусматривал обязательную регистрацию профсоюзов, их отчетность перед государственными учреждениями и вводил ряд важных ограничений их деятельности на предприятиях, прежде всего при проведении забастовок. Этот закон был отменен после поражения консерваторов на выборах 1974 г.; в результате были приняты акты, улучшившие правовое положение профсоюзов, в том числе законы о профсоюзах и трудовых отношениях 1974 и 1976 гг., о защите занятости 1975 и 1978 гг., ряд актов, направленных на запрещение дискриминации по признаку пола, расовой принадлежности и др. В этих актах, в частности, была отменена обязательная регистрация профсоюзов, расширено право на забастовки, в том числе признана законность некоторых прежде запрещенных их видов. В 1980-е гг. при консервативном правительстве Тэтчер был издан ряд важных актов в сфере трудовых отношений, в том числе законы о занятости 1980, 1982 и 1988 гг., о профсоюзах 1984 г., о заработной плате 1986 г. и нормативные акты о пикетировании 1980 г., о закрытом цехе 1980 и 1983 гг. и др. Этими постановлениями вновь были несколько ограничены права профсоюзов и право трудящихся на пикетирование и забастовки, в частности, признаны незаконными политические стачки и стачки солидарности.

Современные системы социального обеспечения начали развиваться в конце XIX - начале XX в. с изданием Закона о компенсации работникам за увечье 1897 г., первого Закона о пенсиях по старости 1911 г. и других актов. Особенно большое развитие эти системы получили после Второй мировой войны, когда была создана сеть учреждений, через которые финансируются соответствующие программы, например национальная служба здравоохранения, национальное страхование от несчастных случаев на производстве. Эти и другие многочисленные фонды формируются за счет взносов работников, предпринимателей, средств муниципальных органов, а также государственного бюджета. Из них выплачиваются пенсии по старости, пособия по безработице, инвалидности, болезни, многодетности, на материнство, а также на образование, оплату жилья и т.д.

Одним из центральных в этой сфере является Закон о национальной службе здравоохранения 1977 г., консолидировавший большинство ранее изданных актов. Ряд важных дополнений в него внесены Законом о здравоохранении 1980 г. В сфере пенсионного законодательства большое значение имеют Закон о социальном обеспечении 1985 г. и Закон о несчастных случаях на производстве и профессиональных болезнях 1975 г., в которых консолидированы положения многих ранее изданных актов. Сохраняет самостоятельное действие Закон о хронических больных и инвалидах 1970 г.

За последние десятилетия в Великобритании большое развитие получило законодательство об охране окружающей среды. В 1951 г. впервые была введена система выдачи разрешений на сброс отходов во внутренние воды, в 1956 г. на ряде территорий страны запрещена эксплуатация предприятий, если они дают вредные выбросы в атмосферу. В 1970 г. создано Министерство окружающей среды, в 1972 г. - Королевская комиссия по борьбе с загрязнением окружающей среды - независимый орган при правительстве Великобритании; имеются также многочисленные центральные учреждения советы по охране воздуха, по обработке различных отходов и десять региональных управлений по контролю за качеством окружающей среды. Важную роль играют местные органы власти и многочисленные общественные объединения граждан.

Из числа действующих в этой области законодательных актов ныне наиболее важным признается Закон о контроле над загрязнением окружающей среды 1974 г., установивший систему налогов на природопользователей и штрафов для загрязнителей. В нем сделан упор на строительство очистных сооружений, а главное - на предварительную оценку воздействия на окружающую среду новых проектов. Охрана водных ресурсов регулируется ныне Законом о защите и использовании вод 1973 г.,

Законом о сбросах загрязняющих веществ в море 1974 г., принятым в 1977 г. Законом о полномочиях местных органов власти в контроле за расходованием воды и сбросами промышленных отходов во внутренние и прибрежные воды и другими актами. В 1958 и 1968 гг. были изданы акты о защите атмосферного воздуха от вредных выбросов - законы о чистом воздухе, в 1978 г. - Закон о контроле над загрязнением атмосферы. Принятым в 1974 г. Законом предусмотрено получение предварительного разрешения на закапывание промышленных отходов. В том же 1974 г. был издан Акт, устанавливающий превентивные меры по борьбе с шумом. Закон об охране природы 1968 г. определил режим созданных в Англии и Уэльсе природных заповедников. Важное значение имеет также Закон о защите диких животных и растений 1981 г. с поправками 1985 г.

Уголовное право

Развитие уголовного права в Англии, и в частности его приспособление к условиям капиталистического общества, происходило особыми путями. В отличие от более поздних буржуазных революций английская революция XVII в., по существу, не затронула феодального права, которое в своей основе не изменилось даже к началу XIX в., когда в большинстве стран Европы уголовное право было приведено в соответствие с общественными отношениями буржуазного общества.

Значительное число преступных деяний в Англии преследовалось по нормам либо общего права, либо многочисленных статутов, устанавливавших ответственность за то же самое преступление (наказание за подлог было предусмотрено в 400 статутах). Система санкций отличалась чудовищной жестокостью. Свыше 200 статутов предусматривали в качестве единственной меры наказания смертную казнь, по большей части в ее квалифицированных видах (путем публичного сожжения, колесования, четвертования и т.п.). Смертная казнь признавалась "основным" наказанием, а все остальные "второстепенными". К их числу относились каторжные работы, ссылка на галеры, заключение в тюрьму, публичная порка и другие телесные наказания.

Движение за реформу уголовного права в конце XVIII - начале XIX в. привело лишь к отмене наиболее жестоких законов и к некоторому упрощению и упорядочению уголовного законодательства. И только в период между 1830 и 1880 гг. в результате последовательного издания отдельных парламентских актов была осуществлена подлинная реформа уголовного законодательства, которая в основном приспособила уголовное право к потребностям капиталистического общества. В ходе реформы было отменено несколько сотен устаревших статутов, которые заменили консолидированными актами, предусматривающими ответственность за отдельные группы преступлений (кража, подлог, повреждение имущества, фальшивомонетничество, преступления против личности). Были отменены смертная казнь за имущественные преступления (кроме тех, которые сопровождались применением насилия), членовредительские и позорящие наказания (клеймение, выставление у позорного столба и т.п.), хотя и сохранилась порка преступников. В 1857 г. была отменена получившая значительное распространение ссылка в колонии, главным образом из-за протестов со стороны экономически и политически окрепшей буржуазии колоний (например, Австралии). В замен этого была законодательно закреплена система мест лишения свободы внутри страны, основными элементами которой стали каторжные работы и тюремное заключение.

Как в содержании реформы английского уголовного законодательства, так и в методах ее осуществления (постепенность, половинчатость, нежелание полностью порвать с прошлым, подчеркнутое уважение к "традициям", растянутость во времени и т.п.) сказались специфические для Англии приемы управления обществом. Вместе с тем попытка издания уголовного кодекса для Англии оказалась безрезультатной: проект, составленный в 1877 г. известным юристом Дж. Стифеном по поручению лорда-канцлера и генерального атторнея, не стал предметом рассмотрения в парламенте.

Дальнейшее развитие английского уголовного законодательства продолжается путем издания новых консолидированных актов либо актов, вносящих изменения в ранее изданные статуты. За последние десятилетия деятельность английского парламента в этой области значительно активизировалась, что объясняется прежде всего потребностями проведения гибкой карательной политики в связи с существенным ростом

преступности в стране.

Среди действующих уголовных законов подавляющую часть составляют акты, принятые в ходе реформы 1830-1880 гг. и после нее, хотя имеются и более ранние (старейший из действующих - Закон о государственной измене 1351 г.). Законодательство в области уголовного права, в сопоставлении с нормами общего права, ныне охватывает почти все основные институты Общей части, за исключением определения конкретных форм виновности и критериев невменяемости, сформулированных в судебных прецедентах (в частности, вопрос о невменяемости подлежит решению по правилам, изложенным в постановлении Палаты лордов как высшей судебной инстанции по делу Мак-Нотена 1843 г.). Юридически значимые признаки, характеризующие конкретные виды преступлений, также, как правило, содержатся ныне в соответствующих законодательных актах. Однако имеется ряд преступлений, в том числе тяжкое и простое убийства, признаки которых определяются по нормам общего права, а наказание устанавливается парламентскими актами.

К важнейшим действующим законам, регулирующим по преимуществу вопросы Общей части уголовного права, могут быть отнесены следующие:

Закон об уголовном праве 1967 г., в котором определена новая классификация уголовных преступлений и отменено традиционное деление их на фелонии и мисдиминоры;

Закон об уголовном праве 1977 г. с последующими дополнениями и уточнениями, определяющий ответственность за сговор и решающий некоторые другие вопросы Общей части;

Закон о преступном покушении 1981 г., внесший существенные изменения в регулирование ответственности за предварительную преступную деятельность;

Закон о компетенции уголовных судов 1973 г., в котором регулируются многие вопросы назначения наказаний;

Закон о наказаниях за преступления 1997 г., направленный на усиление уголовной репрессии по делам о наиболее тяжких преступлениях;

Закон об исправлении правонарушителей 1974 г., трактующий проблему целей и применения наказаний.

Большое число вопросов, относящихся к назначению и исполнению наказаний, регулируется нормами парламентских актов, периодически издающихся под названием "Законы об уголовном правосудии" (например, 1948, 1967, 1982, 1988 и 1991 гг.). Соответствующий акт 1994 г. носит название "Закон об уголовном правосудии и общественном порядке".

К важнейшим законам, которыми по преимуществу определяется ответственность за конкретные виды или группы преступлений (ими же иногда регулируются и вопросы Общей части), могут быть отнесены:

Закон об убийстве 1957 г.;

Закон о преступлениях против личности 1861 г.; законы о половых преступлениях 1956, 1967, 1976 и 1985 гг.;

Закон о похищении детей 1984 г.; законы о краже 1968 и 1978 гг.;

Закон о преступном причинении ущерба имуществу 1971 г.;

Закон о государственной измене 1351 г.;

законы об охране государственной тайны (официальные секреты) 1911, 1920, 1939 и 1989 гг.; Закон об общественном порядке 1986 г.; Закон о ложных сообщениях 1988 г.; Закон о фальшивомонетничестве 1981 г.;

законы о злоупотреблении наркотиками 1971 г. и о преступном распространении наркотиков 1986 г.;

Закон о расовых отношениях 1976 г.;

Закон о банковском деле 1979 г.;

законы о дорожном движении 1988 г. и о нарушителях правил дорожного движения 1988 г.;

Закон о контроле над загрязнением окружающей среды 1974 г.; Закон о диких животных и растениях 1974 г.; Закон о сторожевых собаках 1975 г.

Подготовка проектов новых законодательных актов в сфере уголовного права и процесса осуществляется созданной в 1965 г. Правовой комиссией для Англии (и

аналогичной комиссией для Шотландии), которая готовит консолидированные акты по всем отраслям права, а также Комитетом по пересмотру уголовного законодательства, созданным еще в 1930-е гг., и различными королевскими комиссиями. В рамках Правовой комиссии с 1981 г. развернулась работа над составлением проекта уголовного кодекса для Англии и Уэльса, осуществляемая небольшой группой криминалистов-ученых. В 1984 г. эта группа вынесла на обсуждение специалистов доклад о кодификации уголовного законодательства и предварительный проект уголовного кодекса. После доработки, в марте 1989 г., Правовая комиссия направила лорду-канцлеру проект уголовного кодекса для Англии и Уэльса. В его Общей части учтены нормы и статутного, и прецедентного права, регулирующие ныне соответствующие правовые институты. Особенная часть является в основном систематизацией действующего уголовного законодательства по определенным категориям преступлений. Сами составители проекта не ожидают его одобрения британским парламентом в ближайшее время, хотя и считают существенным аргументом в пользу его принятия наличие уголовных кодексов в США, Канаде, большинстве штатов Австралии и в других странах, входящих в систему общего права (правда, в самой Англии ни одна отрасль права не регулируется кодексом, охватывающим все ее институты).

Одно из важнейших преобразований английского уголовного права последних десятилетий - отмена деления преступных деяний на фелонии и мисдиминоры, провозглашенная в ст.1 Закона об уголовном праве 1967 г. Ранее, в 1945 г., были отменены различия между фелониями и "тризн" государственной изменой, считавшейся особой категорией преступлений (например, все соучастники в ней признавались исполнителями преступления). Деление на фелонии и мисдиминоры имело архаичный характер, поскольку к фелониям относились преступные деяния, которые некогда, в конце XVIII в., карались смертной казнью и конфискацией имущества, а к мисдиминорам - все остальные. В результате в середине XX в. карманная кража в церкви могла быть признана фелонией, а опаснейшая мошенническая операция, причинившая огромные убытки,- мисдиминором. Отнесение же преступного деяния к той или иной категории имело весьма существенные процессуальные и иные последствия, не соответствовавшие ни его опасности, ни установленному наказанию.

Отменив деление на фелонии и мисдиминоры, английский законодатель определил новую классификацию преступных деяний. К так называемым "арестным" преступлениям отнесены деяния, за которые грозит лишение свободы на срок свыше 5 лет. В отношении них установлены особые правила производства ареста (отсюда и их название), позволяющие задерживать подозреваемого при отсутствии судебного приказа, ограничена возможность освобождения под залог и др. Все остальные преступления получили название "неарестных". Указанное деление влияет и на регулирование ряда уголовно-правовых институтов, например соучастия, ответственности за недонесение.

Существенное значение имеет также классификация, проводимая по процессуальным основаниям, - на преступления, преследуемые по обвинительному акту (дела о них рассматриваются судом присяжных) либо в порядке суммарного производства (дела о них рассматриваются магистратами), а также деяния "смешанной юрисдикции", которые могут преследоваться в любом из двух названных порядков.

Основные элементы нынешней системы наказаний в Англии - лишение свободы, пробация и штраф. В качестве дополнительных наказаний используются лишение прав водить автомобиль, заниматься определенной деятельностью и т.п., а также приказ о выполнении работы в общественных интересах (от 40 до 240 ч). Смертная казнь, которая по Закону об убийстве 1957 г. могла назначаться только за несколько видов тяжкого убийства, в 1965 г. была отменена временно, а в 1969 г. - постоянно, поскольку выяснилось, что временная отмена смертной казни не привела к росту тяжких убийств. В настоящее время в Англии продолжают действовать статуты, предусматривающие смертную казнь за государственную измену, пиратство и поджог королевских доков, но смертные приговоры по ним уже на протяжении нескольких десятилетий не выносятся.

Лишение свободы отбывается в учреждениях с различной строгостью режима, однако каторжные работы, прежде широко применявшиеся, с 1948 г. отменены. В Англии ведутся поиски новых форм лишения свободы, в частности путем создания "открытых тюрем" и в особенности учреждений для молодых правонарушителей. Законом о

полномочиях уголовных судов 1973 г. ограничена возможность назначать лишение свободы лицам, не достигшим 21 года и ранее не находившимся в тюрьмах. Законом об уголовном правосудии 1991 г. подобные ограничения распространены на иные категории граждан.

Пробация (буквально - "испытание") - наиболее распространенная, но не единственная форма условного осуждения в Англии. Она предполагает оставление осужденного на свободе под условием выполнения ряда требований, установленных судом: не посещать определенные места, воздерживаться от встреч с определенными лицами, оставаться дома в вечернее время, регулярно посещать церковь и др. Нарушитель условий пробации, назначаемой обычно на срок до 3 лет, по представлению надзирающего за его поведением социального работника может быть подвергнут штрафу или иным мерам, не связанным с лишением свободы, в частности обязанности являться на несколько часов в день в "центр посещений для молодых людей". С 1973 г. применяется также отсрочка в исполнении приговора к лишению свободы или к штрафу.

Уголовный и гражданский процесс

Источниками уголовно-процессуального права в Англии служат прежде всего законодательные акты, по большей части регулирующие одновременно и вопросы судоустройства. К их числу относятся законы о Верховном суде 1981 г., о магистратских судах 1980 г., о присяжных 1974 г. (с последующими изменениями), об обжаловании по уголовным делам 1968 г., а также законы об уголовном правосудии 1925 г. и ряда последующих лет, в том числе Закон 1988 г. Среди актов, изданных за последнее время, большое значение имеют законы: о преследовании за преступления 1985 г., об отправлении правосудия 1985 г. и особенно - о полиции и доказательствах по уголовным делам 1984 г. (в нем подробно регламентируется деятельность полиции по расследованию преступлений, в том числе вопросы, связанные с производством обысков и арестов, предварительным заключением обвиняемых, рассмотрением жалоб на действия полицейских, а также оценкой некоторых доказательств, в частности полученных с помощью компьютерных устройств). Важное значение имеют также Закон о полиции и магистратских судах 1994 г. и Закон об уголовном процессе и расследованиях 1996 г. Что касается норм прецедентного права, то и в области уголовного процесса, несмотря на обилие законодательных актов, их роль остается весьма существенной: она касается и толкования норм, в общей форме изложенных отдельными законодательными актами, и устранения пробелов в законодательстве.

Правовая комиссия, представившая в 1989 г. проект уголовного кодекса для Англии и Уэльса, предлагает в будущем, после принципиального одобрения проектов Общей и Особенной частей УК, разработать в качестве третьей части этого же Кодекса раздел под названием "Доказательства и процедура", т.е. по существу процессуальную часть общего уголовного и уголовно-процессуального кодексов. Однако подготовка этого раздела еще не началась.

Источниками гражданского процессуального права в Англии являются прежде всего законодательные акты судоустройственного характера, определяющие структуру, компетенцию и некоторые вопросы деятельности судов соответствующих уровней (Закон о Верховном суде 1981 г., Закон о судах графств 1984 г., Закон о судах и юридических услугах 1990 г. и др.). Важную роль в регулировании гражданского судопроизводства играют законы об отправлении правосудия, в частности 1985 г., а также правила Верховного суда и других судов, которые разрабатываются комитетами, состоящими из небольшого числа судей и других высококвалифицированных юристов. Эти правила утверждаются лордом-канцлером (он же непосредственно возглавляет комитет по правилам Верховного суда) и вступают в силу, если их проекты не встречают возражений со стороны парламента.

Право Шотландии

Право Шотландии, которая была насильственно присоединена к Англии в середине XVII в., а официально объединена с нею в 1707 г., в силу исторических причин по-

прежнему существенным образом отличается от английского права. Оно возникло как самостоятельная система принципов и судебных прецедентов на базе практики шотландских судов, использовавших применительно к местным условиям многие положения и институты римского права.

Последующее сильное влияние английского права, дающее о себе знать и поныне, не изменило самостоятельной природы общего права Шотландии. Оно существенно отличается от английского общего права и по содержанию, и по терминологии, и в особенности по принципам применения его судами. В известном смысле шотландское право обнаруживает больше сходства с правом континентальных европейских государств, но и по отношению к нему представляет собой совершенно самостоятельную систему. Важная особенность шотландского общего права состоит в том, что оно включает не только судебные прецеденты, но и некоторые трактаты шотландских юристов, пользующихся исключительным авторитетом.

Наряду с общим правом все более возрастающую роль играют законодательство и подзаконные акты. Постепенное, но неуклонное расширение сферы законодательной регламентации усиливает влияние английского права. В Шотландии действуют те акты британского парламента, которые либо содержат указание о том, что распространяются на ее территорию, либо изданы только для Шотландии, что отражено в названии (например, Закон об уголовном правосудии для Шотландии). Сохраняют свое действие и многие акты, изданные некогда (до 1707 г.) существовавшим парламентом Шотландии. Вновь созданный (избран в 1999 г.) парламент Шотландии, очевидно, сформирует собственное законодательство, опираясь на традиции шотландского общего права и английский опыт.

В Шотландии регулирование отношений собственности, особенно земельной собственности, где во многом сохраняются категории феодального права, существенно отличается от установлений действующего английского законодательства. В области торговых отношений и авторского права, напротив, влияние английского права сказывается самым очевидным образом. Как и в Англии, в Шотландии получил широкое распространение институт доверительной собственности, однако его применение здесь имеет известные особенности.

Некоторые виды договоров (заем, поклажа) ведут свое происхождение от римского права, другие (купля-продажа, наем) - регулируются по правилам, в основном совпадающим с нормами английского права. Ответственность за правонарушения регулируется весьма своеобразными нормами, лишь отчасти тождественными английскому праву. В частности, здесь не находит применения институт строгой ответственности, позволяющий в Англии (при определенных обстоятельствах) не требовать доказательств вины правонарушителя.

В Шотландии традиционно допускается не только заключение брака путем религиозного обряда или гражданской регистрации, но и признание его действительным в результате фактического совместного проживания. В качестве оснований для развода предусматривается весьма широкий перечень обстоятельств. Относительно наследования традиционно признается свобода завещания, ограниченная лишь обязательной долей для пережившего супруга и детей. Завещание, составленное в письменной форме, не требует присутствия свидетелей при его оформлении. С 1964 г. отменено сохранявшееся со Средних веков преимущество в наследовании, которым пользовались старшие ("первородные") дети и лица мужского пола.

Уголовное право, как и большинство других отраслей шотландского права, остается некодифицированным. Круг деяний, признаваемых преступлениями, определяется по большей части статутами, однако признаки большинства преступлений перечислены в нормах общего, а не статутного права. Многие вопросы Общей части трактуются в Шотландии иначе, нежели в английском праве. Например, никогда не признавалась традиционная классификация преступных деяний, деление на фелонии и мисдиминоры, существенно отличаются виды умысла и смягчающие обстоятельства, ответственность за соучастие и т.п. Значительно отличается от английской и систематизация видов конкретных преступлений и их признаки, в том числе применительно к наиболее опасным и распространенным (убийства, кражи, мошенничество).

Испытывая влияние английских норм, шотландское право оказывает, в свою

очередь, известное обратное воздействие. За последние десятилетия некоторые положения, давно сформулированные в шотландском праве, были воспроизведены английским уголовным законодательством (например, институт уменьшенной вменяемости).

Уголовный процесс в Шотландии в своих основных чертах исторически более близок к французской системе судопроизводства. Юридическими источниками для него до недавнего времени служили Судебные правила 1936 и 1965 гг., однако британский парламент по представлению Правовой комиссии для Шотландии издал Закон об уголовном процессе (для Шотландии) 1975 г., представляющий собой, по существу, уголовно-процессуальный кодекс, составленный в соответствии с шотландской системой права и вобравший нормы как законодательства, так и прецедентного права. Важным дополнением к нему служат законы об уголовном правосудии (для Шотландии) 1980 и 1987 гг. Таким образом, в отличие от Англии нормы уголовного процесса в Шотландии ныне кодифицированы.

Гражданский процесс в Шотландии, прежде многое заимствовавший из римского права, ныне регулируется в основном некодифицированными законодательными актами и судебными правилами, в выработке которых важнейшая роль принадлежит Сессионному суду. Большое место в его регулировании занимают также нормы шотландского прецедентного права, своеобразно трактующие вопросы допустимости и оценки доказательств, а также ряд других процессуальных институтов.

Право Северной Ирландии

В Северной Ирландии, которая была отторгнута от Ирландии в 1921 г. и с тех пор остается административно-политической частью Соединенного Королевства, право имеет лишь некоторые отличия от собственно английского. В частности, суды Северной Ирландии в качестве источников права используют не только британское законодательство, но и акты ирландского парламента, принятые до 1921 г., а также акты парламента Северной Ирландии, учрежденного в 1920 г. и распущенного британскими властями в 1972 г. Круг судебных прецедентов, используемых ими в качестве источников права, также более широк, поскольку включает решения ирландских судов, принятые на территории всей Ирландии как до, так и после 1921 г. Что касается решений шотландских судов, то в Северной Ирландии они имеют силу лишь "убеждающего", а не "обязывающего" прецедента. В настоящее время британским Парламентом издаются для Северной Ирландии законы, как правило копирующие акты, принятые им для Англии и Уэльса.

Исключение составляют лишь акты чрезвычайного законодательства, вызванного к жизни попытками решить проблемы Северной Ирландии насильственными методами, в том числе и путем усиления уголовной репрессии. Некоторые из них действуют только на территории Северной Ирландии, другие - на всей территории Соединенного Королевства и, наконец, имеются такие, что действуют на остальной территории Соединенного Королевства, кроме Северной Ирландии. В чрезвычайных законах, в частности в Законе о предупреждении терроризма (временные положения) 1989 г. (прежде действовали под тем же названием законы 1974, 1976 и 1984 гг.) и в Законе о Северной Ирландии (чрезвычайные положения) 1978 г., как и в издававшихся с 1973 г. других законах под тем же названием, многие вопросы уголовного права и процесса регулируются особым образом. В них содержится перечень организаций, деятельность которых запрещена в Северной Ирландии или на всей территории Соединенного Королевства. Членство в этих организациях, их финансовая и иная поддержка караются в качестве серьезных самостоятельных преступлений. В отношении лиц, подозреваемых в принадлежности к запрещенным организациям либо в террористической деятельности, допускается превентивный арест на срок до одного года и издание приказа о высылке либо запрете въезда на территорию Северной Ирландии (всего Соединенного Королевства) сроком на 3 года. В сфере уголовного процесса эти акты периодически расширяли полномочия полиции производить аресты и обыски, вводили внесудебные или упрощенные формы рассмотрения некоторых категорий уголовных дел, существенно ограничили право на защиту и компетенцию суда присяжных. В 1996 г. был издан новый Закон о

предупреждении терроризма.

Судебная система. Органы контроля

Высшая судебная инстанция в Соединенном Королевстве - Палата лордов. Она принимает к рассмотрению апелляции, главным образом по вопросам права, на постановления по гражданским и уголовным делам, вынесенные апелляционными инстанциями Англии и Уэльса, а также (только по гражданским делам) - Шотландии. От имени Палаты дела рассматриваются судом Палаты лордов, который состоит из возглавляющего его лорда-канцлера, "ординарных лордов по апелляции" и тех пэров, которые в прошлом занимали высшие судебные должности, в том числе все бывшие лорды-канцлеры. "Ординарные лорды по апелляции" назначаются в Палату лордов из опытных юристов, как правило, членов Апелляционного суда. Их число составляет от 7 до 11 человек. Принято, чтобы 2 из них были шотландскими юристами. Дела в суде Палаты лордов рассматривают не менее трех лордов, каждый из которых выступает с речью. Принятое большинством голосов заключение передается в суд, вынесший обжалованное постановление, который и выносит окончательное постановление по делу в соответствии с рекомендациями Палаты лордов.

Верховный суд Англии и Уэльса, возглавляемый в качестве председателя лордом-канцлером, включает 3 самостоятельных судебных учреждения Апелляционный суд, Высокий суд и Суд короны.

Апелляционный суд состоит из гражданского и уголовного отделений и рассматривает в коллегиях из 3 или более судей апелляции на постановления других судов. В него входят лорд-канцлер, бывшие лорды-канцлеры, лорд главный судья (возглавляет гражданское отделение) и другие высшие судебные деятели, а также до 18 лордов - апелляционных судей.

Высокий суд имеет три отделения- королевской скамьи, канцлерское и семейное. В него входят лорд-канцлер и другие высшие судебные деятели, а также до 80 рядовых судей. Отделение королевской скамьи рассматривает по первой инстанции наиболее сложные гражданские дела и апелляции на приговоры магистратских судов по уголовным делам. На правах составных частей Отделения королевской скамьи самостоятельно функционируют: Суд адмиралтейства, в котором рассматриваются споры по морским перевозкам, столкновениям кораблей и возмещению связанных с этим убытков и т.п., и Коммерческий суд, которому подсудны многие споры торгового характера. Канцлерское отделение слушает в качестве суда первой инстанции гражданские дела, связанные с управлением имуществом, доверительной собственностью, деятельностью компаний, банкротствами и др. На правах одной из составных частей Канцлерского отделения функционирует Патентный суд, который рассматривает ходатайства генерального контролера по вопросам патентов, дизайна и торговых марок. Семейное отделение в основном занято рассмотрением жалоб на решения магистратских судов по всем вопросам семейных отношений, в том числе развода, раздельного проживания супругов, выплаты алиментов, опеки и попечительства. Разбирательство дел по первой инстанции в отделениях Высокого суда проводится судьями единолично, рассмотрение апелляций - обычно в коллегиях из 2 или 3 судей. В Отделении королевской скамьи при определенных условиях дело может слушаться с участием присяжных.

Суд короны, созданный в 1971 г. взамен ряда прежних судебных учреждений, рассматривает по первой инстанции, обязательно с участием присяжных (в других английских уголовных судах присяжных нет), дела о преступлениях, преследуемых по обвинительному акту (т.е. о наиболее серьезных преступлениях), а также апелляции на приговоры и решения магистратских судов. Считающийся единым, Суд короны регулярно проводит заседания по своим округам, центры которых расположены в крупнейших городах Англии и Уэльса. Заседание суда присяжных проводится под председательством судьи с участием обычно 12 присяжных, но ныне допускается участие в процессе 10 или 11 присяжных. Согласно Закону об уголовном правосудии 1967 г. вместо необходимого раньше единогласия присяжных для вынесения вердикта о виновности допускается большинство голосов в 10 из 11 или 12 присяжных либо в 9 из 10. Оправдательные приговоры, вынесенные судом присяжных, апелляционному обжалованию не подлежат.

Если не требуется участие присяжных, дела в Суде короны рассматриваются судьями единолично. Дела в Суде короны слушают судьи Высокого суда, окружные судьи (их должность учреждена в 1971 г. для пополнения судейского корпуса Суда короны и судов графств), а также рекордеры - юристы, исполняющие обязанности судей "по совместительству". Апелляционные жалобы судьи или рекордеры рассматривают с участием 2-4 мировых судей.

Все названные суды относятся к категории высших. Низшими в Англии и Уэльсе являются суды графств и магистратские суды. Суды графств (их насчитывается свыше 350) - основные органы гражданского правосудия, где по первой инстанции рассматривается около 90% гражданских дел. Границы района, в котором действует соответствующий суд графства, определяются лордом-канцлером. Он же вправе упразднять, объединять или учреждать новые суды графств. В каждом суде графства обычно имеется один или два постоянных судьи. Их компетенция ограничена по сравнению с Высоким судом, также рассматривающим гражданские дела по первой инстанции, размерами исков, различающимися в зависимости от категории последних (например, до 5 тыс. ф. ст. по искам из договоров и деликтов). Дела в них слушаются окружными судьями или рекордерами в большинстве случаев единолично либо с присяжными, если судья удовлетворит заранее заявленное ходатайство об этом одной из сторон (число присяжных в суде графства - не менее 8). Решения судов графств могут быть обжалованы в Апелляционный суд, но только с согласия суда, вынесшего решение, и, как правило, лишь по вопросам права либо допустимости доказательств, а не по вопросам факта.

Магистратские суды рассматривают в суммарном порядке (без присяжных) основную массу уголовных дел (до 98% в год). Они могут приговаривать осужденных лишь к штрафу либо лишению свободы на срок, как правило, до 6 месяцев. Если магистраты приходят к выводу, что обвиняемый заслуживает более сурового наказания, они передают дело в Суд короны. Магистраты проводят также предварительное слушание по делам о преступлениях, преследуемых по обвинительному акту. В ходе этих слушаний они решают вопрос, имеется ли достаточно доказательств для предания обвиняемого Суду короны. Гражданская юрисдикция магистратов крайне ограниченна и связана прежде всего с разбирательством споров о взыскании долгов и по некоторым вопросам семейного права. Магистраты, иногда по традиции называемые мировыми судьями (их насчитывается свыше 20 тыс.), в большинстве своем не являются профессиональными юристами и не обязаны иметь юридическое образование. Они рассматривают дела лишь в коллегиях, чаще всего из 2-3 человек. Особую, достаточно малочисленную группу составляют платные магистраты: они назначаются только из юристов и рассматривают дела единолично. Некоторые магистратские суды по решению собрания судей получают право рассматривать дела о правонарушениях несовершеннолетних. В состав такого суда (образуемого коллегией из 3 судей) обязательно включается одна или две женщины-судьи. Этот суд рассматривает дела о правонарушениях, совершенных подростками и молодыми людьми в возрасте до 21 года.

Наряду с названными судами общей юрисдикции в Англии и Уэльсе имеются специализированные суды различной компетенции; некоторые из них носят название трибуналов, что, как правило, подчеркивает их второстепенность. В частности, в 1964 г. были учреждены промышленные трибуналы, состоящие из 3 членов (под председательством профессионального юриста). Они рассматривают споры между предпринимателями и работниками, в том числе жалобы на неправильное увольнение, на отказ в выплате пособий по беременности и родам и т.п. Решения промышленных трибуналов могут быть обжалованы в Апелляционный трибунал по трудовым спорам, учрежденный в 1975 г. Он состоит из судей Высокого или Апелляционного суда и дополнительных членов трибунала - специалистов либо представителей предпринимателей и работников. Апелляционный трибунал рассматривает также жалобы на постановления административных органов относительно регистрации профсоюзов и по другим вопросам трудовых отношений.

Особое место среди учреждений специальной юрисдикции занимает Суд по рассмотрению жалоб на ограничение свободы предпринимательства, учрежденный в 1956 г. Он рассматривает: соглашения о ценах и условиях поставок товаров и услуг,

чтобы не допустить монополизации производства и торговли, а тем самым и искусственного удержания высокого уровня цен; жалобы на нарушения правил добросовестной торговой практики; просьбы об освобождении от налогов по соображениям общественного интереса. Суд состоит из 3 судей Высокого суда, назначаемых лордом-канцлером, 1 судьи Сессионного суда Шотландии, 1 судьи Верховного суда Северной Ирландии, а также 10 других лиц, назначаемых на 3 года из специалистов по вопросам производства и торговли. Дела в нем обычно рассматривают коллегии из 1 профессионального судьи и 2 специалистов.

В 1967 г. была учреждена Служба парламентского уполномоченного по делам администрации. С помощью своих сотрудников уполномоченный проводит расследования по жалобам на действия правительственных учреждений, обычно после соответствующего обращения к нему члена Палаты общин. О результатах такого расследования парламентский уполномоченный докладывает обратившемуся к нему депутату и соответствующему правительственному учреждению, а в некоторых случаях - Палате общин.

Все судейские должности в Великобритании замещаются по назначению, а не в результате выборов. Судьи высших судов назначаются Королевой по рекомендации лорда-канцлера, низших судов - лордом-канцлером. Традиционно судьями высших судов могли быть лишь адвокаты привилегированной категории- барристеры, но сейчас возможность занятия судейской должности более высокого уровня при определенных условиях предоставлена и солиситорам. Судьи Верховного суда назначаются из числа барристеров с не менее чем 10-летним стажем, окружные судьи - из числа барристеров с таким же стажем или из числа рекордеров, занимающих эту должность не менее 3 лет. В свою очередь рекордером, т.е. частично занятым в этом качестве судьей, может быть назначен либо барристер с не менее чем 10-летним стажем, либо солиситор с таким же стажем. Судьи высших судов назначаются на должность пожизненно. В возрасте 72 и 75 лет, в зависимости от должности, они уходят в отставку, а до этого могут быть смещены с поста лордом-канцлером по причине недееспособности или за недостойное поведение. Рекордеры назначаются на определенный срок. Мировые судьи уходят со своих постов практически по достижении 70, а платные магистраты - 65 лет, но и те и другие до этого могут быть смещены лордом-канцлером без указания причин.

Расследование уголовных дел осуществляется, как правило, полицией, которая в лице начальников участков (главных констеблей) располагает широкими полномочиями отказаться от передачи дела в суд, ограничившись вынесением официального "предостережения" подозреваемому. Традиционно обвинение в английских судах по большинству уголовных дел поддерживалось либо полицией, либо отдельными гражданами, и только по наиболее серьезным преступлениям - ведомством директора публичных преследований. За последнее время в этой области произошли серьезные изменения. Закон о преследовании за преступления 1985 г. учредил для Англии и Уэльса службу государственных ("коронных") обвинителей, возглавляемую директором публичных преследований, который назначается генеральным атторнеем и работает под его руководством. Основная функция государственных обвинителей поддерживать обвинение в судах всех уровней по делам, расследованным полицией, а также (в некоторых случаях) возбуждать уголовные дела и участвовать в их расследовании.

В 1988 г. в Великобритании было создано еще одно новое ведомство Бюро по крупному мошенничеству, которое отвечает теперь за расследование и уголовное преследование по наиболее сложным делам соответствующей категории преступлений. Оно является независимым государственным департаментом, его директор осуществляет свои полномочия под управлением генерального атторнея.

Функции представителей сторон в гражданском процессе, защиты по уголовным делам и оказания иных юридических услуг выполняются адвокатами, которые в Англии издавна делятся на две категории- барристеров и солиситоров. Барристеры - это юристы, имеющие исключительное право выступать в высших судебных инстанциях (как и солиситоры, они вправе выступать также в судах низших инстанций). Для того чтобы стать барристером, необходимо пройти стажировку у опытного барристера, длительный курс обучения и после сдачи соответствующих экзаменов быть принятым в члены одного из четырех "иннов" - объединений, входящих в корпорацию барристеров. Деятельность

барристеров связана со многими традиционными правомочиями и ограничениями. В частности, они должны общаться с клиентами лишь через солиситоров, носить тогу и парик и т.п. Наиболее опытные и квалифицированные барристеры назначаются Королевой по рекомендации лорда-канцлера на должность "королевского советника", что дает им дополнительные правомочия и привилегии. Корпорация барристеров является самостоятельной и возглавляется сенатом и советом барристеров.

Солиситоры - значительно более многочисленная категория юристов. Они дают консультации своим клиентам, часто на постоянной основе, готовят к слушанию гражданские и уголовные дела в интересах своих клиентов, выступают от имени обвинения или защиты, а также в качестве представителей интересов сторон в судах низших инстанций. Корпорация солиситоров возглавляется Юридическим обществом, управляемым выборным советом. Кандидаты в солиситоры должны иметь юридическое образование либо пройти курс обучения при Юридическом обществе; они сдают специальные экзамены и проходят 2-летнюю стажировку.

За последние годы большое развитие получила система оказания бесплатной или льготной юридической помощи малоимущим. Согласно принятому в 1988 г. Закону Совет по юридической помощи неимущим, назначаемый из опытных барристеров и солиситоров, учреждает специальный фонд, из которого и распределяет средства на оказание бесплатной или льготной юридической помощи. Такая помощь в Англии оказывается как по уголовным, так и по гражданским делам, причем в случае необходимости проводится проверка имущественного положения лица, обратившегося за юридической помощью.

Судебная система Шотландии

Судебная система Шотландии существенно отличается от английской и сохраняет по отношению к ней значительную самостоятельность. По уголовным делам в качестве высшей и окончательной инстанции выступает расположенный в Эдинбурге Высокий суд юстициариев (юстициарием в Средние века на Британских островах называли чиновника, выполнявшего функции главы исполнительной либо судебной власти в отсутствие Короля или по его поручению на территории Ирландии или Шотландии). Он состоит из возглавляющего его лорда - генерального судьи Шотландии, лорда судьи-клерка и лордов - членов Высокого суда юстициариев. Судья этого суда вместе с 15 присяжными по первой инстанции слушает дела о наиболее серьезных преступлениях, преследуемых по обвинительному акту (такие процессы проводятся в Эдинбурге, Глазго и других городах Шотландии). В качестве апелляционной инстанции Высокий суд юстициариев в составе 3 или более его членов рассматривает жалобы на приговоры любых шотландских судов, в том числе вынесенные судьей этого же суда.

Постановления Высокого суда играют весьма важную роль в развитии шотландского уголовного права и процесса.

Высшая судебная инстанция по гражданским делам - Сессионный суд, заседающий в Эдинбурге. В его состав входят лорд - генеральный судья Шотландии, называемый в качестве его главы лордом- президентом Сессионного суда, лорд - судья-клерк (он стоит во главе одного из отделений Сессионного суда) и сессионные лорды, одновременно являющиеся членами Высокого суда юстициариев. Сессионный суд имеет внешнюю и внутреннюю палаты. Во внешней палате судьи рассматривают дела по первой инстанции либо единолично, либо с участием 12 присяжных. Во внутренней, состоящей из наиболее опытных и квалифицированных судей, в коллегиях из 4 членов рассматриваются жалобы на решения суда внешней палаты. Постановления Сессионного суда в отличие от постановлений Высокого суда юстициариев могут быть обжалованы в британскую Палату лордов.

Важное звено судебной системы Шотландии - шерифские суды. Шерифы профессиональные судьи, они делятся на 2 категории - главных шерифов (каждый возглавляет одно из шерифств, на которые поделена вся территория Шотландии) и более многочисленных шерифов, иногда называемых шерифами-заместителями. В сфере уголовной юстиции и главный шериф, и шериф вправе рассматривать с участием 15 присяжных дела о преступлениях, преследуемых по обвинительному акту, либо же

единолично - дела о преступлениях, преследуемых в порядке суммарной юрисдикции. По гражданским делам главный шериф рассматривает в основном жалобы на решения, вынесенные шерифами. В свою очередь рядовые шерифы рассматривают по первой инстанции основную массу гражданских дел: их компетенция не ограничена какой-либо суммой иска.

Низшей инстанцией по уголовным делам в Шотландии являются окружные суды, в которых либо платные магистраты единолично, либо 2 и более мировых судей рассматривают дела о малозначительных правонарушениях. Платные магистраты и мировые судьи вправе разбирать также некоторые категории гражданских споров, чаще всего семейного характера.

Судьи шотландских судов назначаются на свои должности либо британским монархом по рекомендации государственного секретаря по делам Шотландии, либо, когда речь идет о мировых судьях, самим государственным секретарем.

В Шотландии в отличие от Англии и Уэльса давно уже существует развитая система органов публичного уголовного преследования. Ее возглавляют лорд-адвокат и выступающий в качестве его заместителя генеральный солиситор Шотландии, а на местах - прокураторы-фискалы. Органы публичного уголовного преследования принимают решение о целесообразности передавать в суд и поддержать обвинение по делу, расследованному полицией (наиболее сложные уголовные дела могут расследоваться прокураторами-фискалами). Обвинение в Высоком суде юстициариев поддерживает генеральный солиситор Шотландии или помощники лорда-адвоката. В шерифских, а иногда и в окружных судах обвинение поддерживается прокураторами-фискалами, пользующимися большой самостоятельностью. Лорд-адвокат, генеральный солиситор и прокураторы-фискалы могут участвовать и в процессах по гражданским делам, выступая в защиту "Короны" либо "публичного интереса".

Функции защитников обвиняемого по уголовным делам и представителей сторон в гражданском процессе выполняют профессионально подготовленные юристы. Как и в Англии, они делятся на две категории адвокатов (их профессиональное объединение называется Факультетом адвокатов) и солиситоров (они объединены в Юридическое общество Шотландии). Подобно английским барристерам, адвокаты имеют право выступать в любых судах и давать советы и заключения по адресованным им правовым вопросам. Наиболее опытные адвокаты по представлению лорда - генерального судьи назначаются королевскими советниками (назначение производится Королевой). Солиситоры, прежде традиционно называемые "юридическими агентами", выполняют в основном функции поверенных и готовят дела к слушанию. Они вправе выступать в шерифских и иных низших судах.

Судебная система Северной Ирландии

Судебная система Северной Ирландии во многом копирует английскую. Верховный суд включает в себя Высокий суд (с отделениями королевской скамьи, канцлерским и семейным), Апелляционный суд и Суд короны. Все они наделены функциями, аналогичными функциям соответствующих английских судебных инстанций. Гражданские дела, кроме наиболее важных, рассматривают суды графств, малозначительные уголовные дела и некоторые мелкие гражданские споры - магистратские суды. Организация деятельности и процедура разбирательства дел в судах графств и магистратских судах несколько отличаются от принятых в английских судах.

* * *

Высшая апелляционная инстанция для судов колоний, зависимых территорий и некоторых государств, входящих в Содружество, - Судебный комитет Тайного совета, возглавляемый лордом-канцлером. Его суждения по спорным правовым вопросам, возникающим при рассмотрении конкретных судебных дел, носят характер рекомендаций, однако считаются весьма авторитетными.

Литература

Административное право зарубежных стран: Учеб. пособие / Под ред. А.Н. Козырина. М., 1996.
Апарова Т.В. Суды и судебный процесс Великобритании. Англия, Уэльс, Шотландия. М., 1996.
Арчер П. Английская судебная система. М., 1959.
Богдановская И.Ю. Закон в английском праве. М., 1987.
Бромхед П. Эволюция Британской конституции. М., 1978.
Дженкс Э. Английское право. М., 1947.
Кросс Р. Прецедент в английском праве. М., 1985.
Пучинский В.К. Английский гражданский процесс. М., 1974.
Романов А.К. Правовая система Англии. М., 2000.
Соединенное Королевство Великобритании и Северной Ирландии // Гуценок К.Ф., Головко Л.В., Филимонов Б.А. Уголовный процесс западных государств. М., 2001.
Уголовное право Англии // Уголовное право зарубежных стран. Общая часть. М., 2001.
Уолкер Р. Английская судебная система. М., 1980.
James Ph. S. Introduction to English Law. L., 1989.
Kiralfi A. The English Legal System. L., 1990.
Smith K., Keeman D. English Law. L., 1986.

Венгрия
Венгерская Республика

Государственное устройство
Правовая система
Общая характеристика
Гражданское и смежные с ним отрасли права
Уголовное право и процесс
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство в Центральной Европе.
Территория - 93 тыс. кв. км. Столица - г.Будапешт.
Население - 10,2 млн. чел. (1996 г.), свыше 90% - венгры.
Официальный язык - венгерский.
Религия - большинство верующих - католики (70%) и протестанты (25%).

С конца XVII в. вся территория Венгрии оказалась под властью австрийских Габсбургов. В 1867 г. страна получила широкую автономию в составе двуединой монархии - Австро-Венгрии. В октябре 1918 г. Венгрия стала независимым государством. После падения Венгерской советской республики 1919 г. установилась фашистская диктатура Хорти (1920-1944 гг.). С 1948 г. в стране действовал однопартийный коммунистический режим. В конце 1989 начале 1990 г. в результате серии реформ произошла мирная смена общественного строя. Был взят курс на формирование плюралистической демократии и рыночной экономики.

Государственное устройство

По форме государственно-территориального устройства Венгрия унитарное государство. В административно-территориальном отношении страна делится на 19 областей, столица имеет особый статус.

Ныне действующая в Венгрии Конституция 1949 г. является первой в ее истории формально-юридической конституцией. Причем к настоящему времени ее содержание изменено практически полностью, в результате чего чисто сталинский Основной Закон превратился в образцовый западно-демократический. Последняя редакция Конституции принималась в 1989-1990 гг. в связи с ликвидацией социалистического строя и соответствующей ему политической системы.

По форме правления Венгрия - парламентская республика. Политический режим - демократический.

Высший законодательный и верховный орган государственной власти однопалатное Государственное собрание, избираемое на 5 лет, в составе 386 депутатов по пропорционально-мажоритарной системе. Объем полномочий венгерского парламента один из самых широких в мире.

Государственное собрание разрабатывает Конституцию Венгерской Республики и принимает законы, утверждает государственный бюджет и отчет о его исполнении. Оно также принимает решение о программе Правительства. В его компетенцию входит назначение общенационального референдума.

В области внешней политики, обороны и безопасности оно заключает наиболее важные международные договоры. Кроме того, Государственное собрание решает вопросы об объявлении состояния войны и заключении мира, объявляет (в случае войны или ее угрозы) чрезвычайное положение и создает Совет обороны. В случае вооруженных действий, направленных на свержение конституционного строя или захват исключительной власти, а также массовой угрозы жизни и имуществу граждан вследствие насильственных вооруженных или связанных с использованием оружия деяний, в случаях стихийных бедствий и промышленных аварий (особая ситуация) Государственное собрание объявляет особое положение. Если оно лишено возможности объявить состояние войны, ввести чрезвычайное положение и создать Совет обороны, а также ввести особое положение, это вправе сделать Президент Республики. В компетенции парламента находится также принятие решений об использовании вооруженных сил за границей или внутри страны.

Государственное собрание избирает Президента Республики, министра-председателя (главу Правительства), членов Конституционного суда, уполномоченных Государственного собрания, председателя и заместителей председателя Государственной счетной палаты, председателя Верховного суда и Генерального прокурора. По предложению Правительства и заключению Конституционного суда распускает местный представительный орган, деятельность которого противоречит Конституции.

Государственное собрание может объявить о своем досрочном роспуске. Кроме того, Президент Республики вправе распустить Государственное собрание, назначив новые выборы, если оно в течение одного созыва за любые 12 месяцев подряд не менее 4 раз лишит Правительство доверия или в случае прекращения полномочий Правительства не изберет министром-председателем предложенное Президентом Республики лицо в течение 40 дней после первого предложения кандидатуры. Перед роспуском Президент обязан проконсультироваться с министром-председателем, председателем Государственного собрания и лидерами партийных депутатских групп. В то же время оно действует до учредительного заседания нового Государственного собрания, которое должно быть избрано в 3-месячный срок после истечения полномочий, роспуска или самороспуска прежнего Государственного собрания.

Депутатский мандат несовместим с любыми должностями в государстве (за исключением членства в Правительстве и должности политического государственного секретаря) и службой в армии и правоохранительных органах. Депутаты имеют право обращаться с интерпелляциями к Правительству, любому его члену и генеральному прокурору по делам, входящим в их компетенцию.

Для правомочности заседания парламента требуется присутствие более половины депутатов. Решения принимаются, как правило, большинством присутствующих. Исключения установлены самой Конституцией. Для изменения Конституции и принятия иных отдельных решений, предусмотренных Конституцией, необходимы голоса 2/3 всех депутатов. Принятие ряда законов (о предусмотренных Конституцией органах власти, армии, полиции, референдуме и т.д.) требует голосов 2/3 присутствующих. Право законодательной инициативы принадлежит Президенту Республики, Правительству, каждому комитету и любому депутату Государственного собрания.

Председатель Государственного собрания подписывает принятый закон и направляет его Президенту. Последний обеспечивает опубликование закона в официальном печатном органе в течение 15 дней, а в случае просьбы председателя Государственного собрания о срочном рассмотрении - 5 дней. Направляя закон для опубликования, Президент подписывает его. Если же он не согласен с законом или каким-

либо его предложением, то в указанный срок может вернуть закон со своими замечаниями. Собрание вновь обсуждает закон и снова постановляет о его принятии. Вновь принятый закон Президент Республики обязан подписать и в течение 5 дней опубликовать. После первого получения закона Президент может направить его в Конституционный суд, если считает неконституционным. Последний проверяет конституционность закона во внеочередном порядке. Если неконституционность будет установлена, Президент возвращает закон Государственному собранию, а в противном случае обязан его подписать и в течение 5 дней опубликовать.

Глава государства - Президент Республики, избираемый Государственным собранием на 5 лет. Переизбрание Президента допускается только один раз.

Президент олицетворяет единство нации и стоит на страже демократической деятельности государства. Он представляет Венгрию, заключает от имени Республики международные договоры (если предмет договора подлежит регулированию законом, требуется предварительное согласие Государственного собрания), назначает всеобщие выборы в Государственное собрание и органы местного самоуправления, может участвовать в заседаниях Государственного собрания и его комитетов и выступать, инициировать общенациональный референдум. Можем вспомнить и изложенные выше полномочия в законодательном процессе.

В отношениях с исполнительной властью Президент Республики назначает и освобождает от должности государственных секретарей и республиканских уполномоченных, по предложениям указанных в законе лиц или органов назначает и освобождает от должности председателя Венгерского национального банка и его заместителей и университетских профессоров, ректоров университетов, присваивает и повышает генеральские звания, утверждает в должности президента Венгерской академии наук.

Президент также присваивает определенные законом звания, производит награждение орденами и иными наградами, разрешает их принятие, осуществляет право индивидуального помилования, принимает решения по вопросам гражданства.

Президент является главнокомандующим вооруженными силами. При введении особого положения, если Государственное собрание не может действовать, Президент Республики принимает решение об использовании вооруженных сил. Он также постановляет о чрезвычайных мерах и незамедлительно информирует об этом председателя Государственного собрания. Эти меры действительны в течение 30 дней, если не продлены Государственным собранием или его Комитетом по вопросам обороны.

При этом только представительство венгерского государства, назначение выборов, участие в работе Государственного собрания, а также инициатива референдума осуществляются Президентом по собственному усмотрению, а все остальные полномочия - только при наличии контрасигнатуры (подписи) министра-председателя или соответствующего министра.

Высший орган государственного управления - Правительство во главе с министром-председателем (Премьер-министром). Министра-председателя избирает Государственное собрание по предложению Президента Республики большинством голосов депутатов. Одновременно оно одобряет и программу Правительства. Министров назначает и освобождает от должности Президент Республики по предложению министра-председателя. После сформирования Правительства его члены приносят присягу перед Государственным собранием.

В соответствии с Конституцией Правительство защищает конституционный строй, защищает и обеспечивает права граждан; обеспечивает исполнение законов; направляет работу министерств и иных непосредственно подчиненных ему органов, координирует их деятельность; обеспечивает разработку социально-экономических планов и их выполнение; руководит деятельностью вооруженных сил, полиции и органов охраны; во время особого положения, т.е. стихийных бедствий и ликвидации их последствий, принимает необходимые меры для сохранения жизни и имущества граждан, общественного порядка и безопасности; участвует в определении внешней политики, от своего имени заключает международные договоры.

Актами Правительства являются постановления и решения, подписываемые министром-председателем. В случае состояния угрозы Правительство по уполномочию

Государственного собрания может принимать постановления и меры, отклоняющиеся от отдельных положений закона. Правительство вправе изменить или отменить любые решения или меры подчиненных органов (кроме правовых норм), которые противоречат закону.

Мандат Правительства прекращается в случае: а) сформирования нового Правительства новоизбранным Государственным собранием; б) отставки министра-председателя или всего Правительства; в) смерти министра-председателя; г) выражения Государственным собранием недоверия Правительству путем избрания нового министра-председателя.

Процедура выражения недоверия определена в _ 39-а Конституции. Не менее 1/5 общего числа депутатов Государственного собрания могут выступить с инициативой недоверия министру-председателю, однако при этом они должны предложить новую кандидатуру. Это считается инициативой недоверия всему Правительству. Если по такой инициативе большинство депутатов Государственного собрания выскажется за недоверие, это будет означать, что тем самым избран новый министр-председатель ("конструктивный" вотум недоверия).

В свою очередь Правительство через министра-председателя может само поставить перед Государственным собранием вопрос о доверии. Это может быть связано с каким-либо проектом, внесенным Правительством в Государственное собрание. Если Собрание не проголосует за доверие (соответственно не поддержит внесенный проект), Правительство уходит в отставку.

Правовая система

Общая характеристика

Правовая система Венгрии относится к романо-германской правовой семье, тяготея в ней к германской группе.

Несмотря на то что Венгрия с XVI в. (полностью с 1686 г.) и до 1918 г. находилась под властью австрийских Габсбургов, ее правовая система всегда развивалась автономно. Заимствование (рецепция) римского, а затем и австро-германского права в основном происходило не непосредственно, а на доктринальном уровне и через судебную практику.

В 1498 г. представитель низшего дворянства, дипломированный юрист Иштван Вербечи составил свод средневекового венгерского обычного права под названием "Обработка правовых обычаев славного Венгерского королевства и присоединенных земель в трех частях" ("Трипартитум"), который в 1514 г. был утвержден Королем. В нем излагалось шляхетское право: публичное и частное, процессуальное и уголовное. Этот труд вобрал все достижения университетской науки того времени в области права, а также все распространенные тогда римско-правовые и канонические концепции и вспомогательную литературу.

Хотя "Трипартитум" формально так и не вступил в силу, он вскоре приобрел авторитет закона и до 1848 г. был основным источником права Венгерского королевства. Свое значение "Трипартитум" сохранил до конца XIX в. и даже позднее.

В то время как в австрийских и чешских землях старое обычное право было заменено писаным (XVIII в.), венгерское феодальное право осталось, по сути, в неприкосновенности, выражая интересы консервативных аристократических элементов. Если в австрийской части Габсбургской империи начиная с XVIIIв. право переживает процесс бурной кодификации, в Венгрии право остается некодифицированным. По сложившейся с конца XVI в. практике отдельные правоведы стали здесь издавать частные сборники королевских декретов под названием "Collectio decretorum". В XVII в. в этих сборниках стали публиковаться и "Трипартитум" Вербечи, и некоторые источники по городскому праву. В 1696 г. впервые такой сборник был издан под названием "Corpus iuris Hungarici". В XVIII в. важным вспомогательным источником права стал так называемый "Planum Tabulare", т.е. сборник постановлений высших судов.

После того как Венгрия в 1861 г. добилась определенной самостоятельности в рамках Австро-Венгерской империи и, как следствие этого, на ее территории было

отменено действие введенного было Общего гражданского уложения Австрии 1811 г., судебная практика начинает опираться на старовенгерское обычное право, принципы австрийского права и во все большей степени - на германское право. Именно оно послужило источником для реципирования в области торгового права и гражданского процесса. Многочисленные проекты венгерских ГК хотя и не стали законами, но часто использовались судебной практикой в качестве таковых и также опирались на немецкое право.

Уголовное и уголовно-процессуальное право Венгрии были кодифицированы только в 1878 г. Гражданское право - лишь в 1959 г.

После прихода к власти коммунистов в 1948 г. правовая система Венгрии подверглась полной перестройке. За короткий период 1949-1961 гг. было заново создано законодательство в основных отраслях права. При этом преобразования во многих отношениях носили для Венгрии прогрессивный характер. Страна получила первую в истории Конституцию (1949) и первый Гражданский кодекс (1959). В 1953 г. принят Кодекс законов о браке, семье и опеке, покончивший с феодальными пережитками и церковным влиянием в семейном праве. В 1961 г. принят новый УК, в 1967 г. - Трудовой кодекс, в 1968 г. были кодифицированы законы, относящиеся к административным правонарушениям (Закон 1968 г. о правонарушениях). Новое законодательство основывалось не только на марксистских догмах и советских образцах, но и на традициях германского права, собственно венгерских правовых традициях, а также современных общедемократических идеях и принципах права.

После восстания 1956 г. венгерская компартия отказалась от откровенно сталинской политики периода 1949-1955 гг. и пошла на определенную либерализацию политической и экономической жизни. В Венгрии, особенно к концу социалистической эпохи, существовала многопартийность, был ослаблен тотальный контроль над словом и печатью (с середины 1960-х гг., например, здесь была упразднена предварительная цензура, вся ответственность за публикации перекладывалась на редакторов), большей свободой деятельности обладали профсоюзы, владельцы частных предприятий, которые могли нанимать до 100 рабочих, и т.д.

Это позволило в 1989-1990 гг. осуществить плавную смену общественного строя. Уже в октябре 1989 г. в Конституцию был внесен ряд существенных изменений, направленных на обеспечение мирного политического перехода к правовому государству, в котором реализуются многопартийная система, парламентская демократия и социально ориентированная рыночная экономика.

Хотя большинство "социалистических" кодексов пока остаются в силе, их содержание очищено от норм, непосредственно связанных с коммунистической идеологией. В результате уже в самом начале 1990-х гг. Венгрия вернулась в романо-германскую правовую семью.

В настоящее время основным источником права в Венгрии являются законы и другие нормативные акты. Во главе иерархии стоит Конституция, за ней следуют законы парламента, правительственные декреты, декреты Премьер-министра и членов Правительства, акты местных самоуправлений. Определенную роль в качестве источника права традиционно играет судебная практика.

Особенностью Венгрии является исключительная активность Конституционного суда в процессе нормотворчества. Он не только аннулирует множество законодательных норм, но и самостоятельно формулирует важнейшие правовые принципы, фактически создавая новые нормы права.

Гражданское и смежные с ним отрасли права

На протяжении веков в Венгрии в области регулирования частноправовых отношений господствовало обычное право. Вследствие автономного положения страны в составе Австрийской (с 1867 г. Австро-Венгерской) империи, а также национализма венгерского дворянства распространить на нее действие австрийского Общего гражданского уложения 1811 г. не удалось.

Первые попытки разработать собственный ГК предпринимались в Венгрии еще в

1848 и 1861 гг., однако все они также оказались безрезультатными (если не считать принятого в 1875 г. Торгового кодекса, необходимость которого была связана с требованиями развивающейся буржуазии) из-за мощного противодействия феодально-дворянских сил, заинтересованных в сохранении старых привилегий и широко пользовавшихся консерватизмом и неопределенностью венгерского прецедентного права.

Таким образом, к моменту распада австро-венгерской монархии и восстановления независимости Венгрии в 1918 г. основу ее гражданского права составляло прецедентное и обычное право, дополненное некоторыми письменными законами, например Законом о браке 1894 г.

В межвоенный период попытка осуществить кодификацию гражданского законодательства также не увенчалась успехом. Разработанный на основе действовавшего законодательства, судебной практики и некоторых положений обычного права проект Гражданского кодекса Венгрии 1928 г. не получил силу закона. Вследствие отсутствия прямого законодательного урегулирования некоторых гражданско-правовых отношений суды учитывали положения этого проекта вплоть до принятия ГК 1959 г.

Сразу после освобождения Венгрии Советской Армией от фашизма (апрель 1945 г.) были отменены законодательные акты довоенных и военных лет, носившие феодальный и империалистический характер. В частности, были ликвидированы сословные различия при наследовании, существовавшие в хортистской Венгрии, и расширены права женщин в области семейных прав, опеки и попечительства. Кроме того, по инициативе коммунистов в стране была проведена аграрная реформа, национализированы промышленность, банки, транспорт. В 1948 г. Венгрия вступила на путь строительства социализма.

После установления полного контроля коммунистов над страной новая власть приступила к коренной перестройке гражданского законодательства. В 1948-1949 гг. были изданы законы о государственных предприятиях, учредившие форму национального и коммунального предприятия, а также законодательные акты о договорах поставки, жилищного найма, изобретательстве, перевозках. В середине 1948 г. были разработаны примерные уставы сельскохозяйственных производственных кооперативов трех типов.

Новые основы гражданского права нашли отражение в Конституции Венгерской Народной Республики, вступившей в силу 20 августа 1949 г. Она закрепила ведущую роль социалистической собственности и принципа народно-хозяйственного планирования в экономической жизни страны; в то же время признавались право "трудящихся крестьян" на землю и право на приобретенную трудом собственность, право наследования.

На базе этих принципов в течение 1950-1953 гг. был разработан и введен в действие ряд важных законодательных актов в области гражданского права. Одновременно проведена национализация всех средних промышленных предприятий (свыше 10 работающих), а также жилого фонда, принадлежащего крупным собственникам, частным лицам запрещено заниматься оптовой торговлей. Изданный в 1952 г. Кодекс законов о браке, семье и опеке урегулировал на новых началах вопросы право - и дееспособности венгерских граждан, а также институты опеки и попечительства (в 1974 г. принят новый Закон о браке, семье и опеке).

В 1959 г. принят первый в истории Венгрии Гражданский кодекс, действующий с изменениями и поныне. Принятие ГК означало завершение более чем столетних усилий по замене обычного права, господствовавшего в области имущественных отношений на протяжении десяти веков.

Система ГК Венгрии отличается определенным своеобразием: часть Первая "Вводные положения" (_ 1-7) (цели и некоторые принципы гражданско-правового регулирования); часть Вторая "Лица" (_ 8-87), охватывающая также нормы о личных правах; часть Третья "Право собственности" (_ 88-197), где, несмотря на название, обособлены институты "права пользования" и владения; часть Четвертая "Обязательственное право" (_ 198-597), включающая общие положения и отдельные виды договоров; часть Пятая "Наследственное право" (_ 598-684); часть Шестая "Заключительные положения" (_ 685-687). Эта система близка к институционной, хотя в отличие от нее имеет развитое обязательственное право и некоторые всеобщие ("вводные") положения.

Принципиальной особенностью системы ГК Венгрии является отсутствие Общей

части в смысле систематизации, предусмотренной пандектной системой, хотя, будучи социалистическим, Кодекс не смог полностью отказаться от обособления общих положений, особенно своих целей и задач. Это решение, как и обусловленное им отсутствие некоторых традиционных общих категорий (например, "сделка"), связано с предшествующими особенностями развития венгерского гражданского права. В Кодексе нет и Общей части обязательственного права, а закреплены только общие положения о договорах, куда входят правила о представительстве, доверенности и исковой давности, а также об ответственности за нарушение договора. К ним в качестве самостоятельного раздела примыкает "Ответственность за вред, причиненный вне договора, и за неосновательное обогащение", а вслед за этим излагаются правила об отдельных договорах. В ГК нет самостоятельного раздела об авторском праве. Его важнейшие нормы содержатся в Законе III 1969 г. об авторском праве, измененном Указом 1978 г. N 27.

Социалистическое гражданское право Венгрии подвергалось существенным коррективам по мере того, как коммунистическое правительство пыталось повысить эффективность экономики путем проведения осторожных рыночных реформ. Уже в ГК 1959 г. частная собственность получила самостоятельное закрепление (_ 93 ГК). В 1960-1970-е гг. постепенно были расширены возможности частного предпринимательства. В 1977 г. принята новая редакция ГК. В 1984 г. - Закон о запрещении недобросовестной хозяйственной деятельности. Он содержал правила поведения хозяйственных организаций на рынке, налагал запрет на недобросовестную конкуренцию, обман потребителей, действия по ограничению конкуренции, злоупотребления экономическим превосходством. Закон защищал предприятия от неправомерных действий их партнеров, охраняя тем самым интересы потребителя.

После восстановления в стране парламентской демократии в 1989 г. гражданское право Венгрии вернулось к классическим "буржуазным" принципам полностью. Конституция в редакции 1990 г. устанавливает, что "экономика Венгрии представляет собой такое рыночное хозяйство, в котором общественная собственность и частная собственность равноправны и пользуются равной защитой" (п.1 ст.9), а также что "Венгерская Республика признает и поддерживает право предпринимательства и свободу экономической конкуренции" (п.2 ст.9).

Как и другие бывшие социалистические страны, Венгрия в 1990-е гг. активно развивала законодательство о предпринимательской деятельности. При этом первые акты в этой области были приняты еще при социализме, до смены режима. Так, уже в 1988 г. изданы Закон об инвестициях иностранных лиц в Венгрии и Закон о хозяйственных обществах (в нем помимо АО регулируются также ТОО и другие типы товариществ). В 1990 г. приняты законы об индивидуальном предпринимательстве и о запрещении недобросовестного рыночного поведения.

Через несколько лет с учетом накопленного опыта последовало рыночное законодательство "второго поколения". Первый Закон о хозяйственных обществах был заменен Законом 1997 г. ("Новый закон о компаниях"). В 1996 г. принят также новый Закон о запрещении недобросовестного рыночного поведения и ограничения конкуренции, который содержит перечень недопустимых действий и соглашений для физических и юридических лиц, а также для хозяйственных товариществ без права юридического лица.

Постепенно создается правовая база для земельного рынка. В 1994 г. принят Закон о пахотных землях, в соответствии с которым граждане Венгрии и иностранцы могут приобретать право собственности на участок пахотной земли, не превышающий 300 га или оцениваемый в 6 тыс. золотых форинтов.

Радикальной либерализации подверглись семейно-брачные отношения. В 1996 г. Венгрия легализовала однополые гражданские браки; отныне однополые пары пользуются теми же правами, что и обычные супруги (за исключением права усыновления детей). Таким образом Венгрия присоединилась к Дании, Швеции и Норвегии, где подобные браки были узаконены ранее.

Новое частное право Венгрии сочетает рыночные, либеральные начала с социальными, что особенно заметно в сфере трудового права. Трудовой кодекс (ТК), принятый в 1992 г., представляет собой попытку соединить позитивный опыт прежнего венгерского права и многие положения трудового законодательства развитых стран

Запада, прежде всего ФРГ. ТК 1992 г. воплощает европейский тип трудового права, четко ориентированный на социальную рыночную экономику и основывающийся на признании роли капитала, частной собственности, прерогатив предпринимателей и не менее важной роли труда, профсоюзов, трудовых коллективов.

Будучи небольшим по объему (215 статей), ТК 1992 г. охватывает далеко не все вопросы регулирования трудовых отношений. Его дополняют специальные законы о труде, в числе которых Закон о технике безопасности и производственной санитарии (1993); о забастовках (1989); о защите профсоюзной собственности (1991); о добровольном характере выплаты профсоюзных взносов (1991).

В новом ТК Венгрии отсутствуют положения декларативного характера, присущие социалистическим кодексам. Из основных трудовых прав осталось лишь провозглашение равенства всех работников в сфере труда, запрет дискриминации. В ТК включено большое число норм, не известных прежде венгерскому трудовому законодательству (например, раздел, посвященный регулированию труда высших управляющих; запрет нанимателям раскрывать третьим лицам сведения о работниках и высказывать о них свое мнение без их согласия или в случаях, предусмотренных законом; закрепление условий признания недействительными договоров о труде и т.д.).

Кодекс закрепляет возможность субсидиарного применения к регулированию трудовых отношений гражданского законодательства. В его тексте много ссылок на нормы и положения гражданского права, которые в ряде случаев прямо привлекаются для решения вопросов регулирования труда, например: регулирование "пакта о неконкуренции"; использование конструкции "злоупотребления правом", "осуществления прав в соответствии с их назначением".

Развитие гражданского процессуального права в Венгрии в первой половине XX в. определялось ГПК 1911 г., созданным с учетом немецкого ГПК 1877 г. и австрийского ГПК 1895 г. В социалистический период он был заменен ГПК 1952 г., составленным под сильным влиянием ГПК РСФСР 1923 г. и ограничившим права сторон в пользу суда и прокурора. В 1990-е гг. этот Кодекс претерпел некоторые изменения, связанные с отказом от прежних, социалистических концепций. В 1994 г. Конституционный суд Венгрии постановил, что право прокуроров самостоятельно подавать иски в защиту интересов граждан несовместимо с конституционным принципом, согласно которому граждане вправе сами определять, каким образом осуществлять свои гражданские права. Соответствующие статьи ГПК были признаны неконституционными. После вынесения этого решения прокуроры вправе возбуждать производство по гражданским делам лишь в том случае, если заинтересованное лицо не способно самостоятельно защищать собственные интересы. В 1997 г. с введением апелляционной инстанции в Венгрии произошел переход от трехуровневой к четырехуровневой системе правосудия.

Уголовное право и процесс

Источниками уголовного права Венгрии являются законы, принятые парламентом.

Кодификация уголовного законодательства Венгрии (в то время входившей в состав Австро-Венгерской империи) была произведена только во второй половине XIX в. Уголовный кодекс (Уголовное уложение) был принят в 1878 г. для преступлений и правонарушений, а в 1879 г. - для проступков.

УК 1878 г. оставался в силе до 1961 г. Начиная с 1908 г. он неоднократно изменялся и дополнялся, особенно в 1948 и 1950 гг. Закон 1948 г. устранил те положения УК, которые стали непригодными в условиях нового строя, и провел тем самым широкую новеллизацию его Особенной части. В 1950 г. вступил в силу Закон об Общей части Уголовного кодекса, построенной на новых социалистических принципах. Кроме того, в 1948-1959 гг. было принято большое число отдельных от УК законодательных актов, устанавливающих уголовную ответственность.

Первый социалистический УК Венгрии был принят в 1961 г. Он действовал до 1978 г. с изменениями, которые вносились в него в 1966, 1971 и 1973 гг.

В 1978 г. в Венгрии принят новый Уголовный кодекс, действующий (с изменениями) до настоящего времени. Его структура заметно отличается от структуры Уголовного кодекса 1961 г., прежде всего за счет различия в системе изложения норм Особенной и

некоторой детализации норм Общей части. Кроме того, увеличилось общее количество норм.

Общая часть УК 1978 г. содержит 9 разделов, причем в отличие от УК 1961 г. нормы, относящиеся исключительно к уголовной ответственности, выделены в самостоятельный раздел. УК 1978 г. делит все криминальные деяния на преступления и проступки. Преступлением признается умышленное преступное действие или бездействие, за которое определяется наказание лишением свободы на срок свыше 2 лет. Все другие преступные деяния считаются проступками (_ II). УК 1978 г. ввел две новые санкции: пожизненное лишение свободы и судебное порицание.

Особенная часть состоит из 11 разделов: государственные преступления, преступления против человечества, преступления против личности, транспортные преступления, преступления против брака, семьи, молодежи и половой морали, преступления против государственного управления, правосудия и норм общественной жизни, преступления против общественного порядка, хозяйственные преступления, преступления против собственности, преступления против воинской повинности и воинские преступления. Эта система существенно отличала УК 1978 г. от прежнего Кодекса. Так, если в УК 1961 г. преступления против личности занимали восьмое место, то теперь они стоят на третьем месте, сразу же после государственных преступлений и преступлений против человечества. В разделе о преступлениях против собственности не делается различия между посягательством на государственную и личную собственность. Указанные изменения отражали процесс определенной демократизации венгерского уголовного права, его отступление от марксистских догм.

Радикальные политические изменения конца 1980-х гг. привели к первым поправкам к УК в мае 1989 г., когда парламент отменил смертную казнь за общеуголовные преступления. В июле 1989 г. была отменена ответственность за "социально опасный паразитизм", типичный для социалистического уголовного права состав преступления. Статьи о политических преступлениях исправлены в октябре 1989 г.; устранены прежние, слишком общие и неопределенные формулировки. В 1990 г. смертная казнь в Венгрии была отменена полностью.

После 1990 г. Венгрия, отказавшись от разработки проекта нового УК, исправила существующее уголовное законодательство в соответствии с требованиями Европейского соглашения о правах человека и принципами конституционного демократического государства.

В 1990-е гг. активную роль в развитии уголовного права играл Конституционный суд. В частности, в 1997 г. он признал неконституционным положение ст.6 УК, которая возлагает на руководителей компаний уголовную ответственность за действия, совершенные их служащими.

Уголовный процесс. Первый Уголовно-процессуальный кодекс Венгрии был принят только в 1896 г. и действовал до середины XX в. В социалистический период были приняты три УПК (1951, 1962 и 1973 гг.).

Относительно демократическая процедура смешанного (обвинительно-состязательного) уголовного процесса в Венгрии просуществовала до конца Первой мировой войны. В 1919 г. в стране был установлен террористический режим Хорти, отменивший суд присяжных. Репрессии военно-полевых судов сочетались с внесудебными расправами над участниками революционного движения. Установившийся в Венгрии после Второй мировой войны тоталитарный сталинистский режим (1948-1955 гг.) также отличался грубейшими нарушениями демократических принципов уголовной юстиции. Лишь в 1960-е гг. в Венгрии стала возможной постепенная демократизация и гуманизация системы уголовного судопроизводства; но в целом эта система до конца 1980-х гг. мало отличалась от советской. "Центр тяжести" уголовного процесса приходился на досудебные стадии, законодательство предусматривало активную роль суда в разбирательстве, прокуратура должна была представлять аргументы как против, так и в пользу обвиняемого (подсудимого).

В октябре 1989 г. в уголовно-процессуальное законодательство были внесены изменения, расширяющие права обвиняемых. Новая редакция Конституции предусматривает, что лицо, подозреваемое в совершении преступления и задержанное, следует в кратчайший срок либо отпустить на свободу, либо доставить в суд, который

обязан выслушать задержанного и незамедлительно письменным мотивированным постановлением либо отпустить его на свободу, либо решить вопрос о его предварительном аресте. Вслучае незаконного задержания или ареста лицо имеет право на возмещение ущерба (_ 55).

Судебная система. Органы контроля

Основы судебной системы установлены Конституцией. Венгерская судебная система в период демократических преобразований 1989-1990-х гг. подверглась относительно небольшим изменениям. С рядом изменений продолжает действовать Закон 1972 г. о судах и Закон 1972 г. о прокуратуре Венгерской Республики.

Согласно Конституции суды защищают и обеспечивают конституционный строй, права и законные интересы граждан, наказывают лиц, совершивших преступления. Они контролируют законность решений публичной администрации. Судьи независимы и подчиняются только закону. Они не могут состоять в партиях и заниматься политической деятельностью.

Система судов общей юрисдикции включает Верховный суд, столичный и областные суды, а также местные суды. Законом могут учреждаться специальные суды для определенных категорий дел. В Венгрии отсутствует отдельная система военных судов; специальные составы в рамках системы судов общей юрисдикции разрешают дела в отношении военнослужащих, включая полицию.

Верховный суд дает принципиальное направление деятельности всех судов. Его директивы и принципиальные решения для судов обязательны (_ 47 Конституции).

За исключением председателя Верховного суда и его заместителей, все венгерские судьи назначаются Президентом по предложению министра юстиции, который осуществляет это право на основе предложений, сделанных районными профессиональными ассоциациями судей. Председателя Верховного суда избирает Государственное собрание большинством в 2/3 голосов депутатов по предложению Президента. Заместители председателя назначаются Президентом по предложению председателя. Освобождение судей от должности возможно только по основаниям и в порядке, которые устанавливаются законом.

Суды выносят решения в составах, образованных из профессиональных судей и народных заседателей (в первой инстанции); однако закон может предусмотреть исключения из этого правила.

В соответствии с Законом "О судах" в Венгрии учрежден Национальный судебный совет, состоящий из 21 члена и 20 заместителей, избранных на пленарной ассамблее судей каждого региона. Совет осуществляет ряд полномочий, связанных с функционированием судебной власти, в частности, он призван одобрять годовой бюджет, предложенный судебной властью, выделение ассигнований различным региональным судебным органам, фонд заработной платы. Распоряжения министра юстиции, затрагивающие вопросы управления судами, также подлежат одобрению Национальным судебным советом, который наряду с этим высказывает свое мнение по поводу законопроектов, касающихся судебных органов и судей.

Органом конституционного контроля в Венгрии является Конституционный суд (КС). Он был учрежден в 1989 г. вместо включенного в Конституцию в 1983 г. слабого Конституционно-правового совета, в задачу которого входила скорее имитация конституционного надзора, чем его действительное осуществление.

КС состоит из 11 членов, избираемых Государственным собранием большинством в 2/3 голосов депутатов. Кандидатуры предлагаются комитетом, в состав которого входят по одному члену от каждой из партийных депутатских групп. Срок полномочий членов КС - 9 лет, и переизбрание не допускается; предельный возраст - 70 лет. Из своего состава члены КС избирают (на 3 года) председателя и его заместителя, которые в пределах срока своего мандата в КС могут быть переизбраны.

В компетенцию КС входит проверка конституционности правовых норм и решение других задач, возложенных на него законом. Неконституционные нормы отменяются. Согласно Закону о Конституционном суде 1989 г. КС осуществляет предварительный контроль конституционности отдельных положений законопроектов, принятых, но не

опубликованных законов, регламента Государственного собрания, международных договоров и последующий контроль конституционности правовых норм и прочих правовых средств государственного руководства, а также разрешает дела об их расхождении с международными договорами и устраняет неконституционность, допущенную по оплошности. Он разрешает конституционно-правовые жалобы на нарушение гарантированных Конституцией прав, а также компетенционные конфликты между органами публичной власти. В компетенцию КС входит, кроме того, толкование положений Конституции.

Венгерский КС по своей активности намного превзошел все остальные конституционные суды. В 1990-е гг. он проявил себя как важнейшая политическая сила, играя наряду с парламентом ключевую роль в формировании новой правовой системы страны.

Прокуратура в Венгрии, как и в социалистический период, является независимым органом (существуют проекты включить ее в систему Министерства юстиции). В докоммунистический период система прокуратуры в Венгрии имела сходство с традиционной западноевропейской моделью. Подчиняясь Министерству юстиции в соответствии с Законом о Королевском обвинителе (1871), Королевский обвинитель обладал лишь некоторой ограниченной степенью независимости. В 1953 г. в Венгрии была создана прокуратура советского типа.

В задачу генерального прокурора и прокуратуры входит, в соответствии с _ 51 Конституции, обеспечение охраны прав граждан, а также неуклонное преследование любого деяния, наносящего ущерб или создающего угрозу конституционному строю, безопасности и независимости страны. Прокуратура ведет следствие по определенным законом делам, осуществляет надзор за законностью следствия, представляет обвинение в судебном процессе, а также осуществляет надзор за законностью исполнения наказаний. Она участвует в обеспечении соблюдения законов всеми общественными организациями, государственными органами и гражданами. В установленных случаях и порядке прокуратура выступает в защиту законности.

Генеральный прокурор избирается Государственным собранием по предложению Президента, а заместителей генерального прокурора по его предложению назначает Президент. Генеральный прокурор ответственен перед Государственным собранием и обязан отчитываться перед ним о своей деятельности. Он назначает всех прокуроров, руководит системой органов прокуратуры и направляет ее работу.

В 1989 г. учреждены новые конституционные институты парламентского контроля- Уполномоченный Государственного собрания по гражданским правам и Государственная счетная палата.

Уполномоченный избирается Государственным собранием по предложению Президента 2/3 голосов. Первый уполномоченный был избран лишь в 1995 г. Согласно ч.1 _ 32/В.1 Конституции Венгрии "Уполномоченный Государственного собрания по гражданским правам проверяет или организует проверку ставших ему известными фактов нарушения конституционных прав и принимает меры для их восстановления". Государственное собрание может избирать специальных уполномоченных по защите отдельных конституционных прав и уполномоченного по правам национальных и этнических меньшинств. Уполномоченные не могут принимать обязательные к исполнению инструкции, но вправе публично высказывать свое суждение и давать рекомендации. Функции уполномоченных и прокуратуры частично пересекаются, особенно в области надзора за решениями административных органов. Обратиться к уполномоченному и возбудить соответствующее производство может в определенных законом случаях любое лицо. Уполномоченный ежегодно отчитывается перед Государственным собранием об опыте своей деятельности.

Государственная счетная палата является финансово-хозяйственным контрольным органом Государственного собрания. В этих рамках Палата проверяет обоснованность представляемого Правительством проекта государственного бюджета, необходимость и целесообразность государственных расходов, контрасигнует договоры, относящиеся к получению бюджетных кредитов, осуществляет предварительный надзор за законностью использования бюджетных средств, проверяет составленный Правительством отчет об исполнении государственного бюджета. Палата контролирует использование

государственного имущества, экономичность деятельности предприятий, находящихся в государственной собственности, выполняет прочие задачи, предусмотренные законом. О результатах своих проверок она информирует Государственное собрание, причем отчеты подлежат опубликованию. Председатель Государственной счетной палаты и его заместители избираются Государственным собранием 2/3 голосов.

Литература

Венгерская Народная Республика. Конституция и законодательные акты. М., 1982.

Новые конституции стран Восточной Европы и Азии (1989-1992). М., 1996.

Чизмадиа А., Ковач К., Асталош Л. История венгерского государства и права. М., 1986.

Antalffy G. Development of the Political and Legal System of the Hungarian People's Republic in the Past 30 Years. Budapest, 1975.

Kovacs I. Hungary // International Encyclopedia of Comparative Law. Vol. 1. 1976. P.H13-27.

Венесуэла
Боливарийская Республика Венесуэла

Государственное устройство
Правовая система
Общая характеристика
Гражданское и смежные с ним отрасли права
Уголовное право и процесс
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство в Южной Америке.

Территория - 916,4 тыс. кв. км. Столица - г. Каракас.

Население - 23,71 млн. чел. (1999 г.), венесуэльцы, в том числе 69% испано-индейские метисы, 20% - белые, 9% - негры, 2% - индейцы.

Официальный язык - испанский.

Господствующая религия - католицизм.

В XVI в. территория современной Венесуэлы была захвачена Испанией. 5 июля 1811 г. провозглашена независимость Венесуэлы (окончательно испанские войска изгнаны в 1823 г.). В 1830 г. образована Республика Венесуэла.

Государственное устройство

По своему государственному устройству Венесуэла - федерация и состоит из 20 штатов, одного федерального округа (Каракас), двух федеральных территорий и федеральных владений (острова в Карибском море), состоящих из 72 островов.

До 2000 г. в стране действовала Конституция Республики Венесуэла 1961 г. В конце 1999 г. Учредительное собрание одобрило проект новой Конституции, которая была принята на референдуме 15 декабря 1999 г. и вступила в силу с 1января 2000 г.

По форме правления Венесуэла - президентская республика. Политический режим - демократический.

Законодательная власть осуществляется Конгрессом, который состоит из 2 палат: Сената (49 сенаторов) и Палаты депутатов (199 депутатов) и избирается прямым тайным голосованием сроком на 5 лет.

Верхняя палата - Сенат - формируется путем всеобщих и прямых выборов (по 2 сенатора от штата и от федерального округа плюс дополнительные сенаторы, избираемые в целях представительства меньшинств согласно закону); в Сенат входят также бывшие президенты, которые были избраны путем всеобщих выборов и находились на этом посту более половины срока своих полномочий.

Депутаты нижней палаты избираются всеобщим и прямым голосованием по системе пропорционального представительства. Закон устанавливает минимальное

представительство - по 2 депутата от каждого штата.

В законодательной деятельности палаты равноправны, но каждая из них обладает специальными полномочиями, причем Сенат занимает несколько более предпочтительное положение. Его функциями, в частности, являются: инициатива обсуждения законопроектов о международных договорах и соглашениях; разрешение присваивать высшие воинские звания; одобрение назначенных на пост генерального атторнея Республики и глав постоянных дипломатических миссий. Финансовые законопроекты могут инициироваться только в нижней палате, которая также имеет право выносить вотум недоверия министрам.

Президент Республики промульгирует принятые законы в 10-дневный срок со дня их получения. В тот же срок он может с согласия Совета министров, изложив мотивы, потребовать от Конгресса провести новое чтение закона с целью изменить некоторые его положения. Для преодоления президентского вето требуются 2/3 голосов присутствующих членов на совместном заседании обеих палат Конгресса. Если прежняя редакция подтверждена простым большинством голосов, Президент может наложить повторное вето, для преодоления которого достаточно уже простого большинства голосов присутствующих на совместном заседании членов Конгресса.

В тех случаях, когда возражение основано на неконституционности, Президент вправе в установленный для промульгации срок обратиться в Верховный суд для того, чтобы последний признал решение Конгресса неконституционным. Суд выносит решение в 10-дневный срок, считая с момента получения сообщения Президента.

Во время парламентских каникул Конгресса его функции (в значительной части) осуществляет Полномочная комиссия. Последняя состоит из председателя Конгресса (им является председатель Сената), вице-председателя- председателя Палаты депутатов и 21 члена Конгресса.

Конституция 1999 г. предусматривает замену двухпалатного Конгресса однопалатной Национальной законодательной ассамблеей. Последняя будет состоять из депутатов, избираемых в каждой территориальной единице федерации всеобщим, прямым, личным и тайным голосованием с пропорциональным представительством и учетом численности населения в соответствии с принципом: 1 депутат от 1% населения страны. Каждая единица федерации, кроме того, избирает 3 депутатов. Индейские народы избирают 3 депутатов в соответствии с их традициями, обычаями и законом (ст.186).

Глава государства и исполнительной власти - Президент Республики. По Конституции 1961 г. он избирался путем всеобщих прямых выборов на 5 лет. После окончания срока своих полномочий он мог быть избран вновь лишь через 10 лет. Новая Конституция увеличила срок полномочий Президента до 6 лет и разрешила ему немедленное переизбрание на второй срок; вводится также отсутствовавший по Конституции 1961 г. пост Вице-президента.

Президент обладает полномочиями, которые могут быть подразделены на три группы: 1) его собственные полномочия; 2) полномочия, осуществляемые через министров и требующие обязательной контрасигнации (скрепление их подписью); 3) полномочия, осуществляемые Президентом в Совете министров и также нуждающиеся в контрасигнации.

Президент объявляет чрезвычайное положение в стране, декретирует ограничение или приостановление конституционных гарантий, является главнокомандующим вооруженными силами, созывает Конгресс на чрезвычайные сессии, имеет право обращаться к нему с посланиями, осуществляет регламентарную власть, заключает договоры и соглашения с иностранными государствами, декретирует дополнительные кредиты в бюджете, упраздняет и изменяет административно-управленческую структуру страны и т.д. Подавляющая часть полномочий осуществляется Президентом в Совете министров или требует контрасигнации. В соответствии со ст.190 Конституции только два полномочия относятся к разряду его собственных, в том числе право назначать и отзывать министров.

Министры являются непосредственными уполномоченными Президента и сообща образуют Совет министров. Президент председательствует на заседаниях Совета министров; при обстоятельствах, мешающих ему исполнять эту функцию, он может назначать для председательствования министра. В таком случае принятые решения

будут считаться действительными только после их подтверждения Президентом.

Несмотря на президентскую форму правления, в Венесуэле предусмотрены некоторые элементы парламентаризма, а именно парламентская ответственность членов правительства. Палата депутатов может отказать министрам в доверии, после чего они обязаны уйти в отставку.

В течение первых 10 дней обычной сессии Конгресса каждый министр представляет на совместное заседание палат обоснованный и полный доклад о деятельности своего министерства за прошедший год и планы на следующий; министр представляет также финансовый отчет о выделенных его министерству суммах.

Штаты имеют свои законодательные собрания и правительства, возглавляемые губернаторами, которые являются (ст.21) представителями федеральной власти в своем штате. В 1989 г. введены прямые выборы губернаторов населением штатов.

Правовая система

Общая характеристика

Правовая система Венесуэлы в целом относится к романо-германской правовой семье, входя в ее латиноамериканскую группу. Первоначальной основой для формирования костариканского права выступила правовая культура бывшей метрополии - Испании. Конституционное право во многом следует модели США, на гражданское и уголовное право оказало значительное влияние французское, испанское и итальянское законодательство.

После провозглашения независимости от Испании в 1811 г. в Венесуэле была принята первая в Латинской Америке буржуазно-демократическая Конституция, закрепившая федеративное устройство республики и копировавшая многие положения конституционных документов США. Федеральные органы создавались по принципу разделения властей. Под влиянием французских правовых документов Конституция Венесуэлы 1811 г. (это стало традицией для латиноамериканского конституционализма в целом) содержала большое количество статей, посвященных общим принципам организации власти и прирожденным правам человека. Однако большую часть периода независимости Венесуэлой правили диктаторские режимы.

До 1811 г. в стране действовало испанское колониальное право (см. раздел "Аргентина"). С момента создания независимой республики начались работы по созданию современного кодифицированного законодательства. Однако только в 1862 г. в Венесуэле был принят первый ГК, в 1863 г. первый УК.

Одной из отличительных черт правового развития Венесуэлы является нестабильность законодательства. С 1862 по 1942 г. в стране сменилось 9 гражданских кодексов, что является абсолютным рекордом. Еще более нестабильным было государственное устройство: с 1811 по 1961 г. принято 26 конституций (1811, 1830, 1901, 1947, 1953, 1961 и др.).

В 1961 г. после свержения последней диктатуры принята демократическая Конституция, в которой 74 из 252 статей посвящены обязанностям, правам и гарантиям венесуэльского народа. Впервые закреплен широкий перечень социальных и экономических прав, в том числе право на труд, на здравоохранение, на социальное обеспечение.

В 1990-е гг. наиболее важным моментом в государственно-правовом развитии страны была борьба за укрепление демократических основ политической системы, создание менее коррумпированной и более эффективной государственной власти. В мае 1993 г. Верховный суд и Сенат Конгресса Венесуэлы приняли решение об отстранении К.А. Переса (избранного Президентом в 1988 г.) от обязанностей главы государства в связи с обвинениями в коррупции и использовании служебного статуса в целях личного обогащения. Новая Конституция 1999 г. добавила к каталогу прав обширные разделы о правах индейских народов и экологических правах.

Основным источником права в Венесуэле являются законодательные и другие нормативные акты, иерархию которых составляют Конституция, федеральные обычные и органические законы, законы штатов, декреты и другие акты Президента (в том числе

издаваемые в силу регламентарной власти), подзаконные акты центральных, региональных и местных органов государственной власти.

Органическими считаются законы, которые прямо указаны в качестве таковых Конституцией и которые получили это название в результате абсолютного большинства каждой палаты Конгресса в начале обсуждения соответствующих законопроектов.

Венесуэльское право хорошо кодифицировано. Действуют ГК 1942 г. (в ред. 1982 г.), Торговый кодекс 1955 г., УК 1926 г. (в ред. 1964 г.), Органический кодекс уголовных процедур 1997 г., ГПК 1986 г., Кодекс военной юстиции 1967 г., Органический кодекс налогообложения 1994 г.

Конгресс может специальным законом предоставить Президенту право принятия чрезвычайных мер в экономической и финансовой области, когда того требуют государственные интересы (п.8 ст.190 Конституции), что означает право издавать декреты с силой закона.

Хотя Венесуэла является федеративным государством, к ведению центральных властей отнесено законодательное регулирование всех сколь-нибудь значимых вопросов.

Конституция 1999 г. (ст.260) признала за индейскими народами право руководствоваться своими обычно-правовыми нормами, если это не противоречит Конституции, законам и публичному порядку. Соответственно обычай также официально признается в Венесуэле источником права.

Гражданское и смежные с ним отрасли права

Первый Гражданский кодекс Венесуэлы был принят в 1862 г. и во многом основывался на ГК Чили 1857 г., разработанном венесуэльским ученым Андресом Бельо (Andres Bello). Однако уже в 1867 г. был принят новый Кодекс, составленный по образцу уже ГК Испании. Его сменил в 1873 г. третий ГК, моделью для которого на сей раз выступил итальянский Кодекс. В соответствии с буржуазно-либеральной доктриной того времени он предусматривал полную секуляризацию брака.

В настоящее время в стране действует Гражданский кодекс 1942 г. в редакции 1982 г., отражающий значительное влияние французского Гражданского кодекса 1804 г. Реформы гражданского права в XX в. были связаны прежде всего с приходом социальных принципов регулирования имущественных отношений на смену прежним либеральным. Так, ст.99 Конституции 1961 г. установила, что собственность может быть ограничена (в размерах, установленных законом) в целях общественной пользы.

В 1862 г. был принят и первый венесуэльский Торговый кодекс, замененный в том же году новой кодификацией. Третий Торговый кодекс Венесуэлы, датированный 1873 г., взял за основу французский Кодекс 1807 г., однако испытал также влияние ТК Испании 1829 г. и итальянского Кодекса 1865 г., а равно германских и английских торговых законов. Очередной венесуэльский ТК 1904 г. был составлен под смешанным влиянием французского, германского, итальянского, испанского и чилийского законодательства. В 1919, 1938, 1942, 1945 гг. в него внесены существенные изменения, в 1955 г. он принят в новой редакции.

Отношения промышленной собственности регулирует принятое в 1994 г. Решение N 344 Андского сообщества (сюда входят также Боливия, Колумбия, Перу, Эквадор), представляющее собой модельный закон, касающийся патентов, торговых марок и промышленных секретов. До этого действовал Закон о промышленной собственности 1955 г. В 1993 г. принят новый венесуэльский Закон об авторском праве.

Экономическое законодательство в послевоенный период было направлено преимущественно на укрепление экономического суверенитета страны, усиление регулирующей роли государства. В 1947 г. принят закон, предусмотревший уголовные наказания за спекуляции и установление монополии. В 1975 г. национализированы нефтяная и железорудная промышленности Венесуэлы. Однако с начала 1990-х гг. правительство взяло курс на экономическую либерализацию.

Гражданский процесс регулирует Гражданский процессуальный кодекс 1986 г.

В начале XX в. в Венесуэле по мере роста профессиональной и политической активности рабочих были приняты первые законы о труде. Горный кодекс 1909 г.

предусматривал 12-часовой рабочий день для шахтеров. В 1936 г. принят Трудовой кодекс Венесуэлы. В 1943 г. за рабочими признано право на участие в прибылях.

Конституция 1961 г. закрепила право на труд, еженедельный день отдыха и оплачиваемый отпуск, свободу профсоюзов, забастовку, установила как общее правило максимальную продолжительность работы 8 часов в день и 48 часов в неделю. Органический закон о труде 1990 г., играющий роль Трудового кодекса, является одним из наиболее всесторонне и четко разработанных в Латинской Америке. Он состоит из 11 титулов: Общие положения; Трудовое правоотношение; Вознаграждение за труд; Условия труда; Особенности регулирования труда отдельных категорий работников; Охрана труда матерей и трудящихся с семейными обязанностями; Коллективное трудовое право; Материальная ответственность предпринимателей за вред, причиненный работнику в результате увечья или профессионального заболевания; Органы по труду; Участие работников в управлении производством; Ответственность за неисполнение норм трудового законодательства.

Конституция 1999 г. (ст.90) снизила максимальную продолжительность рабочей недели с 48 до 44 часов.

Уголовное право и процесс

С 1862 по 1926 г. в Венесуэле было издано 3 сменивших друг друга уголовных кодекса и, помимо этого, четырежды проводились реформы уголовного законодательства.

В настоящее время основным источником уголовного права является УК 1926 г. (в редакции 1964 г.). Он испытал значительное влияние итальянского Уголовного кодекса 1889 г., который относился к числу "неоклассических".

Уголовные деяния, так же как и в большинстве других стран региона, делятся на преступления (delitos) и проступки (faltas).

Венесуэла одной из первых стран в мире отказалась от смертной казни как вида наказания. За политические преступления смертная казнь была отменена в 1849 г., а за общеуголовные - в 1863 г. Статья 58 Конституции Венесуэлы (1961 г.) гласит: "Право на жизнь нерушимо. Ни один закон не может ввести смертную казнь, и ни один орган - ее применить".

Уголовный процесс строится на принципах состязательности и представляет собой смесь французских и англо-американских традиций уголовного судопроизводства. Конституция и законы закрепляют демократические принципы судопроизводства, а также права и процессуальные гарантии для обвиняемого. Последние включают право на адвоката (в том числе за государственный счет), право на судебную проверку законности и обоснованности ареста или задержания, право на освобождение до суда под залог, право на быстрый судебный процесс.

В декабре 1997 г. Конгресс принял Органический кодекс уголовных процедур (ОКУП), предусматривающий открытый публичный процесс с устным судопроизводством с участием присяжных. Была отменена тайная стадия ("secreto sumarial") процесса, установлено право заключать сделки о признании вины и о возмещении ущерба. Эти нововведения были призваны уменьшить огромную массу нерассмотренных дел, накопившихся в судах. Полностью ОКУП вступил в силу в июле 1999 г. (заменив УПК 1962 г.).

Многие прогрессивные положения уголовно-процессуального законодательства не действуют на практике из-за бедности страны; так, имевшиеся в стране в 1997 г. 159 публичных адвокатов были не в состоянии оказать эффективную правовую помощь всем неимущим обвиняемым.

Судебная система. Органы контроля

Конституция Венесуэлы предусматривает независимую судебную власть, которая осуществляется Верховным судом и другими судами, указанными органическим законом.

В Венесуэле нет деления судов на федеральные и суды штатов. Начиная с 1945 г. все суды являются частью федеральной системы.

Высшей судебной инстанцией является Верховный суд, решения которого не подлежат обжалованию. Он состоит из 15 членов, разделенных на 3 палаты и рассматривающих соответственно политико-административные, гражданские и уголовные дела. Конституция 1999 г. (ст.262) предусматривает, что Верховный суд будет функционировать в составе Пленума (Sala Plena), конституционной, политико-административной, электоральной, гражданско-кассационной, уголовно-кассационной и социально-кассационной палат. Последняя будет рассматривать кассации по трудовым, аграрным делам и делам несовершеннолетних. Члены Верховного суда избираются на совместном заседании палат Конгресса на единственный 9-летний срок. 1/3 членов обновляется каждые 3 года.

Верховный суд выполняет следующие функции: разрешение противоречий между различными законодательными положениями; разрешение споров между Республикой и штатом или муниципалитетами, за исключением споров между муниципалитетами одного штата; разрешение споров о компетенции между судами, обычными или специальными, когда нет другого общего суда более высокой инстанции; кассационное рассмотрение дел.

Важную роль Верховный суд играет в процессе импичмента, где к его полномочиям относится объявление о наличии законных оснований обвинить Президента Республики и о дальнейшем рассмотрении дела до вынесения окончательного приговора; объявление о наличии оснований обвинить членов Конгресса или своих собственных членов, министров, генерального прокурора, генерального поверенного или генерального контролера Республики, губернаторов или глав дипломатических миссий, передача их дела в компетентный суд (если речь идет об обычных правонарушениях) или продолжение разбора дела до вынесения окончательного приговора (если речь идет о нарушениях политических).

Верховный суд является также органом конституционного контроля. В его компетенцию входит объявление недействительными (полностью или частично) национальных законов и других принятых законодательными палатами актов, а также законов штатов, актов муниципалитетов и иных актов совещательных органов штатов и муниципалитетов, постановлений и других актов национальной исполнительной власти, когда они противоречат Конституции.

Страна разделена на 17 судебных округов, в каждом из которых имеется собственный вышестоящий суд. Нижестоящие суды в округах включают следственные суды, окружные суды (Juzgado de Distrito o Departamento), муниципальные суды (Juzgado de Municipio o Parroquia) и суды первой инстанции (Juzgado de Primera Instancia). Вышестоящие суды (Cortes Superiores) являются апелляционной инстанцией по всем уголовным и гражданским делам, начатым в судах первой инстанции. Суды первой инстанции действуют в составе одного судьи, судебного пристава и секретаря. Они имеют как апелляционную, так и первоначальную юрисдикцию и делятся на гражданские, торговые, уголовные и некоторые другие виды судов. Окружные суды состоят также из одного судьи, судебного пристава и секретаря. Они рассматривают по первой инстанции небольшие дела о банкротствах и земельных спорах, служат апелляционной инстанцией для муниципальных судов. Муниципальные суды в составе одного судьи, судебного пристава и секретаря рассматривают мелкие гражданские иски и малозначительные уголовные дела, регистрируют браки. Следственные судьи наблюдают за предварительным следствием и решают вопрос о целесообразности передачи дела в суд, выдают ордера на арест.

В дополнение к этой системе существует ряд судов специальной юрисдикции. В данную категорию входят военные и налоговые трибуналы, суды по делам несовершеннолетних, аграрные и трудовые суды. Несмотря на то что они действуют независимо от судов общей юрисдикции, Верховный суд является высшей апелляционной инстанцией для всех специальных судов. Военные трибуналы рассматривают дела о преступлениях, совершенных военнослужащими на военных сооружениях или в море.

Система административных судов включает Политико-административную палату Верховного суда, Первый административный суд и 15 вышестоящих административных судов, рассредоточенных по всей территории государства. Административную

юрисдикцию осуществляют также некоторые специальные суды, например, налоговые и дорожно-транспортные, Суд административных карьер.

Управляет судейским сообществом независимый Совет магистратуры. В его состав входят 5 членов, один из которых назначается Конгрессом, один Президентом и трое - Верховным судом. Совет магистратуры отвечает за обучение, назначение и дисциплинарный контроль за деятельностью судей. В течение срока своих полномочий судьи не могут быть смещены или временно отстранены от должности, за исключением случаев, установленных законом.

По новой Конституции 1999 г. (ст.267) руководство и административное управление судебной властью, а также надзор за деятельностью судов Республики и службы Защитника Народа отнесены к ведению Верховного суда. К его ведению также отнесены разработка и исполнение собственного бюджета и бюджета судебной власти. Для осуществления этих полномочий Верховный суд в полном составе должен образовать Исполнительную дирекцию магистратуры (Direccion Ejecutiva de la Magistratura) с региональными отделениями. Судебно-дисциплинарная юрисдикция будет осуществляться дисциплинарными трибуналами.

Дополнительно вводится Комитет по судебным назначениям (Comite de Postulaciones Judiciales) как совещательный орган судебной власти для отбора кандидатов на должности судей Верховного суда. Одновременно он будет давать рекомендации судебным избирательным коллегиям для избрания судей дисциплинарной юрисдикции.

Конституция 1999 г. (ст.258) предусматривает создание мировой юстиции в общинах. Мировые судьи должны избираться непосредственно населением. Одновременно предусматривается (ст.260), что легитимные власти индейских народов могут осуществлять на своей территории и в отношении членов данной общины правосудие на основе своих древних обычаев и в соответствии с собственными нормами и процедурами, если это не противоречит Конституции, законам и публичному порядку.

Основы правового статуса прокуратуры (Ministerio Publico) в Венесуэле были установлены в главе IV раздела Конституции 1961 г. о судебной власти. Согласно ст.218 прокуратура должна наблюдать за точным соблюдением Конституции и законов. Руководство ею принадлежит генеральному прокурору Республики (Fiscal General de la Republica), который избирается палатами Конгресса на их совместном заседании в начале каждого конституционного периода.

Прокуратура надзирает за соблюдением конституционных прав и гарантий; наблюдает за быстротой и надлежащим прохождением дел в судебном ведомстве, за правильным применением законов в уголовных процессах и в тех, где затрагиваются интересы публичного порядка и добрые нравы; осуществляет уголовное преследование в случаях, когда внесение жалобы стороной не является необходимым условием для возбуждения дела, не затрагивая при этом права суда возбуждать дела в случаях, указанных в законе; наблюдает за точным исполнением законов и гарантий прав человека в тюрьмах и в других местах заключения; возбуждает дела для исполнения гражданской, уголовной, административной или дисциплинарной ответственности, налагаемой государственными должностными лицами при осуществлении ими своих функций.

Помимо прокуратуры Конституция предусматривает Ведомство генерального поверенного Республики, которое по-испански именуется "прокуратурой" (Procuraduria General de la Republica) и является частью исполнительной власти. Это ведомство находится под руководством генерального поверенного (Procurador General de la Republica), назначаемого Президентом с согласия Сената.

Генеральный поверенный представляет и защищает в судебном и несудебном порядке национальные интересы Республики; излагает свое мнение в случаях и в целях, указанных законом; оказывает юридическую помощь национальной государственной администрации.

Конституция 1999 г. (ст.251) предусматривает создание Государственного совета как высшего консультативного органа Правительства и Национальной публичной администрации под председательством Вице-президента Республики.

Высшим органом финансово-экономического контроля в стране является Ведомство генерального контроля Республики. На нем лежат обязанности по наблюдению, учету и

контролю за национальными доходами, расходами, имуществом и за относящимися к ним операциями. Это ведомство является вспомогательным органом Конгресса в осуществлении его функций контроля за государственными финансами и пользуется функциональной самостоятельностью. Генеральный контролер Республики избирается в начале каждого конституционного периода на совместном заседании палат Конгресса. Ежегодно он представляет в Конгресс как отчет о деятельности своего ведомства, так и заключения на отчет или отчеты, представляемые в Конгресс другими органами и должностными лицами.

Конституция 1999 г. вводит понятие "гражданская власть", которая осуществляется Советом республиканской морали, состоящим из Защитника или Защитницы Народа, генерального фискала и генерального контролера Республики.

Органами гражданской власти являются Служба Защитника Народа (Defensoria del Pueblo), Прокуратура (Ministerio Publico) и Генеральное управление контроля (Contraloria General) Республики, один из руководителей которых избирается Советом республиканской морали в качестве своего председателя сроком на год.

Гражданская власть независима и ее органы пользуются функциональной, финансовой и административной автономией.

Литература

Barrios P.S. A Statement of the Laws of Venezuela in Matters Affecting Business. 4th ed., revised and enlarged. Washington, 1977.

Brewer-Carnas A.R. Venezuela // International Encyclopedia of Comparative Law. Vol. 1. 1978. P. V5-19.

Восточный Тимор
Демократическая Республика Восточный Тимор

Государственное устройство
Правовая система
Судебная система. Органы контроля

Государство в Юго-Восточной Азии.

Территория - 14,9 тыс. кв. км. Столица - г.Дили.

Население - 880 тыс. чел. (1997 г.), тетум и другие народности.

Официальные языки - тетум и португальский.

Господствующая религия - католицизм, имеется также мусульманская община.

В 1520 г. восточную часть острова Тимор начали колонизировать португальцы, западную часть Тимора в 1613 г. закрепили за собой голландцы. В 1945 г. Западный Тимор был включен в состав независимой Индонезии. В 1975 г. Португалия предоставила своей колонии Восточный Тимор независимость. 28 ноября 1975 г. военно-политическое движение Фретилин (FRETILIN) провозгласило создание независимой Народно-Демократической Республики Восточный Тимор, однако спустя всего 9 дней Индонезия захватила территорию нового государства и объявила ее в 1976 г. своей провинцией. После более 20 лет партизанской войны власти Индонезии в 1999 г. согласились предоставить населению Восточного Тимора право на самоопределение. 30 августа 1999 г. здесь состоялся референдум, на котором победили сторонники независимости. 25 октября 1999 г. была сформирована Переходная администрация ООН для Восточного Тимора (УНТАЕТ (UNTAET), которая взяла на себя контроль за процессом передачи власти легитимному восточнотиморскому правительству. Официально независимость страны провозглашена в ночь с 19 на 20 мая 2002 г.

Государственное устройство

Восточный Тимор - унитарное государство.

Действует Конституция, принятая учредительным собранием в марте 2002 г. и вступившая в силу 20 мая 2002 г. одновременно с провозглашением независимости страны. Политический режим - полупрезидентская республика. Политический режим -

демократия в процессе становления.

Законодательная власть осуществляется однопалатным Национальным парламентом, избираемым прямыми всеобщими выборами сроком на 5 лет. По Конституции он должен включать от 52 до 65 членов.

Парламент может быть досрочно распущен Президентом в случае серьезного кризиса, предотвращающего формирование правительства или одобрение государственного бюджета в течение более чем 60 дней, после консультации с политическими партиями, представленными в парламенте, и с Государственным советом.

Когда парламент распущен или на каникулах, ряд его функций выполняет Постоянная комиссия.

Глава государства - Президент, избираемый прямыми всеобщими выборами сроком на 5 лет. Допускается только одно переизбрание. В соответствии с Конституцией Президент является символом и гарантом национальной независимости и единства государства, обеспечивая нормальное функционирование демократических институтов.

При Президенте и под его руководством действует Государственный совет - политический консультативный орган, включающий: бывших президентов Республики; спикера парламента; Премьер-министра; 5 граждан, избранных парламентом, и 5 граждан, назначенных Президентом Республики.

Исполнительная власть принадлежит Правительству во главе с Премьер-министром. Последний назначается главой государства по предложению партии или союза партий с парламентским большинством после консультации с политическими партиями, представленными в Национальном парламенте. Остальные члены Правительства назначаются Президентом по представлению Премьер-министра. На общих заседаниях под председательством Премьер-министра Правительство именуется Советом министров.

Правительство ответственно Президенту Республики и Национальному парламенту за проведение внутренней и внешней политики. После назначения нового Правительства его глава представляет парламенту программу деятельности, по которой может быть проведено голосование. Для отклонения программы или вынесения вотума недоверия необходимо абсолютное большинство голосов членов парламента. Президент вправе уволить Правительство, если Национальный парламент отклонил программу последнего в течение двух последовательных раз, а также в случае выражения Правительству вотума недоверия или отказа в доверии.

Парламент может делегировать Правительству законодательные полномочия по определенным вопросам.

Правовая система

Правовая система Восточного Тимора относится в целом к романо-германскому типу и находится в стадии становления. До 1975 г. здесь применялось португальское право, однако в период оккупации его заменило индонезийское законодательство (см. раздел "Индонезия"). Действие последнего сохраняется в Восточном Тиморе на переходный период в той степени, в какой оно не противоречит Конституции нового государства.

Контуры новой правовой системы обозначены в демократической Конституции 2002 г., которая содержит набор принципов и важнейших норм, относящихся ко всем основным отраслям права.

Конституция (п.4 ст.2) признает действие норм обычного права, поскольку они не противоречат Конституции и законам. На практике обычное право широко применяется в регулировании брачно-семейных и наследственных отношений, прежде всего в сельской местности.

В Конституции (ст.9) также оговаривается, что правовая система Восточного Тимора включает общие или обычные принципы международного права. Ратифицированные и опубликованные в установленном порядке акты международного права имеют приоритет над внутренним законодательством.

Экономическое законодательство страны нацелено на поощрение частного предпринимательства и привлечение иностранных инвестиций. Конституция гарантирует права собственности, при этом земля может принадлежать на праве собственности

только восточнотиморским гражданам.

Трудовое законодательство в соответствии с Конституцией гарантирует право на объединение в профсоюзы, забастовки и коллективные переговоры.

Новая администрация Восточного Тимора стремится развивать уголовное законодательство с учетом норм международного права и основываясь на гуманистических принципах. В частности, из видов наказания конституционно исключены смертная казнь (п.3 ст.29) и пожизненное заключение (п.1 ст.32).

Конституция предусматривает ряд основных гарантий демократического судопроизводства. Приказы об аресте или содержании под стражей должны всегда представляться для рассмотрения компетентным судьей в пределах законного срока (п.2 ст.30). Каждый, кто незаконно лишен свободы, вправе подать жалобу хабеас корпус, которая должна быть рассмотрена судом в 8-дневный срок в присутствии обеих сторон (ст.33). В сентябре 2000 г. был принят новый УПК, однако прежний, индонезийский УПК продолжает применяться в случае пробелов в новом законодательстве.

Судебная система. Органы контроля

Конституция закрепляет независимость судебной власти, запрещает создание чрезвычайных судов и судов для отдельных категорий преступлений.

Во главе судебной системы находится Верховный суд правосудия, который одновременно является органом конституционного контроля и высшим органом электоральной юстиции.

В судебную систему Восточного Тимора также входят нижестоящие суды общей юрисдикции; Высокий Административный, Налоговый и Счетный суд и другие административные суды первой инстанции; военные суды. Кроме того, Конституция допускает создание морских и арбитражных (третейских) судов.

Председатель Верховного суда правосудия назначается Президентом из числа судей Верховного суда правосудия на 4-летний срок и утверждается парламентом. Один член Верховного суда правосудия назначается парламентом, все остальные - по решению Высшего совета магистратуры.

Высший совет магистратуры является органом административного управления судебной системой. Он осуществляет дисциплинарные полномочия в отношении судей и решает вопросы их назначения, перемещения и продвижения по службе. Высший совет магистратуры возглавляется председателем Верховного суда правосудия и включает еще 4 членов, назначенных (избранных) по одному соответственно: Президентом Республики; Национальным парламентом; Правительством; судьями из своего числа.

Высокий Административный, Налоговый и Счетный суд является высшим органом в иерархии административных, налоговых и счетных судов. Председатель этого суда избирается судьями сроком на 4 года и утверждается парламентом. Высокий Административный, Налоговый и Счетный суд в качестве исключительной инстанции осуществляет контроль за государственными расходами.

На прокуратуру Конституция возлагает ответственность за представление государства, осуществление уголовного преследования, обеспечение защиты несовершеннолетних, отсутствующих и инвалидов, защиту демократической законности и обеспечение применения закона. Прокуроры составляют корпус судебных служащих, иерархически организованных и ответственных генеральному прокурору.

Высшим органом прокуратуры является Генеральная прокуратура Республики, действующая под руководством генерального прокурора. Последний назначается Президентом Республики сроком на 4 года, ответственен главе государства и должен представлять ежегодные сообщения Национальному парламенту.

Неотъемлемой частью Генеральной прокуратуры является Высший совет прокуратуры. Он возглавляется генеральным прокурором и включает еще 4 членов, назначенных (избранных) по одному соответственно: Президентом Республики; Национальным парламентом; Правительством; прокурорами из своего числа.

Контроль за соблюдением прав человека осуществляет омбудсман, официально именуемый "Проведор прав человека и справедливости", независимый орган, который призван рассматривать и стремиться улаживать жалобы граждан против публичных

органов, удостоверять соответствие актов с законом, предотвращать несправедливости и инициировать процесс для их устранения. Как и в других странах, омбудсман не принимает решений по существу жалоб, а лишь направляет рекомендации компетентным органам. В соответствии с Конституцией омбудсман назначается Национальным парламентом абсолютным большинством голосов его членов сроком на 4 года.

Вьетнам
Социалистическая Республика Вьетнам

Государственное устройство
Правовая система
Общая характеристика
Гражданское и смежные с ним отрасли права
Уголовное право и процесс
Судебная система. Органы контроля

Государство в Юго-Восточной Азии, на полуострове Индокитай.

Территория - 332 тыс. кв. км. Столица - г.Ханой.

Население - 76,3 млн. чел. (1999 г.).

Официальный язык - вьетнамский.

Религия - среди верующих преобладают буддисты и католики.

Древнейшие государства на территории Вьетнама возникли задолго до нашей эры. С 1884 г. до 1945 г. Вьетнам был протекторатом Франции. В результате победы Августовской народно-демократической революции 2 сентября 1945 г. была провозглашена Демократическая Республика Вьетнам (ДРВ). Восьмилетняя (1945-1954 гг.) война Сопротивления вьетнамского народа против французских колонизаторов привела к расколу страны. На юге было создано государство Вьетнам (Южный Вьетнам), вскоре попавшее под влияние США. С 1960 г. в Южном Вьетнаме развернулась партизанская война коммунистических и других народно-освободительных сил против сайгонского правительства и поддерживавших его войск США и их союзников (1964-1973 гг.). В январе 1973 г. в Париже было подписано соглашение о прекращении войны и восстановлении мира во Вьетнаме. Войска США и их союзников были выведены из страны. В апреле 1975 г. в результате операции Народной армии южновьетнамский режим пал. В июле 1976 г. Национальное собрание провозгласило воссоединение страны и создание Социалистической Республики Вьетнам (СРВ).

Государственное устройство

Вьетнам - унитарное государство. Административно-территориальное деление - 61 провинция и 4 города центрального подчинения - Ханой, Хошимин (быв. Сайгон), Хайфон и Дананг.

Действует Конституция 1992 г. По форме государственного устройства Вьетнам - социалистическая республика. Основным законом (ст.4) руководящая роль в государстве и обществе закреплена за Коммунистической партией Вьетнама. Идеология последней "марксизм-ленинизм и идеи Хошимина" носит официальный характер.

Высший представительный орган и высший орган государственной власти однопалатное Национальное собрание (395 депутатов, избираемых всеобщим, равным и прямым голосованием на 5 лет). Национальное собрание осуществляет верховный контроль за всей государственной деятельностью. Это единственный орган в стране, правомочный принимать Конституцию и законы.

Национальное собрание решает вопрос о принятии плана законодательной деятельности и издания указов; контролирует соблюдение Конституции, законов и постановлений Национального собрания; рассматривает отчеты о работе Президента, Постоянного комитета Национального собрания, Правительства, Верховного народного суда и Верховной народной прокуратуры; утверждает план социально-экономического развития страны, проект государственного бюджета и отчет о его исполнении; устанавливает, изменяет или отменяет все виды налогов.

Национальное собрание формирует основные органы государства; оно наделено

правом избирать, освобождать, отзывать Президента, Вице-президента, председателя Национального собрания и его заместителей, членов Постоянного комитета Национального собрания, Премьер-министра, председателя Верховного народного суда и Главного прокурора Верховной народной прокуратуры; утверждать предложение Президента о создании Комитета национальной обороны и государственной безопасности; утверждать предложение Премьер-министра о назначении, освобождении и отзыве вице-премьера, министров и других членов Правительства.

Как верховный орган власти Национальное собрание может отменять акты Президента, Постоянного комитета, Правительства, Премьер-министра, Верховного народного суда и Верховной народной прокуратуры, противоречащие Конституции, законам и постановлениям Национального собрания.

К числу других полномочий относится принятие решения об общей амнистии; установление военных, дипломатических и других званий и рангов; учреждение орденов, медалей и почетных званий государства; решение вопросов войны и мира; определение условий введения чрезвычайного положения, других особых мероприятий для обеспечения национальной обороны и государственной безопасности; определение основной политики в области внешних отношений; ратификация или денонсация международных договоров или договоров, в которых принимает участие Вьетнам (по предложению Президента); решение вопроса о всенародном референдуме.

Право законодательной инициативы имеют Президент, Постоянный комитет Национального собрания, Совет национальностей и постоянные комиссии Национального собрания, Правительство, Верховный народный суд, Верховная народная прокуратура, Отечественный фронт Вьетнама и организации, входящие в состав Фронта. Депутаты Национального собрания имеют право вносить в Национальное собрание предложения о принятии законопроекта, а также об изменении или дополнении закона. Законы и постановления Национального собрания должны быть одобрены более чем половиной голосов общего числа депутатов, а поправки к Конституции- не менее чем 2/3 голосов. Законы и постановления должны быть опубликованы не позднее чем через 15 дней после их принятия.

Постоянно действующим органом Национального собрания является его Постоянный комитет. Он вправе объявлять выборы в Национальное собрание и руководить ими; организовывать подготовку, созыв сессий Национального собрания и председательствовать на них; толковать Конституцию, законы и указы; издавать указы по поручению Национального собрания; осуществлять контроль за соблюдением Конституции, законов и постановлений Национального собрания, указов и решений Постоянного комитета; контролировать деятельность Правительства, Верховного народного суда, Верховной народной прокуратуры; приостанавливать действие актов Правительства, Премьер-министра, Верховного народного суда, Верховной народной прокуратуры, противоречащих Конституции, законам, постановлениям Национального собрания, и вносить в Национальное собрание предложение об их отмене; отменять акты Правительства, Премьер-министра, Верховного народного суда, Верховной народной прокуратуры, противоречащие указам и решениям Постоянного комитета; контролировать и направлять деятельность Народных Советов; отменять ненадлежащие решения Народных Советов провинций, городов центрального подчинения, распускать Народные Советы провинций, городов центрального подчинения в случае нанесения ими серьезного ущерба правам граждан; руководить деятельностью Совета национальностей и постоянных комиссий Национального собрания, регулировать и координировать ее; направлять деятельность депутатов Национального собрания и обеспечивать условия для ее осуществления; принимать решение об общей или частичной мобилизации, о введении чрезвычайного положения в стране или в отдельных ее частях.

В период между сессиями Национального собрания Постоянный комитет вправе утверждать предложение Премьер-министра о назначении, освобождении и отзыве вице-премьера, министров, членов Правительства и докладывать об этом Национальному собранию на его ближайшей сессии; решать вопрос объявления состояния войны (и вносить его на утверждение Национального собрания).

Указы и постановления Постоянного комитета должны быть одобрены более чем половиной общего числа его членов и опубликованы не позднее чем через 15 дней после

их принятия, за исключением случаев, когда Президент вносит в Национальное собрание предложение о пересмотре этих актов.

Национальное собрание избирает Совет национальностей в составе председателя, его заместителей и членов. Совет изучает национальные вопросы и вносит по ним предложения в Национальное собрание; осуществляет право контроля за соблюдением национальной политики, программ и планов социально-экономического развития в горных районах и регионах, где проживают малые народности. Перед тем как принимать решения о национальной политике, Правительство должно консультироваться с Советом национальностей.

Глава государства - Президент, избираемый сроком на 5 лет Национальным собранием из числа депутатов и отчитывающийся перед ним за свою деятельность.

Президент уполномочен: опубликовывать Конституцию, законы, указы; вносить в Национальное собрание предложения о назначении, освобождении и отзыве Вице-президента, Премьер-министра, председателя Верховного народного суда и главного прокурора Верховной народной прокуратуры; на основе решений Национального собрания или его Постоянного комитета назначать, освобождать, отзывать вице-премьера и других членов Правительства; назначать, освобождать и отзывать заместителей председателя Верховного народного суда и его народных заседателей, а также заместителей и членов Верховной народной прокуратуры.

В области внешних сношений Президент назначает и отзывает полномочных дипломатических представителей СРВ; ведет переговоры и заключает от имени СРВ международные договоры с главами других государств; решает вопрос о ратификации или присоединении к международным договорам, за исключением случаев, когда необходимо представить их на рассмотрение Национального собрания.

В области обороны и безопасности Президент является главнокомандующим вооруженными силами страны, руководит Комитетом национальной безопасности и государственной безопасности, на основании решений Национального собрания или его Постоянного комитета объявляет состояние войны, принимает решение об общей амнистии; на основе решений Постоянного комитета принимает приказ об общей или частичной мобилизации, объявляет военное положение в стране или в отдельных ее частях.

Как глава государства Президент может учреждать звания и ранги для народных вооруженных сил, дипломатической службы, а также других званий, рангов; награждать орденами, медалями и почетными званиями государства; принимать в гражданство СРВ, решать вопросы о выходе из него и лишении гражданства; принимать решения о помиловании.

Президент издает приказы и решения.

Исполнительным органом Национального собрания, высшим распорядительным органом СРВ является Правительство. Оно несет ответственность за свою деятельность и отчитывается перед Национальным собранием, его Постоянным комитетом и Президентом.

Правительство состоит из Премьер-министра, нескольких вице-премьеров, министров и других членов. Члены Правительства, кроме Премьер-министра, не обязательно должны быть депутатами Национального собрания.

На основе Конституции, законов, постановлений Национального собрания, указов, постановлений Постоянного комитета Национального собрания, приказов, решений Президента Правительство издает постановления и решения, а Премьер-министр - решения и директивы.

Важные вопросы, находящиеся в ведении Правительства, должны обсуждаться коллективно и приниматься большинством голосов.

Правовая система

Общая характеристика

Правовая система Вьетнама сформировалась в результате длительного и сложного процесса взаимодействия различных правовых культур и нормативных систем:

феодального вьетнамского права (обычного и писаного), французского права и концепций социалистической правовой семьи. В 1990-е гг. Вьетнам оставался одной из немногих стран мира, где сохранялась социалистическая правовая система, хотя и модернизированная.

В доколониальный период правовая культура Вьетнама была во многом близка китайской. В этой системе законодательство отступало на второй план, отводя основную роль морально-этическим нормам. Право применялось субсидиарно и исключительно для решения вопросов государственного значения. Взаимосвязи между индивидами законодатель оставлял на усмотрение семьи или общины, наделяя их правом применять уголовные санкции. Считалось также, что основной источник права содержится не столько в законе, сколько в сердце человека. И поэтому "управление с помощью людей должно иметь приоритет над управлением с помощью законов".

С установлением в 1884 г. французского господства в стране начали постепенно внедряться западные юридические нормы и институты, чуждые традициям и правосознанию местного населения.

В колониальное время территория Вьетнама была разделена на 3 зоны: северную, центральную и южную, в которых действовало различное законодательство. Южный Вьетнам, названный Кохинхином, получил статус колонии и полностью подчинялся французскому законодательству. Как следствие этого, в Южном Вьетнаме оно действовало в соответствии с декретами Президента Франции, которые требовали для своего применения санкции Генерал-губернатора Индокитая. Статус колонии и соответственно аналогичный правовой режим имели также три города на севере страны: Ханой, Хайфон и Турань. Центральный Вьетнам, или Аннам, был французским протекторатом и формально законодательную власть в этом регионе осуществлял местный Король. По договору, заключенному между Вьетнамом и Францией в 1925 г., Король Аннама делегировал свои административные и законодательные полномочия французскому Верховному комиссару, представлявшему в Северном Вьетнаме одновременно Францию и Короля Аннама. Северный Вьетнам также находился под протекторатом Франции, но подчинялся непосредственно французскому правлению.

В Южном Вьетнаме и 3 перечисленных выше городах действовало гражданское законодательство (по Декрету 1883 г.). Оно, однако, было неполным и касалось лишь частично семейного права. Область же обязательственного и наследственного права и все, что связано с коммерческой деятельностью, этим законодательством урегулированы не были. В этих случаях суды обращались к принципам, признанным в Гражданском кодексе Центрального Вьетнама (т.е. фактически к французскому праву), или к обычному праву, нормы которого содержались в изданном в 1815 г. Кодексе Gia Long (династии Нгуен), Кодексе Hong Due (династии Ле), изданном в период 1460-1497 гг.

В Южном Вьетнаме действовали также приказ от 16 марта 1910 г., установивший правила гражданской и торговой процедуры, Уголовный кодекс 1912 г.; постановления (decrets) от 16 февраля 1921 г. и от 18 декабря 1906 г., содержавшие нормы торгового права и уголовной процедуры.

Центральный Вьетнам (Аннам) имел значительно более полные кодексы: Гражданский, принятый по частям в 1936-1939 гг.; Кодекс гражданского и торгового процесса 1912 г.; Уголовный кодекс 1933 г.; Уголовно-процессуальный кодекс и Торговый кодекс 1942 г.

В Северном Вьетнаме в 1931 г. был принят Гражданский кодекс. Он содержал и право коммерческих компаний.

После победы над французскими колонизаторами в 1954 г. Вьетнам обрел независимость. Но его территория была разделена (по 17-й параллели) на две части: Северную и Южную. Политическое и правовое развитие этих частей пошло различными путями. На севере, в Демократической Республике Вьетнам, практически все колониальное законодательство было заменено новым, отражающим требования народно-демократической революции и (с начала 1960-х гг.) социалистических преобразований. Основы правовой системы социалистического типа были закреплены в Конституции ДРВ 1959 г. В качестве образца использовалось главным образом советское право. Северовьетнамское законодательство развивалось крайне хаотично, важнейшие отрасли права (включая уголовное и гражданское) за все время существования ДРВ так и

не были кодифицированы. В Южном Вьетнаме, где была создана буржуазная Республика Вьетнам, сохранилось сильное влияние французского законодательства. После 1954 г. действие всех иностранных актов было отменено, разработаны собственные ГК, ГПК, Торговый и Семейный кодексы.

Падение сайгонского режима в 1975 г. и провозглашение единой Социалистической Республики Вьетнам в 1976 г. позволили провести унификацию правовой системы страны на социалистических принципах.

В 1986 г. во Вьетнаме был провозглашен курс на переход к рыночным отношениям в рамках социалистической системы. Отказ от многих прежних идеологических догм потребовал существенной перестройки всей правовой системы Республики, которая фактически была создана заново. В 1992 г. принята новая Конституция, а в 1995 г. - первый общевьетнамский Гражданский кодекс, закрепившие новые экономические устои СРВ.

Нынешнее политическое руководство страны, проводя курс на дальнейшее углубление реформ в экономической сфере, в то же время решительно выступает против политического плюрализма, который, по его мнению, не способствует поддержанию стабильности как условию продолжения крупномасштабных экономических преобразований. Правительство ориентируется на дальнейшее развитие рыночных отношений при сохранении регулирующей роли государства и мощного госсектора, многоукладности в социально-экономической жизни.

Таким образом, несмотря на весьма радикальные реформы, во Вьетнаме сохранились основные черты социалистической правовой системы, монопольное руководство Коммунистической партии, официальный характер марксистско-ленинской идеологии, приоритет социалистической (общенародной и коллективной) собственности, а также общественных и государственных интересов над частными.

Основной источник права - законы и другие нормативные акты. Иерархию нормативных правовых актов составляют Конституция, законы и постановления Национального собрания, указы (декреты) и постановления Постоянного комитета Национального собрания, приказы (ордонансы) и решения Президента Республики, решения и директивы Правительства, подзаконные акты министерств и ведомств, местных органов власти.

В сельской местности, особенно в труднодоступных районах, многие вопросы повседневной жизни регулируются обычным правом (согласно ст.5 Конституции каждая национальность имеет право "сохранять и развивать свои прекрасные нравы, обычаи").

Гражданское и смежные с ним отрасли права

На протяжении своего колониального правления французы стремились "внедрить" во Вьетнаме частноправовое регулирование европейского типа, которое, однако, отличалось неполнотой и исключительной сложностью. Вьетнамцы и подданные азиатских стран имели один юридический статус, и к ним применялось вьетнамское право. К французам и другим европейцам в колониальном Вьетнаме применялось только французское право. Вслучае конфликта французского и вьетнамского права приоритет всегда имели нормы первого. Как следствие, оно становилось частью вьетнамского законодательства.

Гражданское и хозяйственное законодательство ДРВ, а затем значительное время и СРВ оставалось не систематизированным. Соответствующие отношения чаще всего регулировались декретами и постановлениями исполнительных органов власти. В соответствии с господствовавшим до 1986 г. ортодоксальным марксистско-ленинским подходом все основные средства производства должны были находиться в социалистической (общенародной или коллективной) собственности. Доминирующие позиции в экономике занимали два сектора: государственный и кооперативный. Согласно Конституции СРВ 1980 г. (ст.16) государственному сектору экономики принадлежала руководящая роль в народном хозяйстве, и ему обеспечивалось преимущественное развитие. Государство должно было "направлять, использовать и преобразовывать все несоциалистические экономические секторы".

Государственно-бюрократические методы руководства вьетнамской экономикой привели в середине 1980-х гг. к ее хроническому кризису. В 1986 г. во Вьетнаме начались реформы, направленные на развитие рыночных отношений при сохранении социалистических ориентиров развития страны (политика "дой-мой", буквально "обновление"). Важность национального частного сектора экономики была признана в 1988 г. официально. В 1990 г. Национальное собрание приняло первые законы о частных предприятиях, об акционерных обществах и об обществах с ограниченной ответственностью. Их учредителями и участниками могут быть только вьетнамские граждане и организации. Моделью для правового регулирования статуса частных индивидуальных предприятий и торговых обществ послужило французское законодательство.

С принятием данных законов государство признало право своих физических и юридических лиц самостоятельно заниматься предпринимательской деятельностью, их право частной собственности на средства производства в рамках этой деятельности и гарантировало защиту этих прав. В то же время оно оставило за собой полный контроль над частным предпринимательством, в том числе путем строго разрешительного порядка создания предприятий, введения жестких правил регистрации и гласности и сохранения административных и уголовных санкций за экономические правонарушения. За нарушения, связанные с деятельностью предприятия, собственник подлежит не гражданско-правовым, а лишь административным и уголовным санкциям (ст.26, 27 Закона о частных предприятиях).

Новые социально-экономические отношения закрепила Конституция 1992 г., согласно которой государство управляет и развивает многоукладную экономику товарного производства на основе рыночного механизма и социалистической ориентации. Многоукладная экономика с разными формами организации производства и предпринимательства основывается на общенародной, коллективной, частной собственности, среди которых основной является общенародная и коллективная собственность (ст.15).

Важнейшим шагом на пути формирования современного гражданского права Вьетнама стало принятие 28 октября 1995 г. первого общенационального Гражданского кодекса (вступил в силу с 1 июля 1996 г.). Одновременно утратили силу декреты о гражданском договоре от 29 апреля 1991 г., о жилищных отношениях от 26 марта 1991 г., о наследовании от 30 августа 1990 г., о защите прав промышленной собственности от 28 января 1989 г., о защите авторских прав от 2 декабря 1994 г. и о передаче иностранных технологий Вьетнаму от 5 декабря 1988 г.

Согласно Преамбуле ГК СРВ он "создает правовую основу для либерализации производственной деятельности, укрепления демократии и гарантий социального равенства и прав человека. Кодекс вносит вклад в обеспечение стабильности и здоровых социальных отношений в жизни общества и в развитие традиций солидарности, взаимной любви, добрых нравов и национальной культуры, которые исторически складывались в процессе становления и защиты вьетнамской государственности. ГК вносит также вклад в строительство социалистически ориентированной многоукладной рыночной экономики под управлением государства и тем самым в достижение цели формирования богатой нации, сильного государства и справедливого и цивилизованного общества".

ГК 1995 г. является наиболее полным и современным из всех гражданских кодексов, когда-либо действовавших на территории Вьетнама. Хотя ГК устанавливает только общие принципы, он представляет собой довольно крупный акт, имеющий 33 главы и 838 статей, разбитых на 7 частей. Часть первая ГК ("Общие положения") включает главы, посвященные основным принципам, физическим и юридическим лицам, семейным хозяйствам и кооперативным объединениям, сделкам, представительству, срокам, исковой давности. Часть вторая ("Имущество и права собственности") содержит главы о видах имущества, содержании и формах права собственности, возникновении, прекращении и защите права собственности. Часть третья посвящена гражданским обязательствам и гражданским договорам, четвертая - наследованию, пятая - передаче прав землепользования, шестая - интеллектуальной собственности и передаче технологий. Наконец, седьмая часть охватывает нормы о гражданских отношениях с иностранным элементом, т.е. международное частное право. Подобная структура, за

исключением раздела о правах землепользования, характерна для новейших ГК государств СНГ.

Принципы, положенные в основу регулирования гражданско-правовых отношений в СРВ, отличает попытка сочетать традиционные моральные ценности с постулатами, характерными для классического гражданского права. Так, в ГК закрепляются принципы гражданской ответственности (впервые в истории социалистического Вьетнама), уважения к закону, свободы договоров и частного предпринимательства, равенства сторон в гражданско-правовых отношениях, уважения и защиты права собственности и личных прав граждан, нарушение которых влечет за собой гражданско-правовую ответственность, и т.д. В то же время подчеркивается, что установление и реализация "гражданских прав и обязанностей должны сохранить национальные особенности и уважать и развивать нормы доброй морали и нравственности, обычаи и традиции, равно как и солидарность, взаимную любовь, дух единения каждой личности с общиной и общины с каждой личностью, а также моральные ценности других наций, населяющих Вьетнам" (ст.4 ГК).

В соответствии с конституционным принципом многоукладности экономики ГК 1995 г. закрепляет следующие формы собственности: общенародную, политических и общественно-политических организаций, коллективную, частную, собственность общественных и профессиональных организаций, смешанную и общую собственность (ст.179).

Основную и регулирующую роль во Вьетнаме по-прежнему играет общенародная собственность, к которой согласно ст.17 Конституции и ст.205 ГК относятся: земля, леса и горы, реки и озера, водоемы, природные богатства в недрах земли, в территориальных водах, на континентальном шельфе и в территориальном воздушном пространстве, капитал и имущество, вложенные государством в предприятия, в строительство экономической, культурной, социальной, научной, технической, дипломатической отраслей деятельности, а равно областей национальной обороны и государственной безопасности, а также другое имущество, которое определяется законом как государственное. Государство осуществляет права собственника по отношению к общенародной собственности и в лице Правительства единообразно ею управляет и обеспечивает ее должное и эффективное экономическое использование в интересах всей нации (п.1 и 2 ст.206 ГК). Негосударственные, а также индивидуальные и семейные предприятия, физические лица могут использовать общенародную собственность только с разрешения государства. Право частной собственности ограничено собственностью индивида и включает его законные заработки, сбережения, жилье, предметы личного пользования, средства производства, капитал, урожай, прибыли, проценты по вкладам и другое принадлежащее ему на законных основаниях имущество. Он может владеть, использовать и распоряжаться своей собственностью для личных потребностей или с целью производства, занятия коммерческой деятельностью либо с иной целью в соответствии с законом и не в ущерб интересам государства. Согласно ст.23 Конституции законное имущество частного лица, организации не подлежит национализации.

В 1997 г. принят Закон "О торговле", который применяется не только к местным, но и к иностранным физическим лицам, занимающимся коммерческой деятельностью. Впервые в этом Законе закреплены нормы, регулирующие различные аспекты договорного права, конкуренцию, защиту прав потребителей и т.д.

В то же время во Вьетнаме за государством прочно сохраняется решающая роль в управлении, регулировании и развитии рыночной экономики, что характерно не только для социалистических, но и большинства развивающихся стран. Согласно ст.26 Конституции государство осуществляет единое управление народным хозяйством, принимая законы, планы и правила. Методы государственного управления и регулирования постепенно трансформируются, становятся более гибкими. Так, с 1992 г. проводится реорганизация государственного сектора, основным направлением которой является акционирование государственных предприятий. Причем контрольный пакет акций всех новых АО принадлежит государству, а остальные акции в виде поощрения распределены в трудовых коллективах.

Важное место в новой экономической политике отводится привлечению иностранных капиталов. Закон об иностранных инвестициях принят в декабре 1987 г. К 1993 г. в СРВ

было издано более 90 документов, конкретизирующих и дополняющих его, и этот процесс продолжается. Были приняты и другие законодательные акты, в том числе Закон о специальных экспортных зонах (1992), Положение об оплате труда и минимальных ставках зарплаты рабочих в СП и в СЭЗ (1992) и т.д. Иностранным инвесторам на территории СЭЗ предоставляются льготные условия, в частности налог на прибыль компании с иностранным участием составляет лишь 10% с 4-летними "налоговыми каникулами". Все это способствует притоку иностранного капитала в экономику Вьетнама.

В 1996 г. принята новая редакция Закона об иностранных инвестициях. Нынешнее законодательство СРВ предусматривает 4формы прямых иностранных инвестиций: в виде договоров о деловом сотрудничестве, совместных предприятий, предприятий со 100%-ным иностранным капиталом и, наконец, в форме СЭП (строительство - эксплуатация - передача), СПЭ (строительство - передача - эксплуатация) или СП (строительство - передача).

Поскольку Вьетнам является преимущественно крестьянской страной, особую роль играют произошедшие после 1986 г. изменения в аграрной сфере. В 1988 г. впервые признано право частного землепользования. В 1993 г. принят Земельный закон, предоставивший частным землепользователям более широкие права по распоряжению земельными участками, включая право обмена, передачи (уступки), сдачи в аренду, наследования и залога земли. Право частного землепользования может быть предоставлено на срок до 50 лет.

Значительной трансформации в соответствии с концепциями "социалистической рыночной экономики" подверглось и трудовое право. Наряду с сохранением некоторых прежних, социалистических черт, новое трудовое право Вьетнама восприняло ряд положений и конструкций, присущих странам развитой рыночной экономики. В Трудовом кодексе СРВ, принятом в 1994 г., прослеживается тенденция к формированию современного трудового законодательства, соответствующего общепризнанным принципам и нормам международного трудового права, стандартам ООН и МОТ. По структуре и содержанию ТК 1994 г. во многом сходен с советскими кодексами законов о труде. Влияние социалистических традиций заметно прежде всего в коллективном трудовом праве, а также в отдельных формулировках, отражающих господствующую во Вьетнаме идеологию ("оплата по труду", "трудовое соревнование", "потребности социалистической рыночной экономики", "стимулирование образцового труда", "участие работников в социальном добровольном труде"). В регулировании же индивидуальных трудовых отношений очевидно заимствование западного опыта.

ТК Вьетнама состоит из 198 статей, сгруппированных в 17 глав: общие положения; занятость; профессиональное обучение; трудовой договор; коллективный договор; заработная плата; рабочее время и время отдыха; трудовая дисциплина и ответственность работников за ущерб, причиненный имуществу предприятия; техника безопасности и производственная санитария; труд женщин; труд молодежи и особенности регулирования труда некоторых других категорий работников; социальное обеспечение; положение профсоюзов; трудовые споры; администрация по труду; государственная инспекция по труду; заключительные положения.

В развитие Трудового кодекса в 1994-1995 гг. была выпущена серия декретов, подробно регулирующих отдельные институты трудового права.

Конституция устанавливает, что труд является правом и обязанностью граждан (ст.55), закрепляя некоторые конкретные трудовые права и гарантии только в отношении женщин (ст.63). Во Вьетнаме существует единая система контролируемых политическими властями профсоюзов. Согласно Конституции (ст.10) Федерация профессиональных союзов общественно-политическая организация рабочего класса и трудящихся - вместе с государственными органами, общественными и экономическими организациями заботится и защищает права работников, участвует в управлении государством и обществом, в проверке и контроле за деятельностью государственных органов, экономических организаций, ведет воспитательную работу среди рабочих, служащих и трудящихся.

Уголовное право и процесс

Первый Уголовный кодекс СРВ был принят в 1985 г. (вступил в силу в январе 1986 г.) и стал первым полностью кодифицированным актом в истории развития уголовного законодательства страны. До этого уголовные законы с момента образования ДРВ в 1945 г. издавались в форме отдельных декретов, ордонансов и резолюций Совета министров, постановлений Народного собрания Вьетнама, которые дополнялись решениями и циркулярами Верховного народного суда и Верховного народного контрольного органа.

УК 1985 г. насчитывал 280 статей и имел в качестве образца уголовное законодательство СССР и других социалистических стран, существовавших на тот момент. Кодекс отличался достаточной суровостью. 13 из 18 статей Кодекса об особо опасных преступлениях против национальной безопасности (государственная измена, шпионаж, саботаж, терроризм и др.) предусматривали в качестве меры наказания смертную казнь. Кроме преступлений против национальной безопасности УК включал еще 16 статей, предусматривающих смертную казнь (за убийство, изнасилование и вооруженное ограбление, воинские преступления и др.).

В 1999 г. принят новый, ныне действующий УК СРВ. Он состоит из введения и двух частей, включающих в себя 344 статьи. Общая часть состоит из 10 глав и 77 статей, Особенная часть - из 14 глав и 267 статей. Целью Кодекса является защита следующей системы общественных отношений и ценностей: социалистического строя, права наций на определение, интересов государства, законных прав и интересов граждан, социалистического правопорядка.

Большинство нововведений УК 1999 г. продиктованы условиями формирующейся в СРВ многоукладной экономики. К новациям Особенной части относится глава "Преступления против собственности", образовавшаяся из 2 глав прежнего УК - "Преступления против социалистической собственности" (гл.IV), что означает признание равной правовой охраны всех форм собственности. Новые составы преступлений предусмотрены в гл.XVI УК "Преступления против порядка экономического управления". К ним, например, относятся: ложная реклама (ст.168); злостное нарушение правил выдачи патентов по защите права на промышленную собственность (ст.170); злостное нарушение прав на промышленную собственность (ст.171); злостное нарушение правил управления землей (ст.174); злостное нарушение правил управления лесом (ст.176); незаконное пользование уставным фондом кредитной организации (ст.178); злостное нарушение правил деятельности кредитной организации (ст.179). Впервые предусмотрена ответственность за преступления, относящиеся к бухгалтерской, банковской, фондовой деятельности. На борьбу с негативной стороной рыночных реформ направлены также такие составы преступлений, как коррупция, контрабанда, проституция, торговля детьми, торговля женщинами и т.д.

В целом УК 1999 г. характеризует более высокий уровень юридической техники, проработанность институтов Общей части и дифференцированность норм Особенной части.

В соответствии с Конституцией 1992 г. уголовное и иное правосудие во Вьетнаме осуществляется по общедемократическим принципам, включающим независимость судей, заседателей и их подчинение только закону; коллегиальность в судебном разбирательстве и подчинение меньшинства большинству при вынесении судебного приговора или решения; открытость разбирательства; равенство всех перед законом; обеспечение обвиняемому права на защиту; обеспечение сторонам права пользоваться своим национальным языком и письменностью в суде; уважение к уже вступившим в законную силу приговорам или решениям судов, а также обязательность их исполнения; признание виновности и неотвратимости наказания только по вступившему в законную силу обвинительному приговору суда (ст.12, 52, ч.1 ст.72 и ст.129-133).

Никто не может быть подвергнут аресту иначе как по решению народного суда, решению или санкции народной прокуратуры, кроме случаев задержания на месте преступления (ст.71). Лица, незаконно задержанные, арестованные, привлеченные к судебной ответственности и незаконно признанные виновными, имеют право на материальное возмещение, реабилитацию (ст.72). УПК 1990 г. предусматривает различные права задержанных, включая предельные сроки содержания под стражей до суда и право иметь адвоката с момента первого допроса. На практике эти гарантии часто игнорируются.

Уголовный процесс по-прежнему основан на советских концепциях. Правосудие в народных и военных судах осуществляется при участии народных и военных заседателей, которые имеют в процессе такие же права, как и судьи. Фактически суд зависит в своих решениях от мнения партийных органов, особенно в "политически важных" делах.

Судебная система. Органы контроля

Правовую основу судебной системы СРВ составляют Конституция 1992 г., а также Закон от 10 октября 1992 г. "О народных судах", с последующими изменениями и дополнениями, и Указ Постоянного комитета Национального собрания от 26 апреля 1993 г. "О военных судах".

В соответствии с Конституцией (ст.127) органами правосудия Вьетнама являются Верховный суд, местные народные суды, военные суды и предусмотренные законом другие суды. В особых случаях (например, при введении чрезвычайного положения) Национальное собрание может образовать особый суд. В низовых единицах действуют соответствующие организации граждан для рассмотрения мелких проступков и урегулирования незначительных споров среди населения.

Согласно Закону от 10 октября 1992 г. "О народных судах" (п.1 ст.2 и п.2 ст.34) во Вьетнаме действуют: Верховный суд; провинциальные, городские народные суды центрального подчинения; уездные, районные (городские) народные суды провинциального подчинения; военные суды, состоящие из Центрального военного суда (Военной коллегии) Верховного суда, окружных военных судов и приравненных к ним военных судов, региональных военных судов; другие предусмотренные законом суды. К сожалению, неизвестно, какие именно "другие суды" имеются в виду, потому что никаким законом они не обозначены.

Суды Вьетнама наделены функцией отправления правосудия как по уголовным, гражданским, брачно-семейным, трудовым, хозяйственным и административным делам, так и по предусмотренным Законом "другим делам". Конституционное правосудие как особый институт во Вьетнаме отсутствует.

Высшим судебным органом страны является Верховный суд СРВ, состоящий из Пленума, Президиума, Центрального военного суда (Военной коллегии), судебных коллегий по уголовным, гражданским, хозяйственным и административным делам, а также кассационных коллегий. Последние рассматривают в качестве суда второй инстанции дела по кассационным протестам или жалобам на не вступившие в законную силу приговоры и решения судов нижестоящей (первой) инстанции - провинциальных, городских народных судов центрального подчинения. Верховный суд осуществляет ряд предусмотренных законом функций: контроль за судами по единообразному применению законодательства; обобщение судебной практики; надзор за судебной деятельностью в стране. Кроме того, Верховный суд рассматривает наиболее важные дела в качестве суда первой инстанции; рассматривает в надзорном порядке, а также по вновь открывшимся обстоятельствам дела, по которым уже вступившие в законную силу приговоры или решения были опротестованы или обжалованы.

Провинциальные, городские народные суды центрального подчинения - суды среднего звена судебной системы. Организационные структуры провинциального, городского народного суда составляют президиум и судебные коллегии. Он полномочен рассматривать: а) установленные процессуальным законодательством дела в качестве суда первой инстанции; б) дела в кассационном порядке; в) дела в надзорном порядке, а также по вновь открывшимся обстоятельствам.

Уездные, районные (городские) народные суды провинциального подчинения - суды основного (низшего) звена судебной системы Вьетнама. Они не имеют организационной структуры, подобной вышестоящим судам. Эти суды полномочны рассматривать установленные процессуальным законодательством дела в качестве судов первой инстанции (кроме хозяйственных и административных дел, подсудных только вышестоящим судам).

Военные суды созданы во Вьетнамской Народной Армии и включают Центральный военный суд (Военную коллегию Верховного суда), окружные военные суды и

приравненные к ним военные суды, региональные военные суды.

Хозяйственные споры рассматриваются экономическими судами, созданными в 1994 г. Учрежденные в 1995 г. административные суды рассматривают жалобы граждан на случаи злоупотребления и коррупцию государственных должностных лиц и органов.

Председатель Верховного суда Вьетнама избирается на должность и освобождается от должности Национальным собранием по представлению Президента Республики. Срок его полномочий равен сроку одного созыва Национального собрания - 5 лет. Он подотчетен Национальному собранию, а в период между сессиями - его Постоянному комитету и Президенту Республики. Все другие судьи - заместитель председателя и судьи Верховного суда, председатель, его заместители и судьи военных судов и местных народных судов всех уровней - назначаются и освобождаются от должности Президентом Республики. Срок полномочий всех судей любого уровня - 5 лет. Народные заседатели избираются соответствующими народными советами.

Министерство юстиции осуществляет организационное руководство местными народными судами в тесном контакте с председателем Верховного суда страны.

Прокуратура организована на типичных для социалистических государств принципах. Верховная народная прокуратура осуществляет надзор за соблюдением законов министерствами и другими органами, подчиненными Правительству, местными органами власти, общественными и экономическими организациями, подразделениями вооруженных сил и гражданами, поддерживает государственное обвинение, заботится о точном и единообразном исполнении законов (функция "общего надзора"). Местные народные прокуратуры, военные прокуратуры осуществляют надзор за соблюдением законов и поддерживают обвинение в пределах установленной законом компетенции.

Народной прокуратурой руководит главный прокурор. Главные прокуроры местных народных прокуратур, главные прокуроры военных прокуратур всех ступеней находятся под единым руководством главного прокурора Верховной народной прокуратуры. Главные прокуроры, их заместители, прокуроры местных народных и военных прокуратур военных округов назначаются, освобождаются и отзываются главным прокурором Верховной народной прокуратуры. Последний избирается и освобождается Национальным собранием, перед которым несет ответственность за свою деятельность и отчитывается о ней; в период, когда Национальное Собрание не заседает, несет ответственность за свою деятельность и отчитывается перед Постоянным комитетом и Президентом. Главные прокуроры местных народных прокуратур отвечают за исполнение законов на местах и отчитываются перед Народными Советами.

В соответствии с Конституцией (ст.132) оказание юридической помощи обвиняемому, а также другим сторонам, участвующим в судебном разбирательстве, осуществляется коллегией адвокатов. Последняя также "вносит вклад в укрепление социалистической законности".

До 1987 г. вьетнамская адвокатура регулировалась Декретом 1945 г. об организации коллегий адвокатов. Право на защиту с помощью адвоката предусматривалось конституциями 1946, 1959, 1980 гг. Однако в условиях постоянных войн и разрухи 1940-1970-х гг. осуществление этого права оказалось невозможным. Роль адвокатов стали играть "народные защитники", не имевшие юридического образования, однако объединенные (подобно адвокатам) в особые коллегии. К 1987 г. 30 таких коллегий объединяли 400 народных защитников по всей стране. В гражданском судопроизводстве адвокаты практически вообще не участвовали.

Восстановление роли адвокатуры как независимой профессии произошло в 1987 г. с принятием Ордонанса об организациях адвокатов. В соответствии с Ордонансом в каждой провинции и городе центрального подчинения были созданы коллегии адвокатов. К 1996 г. в стране имелась 51 коллегия, в которых состояли около 700 членов (на 60 млн. населения). За рамками адвокатуры работают примерно такое же количество частных юристов и юридических фирм, консультирующих различные предприятия и организации. Частные консультанты не имеют права участвовать в судебных разбирательствах. Крупные иностранные фирмы во Вьетнаме пользуются услугами собственных юристов.

Габон
Габонская Республика

Государственное устройство
Правовая система
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство в Центральной Африке.

Территория - 267,7 тыс. кв. км. Столица - г.Либревиль.

Население - 1,4 млн. чел. (1998 г.).

Официальный язык - французский.

Религия - 70% католики, 5% протестанты, 10% мусульмане, остальные придерживаются традиционных верований.

Территория Габона попала под французское колониальное господство во второй половине XIX в., официально объявлена колонией Франции в 1903 г. С 1960 г. - независимая республика.

Государственное устройство

Габон - унитарное государство. Административно-территориальное деление - 9 провинций.

Действует Конституция 1991 г., во многом копирующая французскую Конституцию 1958 г. По форме правления Габон - суперпрезидентская республика. Политический режим - демократия в процессе становления. В 1990 г. в стране введена многопартийная система.

Законодательная власть принадлежит Парламенту, имеющему две палаты: Национальное собрание и Сенат. Национальное собрание состоит из 120 депутатов, избираемых путем всеобщих прямых выборов при тайном голосовании сроком на 5 лет. Сенат в составе 91 сенатора избирается муниципальными и региональными советниками. Законодательные полномочия Парламента строго ограничены установленным Конституцией кругом вопросов, за пределами которого регулирование осуществляется президентскими декретами в порядке регламентарной власти. Между сессиями Парламент может делегировать часть своих законодательных полномочий правительству. Изданные в последнем случае ордонансы подписываются Президентом и подлежат ратификации на ближайшей сессии Парламента.

Глава государства - Президент, избираемый на основе всеобщего прямого избирательного права сроком на 5 лет с возможностью одного переизбрания. Президент обладает весьма широкими полномочиями, в целом аналогичными полномочиям французского главы государства. Согласно Конституции он совместно с правительством определяет политику нации, может распустить Национальное собрание.

Исполнительная власть осуществляется Президентом Республики и назначаемым им Премьер-министром (главой Правительства). По предложению Премьер-министра Президент назначает и освобождает от должности других членов Правительства. Правительство несет ответственность как перед главой государства, так и перед Национальным собранием. Президент может освободить Премьер-министра от должности по своей инициативе, по просьбе последнего или исходя из вотума недоверия, вынесенного Национальным собранием.

Для принятия наиболее важных решений Президент созывает Совет министров и председательствует на нем.

Правовая система

Правовая система Габона носит смешанный характер. Все современные отрасли законодательства, начиная с конституционного, основаны на французском (т.е. романо-германском) праве. В то же время население, особенно за пределами городов, продолжает широко применять местное обычное право.

После получения независимости в Габоне был принят ряд новых кодифицированных актов, но большинство из них не внесли принципиальных изменений в законодательство колониального периода, ограничиваясь его упорядочиванием и большей адаптацией к

местным условиям. К такого рода кодифицированным актам относится, в частности, габонский Закон от 23 июля 1973 г., содержащий первую часть Гражданского кодекса. В 1962 г. был издан Трудовой кодекс Габона, основанный на французском Кодексе о труде для заморских территорий Тропической Африки 1952 г.

При заключении брака габонцы могут выбирать между гражданско-правовым и обычно-правовым режимом. В последнем случае супруги должны определить, намереваются ли они твердо придерживаться моногамных или полигамных отношений. Для моногамных браков обычным правом предусмотрено равное распределение имущества при разводе, в то время как жены в полигамных браках получают гораздо меньшую часть. При наследовании по обычному праву вдова допускается к наследству только с письменного разрешения семьи мужа.

Экономическое законодательство Габона в целом ориентировано на развитие частного бизнеса и привлечение иностранных инвестиций. Габонский Инвестиционный кодекс следует общей модели, используемой во франкоязычной Африке, но отличается большим либерализмом.

В 1994 г. Национальное собрание приняло новую, существенно пересмотренную версию Трудового кодекса. В нем признается право на свободное объединение в профсоюзы, коллективные переговоры и забастовки, 40-часовую рабочую неделю.

Основным источником уголовного права является принятый в период независимости Уголовный кодекс, воспринявший в качестве образца УК Франции. Большинство отличий сводится к несколько измененным диспозициям и санкциям ряда статей об ответственности за конкретные преступления. Согласно УК Габона ряд преступлений карается смертной казнью в качестве обязательной меры, в том числе умышленное убийство, шпионаж и измена. На практике смертные приговоры выносятся редко.

Судебная система. Органы контроля

Согласно Конституции Президент Республики является гарантом независимости судебной власти. Ему помогает Высший совет магистратуры, в котором председательствует Президент. Вице-председателем Совета является министр юстиции. Высший совет магистратуры назначает судей, продвигает их по службе и привлекает к дисциплинарной ответственности.

Конституция отнесла к органам правосудия суды конституционной, общей, административной, счетно-финансовой и исключительных юрисдикций.

Система судов общей юрисдикции включает суды первой инстанции, апелляционные суды и Верховный суд (Cour judiciaire). Последний состоит из четырех палат - гражданской, торговой, социальной и уголовной. В стране также действуют военные трибуналы и гражданский Суд государственной безопасности (последний раз созывался в 1990 г.).

В отличие от некоторых других африканских стран, в Габоне отсутствуют традиционные суды или суды обычного права. Мелкие споры нередко разрешаются племенными вождями, старостами деревень, но государство такие решения не признает.

Органом конституционного контроля является Конституционный суд (Courconstitutionnelle) в составе 9 членов: 3 назначаются Президентом Республики и по 3 председателями палат парламента. Срок полномочий судей 5 лет, возможно единственное переизбрание. Конституционный суд определяет конституционность законов до их промульгации, гарантирует основные права личности и политические свободы, разрешает споры о компетенции между органами государства, следит за проведением выборов и референдумов, объявляет их результаты.

Административную юстицию возглавляет Административный суд (Cour administrative). Он также дает свои заключения на проекты законов, ордонансов и декретов до их рассмотрения в Совете министров.

Счетный суд (Cour des comptes) помогает Парламенту и Правительству в контроле за исполнением финансовых законов.

В состав судебной системы также входит Высокий суд правосудия, который имеет исключительное право судить в порядке импичмента Президента Республики, обвинение против которого выдвинуто Парламентом, а также других высших должностных лиц

государства. Высокий суд правосудия состоит из 13 членов, 7 из которых назначаются Высшим советом магистратуры и 6 избираются Парламентом из числа своих членов.

Литература

Auge L. Gabon // International Encyclopedia of Comparative Law. Vol. 1. 1976. P. G1-7.

Гаити
Республика Гаити

Государственное устройство
Правовая система
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство в Вест-Индии, занимает западную часть острова Гаити.

Территория - 27,8тыс. кв. км. Столица - г.Порт-о-Пренс.

Население - 7,3 млн. чел. (1998 г.); гаитийцы - потомки африканских рабов: негры (90%), мулаты.

Официальные языки - французский и гаитянский креольский, на котором разговаривает 85% населения.

Религия - формально около 80% жителей - католики, но фактически подавляющая часть населения исповедует культ "вуду" (смесь традиционных африканских верований и христианства).

До появления европейцев Гаити было населено индейцами-араваками. В 1492 г. остров был открыт Колумбом и стал колонией Испании. В конце XVII в. западная часть острова перешла к Франции. В 1804 г. Гаити в результате революции рабов первой из латиноамериканских стран добилась независимости. В 1844 г. восточная часть острова (Санто-Доминго) отделилась от Гаити, образовав Доминиканскую Республику. В 1957-1986 гг. в стране правил кровавый режим семейного клана Дювалье.

Государственное устройство

Гаити - унитарное государство. Административно-территориальное деление - 9 департаментов.

Действует Конституция 1987 г. По форме правления Гаити полупрезидентская республика. Политический режим - переходный. В декабре 1990 г. состоялись первые в истории Гаити свободные выборы Президента, однако процесс становления демократических структур в стране носит исключительно трудный и неустойчивый характер.

Законодательная власть принадлежит двухпалатной Национальной ассамблее, состоящей из Сената (27 членов) и Палаты депутатов (82 депутата). Сенаторы избираются прямыми всеобщими выборами сроком на 6 лет. Одна треть сенаторов переизбирается каждые 2 года. Палата представителей избирается прямыми всеобщими выборами сроком на 4 года.

Глава государства - Президент, избираемый всеобщим голосованием сроком на 5 лет. Он может быть переизбран только один раз, с интервалом не менее чем в 5 лет после окончания первого срока. Президент обладает в целом типичными для главы полупрезидентской республики полномочиями, в частности может председательствовать на заседаниях Правительства, которое в этом случае именуется Советом министров.

Исполнительная власть принадлежит Президенту и Правительству во главе с Премьер-министром. Согласно Конституции (ст.137) Президент должен выбрать Премьер-министра из числа членов партии парламентского большинства. В отсутствие такого большинства Президент должен выбрать Премьер-министра после консультации с председателями палат Парламента. В любом случае выбор Президента должен быть утвержден Парламентом.

С одобрения Президента Премьер-министр выбирает членов своего Кабинета министров и должен получать вотум доверия в Национальной ассамблее на основе

декларации общей политики. Для этого требуется абсолютное большинство обеих палат. Если любая из палат в процессе интерпелляции абсолютным большинством голосов своих членов выразит недоверие министру правительства, последний должен быть освобожден от должности.

Правовая система

Правовая система Гаити в целом относится к романо-германской правовой семье и следует французскому образцу. Некоторые отрасли публичного права испытали существенное влияние права США.

Становление современной правовой системы Гаити произошло вскоре после окончания борьбы за независимость путем прямой рецепции знаменитых наполеоновских кодексов. ГК Гаити 1825 г. стал исторически первым из гражданских кодексов государств Латинской Америки. Он представлял собой введенный в действие на территории страны французский ГК 1804 г. В 1826 г. он был дополнен Торговым кодексом, а в 1834-1835 гг. в действие введены Уголовный и Уголовно-процессуальный кодексы Гаити.

Гаитянский УК 1835 г. по своей структуре и содержанию очень близко воспроизвел французский Уголовный кодекс 1810 г. Конституция 1987 г. (ст.20) закрепила полную отмену смертной казни. Предусмотрела суд присяжных по делам о насильственных и политических преступлениях.

В то время как Конституция и УПК провозглашают все основные демократические принципы уголовного судопроизводства, последние редко реализуются на практике из-за крайней бедности и неграмотности населения, острой нехватки средств и квалифицированных кадров в судебной системе и т.д.

Конституция и Трудовой кодекс закрепляют право работников на 8-часовой рабочий день, объединение в профсоюзы, коллективные переговоры и на забастовку. Однако трудовое законодательство имеет весьма ограниченную сферу применения, поскольку основная масса жителей занимается натуральным сельским хозяйством.

Судебная система. Органы контроля

Согласно Конституции (ст.173) судебную власть осуществляют Кассационный суд (Cour de Cassation), апелляционные суды, суды первой инстанции, мировые суды и специальные суды, число, состав, организация, работа и юрисдикция которых устанавливаются законом.

Судьи Кассационного суда и апелляционных судов назначаются сроком на 10 лет. Судьи судов первой инстанции назначаются на 7-летний срок.

Судьи Кассационного суда назначаются Президентом Республики из списка, представленного Сенатом и содержащего по три кандидата на каждое судейское место. Судьи апелляционных судов и судов первой инстанции назначаются из списка, представленного ассамблеей соответствующего департамента; мировые судьи назначаются из списка, составленного коммунальными ассамблеями.

Военные суды имеют юрисдикцию только в случае совершения военнослужащими воинских преступлений и проступков, конфликтов между членами вооруженных сил либо в случае войны.

Вопросы о конституционности законов, возникшие в конкретном судебном процессе, рассматриваются Кассационным судом на его пленарном заседании.

Вне общей судебной системы находится Высший суд аудиторов и административных споров (Cour Superieure des Comptes et du Contentieux Administratif) - независимый и автономный финансовый и административный суд. Его решения могут быть обжалованы только в Верховный суд. Высший суд избирается Сенатом в составе 10 членов и состоит из 2 отделений: финансового контроля и административных споров.

Конституция 1987 г. предусматривает аналог института омбудсмана под названием Служба защиты граждан (Office de la protection du citoyen). Глава этой службы, именуемый "Защитник граждан", выбирается консенсусом Президента Республики, председателя Сената и председателя Палаты депутатов. Срок его полномочий составляет 7 лет и не может быть возобновлен.

Литература

Perry G. Haiti // International Encyclopedia of Comparative Law. Vol. 1. 1969. P. H1-5.

Richard T. J. B. A Statement of the Laws of Haiti in Matters Affecting Business. Washington, 1974.

Гайана
Кооперативная Республика Гайана

Государственное устройство
Правовая система
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство на северо-восточном побережье Южной Америки.

Территория - 215 тыс. кв.км. Столица - г.Джорджтаун.

Население - 840 тыс. чел. (1998 г.); гайанцы, в том числе около 54% - южноиндийского происхождения, 36% - африканского, 8% - представители индейских племен.

Официальный язык - английский.

Религия - протестанты, католики, индуисты, мусульмане.

Первые европейские поселения на территории современной Гайаны были основаны голландцами в XVI в. С 1814 г. - колония Великобритании (Британская Гвиана). В 1966 г. Гайана получила независимость в составе Содружества, возглавляемого Великобританией. В 1970 г. провозглашена республикой и стала называться Кооперативная Республика Гайана.

Государственное устройство

Гайана - унитарное государство. Административно-территориальное деление - 10 округов.

Действует Конституция, принятая на референдуме в 1978 г. и вступившая в силу в 1980 г. Многие ее положения носят социалистический характер. По форме правления - президентская республика. Политический режим - демократия в процессе становления.

Законодательная власть принадлежит однопалатному парламенту Национальному собранию, состоящему из Президента Республики и 65 членов (53 из них избираются всеобщим прямым голосованием по пропорциональной системе представительства сроком на 5 лет).

Глава государства и правительства - Президент, избираемый всеобщим прямым голосованием сроком на 5 лет неограниченное число раз. Каждая из партий на парламентских выборах вправе обозначить одного человека в своем списке как кандидата на президентский пост. Избранным считается кандидат, за партийный список которого подано больше голосов, чем за любой другой список. Президент обладает обширными полномочиями, включая право в любое время распускать парламент, назначать вице-президентов.

Исполнительная власть осуществляется Кабинетом министров во главе с Президентом и Премьер-министром (он же первый Вице-президент). Согласно Конституции Премьер-министр назначается Президентом из числа членов Национального собрания и является первым помощником главы государства в осуществлении его исполнительных функций. Другие члены правительства назначаются Президентом из числа любых лиц, имеющих право баллотироваться в парламент.

Правовая система

Правовая система Гайаны основана в целом на английском общем праве. Принесенное сюда в свое время голландскими колонизаторами римско-голландское право было официально отменено английскими властями в 1917 г. Однако существенное влияние норм этого права сохраняется до сих пор в регулировании землевладения и

брачно-семейных отношений. Определенное применение в Гайане имеет также обычное право, особенно в индейских общинах. В 1990 г. парламент принял закон, защищающий имущественные права женщин в обычно-правовых браках.

С 1970 г. суды Гайаны официально не связаны решениями английских судов, однако на практике местные суды продолжают следовать судебным прецедентам, созданным в Великобритании и других странах Британского Содружества Наций.

Экономическое законодательство Гайаны за последние десятилетия дважды меняло ориентиры. В 1970 г. был провозглашен курс на переход от капитализма к социализму, национализированы многие частные предприятия, введено государственное планирование. С 1986 г. правительство стало постепенно поддерживать частное предпринимательство и иностранные инвестиции.

Трудовое законодательство закрепляет право на объединение в профсоюзы, коллективные переговоры и забастовку, и эти права свободно осуществляются на практике.

Как и ряд других бывших английских колоний, Гайана имеет некодифицированное уголовное право. Уголовный кодекс заменяет совокупность законодательных актов, состоящая из статутов общего применения в Англии, колониальных нормативных актов и законов, принятых после достижения независимости. Среди видов наказаний сохраняется смертная казнь, предусмотренная как обязательное наказание за убийство (Уголовный закон, статья 8.01, 1973 г.) и измену. Она также может быть назначена за ряд воинских преступлений.

Уголовный процесс основан на английской модели. Конституция и закон закрепляют подробные гарантии демократического судопроизводства. Любой задержанный или арестованный должен быть доставлен в суд в течение 24 часов. Дела об убийстве и других тяжких преступлениях рассматриваются в Высоком суде, состоящем из судьи и жюри 12 присяжных, а жалобы по ним слушаются в Апелляционном суде.

Судебная система. Органы контроля

Судебная система включает магистратские суды в каждом из 10 округов страны и Верховный суд (Supreme Courtof Judicature), состоящий из Высокого суда и Апелляционного суда. С учреждением последнего в 1970 г. была отменена апелляция в Судебный комитет Тайного совета в Лондоне. Председатели Высокого и Апелляционного судов назначаются Президентом после консультации с лидером меньшинства в парламенте. Другие судьи назначаются Президентом по совету Комиссии судебной службы. Судьи уходят в отставку по достижении установленного законом возраста (62 года или 65 лет).

Генеральный атторней, назначаемый Президентом, возглавляет Министерство юридических дел и является главным юрисконсультом Правительства. Существует независимая служба директора публичных преследований. Ее глава назначается Президентом по совету Комиссии публичной службы (с учетом мнения Премьер-министра) и находится в должности до достижения 60 лет.

Высшим органом финансового контроля является независимый генеральный аудитор, который назначается Президентом по совету Комиссии публичной службы.

Контроль за соблюдением прав человека осуществляет Омбудсман, который назначается Президентом на 4 года после консультации с лидером меньшинства в парламенте. Он рассматривает жалобы граждан на действия государственных органов, проводит свои расследования и дает рекомендации.

Литература

Pollard B. T. I. Guyana // International Encyclopedia of Comparative Law. Vol. 1. 1976.
Shahabuddeen M. The Legal System of Guyana. Georgetown, 1973.

Гамбия
Республика Гамбия

Государственное устройство

Правовая система
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство в Западной Африке.

Территория - 11,3 тыс. кв. км. Столица - г.Банжул.

Население - 1,3 млн. чел. (2000 г.).

Официальный язык - английский.

Религия - 95% мусульмане (сунниты), 4% христиане, остальные придерживаются традиционных местных верований.

В XIII в. территория страны входила в состав государства Мали. С конца XV в. Гамбия стала объектом экспансии европейцев, однако колонизация страны завершилась только в 1902 г. с установлением британского протектората над всей ее современной территорией. В 1965 г. Гамбия провозглашена независимым государством в составе Содружества, возглавляемого Великобританией. В 1970 г. в результате референдума стала республикой.

Государственное устройство

Гамбия - унитарное государство. Административное деление - 6 областей.

В результате государственного переворота 1994 г. Конституция 1970 г. была приостановлена. Новая Конституция была одобрена на референдуме в 1996 г. и вступила в силу с января 1997 г.

По форме правления Гамбия - президентская республика. Политический режим - переходный. В 1996 г. отменен запрет на деятельность политических партий. В январе 1997 г. состоялись парламентские выборы и восстановлена гражданская форма правления.

Законодательная власть принадлежит однопалатному парламенту Национальной ассамблее, состоящей из 49 депутатов, из которых 45 избираются населением путем всеобщих прямых выборов, 4 - назначаются Президентом.

Глава государства - Президент, избираемый всеобщим тайным голосованием сроком на 5 лет. Он является верховным главнокомандующим вооруженными силами. Переизбрание не ограничено.

Исполнительная власть осуществляется Президентом и Правительством. Глава государства назначает членов Правительства, которые несут политическую ответственность одновременно перед Президентом и парламентом.

Правовая система

Правовая система представляет собой смесь английского общего, мусульманского и африканского обычного права.

Конституция 1996 г. не закрепляет какую-либо официальную религию. Однако ст.7 Конституции определяет шариат как источник права в вопросах личного статуса и наследования среди членов мусульманских общин. В ст.33 Конституции содержится специальная оговорка, что общая норма о равенстве граждан перед законом не распространяется на законы, касающиеся усыновления, брака, развода, наследования или других вопросов личного права. Большинство населения привержено маликитской школе мусульманского права (фикха).

Существуют четыре брачно-семейных режима: мусульманский, обычно-правовой, христианский и светский. Основным источником мусульманского права личного статуса остаются акты колониальных времен: Ордонанс о мусульманском браке и разводе (Mohammedan Marriage and Divorce Ordinance) 1941 г. и Закон о признании мусульманского права (Mohammedan Law Recognition Act) 1905 г. Дискуссии о более полной и современной кодификации мусульманского права личного статуса пока не продвинулись дальше инициативных законопроектов. Представители христианской общины руководствуются Законом о христианском браке (Christian Marriage Act) 1862 г. или Законом о гражданском браке (Civil Marriage Act) 1938 г.

Обычное право охватывает брак и развод немусульман, вопросы наследования,

землевладения, племенного и кланового руководства и все другие традиционные отношения.

Трудовой закон 1990 г., который применяется ко всем, кроме государственных служащих, определяет, что работники свободны формировать ассоциации, включая профсоюзы. Этот акт также разрешает забастовки с предварительным уведомлением специального уполномоченного по труду. Установленная Законом рабочая неделя - 48 часов.

Уголовный кодекс Гамбии издан британскими властями в 1934 г. и представлял собой вариант модельного акта, разработанного в 1920-е гг. Министерством колоний Великобритании на основе УК Квинсленда 1899 г. и УК Нигерии 1916 г. Аналогичные кодексы были введены во многих других английских колониях в Африке, на Кипре и Фиджи. Смертная казнь сохраняется и предусмотрена за большое количество преступлений, включая измену и умышленное убийство. Однако с момента достижения независимости она применялась только в 1981 г.

Уголовный процесс основан в целом на английской модели. Согласно Конституции ни одно лицо не может задерживаться до решения суда более чем на 72 часа.

Судебная система. Органы контроля

В судебную систему Гамбии входят высшие суды (Superior Courts), к которым относятся Верховный суд, Апелляционный суд, Высокий суд и Специальный уголовный суд, а также нижестоящие суды: магистратские суды (8), суды кади (2), окружные суды и другие суды, учрежденные парламентом. Верховный суд учрежден по Конституции 1997 г. для замены Судебного комитета Тайного совета в Лондоне в качестве последней апелляционной инстанции. Председатель Верховного суда (Chief Justice) - глава судебной власти. Суд кади имеет юрисдикцию в вопросах брака, развода и наследования, если стороны или другие заинтересованные лица - мусульмане.

Конституция предусматривает Независимую Национальную аудиторскую службу (Independent National Audit Office) и Службу омбудсмана.

Литература

Wiseham J. The Gambia // International Encyclopedia of Comparative Law. Vol. 1. 1976. P. G9-11.

Redden K. R. Gambia // Modern Legal Systems Cyclopedia. Vol. 6. Buffalo; N. Y., 1990.

Rubin & Cotran. Gambia. Annual Survey of African Law. Vol. I. 1967; vol. IV. 1970.

Гана
Республика Гана

Государственное устройство
Правовая система
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство в Западной Африке.

Территория - 238,5 тыс. кв. км. Столица - г.Аккра.

Население - 18,1 млн. чел. (1998 г.); более 100 этнолингвистических групп.

Официальный язык - английский.

Религия - больше половины населения придерживаются традиционных местных верований, остальные - христиане и мусульмане.

В доколониальный период на территории Ганы существовали ряд раннефеодальных государств и племенных союзов. Колонизация страны европейцами началась еще в 1482 г., но только в 1901 г. Англия смогла установить контроль над всей территорией современной Ганы (в то время Золотого Берега). В 1957 г. провозглашена независимость в составе Содружества, возглавляемого Великобританией. С 1960 г. - республика. В 1966, 1972, 1979 и 1981 гг. имели место военные перевороты.

Государственное устройство

Гана - унитарное государство. Административное деление - 10 областей.

Действует Конституция, одобренная на референдуме 1992 г. До нее действовали конституции 1957, 1960, 1969 и 1979 гг. По форме правления Гана - президентская республика. Политический режим - переходный. В 1992 г. введена многопартийность.

Законодательная власть принадлежит однопалатному Парламенту (200 депутатов), избираемому на 4 года прямым всеобщим голосованием.

Глава государства - Президент избирается прямым всеобщим голосованием сроком на 4 года и может переизбираться еще на один срок. Президент назначает Вице-президента.

Все важнейшие решения, в том числе по назначениям, Президент обязан принимать в консультации или по совету Государственного совета. В состав этого органа входят назначенные Президентом (после консультации с Парламентом) один бывший Главный судья, один бывший начальник Генштаба, один бывший генеральный инспектор полиции; по должности - председатель Национальной палаты вождей; по одному представителю от каждой из областей Ганы; 11 других членов, назначенных Президентом.

Исполнительная власть принадлежит Правительству (Кабинету), возглавляемому Президентом. Министры назначаются Президентом с предшествующим одобрением Парламента; большинство из них должны быть членами Парламента.

Правовая система

Правовая система Ганы носит смешанный характер. Ее основными элементами являются английское общее и африканское обычное право. Последнее преобладает в регулировании брачно-семейных, наследственных и земельных отношений.

Согласно ст.11 Конституции источниками права Ганы являются: Конституция, законодательство, существующее право и общее (т.е. прецедентное) право. Под "существующим правом" подразумевается любое писаное и неписаное право, действовавшее на момент вступления Конституции в силу. Статья 272 Конституции предусматривает, что Национальная палата вождей должна предпринимать усилия по изучению и кодификации обычного права с целью унификации его норм и отмены устаревших и социально опасных обычаев.

В мусульманских общинах применяется мусульманское право в виде классического (маликитского толка) и обычного права. Действует Ордонанс о мусульманских браках 1907 г. (Marriage of Mohammedans Ordinance), касающийся только процедурных вопросов. Полигамные браки в Гане признаются как по мусульманскому, так и по местному обычному праву.

Гражданские браки регулирует Ордонанс о браке 1951 г. Актами общего применения в вопросах личного статуса (включая обычно-правовые и, отчасти, мусульманские браки) являются Закон о брачных делах 1971 г., Закон о завещаниях 1971 г., Закон о беззавещательном наследовании 1985 г.

Положения традиционного права используются в Гане также при создании актов гражданского законодательства (Закон о договорах 1960 г.).

Экономическое законодательство Ганы ориентировано на поддержку частного предпринимательства и привлечение иностранных инвестиций. Последние регулируются Законом об инвестициях (Investment Act) 1994 г. В 1996 г. создана зона свободной торговли на побережье.

Конституция и трудовое законодательство закрепляют основные права работников, включая право на объединение в профсоюзы, коллективные переговоры и забастовку. Из-за сложных предварительных примирительных и арбитражных процедур в период независимости не было ни одной легальной забастовки. Деятельность профсоюзов регулирует Закон о трудовых отношениях (Industrial Relations Act) 1958 г.

Основными источниками уголовного права Ганы являются Уголовный кодекс и другие законы. Судебные прецеденты официально не являются источником уголовного права, но имеют убеждающую силу.

Первый Уголовный кодекс Ганы (тогда - Золотого Берега) был принят в 1892 г. и стал

единственным УК в "английской" Африке, основанным на вест-индийской модели. Его подготовил главный судья Золотого Берега Д. Хатчинсон, который до этого работал судьей в Вест-Индии. В 1961 г. в Гане введен в действие новый УК 1960 г., который имеет ряд существенных отличий от Кодекса 1892 г.

По сравнению с УК Золотого Берега Кодекс 1960 г. является более кратким (вместо 470 статей 319) и простым по своей структуре, хотя и включает ряд положений законов, ранее действовавших самостоятельно. Он формально не делится на Общую и Особенную части, но в разделе, озаглавленном "Общие положения", по существу рассматриваются многие вопросы Общей части. Положения, относящиеся к этой части, имеются и в других разделах Кодекса. Так, об обстоятельствах, исключающих уголовную ответственность, сказано в разделе о преступлениях против личности. Весь Кодекс состоит из пяти разделов: I - общие положения, II - преступления против личности, III - преступления против собственности, IV преступления против общественного порядка, здоровья и морали, V - порядок вступления Кодекса в силу, действие его во времени, перечень актов, отмененных в связи с принятием Кодекса. В числе видов наказаний УК 1960 г. предусматривает смертную казнь (за измену и убийство). Наказание в виде смертной казни за убийство является обязательным.

Уголовное судопроизводство основано на УПК 1960 г. и в целом следует английской модели. Предусматривается право на судебное обжалование арестов (процедура хабеас корпус), освобождение под залог до суда и суд присяжных. В 1960-1980 гг. широко применялись специальные суды и военные трибуналы с упрощенной процедурой производства.

Судебная система. Органы контроля

Судебная система включает Верховный суд (высшая апелляционная инстанция по гражданским и уголовным делам, а также орган конституционного контроля), Апелляционный суд, Высокий суд и 10 областных судов. На низовом уровне действуют окружные (circuit tribunals) и общинные суды (community tribunals), а также специальные суды по несовершеннолетним и семейным делам. Существуют и традиционные суды: Судебный комитет Национальной палаты вождей, судебные комитеты областных палат вождей и традиционные советы, имеющие официально весьма ограниченные, а на практике - значительные полномочия. Закон об институте вождей (Chieftaincy Act) 1971 г. наделяет традиционные суды правом рассматривать брачно-семейные дела и имущественные споры.

Главный судья (председатель Верховного суда) назначается Президентом, действующим в консультации с Государственным советом и с одобрения Парламента. Другие судьи Верховного суда назначаются Президентом по совету независимого Судебного совета Ганы, в консультации с Государственным советом и с одобрения Парламента. Судьи Апелляционного суда и Высокого суда и председатели областных судов назначаются Президентом по совету Судебного совета. Прочие назначения на судебные должности производятся Главным судьей по совету Судебного совета и подлежат одобрению Президентом.

В Судебный совет Ганы входят представители судов и основных юридических ведомств страны. Возглавляет Судебный совет председатель Верховного суда.

Конституция 1992 г. предусматривает учреждение Комиссии по правам человека и административной юстиции из трех членов, назначаемых Президентом страны. Помимо прочего, на Комиссию возлагается задача расследовать случаи коррупции.

Уголовное преследование от имени государства осуществляют генеральный атторней и подчиненные ему лица. Он также является главным юридическим советником Правительства (в ранге министра) и представляет государство в гражданских процессах.

Высшим органом финансового контроля выступает генеральный аудитор, назначаемый Президентом.

Литература

Amankwah H. A. Ghanaian Law: Its Evolution and Interaction with English Law // Cornell

International Law Journal. 1970. Vol.4.
Daniels J. Ghana // International Encyclopedia of Comparative Law. Vol. 1. 1975.
Redden K. R. Ghana // Modern Legal Systems Cyclopedia. Vol. 6. Buffalo; N. Y., 1990.

Гватемала
Республика Гватемала

Государственное устройство
Правовая система
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство в Центральной Америке.

Территория - 109 тыс. кв. км. Столица - г.Гватемала.

Население - 11 млн. чел. (1998 г.); свыше 50% - индейцы, остальные испаноязычные метисы (ладино) и белые (около 1%).

Официальный язык - испанский.

Господствующая религия - католицизм.

Территория современной Гватемалы, населенная индейскими племенами, была завоевана испанцами в начале XVI в. В 1821 г. провозглашена независимость страны, в 1823-1839 гг. она входила в состав федерации Соединенные Провинции Центральной Америки.

Государственное устройство

Гватемала - унитарное государство. Административно-территориальное деление - 22 департамента.

Действует Конституция 1985 г. (в силе - с 1986 г.). По форме правления Гватемала - президентская республика. Политический режим демократия в процессе становления.

Законодательный орган - Конгресс Республики (однопалатный парламент), состоящий из 113 депутатов, избираемых всеобщим прямым голосованием по системе пропорционального представительства сроком на 4 года.

Глава государства и правительства - Президент, избираемый всеобщим голосованием сроком на 4 года. Одновременно избирается Вице-президент.

Исполнительная власть осуществляется Президентом совместно с правительством (Советом министров). Министры назначаются и смещаются Президентом и несут ответственность как перед ним, так и перед Конгрессом. В связи с интерпелляцией Конгресс может абсолютным большинством голосов выразить министру недоверие, после чего последний обязан подать в отставку. Если отставка не принята Президентом, парламент вправе настоять на ней большинством в 2/3 голосов.

Правовая система

Правовая система Гватемалы в целом относится к романо-германской семье, входя в ее обособленную латиноамериканскую группу. Первоначальной основой для формирования гватемальского права выступила правовая культура бывшей метрополии - Испании. Конституционное право во многом следует модели США, на гражданское значительно повлияло французское законодательство.

В индейских общинах Гватемалы продолжает применяться обычное право, причем в конце 1990-х гг. наметилась тенденция к его большему признанию государством и интеграции в официальную правовую систему страны. В Университете Сан-Карлос начато преподавание обычного права. Согласно ст.66 Конституции государство признает, уважает и способствует развитию образа жизни, обычаев, традиций и форм социальной организации коренных жителей.

История государства и права Гватемалы в XX в. тесно связана с бурными политическими событиями. В 1945 г. после прихода к власти прогрессивного правительства была принята весьма демократическая Конституция, а в 1947 г. - первый в истории страны Трудовой кодекс. В 1952 г. проведена аграрная реформа и

национализация части собственности иностранных корпораций. После военного переворота 1954 г., организованного и поддержанного США, и вплоть до 1985 г. в стране правили, сменяя друг друга, военные режимы. В 1985 г. восстановлено гражданское конституционное правление. В 1996 г. между правительством и левыми повстанцами достигнута договоренность о прекращении гражданской войны, продолжавшейся более 35 лет.

Гражданский кодекс Гватемалы составлен в целом по образу ГК Франции 1804 г. Он неоднократно принимался в новой редакции: в 1877, 1933, 1964 гг. В 1999 г. в Кодекс были внесены изменения, окончательно уравнявшие в правах супругов. Наряду с ГК действует Торговый кодекс. Особенностью земельного права Гватемалы является то, что здесь сохранился своеобразный аграрный режим индейских общин.

Конституция и Трудовой кодекс закрепляют все основные права трудящихся, включая право на объединение в профсоюзы, коллективные переговоры, забастовку, 8-часовой рабочий день, хотя реализация некоторых прав затруднена сложными бюрократическими процедурами и ограничениями. В стране действуют специальные трудовые суды.

Гватемальское уголовное право, так же как и гражданское, следует образу более развитых стран. УК Гватемалы 1936 г. отразил влияние испанского законодательства и, в частности, основанного на идеях классической школы испанского Уголовного кодекса 1928 г. В настоящее время действует Уголовный кодекс 1973 г. Среди видов наказания сохраняется смертная казнь, которая, однако, применяется очень редко.

Конституция и УПК 1994 г. закрепляют основные демократические гарантии уголовного судопроизводства. Согласно ст.6 Конституции арест или задержание допускаются только по судебному ордеру, исключая арест (задержание) на месте преступления. В последнем случае задержанный или арестованный должен быть в течение 6 часов представлен компетентному судье. Существует система освобождения обвиняемых под залог.

Судебная система. Органы контроля

На вершине судебной системы находится Верховный суд правосудия (Corte Suprema de Justicia). Он состоит из 13 членов и делится на палаты по видам судопроизводства. Председатель Верховного суда является одновременно главой судебной власти (Organismo Judicial).

Согласно Конституции срок полномочий всех судей - 5 лет. Судьи Верховного суда и Апелляционного суда избираются Конгрессом из списка кандидатов, предложенных Комиссией по назначениям, составленной из представителей юридических факультетов университетов, Ассоциации адвокатов и нотариусов, судейского сообщества. Другие судьи назначаются Верховным судом правосудия.

Военные суды рассматривают преступления или проступки, совершенные служащими Армии Гватемалы. Никакое гражданское лицо не подлежит суду военными трибуналами.

В области финансового контроля судопроизводство осуществляют судьи первой инстанции и счетные суды второй инстанции. Помимо этого имеется независимая Служба генерального контролера счетов (Contraloria General de Cuentas). Генеральный контролер избирается Конгрессом Республики на единственный 4-летний срок.

Административную юстицию осуществляет Административный трибунал (Tribunal de lo Contencioso-Administrativo), который должен контролировать законность государственной службы.

В районах, населенных индейцами, существуют общинные суды.

Уголовное преследование осуществляет прокуратура (Ministerio Publico), которую возглавляет генеральный прокурор Республики (Fiscal General de la Republica). Последний назначается на 4 года Президентом Республики из числа кандидатов, предложенных Комиссией по назначениям во главе с председателем Верховного суда.

Помимо прокуратуры Конституцией предусмотрена Служба генерального поверенного Нации (Procuradoria General de la Nacion), которая оказывает правовую помощь и юридически представляет государственные органы и организации.

Генеральный поверенный (Procurador General) назначается Президентом Республики на 5-летний срок.

Органом конституционного контроля является Конституционный суд (Corte de Constitucionalidad), который не входит в систему судебной власти. В его составе 5 членов, назначаемых на 5-летний срок по одному от Верховного суда, Конгресса, Президента Республики, Университета Сан-Карлос и Ассамблеи коллегии адвокатов.

Контроль за соблюдением гражданских прав осуществляет Комиссия по правам человека, назначаемая Конгрессом Республики по одному представителю от каждой представленной в парламенте партии. Из предложенных комиссией 3 кандидатов Конгресс назначает ее председателя Поверенного по правам человека (Procurador de los Derechos Humanos).

Литература

Godoy M.A. Guatemala // International Encyclopedia of Comparative Law. Vol. 1. 1969.

Гвинея
Гвинейская Республика

Государственное устройство
Правовая система
Судебная система. Органы контроля

Государство в Западной Африке.

Территория - 246 тыс. кв.км. Столица - г.Конакри.

Население - 7,539 млн.чел. (1999 г.); различные западноафриканские народности.

Официальный язык - французский.

Преобладающая религия - ислам суннитского толка (более 2/3 населения), а также анимизм (1/4 населения) и христианство.

В доколониальный период на территории современной Гвинеи существовали различные раннефеодальные государства. В конце XIX в. территория страны была захвачена французскими колонизаторами. В 1958 г. провозглашена независимость. До 1984 г. в Гвинее правил режим А. Секу Туре, проводивший курс социалистической ориентации (в 1978-1984 гг. страна именовалась Народной Революционной Республикой Гвинея).

Государственное устройство

Гвинея - унитарное государство. Административное деление - 8 провинций. Конакри имеет особый статус столичного административного округа.

Действует Конституция, одобренная на референдуме 23 декабря 1990 г. и вступившая в силу 23 декабря 1991 г. По форме правления Гвинея суперпрезидентская республика. Политический режим авторитарный. В 1992 г. в стране введена многопартийная система.

Законодательная власть осуществляется однопалатной Национальной ассамблеей в составе 114 депутатов, избираемых всеобщим голосованием на 5 лет. 1/3 депутатов избирается от одномандатных округов, остальные назначаются по национальному списку в рамках системы пропорционального представительства. Законодательные полномочия парламента строго ограничены установленным Конституцией перечнем вопросов, за пределами которого регулирование осуществляется президентскими декретами в порядке регламентарной власти.

Глава государства - Президент, который избирается всеобщим тайным голосованием сроком на 5 лет и может переизбираться еще раз. Он обладает весьма обширными полномочиями во всех областях государственной жизни. В случае непреодолимых разногласий с парламентом по принципиальным вопросам Президент вправе его распустить и объявить досрочные выборы. Это право может быть использовано только один раз в каждый президентский срок и не ранее, чем на третий год деятельности парламента.

Исполнительная власть осуществляется Правительством во главе с Президентом. Министры назначаются и освобождаются от должности Президентом и несут ответственность только перед ним. "Административный" премьер-министр не обладает самостоятельным статусом и в Конституции не упоминается.

Правовая система

Правовая система Гвинеи носит смешанный характер. Все современные отрасли законодательства, начиная с конституционного, основаны на французском (т.е. романо-германском) праве. В то же время население, особенно за пределами городов, продолжает широко применять местное обычное право.

До сих пор в стране применяются многие нормативно-правовые акты колониального периода и в том числе ряд кодексов - Гражданский и Торговый.

Брачно-семейные отношения регулирует Семейный кодекс 1962 г., составленный с учетом норм обычного и мусульманского права. Полигамия (многоженство) запрещена законом, но широко распространена на практике.

Экономическое законодательство Гвинеи в целом ориентировано на развитие частного бизнеса и привлечение иностранных инвестиций. Последние регулируются прежде всего Инвестиционным кодексом 1987 г. и Горным кодексом 1995 г. С 1992 г. в горнодобывающей промышленности разрешена деятельность полностью частных предприятий. Земельные отношения регулирует Земельный кодекс 1996 г.

Трудовой кодекс 1988 г. признает право на свободное объединение в профсоюзы, коллективные переговоры и забастовки. В то же время его отличает значительно более либеральный подход к регулированию трудовых отношений, чем Кодекса о труде 1960 г., относящегося к периоду социалистической ориентации.

Основной источник уголовного права - УК 1998 г. Как и предыдущие УК 1965 г. и 1975 г., он в значительной мере использует в качестве образца УК Франции. Среди видов наказания сохраняется смертная казнь, предусмотренная за ряд преступлений против личности и государства.

Судебная система. Органы контроля

Судебная система Гвинеи включает суды первой инстанции, 2 апелляционных суда и Верховный суд. Военные суды с 1988 г. осуществляют юрисдикцию только в отношении военнослужащих. Судьи назначаются Президентом Республики по совету Высшего совета магистратуры (ВСМ) органа управления судейским сообществом. При рассмотрении дисциплинарных вопросов заседания ВСМ проводит председатель Верховного суда.

Помимо формальной существует традиционная система правосудия, осуществляемого старостами деревень и городских кварталов. Обычно таким путем рассматриваются небольшие правонарушения и имущественные споры при согласии обеих сторон.

В 1999 г. создан Арбитражный суд, дела в котором рассматривают не профессиональные судьи, а представители деловых кругов.

Органом конституционного контроля является Верховный суд. Он также следит за законностью выборов и референдумов.

Особым судебным органом выступает Высокий суд правосудия, который имеет исключительное право судить Президента по обвинению в измене, а также министров по обвинению в преступлениях, совершенных при исполнении должностных обязанностей. Члены Высокого суда правосудия избираются парламентом из числа своих членов. Председателем является судья, избранный пленумом Верховного суда.

Гвинея-Бисау
Республика Гвинея-Бисау

Государственное устройство
Правовая система
Судебная система. Органы контроля

Государство на западном побережье Африки.

Территория - 36,1 тыс. кв. км. Столица - г. Бисау.

Население - 1,2 млн. чел. (1999 г.); различные западно-африканские народности.

Официальный язык - португальский.

Религия - население исповедует анимистские культы - около 60%, ислам 35%, христианство (в основном католицизм).

В XV в. на территорию Гвинеи-Бисау стали проникать португальцы, захватившие ряд прибрежных населенных пунктов и островов. С 1879 г.колония, а с 1951 г. - "заморская территория" Португалии. В 1963 г. началась война за независимость под руководством Африканской партии независимости Гвинеи и Кабо-Верде (ПАИГК). В сентябре 1974 г. независимость Гвинеи-Бисау признана Португалией.

Государственное устройство

Гвинея-Бисау - унитарное государство. В административном отношении страна делится на автономный сектор Бисау и 8 областей.

Действует Конституция 1991 г. По форме правления Гвинея-Бисау президентская республика. Политический режим - переходный. В 1992 г. в стране введена многопартийная система, в 1994 г. прошли первые многопартийные выборы Президента и парламента. Однако политическая ситуация остается крайне нестабильной.

Высший законодательный орган - однопалатное Национальное народное собрание (ННС) в составе 102 депутатов, избираемых всеобщим голосованием сроком на 4 года.

Глава государства - Президент, избираемый всеобщим тайным голосованием сроком на 5 лет.

Исполнительная власть осуществляется Президентом, который назначает Премьер-министра после консультации с лидерами парламентских партий и других членов Правительства.

Правовая система

Правовая система Гвинеи-Бисау входит в романо-германскую семью и основывается на правовых традициях бывшей метрополии - Португалии. С момента признания Португалией независимости Гвинеи-Бисау новое государство восприняло португальское законодательство, за исключением той его части, которая противоречила Конституции в 1973 г. В то же время население, особенно за пределами городов, продолжает широко применять местное обычное право.

В первые годы независимости в Гвинее-Бисау существовал однопартийный режим, проводивший курс социалистической ориентации. С конца 1980-х гг. руководство страны провозгласило своими целями демократизацию общества и либерализацию экономики на основе рыночных отношений.

Конституция и трудовое законодательство Республики Гвинея-Бисау закрепляют право на объединение в профсоюзы и на забастовку.

В качестве основного источника уголовного права продолжает действовать Уголовный кодекс Португалии 1886 г. Смертная казнь как вид наказания отменена в 1998 г.

Судебная система. Органы контроля

Во главе судебной системы находится Верховный суд (Supremo Tribunal da Justica), 9 членов которого назначаются Президентом. Ниже находятся 9 областных и 24 районных суда.

Согласно Кодексу военной юстиции, военные суды рассматривают только дела о преступлениях, совершенных военнослужащими. Последней инстанцией для военных судов является также Верховный суд.

Прокуратура следит за соблюдением законности, представляет государственные и общественные интересы и возглавляет уголовное преследование. Прокуратура организована как иерархическая структура под руководством генерального прокурора

Республики, назначаемого Президентом.

Германия
Федеративная Республика Германия

Государственное устройство
Правовая система
Общая характеристика
Гражданское и смежные с ним отрасли права
Уголовное право
Уголовный процесс
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство в Центральной Европе.
Территория - 357 тыс. кв. км. Столица - г. Берлин.
Население - 81,8 млн. чел. (1997 г.), 92% - немцы.
Официальный язык - немецкий.
Религия - большинство верующих - христиане (протестанты и католики).

На протяжении большей части Средних веков и Нового времени Германия находилась в состоянии феодальной раздробленности. В 1701 г. одно из крупнейших немецких государств - Пруссия - стало королевством. В 1871 г. завершено объединение страны и провозглашено создание Германской империи. В результате Ноябрьской революции 1918 г. была свергнута монархия. В 1919 г. принята демократическая Веймарская конституция. 1919-1933 гг. - Веймарская республика в Германии, 1933-1945 гг. - национал-социалистическая диктатура. В 1949 г. на территории оккупационных зон США, Великобритании и Франции провозглашена Федеративная Республика Германия, а в советской зоне оккупации Германская Демократическая Республика. В 1990 г. произошло объединение Германии.

Государственное устройство

По форме государственного устройства Германия - федерация, в составе которой 16 земель. Федеративное устройство никаких национальных оснований под собой не имеет. У каждой земли - собственная конституция, выборный законодательный орган - однопалатный ландтаг (в Баварии двухпалатный) и правительство во главе с Премьер-министром.

Действует Конституция (Основной Закон) 1949 г. По форме правления Германия - парламентская республика. Высшими органами государства по Конституции являются Федеральный президент, Бундестаг и Бундесрат, Федеральное правительство и Федеральный конституционный суд. Политический режим - демократический.

Законодательная власть осуществляется парламентом, который в соответствии с Конституцией считается однопалатным, а фактически состоит из двух палат- Бундестага (буквально: Федеральный съезд) и Бундесрата (буквально: Федеральный совет). Собственно парламентом является Бундестаг, в составе которого 496 депутатов, избираемых прямыми всеобщими выборами сроком на 4 года. Бундесрат ст.50 Основного Закона характеризует как орган, через который земли участвуют в законодательстве и управлении федерацией и в делах Европейского союза. В Бундесрат входят 69 человек, назначаемых правительствами земель на 4 года из своего состава. Каждая земля имеет в нем от 3 до 5 голосов в зависимости от численности населения. Палаты избирают своих председателей и образуют постоянные комитеты. Заседания палат, как правило, открытые, если только депутаты не примут решение провести закрытое заседание. Основной Закон определяет круг вопросов, относящихся к области исключительной законодательной компетенции федерального парламента и к области конкурирующей законодательной компетенции центра и земель. Кроме того, ст.75 Основного Закона перечисляет те вопросы, по которым парламент может издавать общие предписания.

Процедура принятия федеральных законов заключается в следующем. Законопроект принимается Бундестагом и сразу передается в Бундесрат. Если Бундесрат не одобрит

этот законопроект, он может в течение двух недель потребовать созыва согласительного комитета, в котором представлены члены обеих палат. Если комитет предложит какие-то изменения к принятому законопроекту, он должен быть повторно рассмотрен Бундестагом. Законопроект, одобренный Бундестагом вторично, может быть опять отклонен Бундесратом в течение недели. Тогда законопроект направляется в Бундестаг в третий раз, и если за него проголосует большинство членов Бундестага, он считается принятым.

Бундестаг обладает также контрольными полномочиями в отношении правительства. Они проявляются в формах интерпелляций (запросов), устных вопросов, в работе следственных комиссий, в праве требовать отставки правительства.

Глава государства - Федеральный президент, избираемый специальным органом - Федеральным собранием на 5 лет. Полномочия Президента типичны для главы парламентской республики. Он промульгирует законы, участвует в заседаниях правительства, назначает и увольняет должностных лиц, обладает правом помилования. Президент является представителем Федеративной Республики Германия (ФРГ) в отношениях с другими государствами. От имени ФРГ он заключает с ними договоры, аккредитирует и принимает послов. Большинство актов Президента нуждаются в обязательной контрасигнации (подписи) главы правительства или соответствующих министров, которые несут за них ответственность.

Вся полнота исполнительной власти принадлежит Федеральному правительству во главе с Федеральным канцлером. Помимо последнего в состав правительства входят вице-канцлер, министры, возглавляющие министерства, и министры без портфеля. Президент выдвигает кандидатуру на пост Канцлера, который избирается Бундестагом (если он не получает большинства голосов членов Бундестага, Президент может распустить палату). Министры назначаются и увольняются Президентом по предложению Канцлера. Полномочия правительства весьма обширны. Фактически оно осуществляет все функции по управлению государством. Достаточно сильны его позиции и в сфере законодательства. Правительство обладает правом законодательной инициативы, при этом его законопроекты имеют приоритет. Вслучае отклонения такого законопроекта Бундестагом Президент по предложению правительства и с согласия Бундесрата может объявить состояние "законодательной необходимости", и тогда для принятия этого законопроекта достаточно одобрения Бундесрата.

В соответствии с Основным Законом члены правительства несут ответственность только перед Канцлером.

Роль Канцлера в государственном механизме ФРГ чрезвычайно велика. Фактически он определяет основную линию внутренней и внешней политики страны. Вслучае его отставки в отставку должно уйти все правительство. Бундестаг может выразить недоверие не всему правительству или отдельным его членам, а только Канцлеру. Канцлер отстраняется от должности лишь в случае избрания нового Канцлера (так называемый конструктивный вотум недоверия - в отличие от деструктивного, который не требует новой кандидатуры на пост главы правительства).

Правовая система

Общая характеристика

Основы правовой системы ФРГ были заложены после объединения в 1867 г. ряда государств под главенством Пруссии в Северо-Германский Союз, ставший затем, в 1871 г., Германской империей. При этом на протяжении достаточно длительного времени, до издания соответствующих общегерманских законов, в империи продолжали действовать законодательные акты и правовые обычаи вошедших в нее княжеств, городов и иных территориальных образований. Законодательство воссозданного в XIX в. общегерманского государства разрабатывалось главным образом на базе законов Пруссии, Баварии и Саксонии и в меньшей степени - других государств. Большое влияние оказало Прусское земельное уложение 1794 г., которое охватывало многие отрасли права, баварский Уголовный кодекс 1813 г. и более ранние баварские Судебный и Гражданский кодексы 1753 и 1756 гг., саксонский Гражданский кодекс 1863 г.,

ганноверский Гражданский процессуальный кодекс 1850 г. На территории некоторых вошедших в Германскую империю государств, в свое время оккупированных армией Наполеона, сохраняли силу введенные в тот период Гражданский кодекс Франции 1804 г. и иные наполеоновские кодексы. Очевидно влияние и этих законов на формирование законодательства Германской империи. Наконец, при подготовке проектов учитывалось и общее право, представлявшее собой сложное переплетение норм, восходящих к римскому и каноническому праву и правовым обычаям древних германцев.

С образованием Северо-Германского Союза начался медленный, но последовательный процесс издания общегерманских законов, в ходе которого первоначально были приняты разработанные ранее Торговое уложение 1866 г. и Уголовное уложение 1871 г., затем Гражданское процессуальное и Уголовно-процессуальное уложения, Закон о судоустройстве 1877 г. и лишь в 1896 г. - Гражданское уложение (названные кодексы именуются уложениями согласно принятой в русской дореволюционной литературе терминологии).

Многие из кодексов и иных законов, принятых в этот период, продолжают действовать - с учетом изменений и дополнений, внесенных в них в период Германской империи, просуществовавшей до 1918 г., в период буржуазно-демократической Веймарской республики (1919-1933 гг.) и после образования в 1949 г. ФРГ. Сохраняют силу и некоторые из законодательных актов и изменений в законодательстве периода нацистской диктатуры (1933-1945 гг.), поскольку они не были отменены ни соответствующими постановлениями Союзного Контрольного Совета, которому принадлежала вся полнота власти в Германии в 1945-1949 гг., ни законодательными органами или органами конституционного надзора ФРГ (так, в названиях некоторых актов сохраняется термин "Имперский закон").

В 1990 г. к ФРГ присоединилась ГДР. Важнейшим этапом этого процесса стал первый государственный договор об экономическом, валютном и социальном союзе ФРГ и ГДР, который вступил в силу 1 июля 1990 г. Согласно этому договору все законодательство ГДР в экономической и социальной областях аннулировалось, а вместо него вводились законы ФРГ. 31 августа 1990 г. был подписан второй государственный договор - о механизме вхождения ГДР в ФРГ, а 3 октября 1990 г. произошло воссоединение Германии, после чего на территорию ГДР были последовательно распространены все законы ФРГ, ее правовая и судебная системы.

Определяющее значение в системе действующего законодательства ФРГ имеет Конституция (Основной Закон) 1949 г. В этом документе, открывающемся краткой преамбулой и разделом об основных правах граждан, подробно регулируются вопросы взаимоотношений федерации и всех входящих в нее 16 земель - субъектов федерации, а также определяется система органов власти, управления и правосудия. В сфере законодательства компетенция распределяется таким образом, что решающая роль принадлежит федерации, а на долю земель остается регулирование (в порядке конкурирующей компетенции) вопросов, относящихся к образованию и культуре, деятельности местных органов власти, управления и полиции и др. Согласно ст.73 Основного Закона федерация обладает исключительной компетенцией по важнейшим вопросам, в том числе в области внешних сношений, обороны, денежного обращения, гражданства, сотрудничества федерации и земель. В ст.74 определена конкурирующая компетенция федерации и земель (исключительная компетенция земель в Конституции не зафиксирована).

При толковании законов в ФРГ (в отличие от многих других стран) большое значение придается материалам комиссий по подготовке соответствующих актов.

Наряду с законодательными актами важными источниками права признаются постановления, издаваемые Федеральным правительством, федеральными министрами или правительствами земель. Другие подзаконные акты играют значительно меньшую роль. Судебная практика в Германии традиционно не считалась источником права. Ныне в ФРГ признается важная роль Федерального конституционного суда и других высших судебных учреждений, решения которых рассматриваются в качестве источника права как при применении закона, так и, особенно, в случае обнаружения неточностей или пробелов в законодательстве. Обычаи, по существу, утратили роль источников права.

В период 1958-1963 гг. в части III "Бундесгезетцблатт" было опубликовано "Собрание

федерального права" - собрание действующего законодательства ФРГ, систематизированное по девяти "главным областям права": 1) государственное и конституционное право; 2) управление; 3) правосудие; 4) гражданское и уголовное право; 5) оборона; 6) финансы; 7) хозяйственное право; 8) трудовое право, социальное обеспечение, обеспечение жертв войны; 9) связь, пути сообщения, водный транспорт.

Гражданское и смежные с ним отрасли права

Одним из важнейших актов в системе действующего законодательства ФРГ остается Германское гражданское уложение 1896 г. (ГГУ), которое в свое время оказало существенное влияние на развитие гражданского законодательства многих стран. ГГУ явилось результатом продолжавшейся более 20 лет подготовительной работы германских цивилистов, сумевших соединить традиционное построение гражданско-правовых институтов, характерное для германской правовой школы, с потребностями капиталистического развития Европы конца XIX в. Несмотря на несколько абстрактный и излишне теоретический характер многих норм, с точки зрения юридической техники ГГУ признается весьма совершенным, в частности по структуре, рациональности изложения, единству используемой терминологии. В известном смысле оно по своему значению и влиянию соперничает с французским Гражданским кодексом 1804 г.

В ГГУ в отличие от французского ГК выделена Общая часть, которая образует книгу первую (_ 1-240). В ней сформулированы институты и нормы, общезначимые для всего гражданского, а отчасти и для других отраслей права, а также изложены нормы, относящиеся к статусу физических и юридических лиц, определению правоспособности, волеизъявлению, исчислению сроков давности, и некоторые иные нормы. В целом же структура весьма объемистого, насчитывающего 2385 параграфов ГГУ соответствует доктрине пандектного права, получившей наибольшее признание среди германских цивилистов. Это проявилось, в частности, в раздельной трактовке вопросов обязательственного права и права собственности. Книга вторая ГГУ посвящена обязательственному праву (_ 241-853), книга третья - вещному праву (_ 854-1296), книга четвертая - семейному праву (_ 1297-1921) и книга пятая - наследственному праву (_ 1922-2385). По мнению исследователей, в разделах, посвященных праву собственности, и прежде всего в книге третьей, в большей степени сказалось влияние германского общего права, а в разделе об обязательствах - влияние римского права.

К настоящему времени ГГУ не подверглось сколько-нибудь существенным изменениям. В регулировании гражданско-правовых отношений участвуют и некоторые дополняющие его акты, важнейшим из которых считается Закон об общих условиях договоров 1978 г. В свою очередь и Конституция 1949 г. содержит нормы, существенные для гражданского права. В частности, она закрепила гарантии собственности от произвольного принудительного отчуждения и провозгласила в качестве конституционных постулатов ряд иных личных и имущественных прав, в том числе равноправие мужчины и женщины, права внебрачных детей и право наследования.

В книге второй ГГУ ("Обязательственное право") изложены как общие правила, относящиеся к заключению и исполнению любых договоров, так и нормы, регулирующие их конкретные виды (купли-продажи, мены, займа, найма, подряда и др.) и обязательства из неосновательного обогащения и неправомерных действий. Среди последних специально выделены нарушения "общественной и коммерческой морали".

В книге третьей ("Вещное право") подробно разработаны институты собственности, владения и сервитутов - прав на пользование чужой недвижимостью.

В области брачного и семейного права положения первоначальной редакции ГГУ, допускавшие неравенство полов и внебрачных детей по отношению к законнорожденным, к настоящему времени изменены законодательными актами, последовавшими за принятием Конституции 1949 г., в частности Законом о равноправии мужа и жены в области гражданского права 1957 г. и Законом о юридическом статусе внебрачных детей 1969 г. Федеральный конституционный суд также неоднократно признавал неконституционными отдельные положения ГГУ относительно правомочий супругов. Ныне в этой области правового регулирования действуют не столько положения ГГУ,

сколько самостоятельные акты, принятые за последние десятилетия. В их числе Закон о браке 1946 г. с последующими изменениями, Закон об усыновлении 1976 г. и в особенности Первый закон о реформе брачного и семейного права 1976 г.

Заключение брака, по действующему законодательству ФРГ, должно происходить в ходе гражданской церемонии, а расторжение - в судебном порядке, причем одним из оснований для иска о разводе признается факт трехлетнего проживания супругов раздельно. Вступающие в брак могут определить свои имущественные отношения в брачном договоре, условия которого они вправе изменить в период брака.

Наследование в настоящее время регулируется в основном нормами книги пятой ГГУ и предусматривает наследование по закону и по завещанию. Установлена следующая очередность наследования по закону: потомки наследодателя, его родители и их потомки, его дедушка и бабушка и их потомки и т.д. Особо оговорены права пережившего супруга, признаваемого одним из наследников первой очереди. Допускаются различные формы завещания: нотариальная, письменная, а также устная в присутствии трех свидетелей. При наследовании по завещанию обеспечиваются права детей и родителей наследодателя и пережившего супруга, которые могут быть лишены своей доли наследства лишь по обоснованным мотивам.

Торговое право ФРГ регулируется ныне комплексом законодательных актов, важнейший из которых - Германское торговое уложение (ГТУ) 1897 г., сменившее Общегерманское торговое уложение 1861 г. Хотя ГТУ выступает в качестве дополнения к ГГУ, оно представляет собой заметное явление в истории буржуазного права. Предметом регулирования ГТУ служат лишь сделки, совершаемые коммерсантами либо приравниваемыми к ним торговыми товариществами.

ГТУ состоит из четырех книг. В книге первой детально определяются понятия "коммерсант", "торговая фирма", "торговый представитель" и правила ведения торговых книг. Книга вторая содержит общие положения о торговых товариществах. Книга третья посвящена торговым сделкам (купли-продажи, транспортной доставки, найма помещения для хранения товаров и др.). Книга четвертая - регулированию морского права, включая вопросы торговли, транспорта и страхования.

Многие положения ГТУ со временем были отменены либо утратили силу в связи с принятием новых законов, подробно регламентирующих отдельные институты торгового права. Среди них важное место занимает Закон об акционерных обществах 1965 г., который состоит из 5книг и регулирует большинство вопросов, связанных с учреждением, внутренней структурой, деятельностью и ликвидацией акционерных компаний, с ответственностью их учредителей и должностных лиц. Действуют также законы о недобросовестной конкуренции 1909 г. и о борьбе с ограничениями конкуренции 1957 г. (оба с последующими изменениями), Закон о содействии стабильности и росту экономики 1967 г., Закон об общих условиях продажи 1976 г. и другие акты.

В регламентации трудовых правоотношений наряду с законодательными актами центра важное значение имеют нормы конституций земель, а также решения Федерального суда по трудовым делам. В этой области ныне применяется Закон о содействии осуществлению права на труд 1969 г., в который со времени его издания было внесено несколько десятков изменений, Закон о минимальных условиях труда 1952 г. и Закон о минимальных отпусках работникам 1953 г., Закон о врачебном контроле на производстве, об инженерах по технике безопасности и других специалистах по охране труда 1973 г., Закон о равенстве мужчин и женщин на рабочих местах 1980 г., Закон о содействии профессиональной подготовке путем планирования и исследований 1981 г., Закон о поощрении занятости 1985 г. и многие другие нормативные акты.

За время существования ФРГ был принят ряд актов, предусматривающих известное участие работников в управлении предприятиями и объединениями путем представительства в производственных советах, причем в угольной и сталелитейной промышленности представители работников должны составлять половину членов производственного совета, а один их представитель входить в совет управляющих (законы о структуре предприятий 1952 и 1972 гг. и другие акты). ВФРГ провозглашен принцип "свободы коллективных договоров", позволяющий профсоюзам от имени работников заключать с предпринимателями соглашения о ставках заработной платы и иных условиях труда (в ряде случаев коллективный договор распространяется и на

работников, не являющихся членами данного профсоюза).

Право образовать профсоюз в целях "охраны и улучшения условий труда и экономических условий", как и соответствующее право предпринимателей создавать свои объединения, закреплено в Основном Законе (ст.9). В свою очередь право трудящихся на забастовки лишь выводится из приведенного и иных положений Конституции ФРГ, но прямо в ней не упоминается (это право зафиксировано в конституциях некоторых земель). Критерии, по которым определяется "законность", правомерность забастовки, как и реальный юридический статус ее организаторов и участников, установились в ФРГ главным образом на основе решений Федерального суда по трудовым делам. Эти решения признают незаконными забастовки, подрывающие "общее благо", политические забастовки, стачки солидарности, забастовки государственных служащих и др. Существенным элементом регулирования трудовых отношений в ФРГ являются "запреты на профессию", установленные в правительственных постановлениях 1972 и 1976 гг. и в Совместном заявлении федерального канцлера и премьер-министров земель. Они предусматривают отказ в принятии на государственную службу и увольнение с нее для лиц, принадлежащих к партиям, которые преследуют "антиконституционные цели".

В ФРГ существует широко развитая система социального страхования и обеспечения, фонды которой образуются частично из государственного бюджета, частично из взносов предпринимателей и в значительной степени путем удержаний из заработной платы работников (имеются и иные, менее существенные источники пополнения этих фондов).

Законодательство ФРГ предусматривает выплату различного рода пособий по безработице, содействие в переквалификации потерявшим работу, меры поощрения для предпринимателей, открывающих новые рабочие места. Действует система пенсий по старости рабочим и служащим, а также сельским хозяевам, пенсий по инвалидности, в связи с профессиональными заболеваниями и несчастными случаями на производстве. Выплачиваются пособия по временной нетрудоспособности, по беременности и родам, пособия на воспитание детей. При определенных условиях производятся доплаты лицам, снимающим жилье, и оказывается социальная помощь молодым людям и тем, кто попал в трудные жизненные условия. Законодательство по всем этим вопросам представляет собой сложный конгломерат актов, среди которых и некоторые источники трудового права, в частности Закон о содействии осуществлению права на труд 1969 г. (в нем изложены меры вспомоществования безработным и др.). Центральное место в системе законодательства о социальном страховании и обеспечении занимает Социальный кодекс, состоящий из десяти книг, вступивший в силу в 1975-1982 гг. Сохраняют также самостоятельное значение законы о социальном обеспечении (в редакции 1982 г.), о федеральном пособии на детей (в редакции 1986 г.), о социальной помощи (в редакции 1987 г.).

За последние десятилетия в ФРГ весьма активно развивается движение в пользу защиты окружающей среды от загрязнения, вызываемого прежде всего выхлопными газами автомобилей и отходами промышленного производства. Под влиянием сторонников этого движения возникла - как самостоятельная отрасль законодательства - система нормативных актов экологического характера (большинство этих актов - федеральные). Согласно принятому в 1974 г. Закону учреждено Федеральное министерство по делам окружающей среды. Соответствующие ведомства, созданные в отдельных землях, контролируют установленные стандарты надлежащего качества вод и атмосферного воздуха и вместе с федеральными властями и общественностью борются с предпринимателями и иными нарушителями законодательства об экологии. Важное значение в этой борьбе придается также совершенствованию системы налогового обложения по принципу "кто больше загрязняет природу, больше и платит". Среди природоохранных законов преобладают акты, направленные на предупреждение конкретных видов вредного воздействия на окружающую среду: Закон о мерах по обеспечению устранения отработанных масел 1968 г. (в редакции 1979 г.) и принятое в развитие этого Закона постановление правительства 1987 г., Закон об уменьшении загрязнения воздуха свинцовыми присадками в дизельном топливе 1971 г., Закон о защите от шума самолетов 1971 г., Закон о защите окружающей среды от загрязнений воздуха, шумов, вибраций и подобных вредных влияний 1974 г., Закон о

предупредительной защите населения от вредных излучений 1986 г., Закон о сточных водах (в редакции 1987 г.) и Закон об охране природы 1976 г. (в редакции 1987 г.), который направлен на защиту ландшафтов, флоры и фауны.

Гражданский процесс в Германии регулирует Гражданский процессуальный кодекс, принятый одновременно с Законом о судоустройстве и УПК в 1877 г. (в силе с 1879 г.). За время своего существования этот Кодекс подвергался сравнительно небольшим изменениям, связанным, главным образом, с изданием Германского гражданского уложения 1896 г. и Германского торгового уложения 1897 г. и с реформами в судоустройстве. В 1950 г. была опубликована новая редакция ГПК, учитывающая предшествующие изменения.

Уголовное право

Действующее уголовное законодательство ФРГ в значительной мере базируется на Германском уголовном уложении 1871 г. (историческое название Кодекса). В его основу было положено Прусское уголовное уложение 1851 г., подвергшееся существенным дополнениям и изменениям. УК 1871 г. в основном соответствовал теоретическим концепциям классической школы буржуазного уголовного права. Он декларировал формально-демократические принципы буржуазной законности и тщательно регламентировал институты Общей и Особенной частей уголовного права. В нем закреплен принцип, согласно которому наказуемы только деяния, недвусмысленно запрещенные законом в момент их совершения. Все они подразделялись на преступления, проступки и нарушения - в зависимости от тяжести предусмотренных за них по закону наказаний. Система наказаний включала смертную казнь, различные виды лишения свободы (тюрьма, заключение в крепости, арест), штраф, конфискацию имущества и поражение в правах. Применение телесных наказаний, допускавшееся законодательством некоторых из вошедших в Германскую империю государств, Кодексом 1871 г. не предусматривалось. Смертная казнь, которая до этого была отменена в Саксонии и трех других германских государствах, с принятием Кодекса вновь была введена на всей территории Германской империи (приговор приводился в исполнение отсечением головы).

До установления фашистской диктатуры в Германии не раз создавались комиссии с целью реформы УК 1871 г. Ими было подготовлено восемь проектов нового Кодекса, ни один из которых не был реализован. Однако в период кайзеровской империи и Веймарской республики (1919-1933 гг.) в текст Кодекса было внесено несколько десятков изменений и дополнений, носивших в основном частный характер. Уголовные законы, изданные в Германии во времена нацистского господства и частично включенные в УК, служили обоснованием созданного в стране режима беззакония, массовых репрессий и террора. После разгрома фашизма и в силу Потсдамских соглашений (а также постановлений Союзного Контрольного Совета, осуществлявшего верховную власть в стране в период ее оккупации) на всей территории Германии в принципе отменялись уголовные законы, принятые с 1933 по 1945 г., и было восстановлено действие Уголовного кодекса в редакции до 1933 г.

Практически уже вскоре после образования в 1949 г. ФРГ началась подготовка реформы УК 1871 г. С 1951 г. Бундестаг приступил к изданию так называемых законов об изменении уголовного права, которыми в основном вносятся частные дополнения в Особенную часть УК, осуществляется общая модернизация, "расчистка" УК от устарелых положений и т.п. Для более радикальных изменений, затрагивающих основные институты уголовного права, вопросы карательной политики, систему наказаний и иных мер репрессии, в ФРГ использовалась иная форма - так называемые законы о реформе уголовного права. С 1954 г. развернулась работа комиссии Бундестага по "большой реформе". Комиссия представила несколько предварительных, а затем и официальный проект нового УК (1962 г.), отличавшийся крайней реакционностью и ориентированный на тюремное заключение как устрашающее средство. В противовес этому документу группа профессоров-криминалистов представила в 1966 г. "альтернативный проект", предлагавший более гибкую карательную политику и либеральную трактовку задач уголовного законодательства (широкое применение условного отказа от назначения

наказания, идеи ресоциализации заключенных и др.). Созданный в 1966 г. Специальный комитет Бундестага по реформе уголовного права постарался найти компромисс, устранив наиболее реакционные положения проекта 1962 г. и восприняв некоторые требования авторов "альтернативного проекта", в частности об условном осуждении и о формулировках отдельных статей, относящихся к важнейшим правовым институтам. Комитет признал целесообразным ограничиться реформой только Общей части УК. В ряде законов о реформе уголовного права, принятых начиная с 1969 г. (вступление их в силу не раз откладывалось), была одобрена новая редакция Общей части Уголовного кодекса и внесены изменения в статьи Особенной части УК 1871 г., оставленной в силе. Для приведения в соответствие двух разнородных частей УК в 1974 г. издан Вводный закон к УК, насчитывающий 326 статей, - самый большой по объему из всех ранее принятых в ФРГ. В результате реформы с 1 января 1975 г. в ФРГ стал действовать Уголовный кодекс, Общая часть которого составлена в 60-х гг. XX в., а Особенной частью служат статьи Кодекса 1871 г., пусть и подвергшиеся существенным изменениям, но сохранившие прежнюю систему, нумерацию, многие формулировки. После "большой реформы" в ФРГ были изданы отдельные акты, касающиеся некоторых наиболее опасных преступлений, в частности, законы о борьбе с экономической преступностью (первый - в 1976, второй - в 1986 г.), Закон о борьбе с терроризмом 1986 г. С учетом накопившихся изменений в 1987 г. была издана новая редакция Кодекса.

Последние новеллы в УК ФРГ были внесены в 1994-1995 гг. 5 законами и рядом других. В Особенную часть была введена, в частности, норма о подкупе депутатов (_ 108е), исключена ответственность за гомосексуальные действия (_ 175); Закон от 27 июня 1994 г. существенно изменил 28-й раздел Особенной части "Преступные деяния против окружающей среды" и т.д.

Действующая редакция УК ФРГ не охватывает всего круга уголовно наказуемых деяний - по подсчетам западногерманских юристов, относящиеся к ним предписания содержатся еще более чем в четырехстах законах. Важной новеллой Общей части УК, действующей с 1975 г., является отказ от прежней трехчленной классификации преступных деяний. Отныне все они делятся на преступления - те, за которые грозит лишение свободы на один год или больше, и на проступки - за них грозит лишение свободы на меньший срок или штраф. Что касается "нарушений" - наименее тяжких уголовно наказуемых деяний по прежней классификации (за них грозил арест на срок до шести недель или небольшой штраф), то большинство из них ныне рассматриваются как административные проступки (прежде всего это незначительные нарушения правил дорожного движения). В соответствии с Законом об административных правонарушениях 1968 г. (в редакции 1975 г. с последующими изменениями) такого рода противоправные действия наказываются штрафом на сумму, как правило, до 2000 марок. В 1984 г. сфера административных нарушений была существенно расширена.

Действующее уголовное законодательство ФРГ предусматривает так называемую дуалистическую систему уголовных санкций: наказания и наряду с ними меры исправления и безопасности, которые назначаются в зависимости от "степени представляемой правонарушителем опасности". К числу собственно наказаний относятся лишение свободы и штраф (основные наказания), а также запрещение управлять автотранспортным средством на срок от одного до трех месяцев (дополнительное наказание). Смертная казнь отменена Конституцией 1949 г. (ст.102), что исключило применение этой меры судами ФРГ даже за тягчайшие преступления нацистов. Лишение свободы, введенное в качестве единой формы наказания взамен прежних его различных видов, может назначаться либо пожизненно, либо на срок (до 15 лет). Вопросы, связанные с режимом отбытия лишения свободы, с переводом из одного карательного заведения в другое и т.п., решаются не судом, вынесшим приговор, а судебными палатами по исполнению наказаний при судах земель. Приговор к лишению свободы на срок до шести месяцев может быть вынесен лишь при наличии "особых обстоятельств", учитывая вредное воздействие заключения. Штраф назначается в "дневных ставках" (в размере от 5 до 360 ставок) с суммой одной ставки в пределах от 2 до 10 000 марок в зависимости от имущественного положения (как правило, от чистого дохода) осужденного.

В предусмотренную действующим законодательством ФРГ систему мер исправления

и безопасности входят прежде всего меры, связанные с лишением свободы: помещение в психиатрическую лечебницу, в изолятор для алкоголиков и наркоманов на срок до 2 лет, а также превентивное заключение или "интернирование в целях безопасности" на срок до 10 лет, дополняющее лишение свободы, применяемое к опасным преступникам. В качестве мер исправления и безопасности, не связанных с лишением свободы, УК ФРГ предусматривает установление надзора за лицами, отбывшими наказание, лишение водительских прав, "запрет на профессию" и др. В дополнение к УК ФРГ в 1976 г. был издан Закон об исполнении наказаний и мер исправления и безопасности, связанных с лишением свободы. В нем подробно регламентируется деятельность не только тюрем, но и "социально-терапевтических" и иных заведений, строительство которых связано с немалыми расходами и финансируется в основном за счет бюджетов земель.

Конституция ФРГ относит область уголовного права и исполнения наказаний к сфере так называемой конкурирующей законодательной компетенции, в которой отдельные земли обладают правом принятия законов, но лишь тогда и постольку, когда и поскольку федерация не использует своих соответствующих прав. Ныне федеральным законодательством охвачены все сколь-нибудь существенные вопросы уголовного права и исполнения наказаний, так что на долю законодательства земель остается принятие постановлений, конкретизирующих ответственность за административные нарушения.

Уголовный процесс

Вскоре после издания Уголовного кодекса 1871 г. в Германской империи были приняты Закон о судоустройстве 1877 г. и Уголовно-процессуальный кодекс (уложение) 1877 г. Оба эти акта считаются действующими и поныне, хотя и в обновленных редакциях, сохраняющих их общую структуру и формулировки отдельных положений. Закон о судоустройстве, в который наиболее важные изменения последнего времени были внесены в 1975 г., распределяет компетенцию между судами различных систем, определяет юрисдикцию судов общей компетенции соответствующих инстанций, регулирует организацию их деятельности, правила совещания и голосования судей и другие вопросы. УПК 1877 г., подготовленный в значительной мере под влиянием французского УПК 1808 г., ставил в бесправное положение подозреваемого в ходе дознания, проводимого полицией, но давал некоторые права обвиняемому (в том числе на участие защитника) на предварительном следствии, проводимом прокуратурой, а также состязательную форму судебного разбирательства с предоставлением значительных дискреционных полномочий председательствующему. В период нацистской диктатуры было отменено большинство процессуальных гарантий для обвиняемого, а также, по существу, законодательно оправдан произвол судей и учреждены специальные суды для расправы над противниками нацистского режима (Верховный народный суд, особые суды низшего уровня и др.). Соответствующие изменения были внесены в Закон о судоустройстве и УПК.

После свержения фашизма на всей территории оккупационных зон стали действовать (по решению Контрольного Совета) Закон о судоустройстве и УПК в редакции 1924 г. С момента образования ФРГ УПК был значительно изменен и дополнен, в частности Законом о малой реформе уголовного процесса 1964 г.: он расширял права обвиняемого на защиту. Часть этих изменений и дополнений в целях борьбы с террористами и другими опасными преступниками ограничивала процессуальные права обвиняемых. За последние десятилетия было издано несколько редакций УПК 1877 г. - в 1950 г., 1964 г., 1975 г. Наконец, в 1987 г. наряду с новой редакцией УК была опубликована и новая, ныне действующая редакция Уголовно-процессуального кодекса, все еще называющегося УПК 1877 г. Существенные коррективы в его текст внесены Законом о борьбе с нелегальной торговлей наркотиками и другими проявлениями организованной преступности 1992 г.

Судебная система. Органы контроля

Конституция ФРГ различает 5 основных областей юстиции (общая, трудовая, социальная, финансовая и административная) и учреждает соответствующие им 5

систем судов, каждая из которых возглавляется собственным высшим органом. При этом общим судам подсудны все гражданские и уголовные дела, которые не отнесены к компетенции органов административной юстиции и иных специализированных судов. Деятельность общих судов регламентируется Законом о судоустройстве, соответствующими законами и положениями о них.

Верховный федеральный суд возглавляет систему общих судов. Он находится в г. Карлсруэ и состоит из председателя суда, председателей сенатов и членов суда. В Верховном федеральном суде имеются также судебные следователи, которые занимаются подготовкой к слушанию некоторых категорий уголовных дел, приговоры по коим обжалованы в этот суд. В состав Верховного федерального суда входят 11 сенатов по гражданским, 5 - по уголовным делам и 7 для рассмотрения специальных вопросов (по делам картелей, по делам адвокатов, нотариусов и др.).

В компетенцию Верховного федерального суда по уголовным делам входит рассмотрение кассационных жалоб на приговоры высших судов земель, вынесенные ими при разбирательстве дела по первой инстанции, а также на приговоры судов присяжных и больших палат судов земли, если они не подлежат кассационному обжалованию в высший суд земли. Верховный федеральный суд может пересмотреть дело и по вновь открывшимся обстоятельствам в случае вынесения как обвинительного, так и оправдательного приговора. С 1969 г. он не разбирает уголовные дела по первой инстанции.

В компетенцию Верховного федерального суда по гражданским делам входит рассмотрение кассационных жалоб на решения, вынесенные высшими судами земли. При этом он принимает к рассмотрению жалобы с суммой иска до 40 тыс. марок с разрешения высшего суда земли, а на большую сумму - по своей инициативе.

Под кассационным в ФРГ понимается обжалование (ревизия) приговора или решения суда по мотивам нарушения закона или неправильного его применения, но не по мотивам соответствия приговора фактическим обстоятельствам дела. Кассационные жалобы рассматриваются сенатами Верховного федерального суда в составе 5 членов во главе с председателем сената (некоторые вопросы могут разрешаться коллегиями из 3 судей либо единолично). Сенат может отклонить кассационную жалобу либо признать ее обоснованной, и в этом случае он вправе либо поручить нижестоящему суду вновь рассмотреть дело, либо вынести по нему собственный приговор или решение.

В Верховном федеральном суде образуются большие сенаты соответственно по гражданским и по уголовным делам, которые выносят решения по вопросам, имеющим принципиальное значение для соответствующей отрасли права. В большие сенаты входят председатель Верховного федерального суда (он председательствует в обоих сенатах) и по 8 членов суда, назначенных председателем на 2-летний срок. При необходимости устранить расхождения в позициях сенатов по гражданским и по уголовным делам созывается объединенный большой сенат, который состоит из председателя Верховного федерального суда и всех членов больших сенатов.

Из общих судов только Верховный федеральный суд является федеральным учреждением, а все нижестоящие - суды соответствующей земли. В структуре и компетенции общих судов отдельных земель имеются известные различия, но несущественные.

Высшие суды земли выступают в качестве апелляционных и кассационных инстанций и как суды первой инстанции. Они образованы во всех землях, входящих в ФРГ, в количестве от одного до четырех. (В Баварии, крупнейшей из них, имеется 3высших суда земли и Баварский верховный суд в Мюнхене, который наряду с полномочиями одного из высших судов земли осуществляет по некоторым категориям гражданских и уголовных дел функции Верховного федерального суда как кассационной инстанции для баварских судов.) Всего в ФРГ к 1990 г. насчитывалось 18 высших судов земли и один такой суд в Берлине, где он именуется каммергерихтом (судебной палатой).

В составе каждого высшего суда земли, возглавляемого председателем, образуется необходимое число сенатов по гражданским и уголовным делам во главе с их председателями. В качестве суда первой инстанции уголовный сенат в составе 5 профессиональных судей - членов высшего суда земли рассматривает дела о государственной измене, шпионаже, террористических актах и т.п. либо дела о

преступлениях, подсудных нижестоящему суду земли, но признанных особенно значимыми или сложными. В качестве кассационной инстанции сенаты по гражданским делам в составе 3 членов высшего суда земли рассматривают апелляционные жалобы на решения и определения нижестоящих судов (некоторые вопросы могут решаться судьями единолично). Уголовные сенаты в составе 3 членов высшего суда земли рассматривают кассационные жалобы на приговоры участковых судей, не подлежащие апелляционному обжалованию, на приговоры, вынесенные судами земли при апелляционном обжаловании, а также на приговоры, вынесенные судами присяжных или большими палатами суда земли, однако лишь в случае, если кассационная жалоба принесена исключительно по мотивам нарушения норм законодательства земли, а не федеральных законов.

Суды земли (к 1990 г. на территории ФРГ их было 92) слушают дела по первой инстанции и по второй инстанции (рассматривают жалобы на решения и приговоры нижестоящих судов). В составе каждого суда земли, возглавляемого его председателем, образуются палаты по гражданским (в том числе торговым) делам и по уголовным делам. Палаты по гражданским делам заседают в составе 3профессиональных судей во главе с председателем суда земли или председателем палаты. Дела, не представляющие большой сложности, могут рассматриваться судьями единолично. Палаты по торговым делам действуют в составе председательствующего - члена суда земли и равноправных с ним 2 непрофессиональных судей, назначаемых на 3года из опытных коммерсантов по заключению торгово-промышленных палат. Некоторые категории споров разрешаются председателем палаты единолично. Согласно Закону о судоустройстве к торговым относится четко определенный круг дел по спорам, возникающим между участниками сделок, членами торговых товариществ, споры по векселям, по применению Закона о чеках, по защите торговых знаков и т.д.

В компетенцию палат по гражданским и по торговым делам входит рассмотрение по первой инстанции дел с суммой иска свыше 3000 марок, а также дел об установлении отцовства и некоторых категорий исков, предъявляемых к казне, к судьям и служащим в связи с превышением ими своих служебных полномочий и др. Палаты рассматривают апелляционные жалобы на решения и определения участковых судов, кроме тех категорий дел, жалобы по которым приносятся в высшие суды земли. Жалобы на решения участковых судов по искам на сумму до 500 марок не принимаются.

Уголовные палаты судов земли рассматривают по первой инстанции дела обо всех преступлениях, которые не отнесены к компетенции участковых судов или высших судов земли. В их подсудность входят дела, по которым возможно лишение свободы на срок свыше 3 лет или принудительное помещение в психиатрическую больницу. Дела по первой инстанции рассматривает либо уголовная палата, выступающая в качестве суда присяжных, либо большая уголовная палата. Суд присяжных в ФРГ до 1975 г. состоял из 3 профессиональных судей и 6 шеффенов - так в ФРГ именуют присяжных заседателей, участвующих в разбирательстве дела и совместно с профессиональными судьями принимающих решения по вопросу о виновности или невиновности подсудимого и о назначении меры наказания. Ныне суд присяжных состоит из 3 профессиональных судей и 2 шеффенов. Он созывается при необходимости рассмотреть уголовное дело по обвинению в умышленном убийстве или других преступлениях, связанных с созданием опасности для жизни людей (поджоги, взрывы, попытки захватов самолетов, ограбление и вымогательство при отягчающих обстоятельствах и др.).

Большая палата по уголовным делам в составе 3 судей и 2 шеффенов рассматривает основную массу дел о преступных посягательствах, входящих в компетенцию судов земли. В тех судах, в округе которых расположен высший суд земли, образуется палата по делам о государственных преступлениях, главным образом связанных с "угрозой демократическому правовому государству" и с нарушением запретов на деятельность противозаконных организаций. С 1976 г. во многих судах земли из больших палат по уголовным делам были выделены палаты по экономическим преступлениям, связанным с нарушениями законодательства о недобросовестной конкуренции, финансовой деятельности предприятий, налогах и т.п. Большая палата по уголовным делам рассматривает от имени суда земли апелляционные жалобы на приговоры, вынесенные судом шеффенов в участковом суде.

Для рассмотрения апелляционных жалоб на приговоры, вынесенные участковыми судьями единолично, в составе суда земли образуется малая палата по уголовным делам, которая состоит из 1 члена суда земли и 2 шеффенов.

Участковые суды (их число последовательно сокращалось и к 1990 г. составляло 550 в ФРГ и 7 в Западном Берлине) представляют собой низовое звено системы общих судов. Они могут состоять из одного или нескольких участковых судей (в некоторых участковых судах их свыше 30). Если в участковом суде только 1судья, ему назначается постоянный заместитель из числа судей земли. Гражданские дела рассматриваются здесь единоличным судьей. Участковому судье подсудны имущественные споры на сумму до 3000 марок, а также независимо от суммы иска споры об аренде жилья и иных помещений, споры между клиентами и владельцами гостиниц, между пассажирами и водителями транспортных средств, туристами и бюро путешествий и т.п. В участковых судах выделяется один или несколько судей, которые специализируются на рассмотрении всего комплекса брачно-семейных дел, в том числе о разводе, выплате содержания на детей и т.п.

Уголовные дела в участковом суде могут рассматриваться либо судьей единолично, либо судом шеффенов. Единолично участковый судья рассматривает дела, возбужденные в порядке частного обвинения, кроме того, о преступных деяниях, относящихся к категории проступков, и, наконец, по предложению прокурора, дела о некоторых преступлениях, по которым не ожидается вынесение более сурового приговора, чем за проступки, т.е. свыше одного года лишения свободы.

Участковый судья с согласия обвиняемого может вынести приговор путем "приказа о наказании", издаваемого без судебного разбирательства, по материалам, представленным прокуратурой или полицией. Однако в этом случае не может быть назначено лишение свободы, а "приказ о наказании" исполняется, только если в течение недели осужденный не потребует его отменить и провести судебное разбирательство.

Суд шеффенов заседает в составе 1 участкового судьи и 2 шеффенов, составляющих единую коллегию. Шеффены привлекаются к исполнению обязанностей по спискам кандидатов, составляемым советом общины из числа проживающих в ней граждан, достигших 30 лет и не имеющих ограничений (судимость, физические или психические недуги, должностные обязанности и др.). Суды шеффенов вправе рассматривать уголовные дела о преступлениях, не отнесенных к исключительной компетенции судов земли или высших судов земли, но при условии, чтобы выносимое ими наказание не превышало 3 лет лишения свободы. Если представленное на рассмотрение этого суда дело отличается большой сложностью или объемом, то по ходатайству прокурора образуется расширенный состав суда шеффенов - 2 профессиональных судьи и 2 шеффена. Такой же состав необходим для разбирательства дела, переданного на новое рассмотрение из вышестоящего суда.

В систему общих судов в качестве самостоятельных подразделений включены суды по делам несовершеннолетних. Они рассматривают дела о правонарушениях, в которых обвиняются несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет, а также молодые люди в возрасте до 21 года, если суд сочтет, что их поведение носит "подростковый характер". В этих же судах могут рассматриваться дела о нарушениях взрослыми интересов несовершеннолетних либо дела, по которым несовершеннолетних требуется допросить в качестве свидетелей. К числу такого же рода судебных учреждений относятся в судах земли палаты по делам несовершеннолетних (в составе 3 профессиональных судей и 2 шеффенов) и в участковых судах - суд шеффенов по делам несовершеннолетних (в составе профессионального судьи и двух шеффенов) и судья по делам несовершеннолетних. Шеффенами по делам несовершеннолетних назначаются лица, имеющие опыт работы с молодежью (как правило, один из них - женщина).

Среди специализированных судов, функционирующих в ФРГ наряду с общими, важное место занимают суды по трудовым делам. Они призваны рассматривать споры между наймодателями и индивидуальными работниками по вопросам оплаты труда, предоставления отпусков, увольнения, а также конфликты между профсоюзами и объединениями предпринимателей, в том числе о правомерности забастовки или закрытия предприятия, и другие вопросы. Возглавляет эту систему Федеральный суд по трудовым делам в г. Касселе, который состоит из 5 сенатов. В них в коллегиях из 3

профессиональных и 2 "почетных" судей (они представляют соответственно предпринимателей и профсоюзы) рассматриваются кассационные жалобы на решения нижестоящих судов этой системы. В каждой из земель ФРГ имеется 1, а в Северном Рейне-Вестфалии - 2 суда земли по трудовым делам.

В таких судах образуются коллегии в составе 1 профессионального судьи и 2 либо 4 (в зависимости от категории дела) "почетных" судей, представляющих интересы предпринимателей и работников. Суды земли по трудовым делам выступают в качестве апелляционной инстанции, в которую обжалуются решения нижестоящих судов.

Суды по трудовым делам - низшая инстанция этой системы (их насчитывалось на территории ФРГ 107) - рассматривают по первой инстанции все трудовые конфликты. В них образуются коллегии в таких же составах, как и в судах земли по трудовым делам. В этих судах принимаются меры к разрешению конфликтов по возможности путем компромисса.

Система судов по социальным вопросам создана для рассмотрения конфликтов, связанных с социальным страхованием, выплатой пособий безработным и "вернувшимся на родину", оказанием бесплатной или льготной медицинской помощи и т.п. Система этих судов возглавляется Федеральным судом, находящимся, как и Федеральный суд по трудовым делам, в г. Касселе. Он состоит из 12 сенатов, в которых рассматриваются кассационные жалобы на решения нижестоящих судов. В каждой из земель ФРГ действует суд земли по социальным вопросам (апелляционная инстанция), а на территории всей страны - 48 судов по социальным вопросам, рассматривающих по первой инстанции все споры, относящиеся к их компетенции. В Федеральном суде по социальным вопросам и соответствующих судах земли дела рассматриваются в коллегиях из 3 профессиональных и 2 "почетных" судей, а в судах низшей инстанции - в коллегиях из 1 профессионального и 2 "почетных" судей. Состав "почетных" судей формируется на паритетных началах: по одному представителю сторон, участвующих в конфликте (от застрахованных работников или безработных и от предпринимателей, от больничных касс и от врачей, обслуживающих больных за счет этих касс, и т.п.).

Система финансовых судов создана главным образом для рассмотрения дел, связанных с уплатой налогов и таможенных сборов. Она включала к 1990 г. Федеральный финансовый суд в Мюнхене и 15 финансовых судов, по 1-2 в каждой земле. В Федеральном финансовом суде образовано 8 сенатов, где в коллегиях из 5 профессиональных судей рассматриваются кассационные жалобы на решения финансовых судов исключительно по вопросам права, и только если спор идет о суммах, превышающих 10 тыс. марок. В финансовых судах, являющихся судами первой инстанции, но по рангу соответствующих высшим судам земли, дела рассматриваются в коллегиях из 3 профессиональных судей и 2 "почетных" судей.

Система административной юстиции в ФРГ создана для рассмотрения жалоб физических и юридических лиц на действия и акты органов государственного управления, а также споров между органами местного самоуправления, если эти жалобы и споры не относятся к компетенции иных судов. Обращение с жалобой в органы административной юстиции, как правило, может последовать лишь после того, как был заявлен протест в орган управления или должностному лицу, на действия которых приносится жалоба, и затем подана, но осталась не удовлетворенной жалоба в вышестоящий для них орган управления.

Возглавляет эту систему Федеральный административный суд, находящийся в Берлине. В его структуре имеется 12 сенатов, в основном занятых рассмотрением в составе 5 профессиональных судей кассационных жалоб на решения нижестоящих административных судов. В таком же составе сенаты федерального административного суда рассматривают (в качестве первой и последней инстанции) сравнительно небольшое число дел, отнесенных к исключительной компетенции этого суда, - по спорам неконституционного характера между землями или между землями и федерацией, по обращениям федерального правительства с требованием признать неконституционной деятельность того или иного объединения лиц, а также по некоторым видам исков против федеральных органов.

Высшие административные суды образованы по одному во всех землях ФРГ, кроме Нижней Саксонии и Шлезвиг-Гольштейна, где действует общий суд для 2 земель. В их

компетенцию входит рассмотрение апелляционных, а при некоторых условиях и кассационных жалоб на решения и определения административных судов, а также, в исключительных случаях, наиболее важных дел по первой инстанции. Дела в высших административных судах рассматривают коллегии в составе либо 3 профессиональных и 2 "почетных" судей, либо (в некоторых землях) только 3 профессионалов.

Административные суды рассматривают по первой инстанции в составе 3 профессиональных и 2 "почетных" судей подавляющую массу дел, отнесенных к компетенции органов административной юстиции. По постановлению административных судов может быть отменен обжалуемый акт органа государственного управления либо восстановлены права граждан или учреждений, нарушенные действиями должностных лиц.

Названные 5 высших судебных органов, возглавляющих отдельные системы судов (общую, по трудовым делам и др.), являются самостоятельными и независимыми. Вслучае противоречий между их позициями по каким-либо существенным правовым вопросам созывается, согласно Основному Закону (ст.95), Общий сенат высших федеральных судов, который и выносит решение, обязательное для судов всех систем, тем самым обеспечивающее единство судебной практики.

В качестве самостоятельных судебных учреждений функционируют также некоторые специализированные суды, в том числе общефедерального уровня. Это, в частности, Федеральный дисциплинарный суд и дисциплинарные суды земель, в которых разбираются жалобы гражданских служащих на действия властей, а также Федеральный патентный суд, заседающий в Мюнхене.

Особое место среди высших государственных и судебных учреждений ФРГ занимает учрежденный в 1951 г. Федеральный конституционный суд. Он находится в г. Карлсруэ и состоит из 2 сенатов по 8 членов Федерального конституционного суда в каждом. Возглавляет работу всего суда и первого сената председатель Суда, работу второго сената - вице-председатель. Федеральный конституционный суд разрешает спорные вопросы толкования Конституции, споры по поводу соотношения с Конституцией других федеральных законов и законов, изданных властями земель. Полномочия Федерального конституционного суда включают возможность отмены- по мотивам противоречия Конституции - законов, принятых парламентом ФРГ и властями земель, любых постановлений правительства и иных органов управления и, наконец, по тем же мотивам - решений любых судебных инстанций, в том числе высших федеральных судов. Федеральный конституционный суд вправе признавать неконституционной деятельность различных организаций и объединений граждан. Важная функция Федерального конституционного суда - рассмотрение жалоб общин и отдельных граждан на нарушение органами власти их основных конституционных прав. В большинстве земель, входящих в ФРГ, имеются свои конституционные суды, компетенция которых ограничена толкованием положений конституций земель и рассмотрением жалоб на нарушение закрепленных в них прав. Решения этих судов не подлежат обжалованию.

Судьи федеральных судов официально назначаются на свои должности Президентом ФРГ, чему предшествует решение соответствующего министра (при назначении в Верховный федеральный суд - министра юстиции, при назначении в Федеральный суд по трудовым делам - министра труда и т.д.). Однако предварительно кандидаты на судейскую должность должны получить одобрение специальной комиссии, в которую входят соответствующий министр ФРГ и руководители соответствующих ведомств земель, а также 11 членов комиссии, избранных Бундестагом. В комиссиях проводятся выборы, как правило, из нескольких кандидатур.

Замещение должностей в судах земель происходит по-разному. В одних землях судьи назначаются Премьер-министром, в других - министром юстиции данной земли. В некоторых землях назначению предшествуют выборы кандидата специальной комиссией - выборным комитетом, состоящим из депутатов парламента земли, судей и адвокатов. В большинстве земель, кроме того, назначение на судейскую должность в какой-либо из судов земли требует согласования с министрами - членами Кабинета. Все судьи назначаются на свои должности пожизненно.

Непосредственно федеральным парламентом ФРГ на срок 12 лет избираются только судьи Федерального конституционного суда: половина Бундестагом и половина -

Бундесратом. Судьи могут быть отстранены от должности только по решению Федерального дисциплинарного суда для судей и прокуроров либо дисциплинарного суда земли. Дисциплинарное преследование возбуждается министром юстиции ФРГ или одной из земель. Судьи уходят в отставку по достижении 65 лет (члены Федерального конституционного суда 68 лет).

Расследуются уголовные преступления главным образом полицейскими службами, находящимися в подчинении федеральных властей или министра внутренних дел соответствующей земли. Предварительное расследование по сравнительно небольшому числу наиболее сложных уголовных дел проводится прокуратурой с участием полицейских служб. В некоторых случаях, в порядке "судебного расследования", следственные действия осуществляют судьи-дознаватели, обязанности которых обычно выполняют участковые судьи.

Обвинение предъявляет прокуратура либо, по частной жалобе, потерпевший, но судебное разбирательство производится при обязательном участии прокурора. Прокуратура наделена полномочиями отказаться от передачи дела в суд, в частности когда обвиняемый или его близкие серьезно пострадали в результате дорожного происшествия. В предусмотренных законом случаях представители прокуратуры принимают участие и в разбирательстве гражданских дел.

Органы прокуратуры имеются при общих судах всех уровней. При Верховном федеральном суде состоит генеральный федеральный прокурор и подчиненные ему федеральные прокуроры (все они действуют под общим руководством министра юстиции ФРГ). Генеральный федеральный прокурор назначается Президентом ФРГ с согласия Бундесрата.

При высших судах земли, судах земли и участковых судах действуют соответствующие прокуроры, общее руководство которыми, в свою очередь, осуществляет министр юстиции каждой из земель. Полномочия участковых прокуроров (это их официальное название) ограничены - они могут выступать только в участковых судах. Должностные лица прокуратуры обязаны руководствоваться законными указаниями вышестоящих прокуроров.

Защиту обвиняемых по уголовным делам, а также интересов сторон по иным категориям дел осуществляют адвокаты. Участие адвоката при рассмотрении уголовных и гражданских дел единоличным судьей в участковом суде необязательно, кроме некоторых определенных законом случаев. Адвокаты должны представлять интересы сторон в судах высших инстанций по трудовым делам и могут выступать в судах по социальным вопросам, в финансовых и административных судах.

Для допуска к адвокатской деятельности выпускник юридического факультета университета должен в течение 3-4 лет пройти стажировку в судах, у прокуроров и адвокатов, сдать серию экзаменов перед комиссией при высшем суде земли и только после этого получить соответствующее разрешение от ведомства юстиции той земли, при суде которой он собирается практиковать. Каждый адвокат в ФРГ обязан открыть свое бюро при том определенном высшем суде земли или суде земли, в котором он допущен к адвокатской практике. Адвокаты, действующие в округе того или иного высшего суда земли, образуют одну (иногда, если их больше 500, две) коллегию адвокатов. Особую коллегию образуют адвокаты, допущенные к ведению дел в Верховном федеральном суде (по решению министра юстиции ФРГ после строжайшего отбора специальной комиссией). Все существующие в ФРГ коллегии адвокатов объединены в Федеральную ассоциацию. Эта ассоциация, в частности, принимает меры к оказанию бесплатной или льготной юридической помощи малоимущим.

Высшим органом финансового контроля является Федеральная счетная палата (Bundesrechnungshof). Согласно ч.2 ст.114 Основного Закона в задачу этого органа входит проверка отчета Федерального правительства об исполнении бюджета и об имуществе и долгах на следующий финансовый год, а также проверка экономности и правильности ведения экономического и бюджетного хозяйства. Федеральная счетная палата ежегодно представляет свои отчеты Бундестагу и Бундесрату.

Председатель и вице-председатели Палаты избираются Бундестагом и Бундесратом по представлению Федерального правительства и официально назначаются Федеральным президентом на единственный 12-летний срок. Других членов Палаты

назначает также Федеральный президент по предложению председателя Палаты. Все члены Палаты пользуются независимостью судей.

В Германии не существует единой службы омбудсмана, его функции выполняют несколько органов. С 1957 г. существует Уполномоченный Бундестага по делам армии, избираемый сроком на 5 лет, в компетенцию которого входит защита военнослужащих как граждан. Роль омбудсмана на федеральном уровне выполняет также формируемый Бундестагом в соответствии со ст.45с Конституции Комитет по петициям, который обязан разбирать просьбы и жалобы, подаваемые в эту палату. Согласно Закону о полномочиях Комитета по петициям Германского бундестага 1975 г. этот орган по возможности ежемесячно представляет Бундестагу доклад о рассмотренных петициях со своими рекомендациями. Кроме того, Комитет в соответствии с Регламентом Бундестага должен ежегодно отчитываться о своей деятельности.

Аналогичные омбудсману институты есть и на уровне субъектов федерации. В 1970 г. в земле Гессен создан институт Уполномоченного по защите частной жизни, в 1974 г. в земле Рейнгальт-Вестфалия учреждена должность гражданского Омбудсмана - поверенного граждан, подчиняющегося Собранию этой земли.

Литература

Германское право: Ч.1. Гражданское уложение. Пер. с нем. М., 1996.

Германское право: Ч.2. Германское торговое уложение и другие законы. Пер. с нем. М., 1996.

Государственное право Германии: В 2 т. / Сокращенный перевод немецкого семитомного изд. М., 1994.

Жалинский А., Рерихт А. Введение в немецкое право. М., 2001.

Кастель Е.Р. Развитие федеральных структур в Германии. Екатеринбург, 1992.

Местное самоуправление в Германии (Германский Фонд международного правового сотрудничества). М., 1996.

Основы немецкого торгового и хозяйственного права. М., 1995.

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

Савельев В.А. Гражданский кодекс Германии. М., 1994.

Уголовный кодекс ФРГ. М., 1996.

Урьяс Ю.П. Механизм государственной власти ФРГ. М., 1988.

Федеративная Республика Германия. Конституция и законодательные акты. Пер. с нем. / Под ред. Ю.П. Урьяса. М., 1991.

Шапп Ян. Основы гражданского права Германии. М., 1996.

Cohn E. J. Manual of German Law. 2 v. Vol.1. 2nd ed., revised. British Institute of International & Comparative Law, 1968.

Fromout M., Rieg A. Introduction au droit allemand. T. 1-2. P., 1984.

Horn N. German Private and Commercial Law. Oxford, 1982.

Posch M. German Democratic Republic // International Encyclopedia of Comparative Law. Vol. 1. 1976. P. G13-32.

Zweigert W. T. The Legal System of the Federal Republic of Germany // Hastings Law Journal. 1959. Vol. 11. P. 7-22.

Гондурас
Республика Гондурас

Государственное устройство
Правовая система
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство в Центральной Америке.

Территория - 112 тыс. кв.км. Столица - г.Тегусигальпа.

Население - 5,7 млн.чел. (1995 г.); 90% - испано-индейские метисы, 6% - индейцы, 2% - негры, 2% - лица европейского происхождения.

Официальный язык - испанский.

Господствующая религия - католицизм.

В 1522 г. территория современного Гондураса была завоевана испанцами. В 1821 г. провозглашена независимость. В 1823-1839 гг. Гондурас входил в состав федерации Соединенные провинции Центральной Америки.

Государственное устройство

Гондурас - унитарное государство. Административно-территориальное деление - 18 департаментов.

Действует Конституция 1982 г., 16-я по счету с момента провозглашения независимости. По форме правления Гондурас - президентская республика. Политический режим - демократия в процессе становления.

Законодательная власть принадлежит Национальному конгрессу (однопалатному парламенту), 128 депутатов которого избираются всеобщим прямым и тайным голосованием по системе пропорционального представительства сроком на 4 года.

Глава государства и правительства - Президент, избираемый прямым всеобщим и тайным голосованием сроком на 4 года (без права переизбрания). Вместе с ним избираются 3 вице-президента.

Исполнительная власть осуществляется Президентом, который назначает и увольняет министров правительства (именуются "государственными секретарями"). Президент созывает Совет министров для принятия наиболее важных решений и председательствует на нем. Национальный конгресс вправе вызывать министров и делать им интерпелляции.

Правовая система

Правовая система Гондураса в целом относится к романо-германской правовой семье, входя в ее обособленную латиноамериканскую группу. Первоначальной основой для формирования гондурасского права выступила правовая культура бывшей метрополии - Испании. Конституционное право во многом следует модели США, на гражданское право значительно повлияло французское законодательство.

Основной источник гражданского права - Гражданский кодекс 1906 г., составленный по образу ГК Франции 1804 г. До него действовали ГК 1880 и 1898 гг. Семейное право допускает заключение как гражданских, так и церковных браков. Торговые отношения регулирует Торговый кодекс 1950 г. Поскольку Гондурас является аграрной страной, особую остроту здесь имеет проблема земельных отношений (латифундизм): с начала 1960-х гг. было несколько неудачных попыток провести аграрную реформу. Немногочисленные индейские сообщества сохраняют систему общинного землевладения.

Конституция и Трудовой кодекс закрепляют все основные права трудящихся, включая право на объединение в профсоюзы, коллективные переговоры, забастовку, 8-часовой рабочий день. Однако Кодекс государственной службы запрещает забастовку всем занятым в государственных организациях, исключая работников государственных предприятий.

Уголовный кодекс Гондураса 1906 г. был основан на концепциях неоклассической школы и основных положениях УК Испании 1870 г. В 1983 г. принят ныне действующий УК Гондураса. Как и прежний кодекс, он состоит из трех книг, первая из которых посвящена Общей части, остальные соответственно преступлениям (delitos) и проступкам (faltas). Смертная казнь была отменена декретом в 1956 г., что закреплено конституциями 1957, 1965 и 1982 гг. Последняя смертная казнь имела место в 1940 г.

Конституция и УПК 1984 г. закрепляют основные демократические гарантии уголовного судопроизводства, но они часто не соблюдаются на практике. Закон требует, чтобы аресты производились только по судебному ордеру, а в случае задержания на месте преступления лицо должно быть доставлено в суд в пределах 24 часов. В 1999 г. принята новая редакция УПК (должна вступить в силу в 2002 г.), призванная ускорить судопроизводство и улучшить правовое положение обвиняемого. В стране реализуется программа по развитию службы публичных защитников, которые должны обеспечивать

правовой помощью неимущих.

Судебная система. Органы контроля

Судебная система состоит из Верховного суда (Corte Suprema de Justicia), 10 апелляционных судов, 67 судов первой инстанции (Juzgados Letras) и 325 мировых судей. Верховный суд, который является судом последней инстанции, имеет 9 основных судьей и 7 заместителей, избираемых на 4-летний срок Национальным конгрессом.

Верховный суд как орган конституционного контроля выносит решения о конституционности законов, назначает всех судей и прокуроров нижестоящих судов, судит в порядке импичмента высших должностных лиц государства. В состав Верховного суда входят три палаты - гражданская, уголовная и по трудовым спорам.

В судебной системе Гондураса имеются ряд специализированных судов: трудовые, бракоразводные, по делам несовершеннолетних, по делам аренды. Административную юстицию осуществляет Суд по административным спорам, который расположен в Тегусигальпе, но имеет юрисдикцию по всей стране. Конституцией предусмотрен также специальный орган электоральной юстиции Национальный суд по выборам (Tribunal Nacional de Elecciones), в который входят представители всех зарегистрированных партий.

Уголовное преследование осуществляет прокуратура (Ministerio Publico). В отличие от других латиноамериканских стран в Гондурасе статус, полномочия и порядок формирования этого органа конституционно не определены.

Высшим органом финансового контроля выступает Служба генерального контролера Республики (Contraloria General de la Republica), которая является, согласно Конституции, вспомогательным органом законодательной власти с функциональной и административной автономией. Генеральный контролер избирается Национальным Конгрессом на 5 лет и не может быть переизбран на следующий срок.

За юридическое представительство государства отвечает Служба генерального поверенного (Procuraduria General de la Republica). Генеральный поверенный и его заместитель избираются Национальным конгрессом сроком на 4 года без права переизбрания. Эта организация возбуждает все гражданские и уголовные производства, связанные с проверками, проведенными Службой генерального контролера.

Контроль за соблюдением прав человека осуществляет служба Национального уполномоченного по правам человека, который избирается Конгрессом на 6-летний срок.

Литература

Ramrez R. Honduras // International Encyclopedia of Comparative Law. Vol. 1. 1976.

Гренада

Государственное устройство
Правовая система
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство в Вест-Индии на одноименном острове и двух островах из группы Гренадин в архипелаге Малые Антильские острова.

Общая территория 344 кв. км. Столица - г. Сент-Джорджес.

Население - 100 тыс. чел. (1998 г.); гренадцы, более 50% - негры, свыше 40% - мулаты, проживают также индейцы и белые.

Официальный язык - английский.

Религия - католицизм.

Остров открыт Х. Колумбом в 1498 г. В 1650-1783 гг. - колония Франции, с 1783 г. - колония Великобритании. В 1974 г. провозглашена независимость в составе Содружества, возглавляемого Великобританией.

Государственное устройство

Гренада - унитарное государство. Административно-территориальное деление - 7 районов.

Действует Конституция 1973 г. По форме правления Гренада парламентская монархия вестминстерского типа. Политический режим демократический.

Главой государства является Королева Великобритании, представленная на острове Генерал-губернатором.

Орган законодательной власти - двухпалатный Парламент, состоящий из Сената и Палаты представителей. Сенат состоит из 13 сенаторов, 10 из которых назначаются Генерал-губернатором по рекомендации Премьер-министра, и 3 - по рекомендации Лидера оппозиции. Палата представителей состоит из 15 членов, избираемых населением сроком на 5 лет.

Исполнительная власть принадлежит Правительству, возглавляемому Премьер-министром. На должность последнего Генерал-губернатор назначает лидера партии, получившей большинство на парламентских выборах.

Правовая система

Правовая система Гренады целиком основана на английском общем праве. Последнее продолжает действовать здесь в той мере, в какой не изменено принятыми на острове статутами.

Экономическое законодательство направлено на поощрение частного предпринимательства и привлечение иностранных инвестиций. Страна является одним из центров офшорного бизнеса.

Трудовое законодательство закрепляет право на объединение в профсоюзы, коллективные переговоры и забастовку, и эти права свободно осуществляются на практике.

Основным источником уголовного права является УК 1897 г., составленный по образцу проекта, разработанного Главным судьей Ямайки на основе английских статутов и общего права. Среди видов наказания сохраняется смертная казнь, которая предусмотрена в качестве обязательной меры за убийство и измену. Последняя смертная казнь имела место в 1978 г.

Конституция и законы закрепляют подробные гарантии демократического уголовного судопроизводства. Полиция может задерживать лицо без ордера суда на срок не более 15 дней. Дела о преступлениях, наказуемых смертной казнью, слушаются Высоким судом Гренады в составе судьи и жюри из 12 присяжных заседателей. Вердикт о виновности должен быть единогласным.

Судебная система. Органы контроля

Гренада является членом Организации государств восточной части Карибского моря вместе с 7другими странами. Все 7 государств имеют единую судебную систему, известную как Восточнокарибский Верховный суд, который состоит из Высокого суда и Апелляционного суда. Все члены Верховного суда назначаются главами правительств "семерки" на основе консенсуса. Последней апелляционной инстанцией является Юридический комитет Тайного совета в Лондоне, который рассматривает дела, затрагивающие конституционные вопросы или "вопросы огромной общественной важности".

Собственная судебная система Гренады включает магистратские суды и Высокий суд. Последний осуществляет, помимо прочего, функции конституционного контроля. Судьи назначаются Генерал-губернатором по совету Комиссии судебной и правовой службы.

Уголовное преследование осуществляется директором публичных преследований, назначаемым Генерал-губернатором по совету Комиссии судебной и правовой службы.

Высшим органом финансового контроля является директор аудита, который назначается Генерал-губернатором по совету Комиссии публичной службы.

Литература

Marshall H. H. Grenada // International Encyclopedia of Comparative Law. Vol. 1. 1976.

Греция
Греческая Республика

Государственное устройство
Правовая система
Общая характеристика
Гражданское и смежные с ним отрасли права
Уголовное право и процесс
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство в Южной Европе, на Балканском полуострове.

Территория - 132 тыс. кв. км. Столица - г. Афины.

Население - 10,7 млн. чел. (1998 г.), 95% - греки.

Официальный язык - греческий.

Религия - православие.

Греция - один из древнейших очагов европейской и мировой цивилизации. В XVII в. до н.э. началось формирование городов-государств на материковой части Греции, достигших расцвета в VI-IV вв. до н.э. Во II в. до н.э. страна стала одной из провинций Древнего Рима. В 395 г. территория Греции вошла в состав Византийской империи. В середине XV в. установлено турецкое иго. В 1830 г. Греция стала независимым королевством. В 1967 г. власть в стране захватили военные ("черные полковники"). В 1973 г. Греция провозглашена республикой. В 1974 г. произошло возвращение страны к демократическому правлению. С 1981 г. Греция - полноправный член ЕС.

Государственное устройство

Греция - унитарное государство, состоящее из 13 административных единиц - областей. В 1983 г. законодательно установлено, что вопросами местного значения ведают советы, избираемые населением путем прямых выборов.

Действует Конституция, вступившая в силу 11 июня 1975 г. По форме правления Греция - парламентская республика. Политический режим демократический.

Законодательная власть принадлежит Палате депутатов, однопалатному представительному органу, который избирается путем всеобщих прямых выборов сроком на 4 года. В его состав должно входить не менее 200 и не более 300 человек. Палата собирается один раз в год на очередную сессию, которая длится не менее 5 месяцев. Вначале каждой сессии она образует из своих членов парламентские комиссии в целях подготовки и изучения законопроектов и законодательных предложений. Законодательная деятельность осуществляется, как правило, в ходе пленарных заседаний. Однако часть законопроектов рассматривается и принимается на секциях, число которых не может превышать 2. Конституция определяет, по каким вопросам законопроекты могут быть приняты на пленарном заседании, а какие передаются на рассмотрение секций. Законопроекты, принимаемые Парламентом, должны быть ратифицированы Президентом, а президентское вето может быть преодолено (признано недействительным) абсолютным большинством голосов общего числа депутатов.

Глава государства - Президент, который избирается Парламентом сроком на 5 лет. Конституция наделила Президента широкими полномочиями, возложив на него осуществление законодательной и исполнительной власти. Президент назначает Премьер-министра и по его рекомендации назначает и отзывает других членов Правительства. По заключению Совета республики консультативного органа, который образуется при Президенте в предусмотренных Конституцией случаях, Президент может сместить Правительство, если оно утратило доверие Парламента. В исключительных случаях он председательствует в Совете министров. Президент созывает Парламент на очередные сессии один раз в год и на чрезвычайные, когда найдет нужным. Он вправе отложить проведение парламентской сессии на срок до 30 дней. В полномочия

Президента входит также утверждение и промульгация законов, принятых Парламентом, и возможность возвратить проект закона в Парламент для повторного рассмотрения. Президент может назначать референдум и направлять послания нации. Наконец, он является главой вооруженных сил. Помимо этого Президент осуществляет ряд прав с министерской контрасигнацией. К их числу относятся право представлять страну во внешних сношениях, объявлять войну и заключать мир, а также право распускать Парламент, если он после 3 голосований не может избрать Президента или когда Парламент находится в разногласиях с общественным мнением либо не может обеспечить стабильность Правительства.

В марте 1986 г. была принята серия поправок, лишивших Президента ряда важных полномочий, в том числе права смещать Премьер-министра. Распустить Парламент он может только в том случае, если отставка 2 правительств подряд показывает отсутствие политической стабильности. Ограничено его право объявлять референдум, а право провозглашать чрезвычайное положение передано Парламенту.

Исполнительная власть осуществляется Правительством, которое состоит из Премьер-министра и министров (один или несколько из них могут быть назначены вице-премьерами). Правительство формируется партией, получившей большинство мест в Парламенте. Премьер-министром становится лидер этой партии. В течение 15 дней с того момента, как он принесет присягу, Правительство должно поставить вопрос о доверии перед Парламентом. Палата депутатов вправе "взять обратно свое доверие" Правительству или одному из его членов. Резолюция порицания может вноситься только через 6месяцев после отклонения Палатой предшествующей резолюции. Резолюция порицания должна быть подписана по меньшей мере 1/6 частью депутатов. Правительство определяет и проводит общую политику государства в соответствии с Конституцией и законами. Члены Совета министров и государственные секретари несут ответственность за упущения, совершенные при выполнении своих функций, согласно положениям законов об ответственности министров.

Правовая система

Общая характеристика

Греция принадлежит к романо-германской правовой семье. Страна является родиной демократии и суда присяжных, возникших здесь задолго до нашей эры. Однако древнегреческое частное право не достигло таких высот развития, как римское. Последнее было принесено на территорию Греции после установления римского господства (II в. до н.э.). Новый период в правовом развитии страны начался после раздела Римской империи на Западную и Восточную (395 г.). Греция стала центром Восточной Римской (Византийской) империи. В 528-533 гг. при императоре Юстиниане здесь была осуществлена полная кодификация римского права, получившая название Corpus juris civilis (Свод гражданского права), ныне известная также как "Свод Юстиниана". Этот величайший памятник юридической мысли стал основой византийского права и сыграл спустя тысячу лет огромную роль в процессе рецепции римского права в Западной Европе. В самой Греции с падением Византийской империи (1453 г.) под ударами турок правовая жизнь надолго пришла в упадок.

После освобождения от турецкого господства в результате революции 1821-1829 гг. и образования самостоятельного государства в Греции стала формироваться весьма своеобразная правовая система: попытки возродить византийское право сочетались с принятием кодексов, составленных под влиянием либо заимствованных из законодательства других европейских государств. Законодательство Греции, кодифицированное в важнейших своих отраслях, и поныне включает ряд законодательных актов, изданных в период возрождения самостоятельного греческого государства (в частности, Декрет о судоустройстве 1834 г.), однако большинство действующих кодексов принято в XX в. (ГК - в 1940 г., ГПК - в 1968 г., УК - в 1950 г.).

В современной Греции основным источником права являются законодательные и другие нормативные правовые акты. Их иерархию составляют Конституция, законы Парламента, декреты, издаваемые Президентом во исполнение законов.

В соответствии с Конституцией (ст.23) по предложению компетентного министра допускается издание Президентом "регулирующих декретов" на основе предоставленных законом особых полномочий и в рамках этих полномочий. Другим административным органам право издавать регулирующие акты предоставляется с целью разрешить вопросы специального содержания, местного значения, технического или детального характера. Законами, принятыми Парламентом на пленарном заседании, полномочия издавать "регулирующие декреты" могут передаваться для разрешения определяемых в них в общих чертах вопросов.

Правовой системе Греции известен также институт чрезвычайного (срочного) законодательства. В чрезвычайных случаях Президент может по предложению Совета министров издавать акты законодательного содержания. Эти акты представляются на утверждение Парламенту в 40-дневный срок с момента их издания или в течение 40 дней с момента созыва сессии Парламента. Если они не представлены Парламенту или не утверждены им в 3-месячный срок с момента их представления в Парламент, они утрачивают силу (ст.44 Конституции).

Согласно Конституции (ст.28) общепринятые нормы международного права, а также международные соглашения с момента их ратификации и вступления их в силу являются неотъемлемой частью внутреннего греческого права и имеют приоритет перед любым противоречащим им положением закона.

Исследования в области права ведутся главным образом на юридических факультетах 2 университетов - в Афинах и Салониках.

Гражданское и смежные с ним отрасли права

После обретения независимости Греции непосредственно применялось гражданское право Византийской империи (до 1940 г.), что было закреплено соответствующими законодательными актами нового государства. На протяжении десятилетий нормы византийского права постоянно дополнялись законами, регулировавшими отдельные правовые институты в духе концепций буржуазного гражданского права других европейских государств, в особенности Германии, Австрии, Франции.

Многочисленные попытки издания самостоятельного Гражданского кодекса завершились лишь в 1940 г. Составители этого Кодекса (он вступил в силу в 1946 г.) стремились включать в него (там, где это представлялось возможным) и положения византийского гражданского права. Во многих отношениях, в частности с точки зрения юридической техники, Кодекс представляет значительный интерес. В нем последовательно проведены принципы свободы договоров, вины как общего основания ответственности и др. В относящихся к семейному праву положениях Кодекса проявилось влияние Греческой православной церкви как официальной религии (заключение брака лишь в церковной форме, запрет брака с нехристианами, ограничения в разводе, юридическое оформление института помолвки и др.). В Кодексе установлены принципы раздельности имущества супругов, главенства мужа в семейных отношениях и весьма сложная процедура оформления завещания в присутствии 2 нотариусов либо 1 нотариуса и 3 свидетелей. В 1970 г. Кодекс был дополнен Декретом-законом об усыновлении несовершеннолетних в возрасте до 18 лет. После провозглашения Конституцией 1975 г. равенства полов в статьи, регулирующие взаимоотношения супругов, были внесены соответствующие изменения.

Торговые отношения в Греции регулирует французский Торговый кодекс 1806 г., перевод которого на новогреческий язык был промульгирован в 1835 г. В текст его внесены значительные коррективы, в том числе целые разделы заменены новыми законами (о банковском деле, страховании, морском праве, банкротстве и др.).

Самый новый из греческих кодексов - Гражданский процессуальный кодекс 1968 г., заменивший ГПК 1834 г. В его основу были положены европейские (континентальные) модели судопроизводства, прежде всего германская и австрийская. Кодекс построен на принципе активного участия сторон в подготовке и проведении судебного разбирательства и стимулирует достижение соглашений между тяжущимися путем арбитражного производства.

На базе Конституции 1975 г. было разработано трудовое законодательство, гарантирующее право трудящихся на объединение в профсоюзы и на забастовки. После прихода к власти правительства левых сил, победивших на выборах 1981 г., рабочему классу удалось добиться издания нового демократического Закона о профсоюзах (1982), которые с помощью системы коллективных договоров принимают участие в регулировании условий труда и вопросов социального обеспечения. В сфере трудовых взаимоотношений конкретные нормы международных конвенций могут иметь в Греции прямое действие.

Уголовное право и процесс

С 1834 по 1950 г. в Греции действовал Уголовный кодекс, составленный членом Регентского совета, немецким юристом Л. Маурером по образцу баварского Уголовного кодекса 1813 г. Ансельма Фейербаха. С 1911 г. началась подготовка проекта нового Уголовного кодекса; она проводилась неоднократно создававшимися комиссиями. Действующий УК, принятый в 1950 г., несмотря на заметное влияние доктрин германского и швейцарского уголовного права первых десятилетий XX в., представляет собой продукт самостоятельного творчества криминалистов Греции. В нем сочетается основанный на традиционной догматической разработке подход к решению многих проблем Общей части уголовного права с концепциями "опасного состояния" личности правонарушителя. Это выразилось в трактовке института вины, в использовании наряду с наказаниями мер безопасности и т.п. Одновременно с УК вступил в силу и новый Уголовно-процессуальный кодекс. Важное значение имеет Закон о борьбе с терроризмом и защите демократической конституции (1978).

До 1993 г. смертная казнь в Греции предусматривалась законодательством за особо тяжкие преступления, но фактически не применялась с 1972 г. В 1993 г. этот вид наказания отменен полностью.

Уголовный процесс в Греции основан на демократических принципах. Согласно Конституции (ст.6) никто не может быть подвергнут аресту либо тюремному заключению без обоснованного судебного ордера, который должен вручаться в момент ареста или задержания. Исключение составляет арест на месте преступления. Арестованный на месте преступления или по ордеру направляется к соответствующему судебному следователю не позднее 24 часов с момента ареста, а если он произведен вне той местности, где пребывает следователь, то в срок, строго необходимый для доставки арестованного. Судебный следователь обязан в 3-дневный срок с момента доставки либо освободить арестованного, либо издать ордер о заключении его в тюрьму. Уголовно-процессуальное законодательство гарантирует обвиняемому обычный набор процессуальных прав, включая право на адвоката за государственный счет при отсутствии средств.

Уголовные и политические преступления рассматриваются смешанными судами присяжных, создаваемыми из числа постоянных судей и присяжных заседателей, как это определено законом (ст.97 Конституции).

Судебная система. Органы контроля

В системе общих судов Греции высшим звеном является Ареопаг (верховный суд). В нем 55 судей. Он состоит из 6 палат - по гражданским (4) и уголовным (2) делам, каждая из которых заседает в составе 5 судей. Ареопаг выступает главным образом в качестве кассационной инстанции, рассматривая жалобы по вопросам права, а не факта, на постановления нижестоящих судов. В некоторых случаях вопросы выносятся на пленум Ареопага, в частности когда одна из палат отказывается следовать ранее принятому Ареопагом или его палатами решению (для принятия решения пленума достаточно участия 11 судей). Вынесенные ими приговоры могут быть обжалованы в апелляционные суды пяти больших городов (слушают 5 судей).

Около 60 окружных судов рассматривают гражданские и уголовные дела по первой инстанции. Они функционируют в составе единоличного судьи (с ограниченной компетенцией по сумме иска либо тяжести преступления) или 3 профессиональных

судей. Дела о тяжких преступлениях рассматриваются в составе 3 судей и 5 заседателей, принимающих наряду с судьями участие в решении всех важных вопросов процесса, в том числе и в назначении наказания. Жалобы по такого рода делам рассматриваются в апелляционных судах также с участием заседателей. Система судов присяжных, выносивших в отдельных от судей коллегиях вердикты о виновности, существовала в Греции в период с 1834 по 1968 г., когда ее заменили функционирующие ныне совместные коллегии судей и заседателей. Вкомпетенцию окружных судов входит также разбирательство жалоб на постановления мировых судов.

Низшее звено судебной системы в Греции - мировые суды (их около 300), рассматривающие мелкие гражданские, в том числе земельные споры и дела о малозначительных преступлениях. В больших городах часть мировых судей специализируется на рассмотрении лишь уголовных дел.

Самостоятельная система административной юстиции возглавляется Государственным советом, который вправе отменять административные акты, принятые с нарушением закона или в результате злоупотребления властью. Аналогичными функциями на местах обладают административные суды (во многих городах они называются налоговыми судами). Их решения могут быть обжалованы в Государственный совет. Имеется также Финансовый суд, выполняющий одновременно функции контроля за расходованием государственных средств.

Для разрешения конфликтов, которые могут возникнуть между Ареопагом, Государственным советом и Финансовым судом по поводу толкования какого-либо закона или признания его неконституционным, создается Особый верховный суд. В него могут входить наряду с судьями, представляющими три названных выше судебных органа, и университетские профессора.

Имеются также суды по делам несовершеннолетних (в Греции они входят в систему общих судов) и церковные суды, которым подсудны преступления священнослужителей Греческой православной церкви. Все судьи (за исключением церковных) назначаются Президентом пожизненно после консультаций с Судебным советом.

Расследование большинства уголовных дел проводится полицией (в крупных городах) либо жандармерией (в остальных городах и в сельской местности). Сложные уголовные дела передаются следственным судьям.

Обвинения в судах поддерживает генеральный прокурор при Ареопаге, прокуроры при апелляционных судах и окружные прокуроры. Генеральный прокурор дает заключения по гражданским делам; он также вправе обжаловать в Ареопаг решения по ним, вынесенные любыми судами. Прокуроры могут вызывать в суд свидетелей защиты, выступать в пользу обвиняемого, просить о вынесении оправдательного приговора и обжаловать приговор в интересах обвиняемого.

Функции защитника в уголовном процессе и представителя сторон в гражданском процессе выполняют только лица, окончившие юридический факультет университета и после двухлетней стажировки у опытного адвоката и сдачи экзаменов принятые в состав одной из коллегий адвокатов.

Литература

Fragistas C. Greece // International En-cyclopedia of Comparative Law. Vol. 1. 1976. P.G49-62.

Грузия
Республика Грузия

Государственное устройство
Правовая система
Общая характеристика
Гражданское и смежные с ним отрасли права
Уголовное право и процесс
Судебная система. Органы контроля

Государство на юго-востоке Европы, в центральной и западной частях Закавказья.

Территория - 69,7 тыс. кв.км. Столица - г.Тбилиси.

Население - 5,4 млн.чел. (1989 г.), 70,1% - грузины, 8,1% - армяне, 6,3% - русские.

Официальный язык - грузинский.

Религия - большинство верующих - православные. 30 марта 2001 г. в Конституцию внесено положение, согласно которому отношения между государством и Грузинской православной церковью будут определяться конституционным соглашением.

Первые грузинские государства - Колхидское и Картлийское (Иберия) царства - возникли в VI-IV вв. до н.э. В 1801 г. Восточная, в 1803-1864 гг. Западная Грузия вошли в состав Российской империи. В 1918 г. Грузия провозгласила независимость. 25 февраля 1921 г. образована Грузинская ССР, в декабре 1922 г. она вошла в СССР сначала в составе Закавказской СФСР, с 1936 по 1991 г. - как союзная республика.

9 апреля 1991 г. на основе результатов всенародного референдума Верховный Совет Республики принял Акт о восстановлении государственной независимости Грузии, провозгласивший действительными Акт о независимости 1918 г. и Конституцию 1921 г.

Государственное устройство

Грузия - унитарное государство; состоит из 66 административных единиц - районов (1978 г.), объединенных в 11 краев. В составе Грузии с 1931 г. - Абхазская и с 1921 г. - Аджарская автономные республики. Юго-Осетинская автономная область упразднена центральными властями в декабре 1990 г. В 1993 г. Абхазия фактически отделилась от Грузии. Новая Конституция Грузии оставила открытым вопрос о государственном устройстве и местном самоуправлении. Согласно ст.2 Конституции государственно-территориальное устройство Грузии будет определено конституционным законом на основе принципа разграничения полномочий после полного восстановления юрисдикции Грузии на всей территории страны.

Действующая Конституция принята 24 августа 1995 г. До нее в республике действовали конституции 1921, 1922, 1927, 1937 и 1978 гг.

По форме правления Грузия - президентская республика. Политический режим - демократия в процессе становления.

Законодательная власть принадлежит Парламенту Грузии. Согласно ст.4 Конституции после создания на всей территории страны надлежащих условий и формирования органов местного самоуправления Парламент Грузии будет состоять из двух палат - Совета Республики и Сената. Совет Республики должен избираться по пропорциональной системе. Сенат будет состоять из членов, избранных в Абхазии, Аджарии и других территориальных единицах Грузии, а также из назначенных Президентом Грузии 5 сенаторов.

Ныне действующий однопалатный Парламент является высшим представительным органом Грузии, который осуществляет законодательную власть, определяет основные направления внешней и внутренней политики страны, в установленных Конституцией пределах контролирует деятельность правительства и осуществляет другие полномочия.

Парламент избирается на основе всеобщего, равного и прямого избирательного права при тайном голосовании сроком на 4 года и состоит из 150 членов, избранных по пропорциональной системе, и 85 - по мажоритарной системе.

Право законодательной инициативы принадлежит Президенту Грузии, члену Парламента, парламентской фракции, комитету Парламента, высшим представительным органам Абхазии и Аджарии, не менее чем 30 тыс. избирателей. По требованию Президента представленные им законопроекты рассматриваются вне очереди.

Законопроект или постановление считаются принятыми Парламентом, если они поддержаны большинством присутствующих, но не менее чем 1/3 полного состава Парламента, если Конституцией не определен иной порядок (законопроект о пересмотре Конституции считается одобренным, если он поддержан не менее чем 2/3 полного состава Парламента Грузии). Проект органического закона считается принятым, если он поддержан более чем половиной списочного состава Парламента.

Законопроект, принятый Парламентом, в 5-дневный срок передается Президенту Грузии. Президент в течение 10 дней подписывает и публикует закон либо с мотивированными замечаниями возвращает в Парламент. Когда законопроект

возвращен, Парламент ставит на голосование замечания Президента. Для их принятия достаточно количества голосов, установленного Конституцией для законопроектов такого рода. Если эти замечания приняты, окончательная редакция законопроекта передается Президенту, который в 7-дневный срок подписывает и публикует его.

Если Парламент не принял предложения Президента, голосуется первоначальная редакция законопроекта. Закон или органический закон считается принятым, когда за него голосовало не менее 3/5 списочного состава Парламента. Поправки к Конституции считаются принятыми, если за них голосовало не менее 2/3 полного состава Парламента.

Парламент Грузии обладает значительными правомочиями в государственно-кадровой сфере: только с его согласия Президент назначает министров, послов и иных дипломатических представителей Грузии; по представлению Президента он избирает председателя и судей Верховного суда, а также членов Совета Национального банка Грузии, назначает генерального прокурора и председателя Палаты контроля; по своей инициативе - 3членов Конституционного суда и Народного защитника Грузии.

Глава государства и глава исполнительной власти - Президент Грузии, должность которого учреждена в апреле 1991 г. Он избирается непосредственно гражданами сроком на 5 лет. Одно и то же лицо может быть избрано Президентом только дважды подряд.

Президент Грузии направляет и осуществляет внутреннюю и внешнюю политику государства. Он обеспечивает единство и целостность страны, а также деятельность государственных органов в соответствии с Конституцией. Президент является высшим представителем страны во внешних сношениях.

Во внешнеполитической сфере Президент Грузии заключает международные договоры и соглашения, ведет переговоры с иностранными государствами; с согласия Парламента назначает и освобождает от должности послов и иных дипломатических представителей Грузии; при нем аккредитуются послы и иные дипломатические представители иностранных государств и международных организаций.

Значительные полномочия принадлежат Президенту в области обороны и безопасности страны, что объясняется сложной военной и политической обстановкой в Республике. Вслучае вооруженного нападения на Грузию он объявляет военное положение, при наличии соответствующих условий заключает мир и не позднее 48 часов вносит это решение на утверждение Парламента; во время войны или массовых беспорядков, при посягательстве на территориальную целостность страны, в случае военного переворота или вооруженного восстания, экологической катастрофы и эпидемий или в иных случаях, когда органы государственной власти лишены возможности нормально осуществлять свои конституционные полномочия, объявляет чрезвычайное положение на всей территории страны или в какой-либо ее части и не позднее 48 часов вносит это решение на утверждение в Парламент. Президент вправе с согласия Парламента приостановить деятельность или распустить представительные органы самоуправления или территориальных единиц, если их действия создают угрозу для суверенитета, территориальной целостности страны, осуществления государственными органами своих конституционных полномочий.

В области правотворчества Президент на основе Конституции и закона издает указы и распоряжения; осуществляет право законодательной инициативы, подписывает и публикует законы, имеет право отлагательного вето. По требованию Парламента, не менее 200тыс. избирателей или по собственной инициативе Президент назначает референдум по вопросам, определенным Конституцией и органическим законом, в течение 30 дней со дня получения этого требования.

Президент Грузии обладает и другими традиционными для глав государств полномочиями: он решает вопросы гражданства, предоставления убежища, присуждает государственные награды, присваивает высшие дипломатические ранги и почетные звания, осуществляет помилование осужденных.

Как глава исполнительной власти Президент назначает с согласия Парламента членов правительства - министров; правомочен освобождать их от должности; принимает отставку министров и других определенных законом должностных лиц, правомочен поручить министрам исполнение служебных обязанностей до сформирования нового правительства; представляет Парламенту проект государственного бюджета Грузии после согласования его основных данных и направлений с парламентскими комитетами.

По предложению Президента Грузии Парламент утверждает структуру и порядок деятельности исполнительной власти.

Правительство существует не как самостоятельный орган, а как администрация Президента. Члены Правительства ответственны перед Президентом Грузии и могут быть смещены его указом. Института парламентской ответственности не существует.

В состав Правительства входит государственный министр, который руководит канцелярией и по уполномочию Президента выполняет его отдельные поручения. По сути, государственный министр выполняет функции Премьер-министра.

Правовая система

Общая характеристика

Правовая система Грузии принадлежит к романо-германской правовой семье, занимая в ней вместе с правовыми системами других государств СНГ обособленное положение ("евразийская" группа).

Грузинское право имеет богатую историю, уходящую своими корнями в первые века н.э. В 373 г. христианство стало в Грузии государственной религией, что привело к непосредственному действию многих норм канонического права. Значительное влияние на правотворчество грузинских царей оказало высокоразвитое византийское право. Начиная с IX в. предпринимаются попытки систематизации законодательства. Первым светским актом этого периода, который дошел до нас в виде фрагментов, является "Книга права", известная как Законы Баграта Куропалата.

Наиболее плодотворными были для грузинского правотворчества XIV-XVIII вв. До нас дошли составленные в этот период кодексы, общим источником которых было грузинское обычное право. Среди них следует назвать: Законы царя Георгия (XIV в.), Судебник Беки и Агбуги (XIV-XV вв.), Законы католикосов (XVI в.), Законы Вахтанга VI (XVIII в.) и др.

Судебник Георгия V (Законы Георгия V) - сборник законов, изданный царем Георгием V между 1325 и 1346 гг., был призван распространить грузинское феодальное право на районы верховьев Арагвы и Ксани, население которых противилось установлению феодальных отношений. Судебник сохранял такие устаревшие обычаи, как кровная месть (например, в случае похищения чужой жены), убийство вора в момент преследования. Одновременно он вводил новые формы ответственности за преступления, как правило, в виде денежных штрафов, величина которых зависела от социального положения сторон. Судебник Беки и Агбуги представлял собой сборник законов правителей княжества Самцхе - Саатабаго Беки и его внука Агбуги. Основное его содержание составляют нормы уголовного права. Так же, как и Судебник Георгия V, он допускал кровную месть за некоторые виды преступлений, но в основном устанавливал денежное возмещение. Судебник регулировал также некоторые имущественные отношения (например, куплю-продажу, заем, наследование).

Особенно активно законодательная деятельность развивалась в XVIII в., когда были внесены многие изменения в гражданское и особенно уголовное право. Венцом правотворчества считаются Законы царя Вахтанга VI - свод феодального права Грузии, составленный в 1705-1708 гг. под руководством царя Картли Вахтанга VI при участии представителей высшей духовной и светской знати. В этот кодифицированный акт вошли извлечения из Библии (Законы Моисея), греко-римское право (сборники византийских правоведов), Законы Мхтитар Гоша, так называемое право Католикоса, постановления грузинского церковного Собора (XVI в.), Судебники Георгия Блистательного и Беки и Агбуги и собственно Уложение Вахтанга VI. Последнее фактически действовало во всей Грузии, а некоторые законы - и после присоединения Грузии к России. Кроме того, Вахтангу VI принадлежит также "Дастурламали" - законодательный памятник государственного и административного права. Несмотря на обширное законодательство, в Грузии широко применялось и обычное право.

Наряду со светским действовало каноническое право. Имели силу как общехристианские, так и собственно грузинские источники. Среди них заслуживают внимания памятники национального происхождения: Законы католикосов (XVI в.),

Грамота памяти Пицунды (XVIII в.), Закон об отравлении, против колдовства и гадания (вторая половина XVIII в.) и др.

Самостоятельное государственно-правовое развитие Грузии прервалось с вхождением ее в состав России в начале XIX в. В 1859 г. Законы Вахтанга VI в Грузии были заменены общими законами Российской империи.

Первая Конституция независимой Грузии принята Учредительным собранием в феврале 1921 г. и действовала считанные дни до установления здесь Советской власти. Эта Конституция была формально восстановлена в силе в 1991 г., однако этот акт имел скорее символическое значение.

После установления Советской власти в 1921 г. Грузия фактически реципировала новое социалистическое право РСФСР.

Правовая система Грузии переживает коренную трансформацию с начала 1990-хгг. Общие направления реформ такие же, как и на всем постсоциалистическом пространстве: идеологический и политический плюрализм, рыночная экономика, расширение прав и свобод личности и укрепление их гарантий.

В 1995 г. принята новая демократическая Конституция Грузии, пронизанная западно-либеральным духом. Общепризнанные права и свободы человека объявлены непреходящими и высшими человеческими ценностями (ст.7). Практически отсутствуют сколь-нибудь конкретные положения о социально-экономической системе Республики и социально-экономических правах граждан.

По темпам правовых реформ Грузия опередила многие бывшие союзные республики. Приняты новые Гражданский (1997), Гражданско-процессуальный (1997), Уголовно-процессуальный (1998), Уголовный (1999), а также Воздушный (1996), Морской (1997), Налоговый (1997), Таможенный (1997) кодексы. Эти кодексы, как и принятые Парламентом в 1992-1999 гг. несколько сотен законов, заложили основы современной правовой системы Грузии, демонстрирующей приверженность классическим принципам романо-германской семьи.

Несмотря на своеобразный, подчеркнуто "прозападный" характер постсоветского грузинского законодательства, правовая система Грузии сохраняет тесную связь с правовыми системами других государств участников СНГ. Это проявляется в сходной структуре системы права, юридической технике, правовом мышлении и культуре, хотя различия постепенно увеличиваются.

Основным источником права в Грузии являются законодательные и иные нормативные правовые акты. Их иерархия включает Конституцию, органические и обычные законы Парламента, указы Президента Республики, подзаконные акты министерств и ведомств, органов местного самоуправления.

Грузинской правовой системе известен институт чрезвычайного законодательства. Согласно Конституции (п.3 ч.1 ст.73) во время чрезвычайного положения Президент издает имеющие силу закона декреты, действующие до окончания чрезвычайного положения; осуществляет чрезвычайные мероприятия. Декреты представляются в Парламент, когда он соберется на заседание.

Согласно ч.2 ст.6 Конституции законодательство Грузии соответствует общепризнанным принципам и нормам международного права. Не противоречащие Конституции международные договоры или соглашения Грузии имеют приоритет перед внутригосударственными нормативными актами.

Особое место в системе источников права занимают решения Конституционного суда Грузии, которыми может быть аннулирована любая норма закона или подзаконного акта.

Обычаи в правовой системе Грузии имеют субсидиарное значение применяются, если не противоречат общепризнанным нормам права и нравственности или публичному порядку (п.4 ст.2 ГК Грузии).

Гражданское и смежные с ним отрасли права

До 1990 г. гражданское право Грузии строго следовало общим для СССР образцам. ГК 1923 и 1964 гг. копировали соответственно ГК РСФСР 1922 и 1964 гг.

Так же, как и в других бывших советских республиках, гражданское право Грузии в 1990-егг. было преобразовано в соответствии с принципами рыночной экономики и романо-германскими цивилистическими традициями.

Основы новых гражданско-правовых и хозяйственных отношений закреплены в Конституции 1995 г., которая признает и гарантирует собственность и право наследования (п.1 ст.21), объявляет неприкосновенным право на интеллектуальную собственность (п.1 ст.23), возлагает на государство обязанность содействовать развитию свободного предпринимательства и конкуренции (п.2 ст.30).

Формирование основ современного гражданского права завершилось принятием в 1997 г. нового Гражданского кодекса Грузии. Этот акт был подготовлен при участии немецких ученых-цивилистов и не основывается в отличие от большинства постсоветских ГК на Модельном гражданском кодексе, утвержденном Межпарламентской Ассамблеей государств - участников СНГ. По своим концептуальным началам, структуре, содержанию и терминологии грузинский ГК гораздо ближе к центральноевропейским кодексам.

ГК 1997 г. регулирует основанные на равенстве лиц имущественные, семейные и личные отношения частного характера (ст.1 ГК). Таким образом, следуя образцу классических буржуазных гражданских кодексов, грузинские законодатели "вернули" семейно-брачные отношения в сферу гражданско-правового регулирования.

В то же время ГК не предусматривает деления частноправовых отношений на гражданские и торговые. Его нормы распространяются на предпринимателей, хотя многие положения, касающиеся предпринимательской деятельности, не вошли в ГК (например, в нем нет норм об индивидуальных предпринимателях и коммерческих организациях).

ГК Грузии состоит из 6 книг, разбитых на разделы и главы, всего в Кодексе 1520 статей. Книга первая содержит Общие положения ГК, разделы о лицах, о сделках, об осуществлении прав, о сроках. Книга вторая именуется "Вещное (имущественное) право" и включает разделы "Имущество", "Владение", "Собственность". Книга третья охватывает обязательственное право и включает Общую часть (разделы "Договорное право", "Исполнение обязательств", "Нарушение обязательств", "Обязанность возмещения вреда", "Дополнительные средства обеспечения требования") и Особенную часть (разделы "Договорное право" с отдельными видами договорных обязательств и "Обязательственные отношения по закону"). Книга четвертая посвящена праву интеллектуальной собственности (разделы "Авторское право", "Промышленная собственность"). Книга пятая "Семейное право" включает разделы "Брак", "Взаимоотношения родителей, детей и других родственников", "Опека и попечительство". Наконец, книга шестая подробно регулирует наследственные отношения.

Юридические лица согласно ГК (ст.24) делятся на лиц публичного и частного права. К первым относятся государство, органы местного самоуправления, государственные учреждения и фонды (кроме созданных в соответствии с ГК или с Законом о предпринимателях), политические партии, религиозные организации и некоторые другие виды юридических лиц. ГК совершенно не касается юридических лиц, осуществляющих предпринимательскую деятельность, отсылая к Закону о предпринимателях. Некоммерческие юридические лица по ГК могут создаваться в виде союзов (ассоциаций) и фондов.

Наибольший интерес представляет регулирование в ГК вещных отношений. По господствующей в Европе цивилистической традиции владение выделено в самостоятельный по отношению к собственности институт. Отсутствуют понятие форм собственности либо положения об особенностях права собственности отдельных субъектов. В качестве видов ограниченного пользования собственностью других лиц ГК Грузии называет право застройки (ст.233-241), узуфрукт (242-246) и сервитуты (247-253). Как институты вещного права ("Собственность как средство обеспечения требования") ГК рассматривает залог (254-285) и ипотеку (286-310).

В 1990-егг. в Грузии принято обширное законодательство, создающее правовую базу для предпринимательской деятельности, в том числе законы "О ценах и основах ценообразования" от 27 марта 1993 г., "О деятельности коммерческих банков" от 23 февраля 1995 г., "О чеке" от 19 апреля 1995 г., "О векселе" от 19 апреля 1995 г., "Об иностранных инвестициях" от 30 июня 1995 г., "О производстве по делам о банкротстве"

от 25 июня 1996 г., "О поощрении и гарантиях инвестиционной деятельности" от 12 ноября 1996 г., "О монополистической деятельности и конкуренции" от 25 июня 1996 г. и др.

Особо следует отметить Закон "О предпринимателях" от 28 октября 1994 г. (с последующими изменениями), который по сути является Торговым кодексом Грузии. Он регулирует организационно-правовые формы устройства участников в предпринимательской деятельности, а также дает само определение последней ("правомерная и неоднократная деятельность, осуществляемая с целью извлечения прибыли самостоятельно и организованно"). В Общей части Закона содержатся характерные для торговых кодексов положения о реестре предпринимателей, фирменном наименовании, генеральной торговой доверенности (прокуре), торговом представительстве, ведении бухгалтерского учета и отчетности, исковой давности, концернах, сопряженных (дочерних и других) предприятиях. Особенная часть посвящена отдельным видам коммерческих организаций. Организационно-правовыми формами предприятий являются: индивидуальное предприятие, общество с солидарной ответственностью (ОСО), коммандитное общество (КО), общество с ограниченной ответственностью (ООО), акционерное общество (АО), кооператив. Индивидуальным предпринимателем (владельцем индивидуального предприятия) является физическое лицо, для осуществления деятельности которого необходимы организация в порядке предпринимательства, упорядоченное кассовое и бухгалтерское дело. Он выступает от своего имени.

Отношения интеллектуальной собственности регулируются законами "О промышленных образцах" от 15 марта 1992 г., "Об изобретениях" от 16 марта 1992 г., "О товарных знаках" от 16 марта 1992 г., "Об охране селекционных достижений" от 18 октября 1996 г.

Нормы гражданского права содержатся также в ряде других законодательных актов: Воздушном, Морском кодексах, законах "О страховании" от 2 мая 1997 г., "О защите прав потребителей" от 20 марта 1996 г. и др.

Как и в других бывших советских республиках, важным направлением экономических реформ в Грузии является приватизация, правовую основу которой составляет Закон "О приватизации государственной собственности" от 30 мая 1997 г. Реформы в аграрном секторе основываются на законах "О реформе обрабатываемой земли в Республике Грузия" от 18 января 1992 г. и "О собственности на сельскохозяйственные земли" от 22 марта 1996 г.

Основными источниками экологического права Грузии являются законы "О государственной экологической экспертизе" от 18 октября 1996 г., "Об охране природы" от 10 декабря 1996 г., "О животном мире" от 26 декабря 1996 г. Действуют также некоторые акты советских времен (например, Закон об охране атмосферного воздуха 1981 г.).

Природоресурсные отношения регулируются законами "О процедуре предоставления концессий иностранным государствам и компаниям" от 28 февраля 1995 г., "О минеральных ресурсах" от 17 мая 1996 г., "О воде" от 16 октября 1997 г., Лесной кодекс 1978 г.

Трудовое право Грузии по-прежнему основывается на Кодексе законов о труде 1973 г., в который были внесены некоторые изменения, отражающие новые экономические условия. Приняты новые законы "О профсоюзах" от 2 апреля 1997 г., "О занятости" от 25 июля 1991 г., "О коллективных договорах и соглашениях" от 10 декабря 1997 г. Статья 33 Конституции признает право на забастовку.

Гражданский процесс в Грузии регулирует Гражданский процессуальный кодекс 1997 г. - один из первых новых ГПК на территории бывшего СССР.

Уголовное право и процесс

Основным источником уголовного права Грузии является Уголовный кодекс, принятый 22 июля 1999 г. Он сменил УК 1960 г., действовавший с многочисленными изменениями и дополнениями.

УК 1999 г. подготовлен с учетом модельного уголовного кодекса для государств-участников СНГ, одобренного постановлением Межпарламентской Ассамблеи государств

- участников СНГ от 13 мая 1995 г., однако в целом представляет по отношению к указанному модельному кодексу совершенно самостоятельный правовой акт. В этом заключается его главное отличие от новых уголовных кодексов других государств Содружества. Серьезных концептуальных различий нет. По своей структуре УК Грузии состоит из 415 статей, разделенных на 14 разделов и 59 глав.

Определение преступления носит формальный характер: "предусмотренное настоящим Кодексом противоправное и виновное деяние". В зависимости от максимального срока лишения свободы, предусмотренного в качестве наказания, Кодекс подразделяет преступления на три категории: 1) менее тяжкие преступления; 2) тяжкие преступления; 3) особо тяжкие преступления.

Видами наказаний по УК являются: а) штраф; б) лишение права занимать должности или заниматься деятельностью; в) общественно полезный труд; г)исправительные работы; д) ограничение по военной службе; е) ограничение свободы; ж) арест; з) помещение в дисциплинарную воинскую часть; и) лишение свободы на определенный срок; к) бессрочное лишение свободы.

Сфера применения смертной казни в Грузии стала ограничиваться с 1991 г. В декабре 1996 г. Президент Э. Шеварднадзе ввел мораторий на смертную казнь, а в июле 1997 г. установил запрет де-факто на приведение смертных приговоров в исполнение. Окончательно этот вид наказания упразднен Законом об отмене смертной казни N 1069-I от 11 ноября 1997 г.

Подобно УК РФ, в Особенной части УК Грузии на первое место поставлен раздел о преступлениях против человека, а завершается она разделом "Преступления против человечества". При совпадающей в целом структуре Особенная часть грузинского Кодекса содержит немало составов преступлений, не известных уголовному законодательству других государств участников СНГ: "Убийство по просьбе жертвы", "Генетические манипуляции", "Провокация преступления", "Заключение антиконституционных договоров или ведение антиконституционных переговоров", "Саботаж" и др.

Уголовный процесс Грузии также подвергается реформам, целью которых является усиление правовых гарантий личности, обеспечение подлинной состязательности и равноправия сторон. Грузия - одна из первых бывших союзных республик, принявших новый Уголовно-процессуальный кодекс (1998). Этот акт основан в целом на демократических международно признанных нормах и принципах.

Некоторые новые демократические нормы и принципы уголовного судопроизводства закреплены в Основном Законе страны 1995 г. Согласно Конституции задержанное или иным образом ограниченное в свободе лицо должно предстать по подсудности перед соответствующим судом не позднее 48 часов. Если в течение последующих 24 часов суд не примет решения об аресте или ином ограничении свободы, лицо незамедлительно должно быть освобождено (ч.3 ст.18). Задержанный (арестованный) может немедленно потребовать помощи защитника, и это требование должно быть удовлетворено (ч.5 ст.18). Срок задержания подозреваемого не должен превышать 72 часов, а предварительное заключение обвиняемого - 9 месяцев (ч.6 ст.18). Незаконно задержанный (арестованный) имеет право на компенсацию (ч.7 ст.18).

На практике положение в уголовном правосудии Грузии остается сложным. Права обвиняемых не соблюдаются властями, широко и почти безнаказанно применяются пытки.

Судебная система. Органы контроля

Согласно Конституции 1995 г. судебная власть в Грузии осуществляется посредством конституционного контроля, правосудия и в иных установленных законом формах. Правосудие осуществляется общими судами. Их система и порядок судопроизводства устанавливаются законом. Учреждение военных судов допускается только в условиях войны и только в системе общих судов. Создание чрезвычайных и специальных судов не допускается.

В ходе продолжающейся судебно-правовой реформы в Грузии создается совершенно новая система судов. В соответствии с Органическим законом "Об общих

судах" от 13 июня 1997 г. систему общих судов в Грузии составляют: районные (городские) суды; областные суды; апелляционные суды; Верховные суды Абхазии и Аджарской Автономной Республики; Верховный суд Грузии.

При существующем административно-территориальном делении Грузии низовым звеном судебной системы являются: городской суд в городе, не входящем в состав района и не имеющем внутрирайонного деления, и районный суд в городе, имеющем районное деление. Новое законодательство должно ограничить категории дел, подсудных судам этого звена, и предусмотреть возможность рассмотрения их профессиональным судьей единолично.

Судом первой инстанции является и областной суд. Поскольку в Грузии отсутствует областное деление, границы подведомственной областному суду территории по представлению Совета юстиции определяются Указом Президента. От районного областной суд по новому законодательству будет отличаться категориями рассматриваемых дел и рассмотрением дел коллегиально, тремя профессиональными судьями.

Функциями апелляционного суда наделяются Верховные суды Абхазии и Аджарской Автономной Республики, Тбилисский и Кутаисский апелляционные суды. Это суды второй инстанции, которые в порядке апелляции рассматривают жалобы на приговоры и решения районных (городских) и областных судов. Дела в апелляционном суде рассматриваются коллегией в составе трех профессиональных судей.

Высшее звено общих судов образует Верховный суд Грузии, который осуществляет надзор за судопроизводством в общих судах Грузии, в качестве суда первой инстанции рассматривает определенные законом дела. Число последних значительно сократилось в связи с отменой смертной казни в Грузии, что позволяет Верховному суду больше внимания уделять кассационному судопроизводству. В соответствии с новым законодательством в Верховном суде создается Надзорная палата, которая будет рассматривать жалобы только коллегиально и только по вновь открывшимся обстоятельствам.

В целом в структуру Верховного суда входят судебная коллегия по уголовным делам; палата по гражданским делам, делам о предпринимательстве и банкротстве; палата по административным делам и делам иных категорий; палата по уголовным делам; надзорная палата; пленум.

Согласно Конституции судья назначается или избирается на должность сроком не менее 10 лет. По Органическому закону "Об общих судах" судей районных (городских), областных и апелляционных судов сроком на 10 лет назначает Президент Грузии, судей Верховных судов Абхазии и Аджарской Автономной Республики избирают высшие представительные органы Абхазии и Аджарии, Председателя и судей Верховного суда Грузии избирает (по представлению Президента) Парламент большинством своего списочного состава.

В ходе судебной реформы управление судебной системой было передано от Министерства юстиции вновь созданному Совету юстиции. Последний имеет 12 членов, по 4 от каждой ветви власти (законодательной, исполнительной, судебной). Совет юстиции в числе прочего играет роль квалификационной коллегии, производит конкурсный отбор судей.

Конституционный контроль осуществляется Конституционным судом Грузии, созданным в 1996 г. Он состоит из 9 судей: 3 членов суда назначает Президент Грузии, 3 избирает Парламент большинством не менее 3/5 списочного состава, 3 назначает Верховный суд. Срок полномочий членов Суда - 10 лет. Конституционный суд из своего состава сроком на 5 лет избирает председателя. Не допускается избрание председателем одного и того же лица более одного раза.

Конституционный суд Грузии на основании иска или представления Президента Грузии, не менее 1/5 членов Парламента, суда, высших представительных органов Абхазии и Аджарии, Народного защитника и граждан в установленном органическим законом порядке: а) принимает решение о соответствии Конституции законов, нормативных актов Президента, высших органов власти Абхазии и Аджарии; б) рассматривает споры по разграничению компетенции между государственными органами; в) рассматривает вопросы конституционности создания и деятельности политических

объединений граждан; г) рассматривает споры, связанные с конституционностью референдумов и выборов; д) рассматривает вопросы конституционности международных договоров и соглашений; е) на основании иска граждан проверяет конституционность нормативных актов, регулирующих права и свободы личности; ж) осуществляет другие полномочия, определенные Конституцией Грузии и органическим законом.

Деятельность Конституционного суда регулируется Законом "О конституционном судопроизводстве" от 21 марта 1996 г.

Прокуратура Грузии согласно ст.91 Конституции является учреждением судебной власти, которое осуществляет уголовно-правовое преследование, надзор за дознанием и исполнением наказания, а также поддерживает государственное обвинение. Прокуратура Грузии - единая централизованная система. Генерального прокурора по представлению Президента Грузии сроком на 5 лет назначает Парламент. Нижестоящих прокуроров назначает генеральный прокурор. Полномочия, организация и порядок деятельности прокуратуры определяются органическим законом.

Высшим органом финансово-экономического контроля в Республике является Палата контроля Грузии, осуществляющая надзор за использованием и расходованием государственных средств и других материальных ценностей государства. Она вправе проверять деятельность других государственных органов финансово-хозяйственного контроля, представлять Парламенту предложения по оптимизации налогового законодательства.

Палата контроля независима в своей деятельности и подотчетна Парламенту. Председателя Палаты контроля на 5-летний срок (по представлению Президента) назначает Парламент. Его освобождение от должности возможно только по решению Парламента в порядке импичмента. Два раза в год- при обсуждении предварительного и окончательного отчетов об исполнении бюджета- Палата контроля представляет Парламенту доклад в связи с отчетом Правительства, а один раз в год - отчет о своей деятельности.

Надзор за защитой прав и свобод личности осуществляет Народный защитник Грузии, избираемый Парламентом сроком на 5 лет. Народный защитник выявляет факты нарушения прав и свобод личности, сообщает об этом соответствующим органам и лицам. Создание препятствий его деятельности карается по закону. Полномочия Народного защитника Грузии определяются органическим законом (принят в 1996 г.).

Дания
Королевство Дания

Государственное устройство
Правовая система
Общая характеристика
Гражданское и смежные с ним отрасли права
Уголовное право
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство в Северной Европе, на полуострове Ютландия и островах Датского архипелага. Кроме того, Дании принадлежат пользующиеся внутренней автономией Фарерские острова и остров Гренландия.

Общая площадь государства - 43 тыс. кв. км. Столица - г. Копенгаген.

Население - 5,3 млн. чел. (1998 г.).

Официальный язык - датский.

Государственная религия - лютеранство.

Феодальное датское государство сложилось в IX-X вв. В XVII в. в Дании утвердилась абсолютная монархия. В 1849 г. провозглашена конституционная монархия. В 1814 г. Дания потеряла Норвегию, в 1918 г. признала независимость Исландии в рамках унии (расторгнута в 1944 г.). В 1972 г. Дания вступила в Европейское экономическое сообщество.

Государственное устройство

Дания - унитарное государство. Территория страны разделена на 14 административных единиц - амтов. Во главе каждого амта стоит амтманн, назначаемый Королем, и действуют выборные советы.

Действует Конституция Государства Дании, принятая 5 июня 1953 г. По форме правления Дания - конституционная парламентская монархия. Политический режим - демократический. Главой государства является Король. В соответствии с Законом о престолонаследии от 27 марта 1953 г. королевская власть передается по наследству по мужской и женской линиям. Конституция закрепляет за Королем высшую власть в управлении государством. Король назначает и увольняет членов правительства и высших должностных лиц, открывает парламентские сессии, имеет право распускать парламент. Он утверждает законы, а в перерывах между сессиями сам издает законодательные акты временного характера. Король является верховным главнокомандующим, решает вопросы внешней политики (правда, без согласия парламента Король не может денонсировать международный договор, применить силу против иностранного государства и т.д.). Король обладает правом амнистии и помилования. Все акты Короля должны быть скреплены подписью Премьер-министра или соответствующего министра, которые несут за них ответственность. Король за свои действия ни перед кем не отвечает.

Парламент Дании - Фолькетинг осуществляет совместно с Королем законодательную власть. Это однопалатный орган, в состав которого входят 179 депутатов, из них 175 - представители непосредственно Дании и по 2 представителя от Фарерских островов и Гренландии. Депутаты избираются сроком на 4 года путем всеобщих прямых выборов по системе пропорционального представительства. Избирательные реформы 1978 г. снизили возрастной ценз с 20 до 18 лет. На 12-й день после выборов парламент должен собраться на сессию. Сессия открывается избранием президиума, который руководит работой парламента, его постоянных и временных комиссий. Заседания Фолькетинга открытые, однако по требованию председателя президиума или депутатов могут проводиться закрытые заседания.

Парламент обладает достаточно широкими полномочиями: принимает законы, решает вопросы финансового характера (с его разрешения взимаются налоги, заключаются соглашения о государственных займах), контролирует деятельность правительства, занимается внешнеполитическими проблемами, формирует вооруженные силы. Законопроекты (обычно они вносятся на рассмотрение правительством или депутатами) проходят в Фолькетинге три чтения. Те законопроекты, которые депутаты не успели обсудить до окончания парламентской сессии, считаются отклоненными. Принятые законопроекты должны быть одобрены Королем или (если этого потребуют не менее 1/3 депутатов) референдумом. Поправки к Конституции нуждаются в обязательном одобрении референдумом.

Правительство - Совет министров - сосредоточивает в своих руках широкие полномочия по управлению государством: фактически оно осуществляет большинство королевских функций. В состав правительства входят Премьер-министр и министры. В соответствии с _ 14 Конституции члены правительства назначаются Королем. На деле Премьер-министром становится лидер партии парламентского большинства, который затем формирует правительство.

Совет министров обладает законодательными и исполнительными полномочиями. Он разрабатывает большое число законопроектов и, пользуясь поддержкой парламентского большинства, проводит их через парламент. В перерывах между сессиями в случаях, как отмечено в Конституции, "особой срочности" Совет министров может самостоятельно принимать временные законы, которые затем должны быть одобрены Фолькетингом.

Правительство обладает определенными правами в отношении парламента: министры могут присутствовать и выступать на заседаниях Фолькетинга, Премьер-министр вправе потребовать от председателя парламента созыва чрезвычайной сессии, определив при этом повестку дня. Совет министров наделен важными полномочиями в отношении государственного аппарата: он руководит министерствами и ведомствами, может ликвидировать старые и создавать новые ведомства, представляет Королю

кандидатуры на руководящие должности в аппарате; высшие должностные лица могут быть перемещены на другой пост без согласия Правительства, только если при этом не уменьшается их вознаграждение. Правительство активно участвует в международной жизни государства: заключает договоры с иностранными державами, назначает (с согласия Короля) дипломатических представителей государства. Конституция устанавливает принцип парламентаризма: весь состав Правительства или отдельный министр должен уйти в отставку, если парламент вынесет ему вотум недоверия. Если вотум недоверия будет вынесен Премьер-министру, ему полагается войти с представлением об отставке всего правительства. Обвинение против министра в отношении его служебных обязанностей может быть предъявлено только парламентом. Эти обвинения рассматриваются специальным судом (Ригсреттеном), который состоит из судей Верховного суда и лиц, отобранных парламентом не из числа депутатов.

Правовая система

Общая характеристика

Правовая система Дании входит в самостоятельную скандинавскую (именуемую также "северной") правовую семью, сочетающую некоторые черты как романо-германской, так и англо-американской систем.

Важнейший документ в истории права страны - "Датский закон Кристиана V" (1683), подготовленный по поручению Короля путем пересмотра ранее действовавших законодательных актов (все они с его принятием были отменены). Он состоит из 6 книг и представляет свод законов, относящихся к различным отраслям права. Наиболее подробно изложены уголовные законы, вошедшие в последнюю книгу. Форма изложения отдельных правовых положений в нем весьма казуистична. "Датский закон Кристиана V" никогда официально не отменялся, однако к настоящему времени остаются в силе лишь некоторые второстепенные его положения. С 1849 г., после отмены абсолютной монархии, началась реформа законодательства (в частности, был принят Уголовный кодекс 1866 г.), в ходе которой в основном и сформировалась действующая правовая система Дании.

В силу особенностей исторического развития страны датское право весьма своеобразная и совершенно самостоятельная система. В прошлом оно не испытывало на себе сколь-нибудь определяющего влияния права какого-либо другого государства. Лишь с последних десятилетий XIX в. оно оказалось вовлеченным в процесс целенаправленного сближения с правом других скандинавских государств. На основе предложений, разрабатываемых совместными комиссиями юристов, в этих странах принят ряд законодательных актов аналогичного содержания, прежде всего в сфере торговли, а также семейного и наследственного права.

Как и во всех странах скандинавской правовой семьи, главным источником права в Дании является законодательство, однако кодифицированы лишь некоторые отрасли датского права. Так, Закон о правосудии 1916 г. (в редакции 1963 г. с последующими изменениями) регулирует вопросы судоустройства, процесса уголовного и гражданского, исполнения судебных решений и приговоров. Кроме этого, кодифицировано только уголовное законодательство, которому в Дании традиционно придается большое значение.

Существенная особенность датского (и вообще скандинавского) права состоит в том, что наряду с законодательством большую роль в качестве источника права играют судебные прецеденты. Некоторые правовые институты регулируются лишь нормами прецедентного права. В месте с тем положения многих датских законов оставляют весьма широкий простор для судейского усмотрения. Применение судебных прецедентов в Дании не регулируется столь жесткими и строгими правилами, как это предусмотрено, скажем, английским правом. Судебные решения формулируются весьма конкретно, а не как общие правила, рассчитанные на безусловное подчинение им в будущем. Однако в целом суды обязаны следовать решениям, принятым по аналогичным делам вышестоящими инстанциями, в первую очередь Верховным судом. Известную роль в качестве источника права играют в Дании обычаи, прежде всего морские и торговые.

От собственно датского отличается право, действующее на автономной территории Гренландии. Так, в сфере гражданско-правовых отношений наряду с датскими законами отчасти сохраняет силу местное обычное право (именно оно, а не закон, регулирует правовые последствия брака). Ряд законодательных актов издан специально для Гренландии: Гражданско-процессуальный кодекс, Закон о наследстве, Закон о правовом положении детей и др. Применительно к местным условиям составлен и Уголовный кодекс для Гренландии 1954 г.

Научные исследования в области права Дании ведутся в основном на факультете юриспруденции и политических наук университета в Копенгагене и на факультете экономики и права университета в Орхусе.

Гражданское и смежные с ним отрасли права

Гражданско-правовые отношения, а также сфера торгового оборота регулируются главным образом нормами прецедентного права, однако имеется и ряд важных законодательных актов. В области права собственности на недвижимость - Закон о регистрации земель (1926), а в сфере обязательственного права и торговых отношений - законы о купле-продаже товаров (1906), о страховании (1930), о торговле (1966). В свою очередь и в этих актах сказывается влияние прецедентного права (в частности, в них иногда не придается существенного значения форме договоров). В сфере гражданских правонарушений значительных законодательных актов нет; здесь непосредственно действуют нормы прецедентного права, построенные на принципах вины и лишь в исключительных случаях допускающие ответственность за действия других лиц. В сфере семейного и наследственного права действуют периодически пересматриваемые - после консультаций с другими Скандинавскими странами - законы о браке и разводе (1969), о правовом положении детей (1960), об усыновлении (1956) и др.

Регулирование трудовых отношений осуществляется, как правило, посредством коллективных договоров, заключаемых между представителями работников (профсоюзов) и объединениями предпринимателей на общенациональном или отраслевом уровне либо на предприятии между работниками и его владельцем. Система социального обеспечения, являющаяся одной из наиболее развитых в мире, финансируется за счет прямых и косвенных налогов (в частности, путем надбавок на цены некоторых товаров), а также взносов предпринимателей и бюджетных ассигнований. Эта система включает пенсии по старости, часть которых выплачивается всем нуждающимся, пособия по безработице, по инвалидности, компенсацию расходов на жилье и воспитание детей, бесплатную медицинскую помощь и др.

В Дании придается серьезное значение охране окружающей среды. Правовой основой защиты естественной флоры, фауны и среды обитания растений и животных служит Закон об охране окружающей среды 1985 г. Отдельные вопросы регулируются законами о правилах охоты, рыболовства, о лесах, разработке полезных ископаемых, водоснабжении либо инструкциями Министерства охраны природы.

Уголовное право

Уголовное право Дании кодифицировано. УК 1930 г. стал одним из наиболее заметных явлений в буржуазном уголовном законодательстве первой половины XX в. В нем была сделана попытка сочетать концепции "неоклассической" и социологической школ уголовного права. В УК 1930 г. предусмотрены весьма широкие пределы судейского усмотрения. Он допускал применение уголовного закона по аналогии, что мотивировалось стремлением избегать подробных описаний составов преступления (аналогия допускалась и в предшествующем УК 1866 г., но тогда она оправдывалась возможными пробелами). Наряду с мерами наказания в УК 1930 г. предусмотрены помещение в работный дом и другие "меры безопасности" для некоторых категорий правонарушителей. Этим Кодексом была введена также принудительная кастрация, однако на практике она не применялась. Смертная казнь в Дании отменена в законодательном порядке в 1978 г., а до этого фактически не применялась с 1950 г.,

после казней нацистских преступников и коллаборационистов.

Существенными особенностями отличается уголовное право, действующее на автономной территории Гренландии. Применительно к местным условиям был составлен отдельный УК для Гренландии 1954 г. До принятия этого Кодекса здесь вообще не было писаных уголовных законов, а применялись обычаи, основанные на устных преданиях. В Гренландии никогда не было тюрем, а малая численность населения и суровые природные условия продиктовали и многие весьма существенные особенности Уголовного кодекса 1954 г. Созданный на основе УК Дании 1930 г. "Датский уголовный кодекс для Гренландии" (таково его официальное название) отличается от него даже по объему: он раза в четыре меньше. У гренландского УК иная, весьма необычная структура: раздел о предусмотренных им вместо наказания "правовых последствиях преступления" помещен после Особенной части. Открывающая Кодекс Общая часть состоит всего из 10 параграфов. Как и в датском, в гренландском УК предусмотрено применение уголовного закона по аналогии. В Особенной части Кодекса содержится только описание составов конкретных видов преступлений без указания санкций за них. В Кодексе нет упоминания не только смертной казни, но и тюремного заключения. Основные "правовые последствия преступления", предусмотренные им, - принудительные работы без лишения свободы и штраф, а также запрет проживания в определенной местности. Только "особо опасного" или "привычного" преступника можно постановить содержать в каком-либо помещении или полярном лагере в изоляции от окружающих, если этого требуют интересы "общей безопасности".

Судебная система. Органы контроля

Высшее звено судебной системы - Верховный суд (г. Копенгаген), учрежденный еще в 1661 г. В его составе - 15 судей во главе с председателем. Он рассматривает жалобы на постановления нижестоящих судов в одной из двух коллегий в составе не менее чем из 5 судей. В исключительных случаях собирается пленум Верховного суда.

Два суда - восточных и западных земель, т.е. соответственно датских островов (в Копенгагене) и полуострова Ютландия (в Виборге),выступают в качестве апелляционной инстанции и как суды первой инстанции по гражданским и уголовным делам, не подпадающим под юрисдикцию низших судов по категории дела, сумме иска либо по тяжести наказания: они рассматривают дела о преступлениях, за которые грозит 8 лет лишения свободы либо более тяжкое наказание. В этих судах 20 коллегий (соответственно 13 и 7) по 3 судей в каждой, которые рассматривают попеременно то гражданские, то уголовные дела и по первой, и по второй инстанции. При этом рассмотрение уголовных дел по первой инстанции проводится с участием 12 присяжных заседателей, которые не только выносят вердикт о виновности, но и вместе с судьями определяют наказание.

Низшие суды (именно так они и называются) имеются в каждом из 84 судебных округов и состоят из одного либо нескольких (в Копенгагене около 20) профессиональных судей. Гражданские дела в них рассматривают судьи единолично, а уголовные - с участием двух заседателей, шеффенов. Однако дела о малозначительных преступлениях, а также те, по которым подсудимый признает себя виновным и не настаивает на иной судебной процедуре, рассматриваются судьями единолично. Широко распространена практика уплаты обвиняемым штрафа до суда над ним, исключающая процедуру судебного разбирательства и вынесение приговора.

Важное место в судебной системе отводится Суду по морским и торговым делам, заседающему в Копенгагене. Дела в нем рассматриваются коллегией в составе одного профессионального судьи и 2 или 4 судебных заседателей из числа специалистов, обладающих соответствующим опытом. Этот суд рассматривает не только гражданские споры, но и дела об уголовных преступлениях, связанных с событиями на море. Имеются также суды по рассмотрению трудовых конфликтов, по делам о банкротстве и др.

Процедура рассмотрения судебных дел, в особенности в низших судах, не связана с соблюдением большого числа формальностей, с ограничениями в представлении доказательств или со строгими правилами их оценки. Судебные решения и приговоры, вынесенные датскими судами, могут быть обжалованы, как правило, только один раз. При

этом в вышестоящей инстанции дело, по существу, рассматривается заново. Лишь в исключительных случаях, с разрешения министра юстиции, Верховный суд может принять к производству дело о жалобе на решение или приговор низшего суда, уже рассмотренное судом второй инстанции.

В Дании нет системы административной юстиции, однако действия административных органов могут быть обжалованы в общие суды, вплоть до Верховного.

Назначение на должность судьи производится королевским указом по представлению Министерства юстиции из числа лиц, имеющих, как правило, 15-20-летний стаж работы в качестве дипломированных юристов при судах, в прокуратуре и т.п. Круг лиц, назначаемых судьями, весьма ограничен (около 280 на страну с 5,1 млн. населения). Судьи назначаются пожизненно, но в 70 лет уходят в отставку.

Прокуратура входит в систему Министерства юстиции. Во главе ее находится "королевский адвокат" - генеральный прокурор, выступающий в Верховном суде. Его заместитель и 7 "государственных адвокатов" - местных прокуроров поддерживают по его указанию обвинение в Верховном суде и в судах восточных и западных земель. Они полномочны отказаться от уголовного преследования, если считают его нецелесообразным. В низших судах в качестве представителей обвинения, а также представителей государства в гражданских спорах обычно выступают "полицмейстеры" начальники полицейских участков, подчиняющиеся Министерству юстиции (их около 75), либо адвокаты, каждый раз уполномочиваемые на то одним из прокуроров. Расследование уголовных дел ведется полицией.

Право выступать в суде в качестве представителя стороны по гражданским либо защитника по уголовным делам получают только дипломированные юристы с определенным стажем работы и отвечающие ряду других требований, строгость которых возрастает по мере того, звание адвоката какого суда (низшего, судов восточных и западных земель или Верховного) желает получить претендент. Подобными вопросами в Дании ведает Министерство юстиции. Распространена практика назначения бесплатного защитника по уголовным делам, в том числе в ряде случаев уже на стадии предварительного следствия.

Контроль за деятельностью гражданской и военной администрации государства осуществляет Омбудсман юстиции (Justitie-Ombudsmannen), служба которого учреждена в Дании Законом от 11 июня 1954 г. согласно Конституции 1953 г. В соответствии с последней (ст.55) Омбудсман назначается Фолькетингом. Срок полномочий - 4 года. Функции датского Омбудсмана несколько ограничены по сравнению с другими Скандинавскими странами: он надзирает за деятельностью государственных служащих, но не вмешивается в действия судей.

Литература

Уголовный кодекс Дании / Пер. С.С. Беляева и А. Рычевой. М., 2001.

Danish Law: A General Survey / Ed. Gammeltoft-Hansen H. Copenhagen, 1982.

Koktvedgaard M. Denmark // International Encyclopedia of Comparative Law. Vol. 1. 1972. P.D23-35.

Джибути
Республика Джибути

Государственное устройство
Правовая система
Судебная система. Органы контроля

Государство на северо-востоке Африки, на побережье Аденского залива и Баб-эль-Мандебского пролива.

Территория - 22 тыс. кв. км. Столица - г. Джибути.

Население - 600 тыс. чел. (1998 г.); в основном народности исса и афар, а также арабы и европейцы.

Официальные языки - арабский и французский.

Государственная религия - ислам.

Долгое время территорией современного Джибути владели другие государства, главным образом Египет. Только в XVIII в. здесь складываются государственные образования - султанаты. В 80-х гг. XIX в. территорию захватила Франция. В 1977 г. провозглашена независимость страны.

Государственное устройство

Джибути - унитарное государство. Административное деление - район Джибути и 4 округа.

Действует Конституция, принятая на референдуме в 1992 г. До этого с момента обретения независимости действовали "органические законы", выполнявшие роль конституции.

По форме правления Джибути - полупрезидентская республика. Политический режим - ограниченная демократия. Новая Конституция ввела многопартийность, ограниченную 4 политическими партиями.

Законодательный орган - однопалатная Национальная ассамблея (65 депутатов), избираемая всеобщим голосованием сроком на 5 лет.

Глава государства - Президент, избираемый всеобщим голосованием на 6-летний срок. Он может переизбираться еще на один срок.

Исполнительная власть осуществляется Президентом и ответственным перед ним правительством (Совет министров). Правительство возглавляет Премьер-министр, назначаемый Президентом.

Правовая система

Правовая система Джибути носит смешанный характер. Она основана на французском, мусульманском и обычном праве. Французское право кодифицировано. Мусульманское право (шариат) применяется в вопросах личного статуса (правоспособность, наследственные и семейные отношения). Традиционное обычное право (Xeer) имеет первостепенное значение для кочевого скотоводческого населения страны, сохраняющего кланово-племенную структуру. Его нормы часто используются при разрешении конфликтов и компенсации причиненного жертве правонарушения ущерба. В частности, обычное право часто определяет, в каком размере выплачивается "выкуп за кровь" клану жертвы в случае убийства или изнасилования.

Семейные отношения у мусульманской общины целиком регулируются мусульманским правом. Гражданские браки разрешены только для немусульман. Мусульмане обязаны заключать браки по мусульманскому обряду. Немусульманин может взять в жены мусульманку только после обращения в ислам. По мусульманскому и основанному на нем обычному праву женщины ограничены в таких сферах, как наследование, развод и свобода передвижения.

Конституция гарантирует работникам право на свободное объединение в профсоюзы и право на забастовку. Закон предусматривает 40-часовую рабочую неделю. На практике нормы трудового законодательства применяются редко, поскольку между работодателями и наемными работниками (весьма немногочисленными) традиционно поддерживаются патерналистские и неформальные отношения.

С 1946 г. единым источником уголовного права для всего населения стал УК Франции 1810 г. в форме, несколько отличной от той, которая применялась в метрополии. В него был внесен ряд дополнений, связанных с ответственностью за некоторые специфические для данной местности преступления. После получения независимости в 1977 г. смертная казнь сохранялась в Уголовном кодексе как альтернативное наказание за умышленное убийство и вооруженное ограбление, повлекшее смерть. Однако на практике смертных приговоров не выносилось. В 1995 г. смертная казнь была отменена как вид наказания. Фактические заимствованное у Франции уголовное право действует лишь в городах. У кочевников преступления наказываются по обычному праву.

Конституция и УПК закрепляют основные демократические принципы уголовного судопроизводства, включая судебный контроль над арестами и возможность освобождения под залог до суда.

Судебная система. Органы контроля

Согласно Конституции Президент Республики является гарантом независимости судебной власти. Ему помогает Высший совет магистратуры, в котором Президент председательствует. Высший совет магистратуры управляет "судейскими карьерами" и действует как дисциплинарный совет для судей.

Судебная система включает суды первой инстанции, апелляционные суды и Верховный суд (Cour Supreme). Особые суды не существуют. Прежде дела о преступлениях против безопасности государства рассматривались особым Судом государственной безопасности.

По вопросам мусульманского права правосудие осуществляют судьи кади. Обычное право применяется старейшинами (султанами) кланов.

Органом конституционного контроля является Конституционный совет, смоделированный по французскому образцу. Помимо проверки конституционности законов, он призван гарантировать основные права и свободы граждан, следит за порядком проведения выборов и объявляет их результаты. Конституционный совет состоит из 6членов. Они назначаются на единственный 8-летний срок в следующем порядке: 2 - Президентом Республики; 2 - председателем Национального собрания; 2 - Высшим советом магистратуры. Бывшие президенты Республики являются членами Конституционного совета де-юре. Председатель Конституционного совета назначается Президентом Республики из числа его членов.

Вне рамок общей судебной системы находится также Высокий суд правосудия, который имеет исключительное право судить в порядке импичмента Президента Республики и министров, обвинение против которых выдвинуто Национальной ассамблеей.

Доминика
Содружество Доминики

Государственное устройство
Правовая система
Судебная система. Органы контроля

Государство на востоке Вест-Индии, на одноименном острове в архипелаге Малые Антильские острова.

Территория - 790 кв. км. Столица - г. Розо.

Население - 90 тыс. чел. (1998 г.); доминикцы, в основном африканского происхождения.

Официальный язык - английский.

Религия - 80% населения католики.

Доминика открыта Колумбом в 1493 г. В XVII-XVIII вв. ею попеременно владели Франция и Англия. Окончательно стала колонией Великобритании в 1783 г. В 1978 г. провозглашена независимость Доминики в составе Содружества, возглавляемого Великобританией.

Государственное устройство

Доминика - унитарное государство. Административно-территориальное деление - 10 приходов.

Действует Конституция 1978 г. По форме правления Доминика парламентская республика. Политический режим - демократический.

Законодательная власть принадлежит однопалатному парламенту Палате собрания (30 членов), из которых 21 депутат избирается всеобщим тайным голосованием. Остальные члены парламента, именуемые "сенаторами", назначаются Президентом (5 - по рекомендации Премьер-министра, 4 - по рекомендации Лидера оппозиции). Срок полномочий парламента- 5 лет. Президент может в любое время по совету Премьер-министра распустить парламент.

Глава государства - Президент, избираемый парламентом страны сроком на 5 лет по

представлению Премьер-министра, сделанному в консультации с Лидером оппозиции. Повторное избрание на должность Президента возможно только один раз. Большинство полномочий Президент осуществляет "по совету" Кабинета или уполномоченного министра.

Исполнительная власть осуществляется правительством (Кабинет) во главе с Премьер-министром, на должность которого Президент назначает члена Палаты собрания, имеющего поддержку большинства избранных парламентариев. Другие министры отбираются Премьер-министром также из числа членов парламента.

Правовая система

Правовая система Доминики целиком основана на английском общем праве. Последнее продолжает действовать здесь в той мере, в какой не изменено принятыми на острове статутами.

Трудовое законодательство закрепляет право на объединение в профсоюзы, коллективные переговоры и забастовку, и эти права свободно реализуются на практике.

Как и ряд других бывших английских колоний, Доминика имеет некодифицированное уголовное право. Уголовный кодекс заменяет совокупность законодательных актов. Среди видов наказания сохраняется смертная казнь, которая предусмотрена в качестве альтернативного наказания за убийство (Закон о преступлениях против личности, глава44, ст.3). В 1984 г. сфера применения смертной казни расширилась за счет включения ее как обязательной меры за измену (Закон об измене, ст.2).

Конституция и законы закрепляют подробные гарантии демократического уголовного судопроизводства. Любой задержанный или арестованный должен быть доставлен в суд в течение 72 часов. Дела о тяжких преступлениях рассматриваются с участием присяжных.

Судебная система. Органы контроля

Доминика является членом Организации государств восточной части Карибского моря вместе с 7 другими странами. Все 7 государств имеют единую судебную систему, известную как Восточнокарибский Верховный суд, который состоит из Высокого суда и Апелляционного суда. Все члены Верховного суда назначаются главами правительств "семерки" на основе консенсуса. Последней апелляционной инстанцией является Юридический комитет Тайного совета в Лондоне, который рассматривает только дела, затрагивающие конституционные вопросы или "вопросы огромной общественной важности".

Собственная судебная система Доминики включает несколько магистратских судов и Высокий суд. Последний осуществляет, помимо прочего, функции конституционного контроля. Судьи назначаются Комиссией публичной службы после консультации с Комиссией судебной и правовой служб.

Уголовное преследование осуществляется директором публичных преследований, назначаемым Президентом "по совету" Комиссии публичной службы. Свои полномочия директор публичных преследований осуществляет под руководством генерального атторнея (министра юстиции), если только обе должности не занимает одно и то же лицо.

Жалобы на нарушение прав человека госорганами и должностными лицами рассматривает Специальный уполномоченный парламента (омбудсман), который назначается Президентом после консультации с Премьер-министром и Лидером оппозиции сроком на 5 лет.

Высшим органом финансового контроля является директор аудита, назначаемый Президентом "по совету" Комиссии публичной службы.

Доминиканская республика

Государственное устройство
Правовая система
Общая характеристика
Уголовное право и процесс

Государство в Вест-Индии, в восточной части острова Гаити.

Территория - 48,7 тыс. кв. км. Столица - г. Санто-Доминго.

Население - 8,330 млн. чел. (1999 г.), доминиканцы; 73% - метисы и мулаты, 16% - белые, 11% - негры.

Официальный язык - испанский.

Религия - 95% населения исповедуют католицизм.

Остров Гаити был открыт Колумбом в 1492 г. и превращен в испанскую колонию. В 1697 г. западная часть острова (территория современной Республики Гаити) отошла Франции. Восточная часть (нынешняя территория страны) провозгласила независимость в 1821 г. Однако уже в следующем году страна подверглась оккупации соседней Республикой Гаити, которая продолжалась до 1844 г., когда в результате восстания образовалась Доминиканская Республика.

Государственное устройство

Доминиканская Республика является унитарным государством. Административно-территориальное деление - 29 провинций и 1 национальный округ.

Действует Конституция 1966 г. (29-я с 1844 г.). По форме правления Доминиканская Республика - президентская республика. Политический режим демократия.

Законодательная власть принадлежит Национальному конгрессу, состоящему из Сената (30 членов) и Палаты депутатов (120 депутатов) и избираемому всеобщим голосованием на 4 года.

Принятый обеими палатами закон передается для промульгации главе государства, который может применить право вето. Для преодоления вето Конгресс должен повторно одобрить закон большинством в 2/3 голосов членов каждой из палат.

Глава государства и правительства - Президент, избираемый всеобщим голосованием на 4 года. Президент наделен обширными полномочиями, включая право назначать по своему усмотрению государственную администрацию, руководить внешней политикой страны, прибегать к чрезвычайным мерам в случае угрозы общественному миру или национальной безопасности. Он является верховным главнокомандующим вооруженных сил страны. Во исполнение законов Президент издает регламенты, декреты и инструкции.

Исполнительная власть принадлежит Кабинету министров во главе с Президентом Республики.

Правовая система

Общая характеристика

Правовая система Доминиканской Республики в целом относится к романо-германской правовой семье, входя в ее обособленную латиноамериканскую группу. Первоначальной основой для формирования доминиканского права выступила правовая культура бывшей метрополии Испании. Конституционное право во многом следует модели США, гражданское, торговое, гражданское процессуальное, уголовное и уголовно-процессуальное право почти целиком основаны на французском законодательстве.

Еще до окончательного достижения независимости началась замена старого испанского колониального права (см. раздел "Аргентина") новым, буржуазным кодифицированным законодательством. В 1825 г. на территории нынешней Доминиканской Республики, оккупированной тогда соседней Гаити, в качестве ГК Гаити стал применяться Французский гражданский кодекс 1804 г. (ФГК), так же, как и все другие наполеоновские кодексы. После прекращения оккупации в 1844 г. Доминиканская Республика ввела у себя ФГК уже в качестве национального кодекса, причем многие годы он действовал в этой стране, оставаясь не переведенным на испанский язык. В 1884 г. по сути тот же Кодекс был принят здесь в несколько адаптированной к местным условиям

редакции. В том же году были приняты в новой редакции Торговый кодекс, УК, УПК и ГПК.

В 1930-1961 гг. у власти в Доминиканской Республике находился генерал Р. Трухильо, который установил в стране режим кровавой тирании (убит в мае 1961 г.). В период его правления мракобесие и борьба со свободомыслием дошли до того, что Закон 17 сентября 1955 г. установил уголовные наказания для лиц, которые "умышленно искажают историческую правду, установленную и определенную Доминиканской академией истории". Наряду с репрессиями Трухильо активно прибегал к социальной демагогии. В 1951 г. в Доминиканской Республике был введен Трудовой кодекс, получивший официальное название Трудового кодекса Трухильо.

В настоящее время в Республике действует Трудовой кодекс 1992 г., который закрепляет обширный перечень прав и гарантий трудящихся, в том числе право на 8-часовой рабочий день при 44-часовой рабочей неделе, объединение в профсоюзы, коллективные переговоры, забастовку. Кодекс также предусматривает систему трудовых судов.

Экономическое законодательство традиционно ориентировано на поддержку частного предпринимательства и иностранных инвестиций. Действует Закон об иностранных инвестициях 1978 г.

Основным источником права являются законодательные акты, во главе иерархии которых стоит Конституция.

Уголовное право и процесс

Основным источником уголовного права в стране является Уголовный кодекс Доминиканской Республики 1844 г. По своей структуре и содержанию он очень близок к французскому УК 1810 г., с которого и был скопирован. Перевод с французского на испанский язык доминиканского УК был обнародован только в 1867 г. В 1884 г. была принята новая редакция Кодекса, адаптированная к местным условиям.

Смертная казнь в качестве наказания была отменена действующей ныне Конституцией Доминиканской Республики 1966 г. Статья 8 гарантирует "нерушимое право на жизнь" и устанавливает, что ни при каких обстоятельствах не может быть установлено, объявлено или введено в силу наказание в виде смертной казни. Далее в статье говорится: "Таким образом, ни смертная казнь, ни пытки, ни любая другая форма наказания или приговор, которые означают утрату или умаление физической целостности или здоровья индивидуума, не могут быть установлены".

Уголовный процесс Доминиканской Республики основан в целом на французской (обвинительно-состязательной) модели. Еще в период гаитянской оккупации здесь был введен (вместе с другими кодексами) УПК Франции.

Конституция 1966 г. закрепляет основные демократические принципы и нормы уголовного правосудия. Ни одно лицо не может быть задержано более чем на 48 часов без письменного приказа суда. Незаконно лишенный свободы может прибегнуть к процедуре хабеас корпус. Гарантируется право на помощь адвоката, в том числе за государственный счет. Однако многие демократические нормы не работают из-за бедности и коррумпированности системы юстиции.

В Доминиканской Республике нет суда присяжных, приговоры (решения) выносятся профессиональными судьями.

Производство по делам несовершеннолетних регулируется Кодексом о несовершеннолетних 1994 г.

Судебная система. Органы контроля

Согласно Конституции судебную власть в Доминиканской Республике осуществляют Верховный суд, Апелляционный суд, земельные суды, суды первой инстанции, мировые суды и трибуналы, созданные на основании закона.

Суды первой инстанции действуют в каждой провинции, так же как земельные трибуналы и апелляционные суды. Мировые судьи действуют в каждом муниципалитете и в национальном округе.

Помимо прямо предусмотренных Конституцией действует система

специализированных судов: административных, трудовых, дорожно-транспортных, по делам несовершеннолетних. Имеются также военные и полицейские суды.

Верховный суд состоит из 16 судей, избираемых Сенатом. В августе 1997 г. члены Верховного суда впервые выбирались Национальным советом магистратуры. До внесения поправок в Конституцию 1994 г. Сенат также избирал судей нижестоящих судов. В настоящее время это полномочие перешло к Верховному суду.

Национальный совет магистратуры (Consejo Nacional de la Magistratura) состоит из председателей Сената и Палаты депутатов; 2 членов, назначаемых по усмотрению последних; председателя Верховного суда и еще 1 судьи, назначенного Верховным судом из числа своих членов. Председателем в Национальном совете магистратуры является Президент Республики, а в его отсутствие - Вице-президент.

В соответствии с Конституцией Верховный суд обладает следующими исключительными полномочиями: 1) рассматривать в первой и последней инстанции обвинения против Президента Республики, сенаторов, депутатов, государственных секретарей, заместителей государственных секретарей, членов Верховного суда, генерального прокурора Республики, судей и прокуроров апелляционных судов и членов национального дипломатического корпуса; 2) рассматривать кассационные жалобы; 3) разбирать в последней инстанции дела, для которых первой инстанцией являются апелляционные суды; 4) осуществлять высшую дисциплинарную власть в отношении всех членов судебных органов с правом приостанавливать их деятельность или отстранять от должности; 5) переводить (временно или постоянно) из одного судебного округа в другой судей первой инстанции, постоянных членов земельных судов и судебных следователей; 6) устанавливать размер жалованья судьям и другим служащим судебной власти.

Конституция Доминиканской Республики в отличие от основных законов других стран Латинской Америки не предусматривает судебного конституционного контроля. Эту функцию "явочным" порядком с конца 1970-х гг. выполняет Верховный суд.

Прокуратура (Ministerio Publico) представлена в Верховном суде генеральным прокурором Республики, лично или через своих заместителей, определенных законом. Прокуратура также представлена в каждом апелляционном суде генеральным прокурором или его заместителями.

Органом финансового контроля в Доминиканской Республике является Счетная палата (Camara de Cuentas), состоящая как минимум из 5 членов, избираемых Сенатом из кандидатур, предложенных Президентом Республики. Помимо полномочий, предусмотренных законом, Счетная палата компетентна проверять общие и специальные счета Республики и представлять Конгрессу на его первой очередной сессии доклад о счетах предыдущего года.

Литература

Gonzalez C. A. Dominican Republic // International Encyclopedia of Comparative Law. Vol. 1. 1972. P. D37-41.

Tellado A. A. Statement of the Laws of the Dominican Republic in Matters Affecting Business. 3rd ed. Washington, 1964.

Египет
Арабская Республика Египет

Государственное устройство
Правовая система
Общая характеристика
Гражданское и смежные с ним отрасли права
Уголовное право и процесс
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство на северо-востоке Африки и на Синайском полуострове в Азии.

Территория - 1001,4 тыс. кв. км. Столица - г. Каир.

Население - 67,23 млн. чел. (1999 г.), 98% - арабы.
Официальный язык - арабский.
Государственная религия - ислам.

Государственное устройство

Египет - унитарное государство. Административно-территориальное устройство - 27 губернаторств (мухафаз), которые делятся на округа (марказы), округа - на районы (нахии).

Действующая Конституция была принята 11 сентября 1971 г., основные изменения и дополнения вносились в нее в ходе референдума 22 мая 1980 г. Она определяет характер египетского государства как демократического, социалистического, основанного на союзе трудовых сил народа (ст.1).

По форме правления Египет - президентская республика с некоторыми элементами парламентаризма. Политический режим - полудемократический, сочетающий авторитарные тенденции с либеральными началами. Провозглашена и в известной мере реализуется свобода прессы, партийной, политической деятельности.

Законодательная власть принадлежит однопалатному парламенту Народному собранию, состоящему из 454 членов, из которых 444 избираются на всеобщих выборах сроком на 5 лет, а 10 - назначаются Президентом. В соответствии с Законом о Народном собрании 1972 г. (с последующими изменениями) не менее половины избираемых депутатов должны быть рабочими и крестьянами. Крестьянином считается любое лицо, для которого занятие сельским хозяйством - единственный вид трудовой деятельности и основной источник средств к существованию. Кроме того, такое лицо должно проживать в сельской местности, а также вместе со своим супругом и несовершеннолетними детьми быть собственником или арендовать не более 10 федданов земли. Рабочим признается лицо, занятое физическим или умственным трудом в сфере сельского хозяйства, промышленности или услуг, чей основной источник дохода - такая трудовая деятельность.

Выборы проводятся по 222 двухмандатным округам, в каждом из которых по мажоритарной системе относительного большинства избирается 2 кандидата - один из них должен обязательно представлять рабочих и крестьян. Если в результате голосования первые два места среди баллотировавшихся кандидатов заняли представители других социальных групп, то избранным считается только один из двух, набравший больше всего голосов, а для избрания второго депутата проводится второй тур, в котором участвуют два кандидата от рабочих и крестьян, набравшие наибольшее число голосов в первом туре.

Народное собрание может быть распущено досрочно только после референдума. Депутат Народного собрания имеет свободный мандат. Он не может быть отозван избирателями.

Порядок работы парламента - сессионный. Кворум для заседаний составляют большинство членов парламента; решения, законы принимаются большинством голосов присутствующих. Парламент определяет генеральную политику государства, принимает план экономического и социального развития, бюджет государства, утверждает отчет о его исполнении, осуществляет (в определенной мере) контроль за деятельностью правительства и министров.

Основные решения парламента принимаются в форме законов. Правом законодательной инициативы обладают Президент и любой член парламента. Проект закона, внесенный от имени Президента, направляется в соответствующую постоянную комиссию, а "частный билль" члена парламента идет сначала в постоянный комитет и лишь потом - в постоянную комиссию. Проект закона о бюджете может внести только Правительство. Президент в течение 30 дней после принятия закона имеет право вето; оно преодолевается 2/3 голосов членов парламента.

Важным полномочием Народного собрания является парламентский контроль. Депутаты вправе задавать вопросы министрам на заседаниях парламента, по предложению минимум 20 депутатов может быть начата дискуссия по публичным вопросам и политике Правительства. Номинально оно несет солидарную ответственность

перед парламентом. Каждый министр индивидуально отвечает за работу своего министерства. Народное собрание может лишить министров доверия (уволить в отставку), но только после интерпелляции. Предложение о недоверии в ходе интерпелляции может внести 1/10 часть членов парламента, решение принимается большинством его членов. Парламент вправе также выразить недоверие Премьер-министру и соответственно всему составу Правительства. Для этого сначала необходимо обратиться к Президенту с предложением об отставке Премьер-министра. Президент может возвратить это предложение обратно в парламент, однако если последний его подтвердит, Президент должен вынести вопрос на референдум. Если избиратели на референдуме поддержат Правительство, парламент распускается, в противном случае Президент принимает отставку Правительства.

Особым законосовещательным органом является созданный в 1980 г. Консультативный совет (Меджлис аш-шура). Он состоит из не менее чем 132 членов, 2/3 из которых избираются прямыми выборами (половина из них должны быть рабочими и крестьянами), а 1/3 назначается Президентом. Срок полномочий - 6 лет, но Президент может распустить этот орган досрочно (в отличие от парламента - без проведения референдума). Совет обновляется на половину через 3 года.

Консультативный совет изучает вопрос о сохранении принципов революции 1952 г., национального единства, социального мира, союза трудовых сил народа, социалистических целей, укрепления политической системы и делает предложения по этому вопросу. С Советом консультируются при изменении Конституции, разработке проектов важных законов, имеющих отношение к парламенту и Президенту, к плану социально-экономического развития, при подготовке международных договоров о союзе с другими государствами, а также относительно решений по общей политике.

Главой государства и главой исполнительной власти является Президент, который избирается на 6-летний срок путем всеобщих прямых выборов. Допускается переизбрание одного лица неограниченное число раз.

Как глава государства Президент заключает международные договоры, наиболее важные из которых подлежат ратификации Народным собранием. Президент является верховным командующим вооруженными силами и полицией, председательствует в Национальном совете обороны. Он вправе объявить чрезвычайное положение (с утверждением парламентом) и войну (по уполномочию парламента).

Президент проводит (по своему усмотрению) референдумы по любым важным вопросам, касающимся высших интересов страны, а также обязан провести референдум при изменении Конституции и роспуске парламента. В последнем случае он приостанавливает заседания парламента и в течение 30 дней проводит референдум. Вопрос о том, распускается ли парламент, решают избиратели.

В качестве главы исполнительной власти Президент совместно с Правительством разрабатывает общую политику государства и контролирует ее осуществление. Он созывает заседания Совета министров, присутствует и председательствует на них, назначает Премьер-министра (председателя Совета министров) и других членов Правительства, гражданских и военных должностных лиц, дипломатических представителей, а также освобождает их от обязанностей. Президент также назначает 1/3 членов Консультативного совета, вправе назначить одного - двух вице-президентов и определить круг их полномочий.

Большие полномочия принадлежат Президенту в законодательной и вообще нормотворческой сфере. Он обладает правом вето, правом законодательной инициативы и пользуется регламентарными полномочиями правом принимать декреты во исполнение законов и в целях охраны общественного порядка, создания и регулирования деятельности государственных служб и ведомств. Исполнительные акты Президента не могут изменять законы, приостанавливать их действие или освобождать кого-либо от их реализации. Президент также может издавать декреты, имеющие силу закона, если парламент не заседает, при условии последующего рассмотрения их Народным собранием.

Наряду с Президентом исполнительную власть осуществляет Правительство - Совет министров, "высший исполнительный и административный (распорядительный) орган государства" (ст.153 Конституции). Хотя фактически, а иногда и юридически

руководителем Правительства является Президент (например, когда он председательствует на заседаниях Правительства), в Египте есть должность Премьер-министра, и его правовое положение отличается от положения министров: Народное собрание может его уволить только после вторичного решения об этом и референдума. Тем не менее Премьер-министр осуществляет лишь функции "административного премьера". Помимо Премьер-министра в состав Правительства входят также министры и их заместители.

Премьер-министр и министры назначаются Президентом (без утверждения парламентом), при этом не требуется, чтобы назначенный Премьер представлял Президенту кандидатуры министров своего Кабинета: Президент вправе подобрать их самостоятельно. Министр может быть членом Народного собрания, он сохраняет свой депутатский мандат и право голосовать в парламенте.

Полномочия правительства включают: разработку совместно с Президентом общегосударственной политики и контроль за проведением ее в жизнь; подготовку законопроектов, а также проектов государственного бюджета и плана социально-экономического развития; контроль и координацию деятельности министерств, иных центральных ведомств, публичных корпораций и организаций; контроль за исполнением законов, а также обеспечение государственной безопасности, охрану прав граждан и интересов государства. Во исполнение своих полномочий Правительство принимает административные распоряжения.

Согласно Конституции члены правительства отвечают как перед Народным собранием, так и перед Президентом. Однако парламентская ответственность носит формальный характер - на практике Правительство подчинено только Президенту. Президент вправе созывать заседания Правительства и присутствовать на них в качестве председательствующего, он вправе требовать от министров представления отчетов об их деятельности, а также привлекать их к ответственности за преступления, совершенные в ходе исполнения своих обязанностей или в связи с ними. Нередко Президент Египта лично возглавляет Правительство, обходясь без самостоятельного поста Премьер-министра.

Правовая система

Общая характеристика

Правовая система современного Египта сформировалась в XIX-XX вв. в результате взаимодействия мусульманского и европейского права.

Мусульманское право безраздельно господствовало в стране, находившейся с XVI в. под властью Османской империи, до второй половины XIX в., когда оно уступило ведущие позиции европейской правовой форме, сохранив свою монополию лишь в регламентации вопросов личного статуса.

С начала XIX в. Египет обладал определенной самостоятельностью во внутри- и внешнеполитическом плане в рамках Османской империи. Он пользовался фактической автономией в вопросах внутреннего управления и законодательства. На него не распространялось действие нормативно-правовых актов, изданных султаном.

Уже в середине XIX в. все торговые споры в Египте решались специальными советами, применявшими османский Торговый закон, а в случае его молчания - нормы французского Торгового кодекса. В 1855 г. начал действовать первый египетский Уголовный кодекс.

Открытие в 1869 г. Суэцкого канала превратило Египет в зону особых интересов Англии и Франции. Под давлением европейских государств Египет заключил соглашение, по которому были созданы "смешанные суды" (в составе европейских и египетских судей), имевшие юрисдикцию по делам, затрагивающим иностранцев. Политика наместника турецкого султана в Египте Мухаммеда Али и его последователей объективно была направлена на развитие капиталистических отношений и в правовой сфере выразилась в издании ряда крупных законов, кодексов - Гражданского, Торгового, Уголовного, Морского и Уголовно-процессуального - для смешанных (1875) и национальных (1883) судов на основе заимствования западноевропейских образцов

(главным образом французских). В результате этих реформ сфера действия мусульманского права в Египте стала ограничиваться главным образом регулированием отношений личного статуса и правового положения вакфов (эти вопросы остались в ведении мусульманских судов).

Таким образом, в Египте сложилась и сохраняется по сей день смешанная правовая система, которую можно условно назвать романо-мусульманской. Египетское семейное и наследственное право относится к мусульманской правовой семье, а большинство других отраслей права - к романской.

В 1923 г. Египет стал независимым королевством при сохранении полуколониальной зависимости от Англии. В 1948 г. был принят и в 1949 г. вступил в силу новый ГК. Основанный, как и прежде, на французской модели, этот Кодекс имел некоторые заимствования из итальянского и германского гражданского права, египетской судебной практики, а также включал отдельные мусульманско-правовые нормы.

Недовольство иностранным засильем в стране привело в 1952 г. к военному перевороту, положившему начало египетской революции. Новое правительство, которое возглавил подполковник Гамаль Абдель Насер, низложило монархию и установило республику. Его программой стала борьба против империализма, за ликвидацию феодализма, национальных монополий, коррупции и социальной несправедливости. В течение 18 лет (с 1952 по 1970 г.) проводилась политика строительства "арабского социализма", в рамках которой были национализированы иностранные и крупные частные предприятия, проведена антипомещичья аграрная реформа, введено государственное планирование экономики и элементы рабочего самоуправления на предприятиях. Преобразования значительно изменили облик многих отраслей египетского права (конституционного, административного, трудового, земельного, права социального обеспечения). В то же время ряд основ правовой системы, таких как соотношение мусульманского и светского права, практически не был затронут (даже несмотря на ликвидацию шариатских судов в 1956 г.).

После смерти Г.А. Насера (сентябрь 1970 г.) пришедшее к власти правительство А. Садата отказалось от социалистической ориентации и взяло курс на развитие национального частного капитала. Иностранному капиталу был открыт широкий доступ в самые различные сферы египетской экономики.

Однако Конституция Египта, принятая в 1971 г., сохраняла социалистическую фразеологию. Лишь в 1980 г. путем референдума были одобрены поправки к важнейшим статьям Конституции, удалены положения о "социалистической системе хозяйства", об устранении классовых различий, введены новые нормы о многопартийной системе. Тем не менее Конституция сохраняет все основные идеи насеровского периода, включая положения об "арабском социализме".

Существующее государственно-правовое устройство Египта основано на своеобразном сочетании социалистических идей, исламских ценностей, положений конституционализма, связанных с общечеловеческими принципами, наконец, норм, обеспечивающих функционирование рыночной экономики в ее современных социальных формах. Социалистические концепции воплощаются в конституционных нормах о ликвидации неравенства в доходах, о защите рабочих и крестьян, о мире, свободном от эксплуатации в любых ее формах, и т.д. Одновременно восприняты многие основные концепции западного либерализма, включая идеи правового государства (верховенства права), разделения властей, естественных прав человека, парламентаризма, конституционного контроля и др.

Конституция (ст.2) закрепила ислам в качестве государственной религии и принципы шариата - в качестве основного источника законодательства. Закон о защите ценностей от порока 1980 г. запрещает занимать руководящие должности лицам, отрицающим "божественные законы" (т.е. заповеди Аллаха). Влияние шариата проявляется прежде всего в семейном, наследственном праве, в значительно меньшей степени - в конституционном, административном, уголовном, гражданском праве.

Мусульманское право действует в Египте как в кодифицированном, так и в своем традиционном, доктринальном виде. Вслучае "молчания" закона по вопросам личного статуса суды применяют наиболее предпочтительные выводы ханифитского толка мусульманского права, однако ведущим источником права остается нормативный акт.

Иерархию нормативно-правовых актов возглавляет Конституция 1971 г., за ней следуют законы, принятые парламентом; имеющие регламентарный характер декреты и постановления Президента; административно-исполнительные распоряжения Правительства, приказы и решения министров.

Значительно меньшую роль среди источников права играют правовые обычаи и судебная практика. В частности, Верховный административный суд Египта неоднократно признавал, что администрация университетов в своих решениях должна придерживаться устоявшихся академических обычаев, если они не противоречат норме законодательства. Источниками права признаются решения высших звеньев судебной системы и системы административной юстиции, вынесенные по конкретным делам, но формулирующие правовые принципы, которые могут применяться при рассмотрении аналогичных дел в будущем.

Гражданское и смежные с ним отрасли права

Гражданское право Египта, как и правовая система в целом, носит смешанный характер. Вопросы личного статуса (брачно-семейные и наследственные отношения) регулируются мусульманским, остальные институты - романо-германским правом (в основном следуя французской модели).

Рецепция романо-германского права в Египте началась в конце XIX в. В частности, принятый в 1875 г. Гражданский кодекс испытал сильное влияние французской правовой доктрины и практики.

Примерно в то же время (последняя четверть XIX в.) в Египте была предпринята серьезная попытка кодифицировать "право личного статуса": крупному ученому и государственному деятелю Мухаммаду Кадри-паше (1821-1888) власти поручили составить проект закона, регулирующего данную область общественных отношений. Подготовленный им доктринальный вариант Кодекса представлял собой свод положений ханифитского толка мусульманского права, включал 647 статей и носил название "Нормы шариата по личному статусу". Сам термин "личный статус" впервые был предложен именно в этом труде, который в форме нормативно-правового акта предусматривал регулирование всех основных институтов данной отрасли. Проект Мухаммада Кадри не был введен в действие как официальный закон, но фактически применялся в Египте до 1920-х гг., когда здесь появилось первое семейное законодательство. Однако семейные законы Египта 1920 г. о содержании семьи и других вопросах личного статуса и 1929 г. о некоторых нормах личного статуса касались только некоторых аспектов брака, развода и содержания семьи. Позднее они были дополнены законами о наследовании 1943 г., завещании 1946 г., опеке и попечительстве и рядом других нормативных актов. Причем если мусульманское семейное право действует только в отношении мусульман, то иное законодательство о личном статусе, основанное на шариате, применяется в Египте и к гражданам страны, исповедующим иные религии.

Стремление создать основу национального гражданского права привело к принятию в 1948 г. нового Гражданского кодекса Египта, вступившего в силу 15 октября 1949 г. Он закрепил ряд норм и институтов мусульманского права, но в основном был заимствован из европейских гражданских кодификаций, прежде всего из ГК Франции 1804 г. Кроме того, он включил нормы, выработанные практикой египетских судов, накопившейся после судебных реформ конца XIX в.

Хотя египетские ученые и законодатели настойчиво подчеркивали, что при разработке Кодекса учитывалось прежде всего исламское право, он явно ориентируется на французскую модель. Кодекс содержит лишь незначительное число норм исламского происхождения, например нормы, регулирующие дарение и преимущественное право покупки. Кроме того, использовались франко-итальянский проект кодекса обязательственного права (1928), итальянский ГК 1942 г. и многочисленные современные идеи, почерпнутые из французской судебной практики. В результате египетский ГК не следует слишком строго французскому Кодексу и не имитирует его, представляя вполне самостоятельную и во многом оригинальную кодификацию. В частности, он не касается вопросов семейного и наследственного права, которые регулируются другим

законодательством.

Статья 1 ГК 1949 г. закрепляет в качестве основополагающего принципа положение, согласно которому обычное, а также мусульманское право являются источниками египетского права, однако они применяются лишь в том случае, если соответствующие отношения не урегулированы законом. При отсутствии нормы права судья принимает решение на основе обычая, а при отсутствии обычая - на основе принципов мусульманского права. При отсутствии последних применяются принципы естественного права и правила справедливости. Однако закрепление в ГК ряда норм мусульманского права не привело к уменьшению роли европейского права; и французские учебники гражданского права, и практика французских судов весьма часто цитируются египетскими юристами.

Наряду с Гражданским кодексом важнейшим источником частного права является Конституция 1971 г. Согласно Конституции в Арабской Республике Египет признаются три формы собственности: государственная, кооперативная и частная, причем первая характеризуется как "собственность народа" и основа "социалистической системы". Частная собственность представлена прежде всего "неэксплуататорским капиталом" (ст.32 Конституции), призвана выполнять социальную функцию на службе национальной экономики, не должна противоречить общему благополучию народа. Она не может быть отчуждена без соответствующего закона и должного вознаграждения. Конституция предусматривает установление максимума земельной собственности с целью защиты крестьян и сельскохозяйственных рабочих от эксплуатации. В настоящее время максимум земли составляет 100 федданов на семью (42 га).

Египетское законодательство подразделяет государственную собственность на частную и публичную. К частной относится любая принадлежащая государству или иному публичному юридическому лицу собственность, используемая для получения материальной выгоды и поэтому в целом регулируемая нормами гражданского (частного) права. Однако принадлежность такой собственности государству придает ему специфику (повышенная степень правовой защиты, в том числе административными методами). К публичной собственности относится движимое и недвижимое имущество, принадлежащее государству или юридическому лицу публичного права и предназначенное для использования в интересах публичной пользы в силу самого характера данного имущества либо в соответствии с законом, декретом или решением компетентного министра. ГК запрещает распоряжаться таким имуществом, принимать по отношению к нему принудительные административные меры либо приобретать его за давностью.

Основным источником торгового права в Египте остается Торговый кодекс 1883 г., следующий французской модели. В 1998 г. парламент одобрил в целом полностью обновленную версию этого Кодекса. Наряду с ним действует ряд крупных законов: Закон о компаниях 159/1981 (в редакции Закона 3/1998), Закон о торгах 9/1983, Закон о лизинге 95/1995, Патентный закон 132/1949, Закон об авторском праве 38/1992, Закон о торговых марках 257/1939 и др.

В 1990-е гг. Правительство продолжало курс на рост открытости национальной экономики и либерализацию экономических отношений.

Закон о публичных предприятиях 203/1991 привел в действие программу широкой приватизации, разрешив приобретать акции публичных предприятий частным инвесторам, в том числе иностранным. В 1997 г. принят новый Закон о стимулировании и гарантиях иностранных инвестиций, заменивший Закон 1989 г. Закон о банках 155/1998 разрешил иностранцам приобретать акции египетских банков и позволил приватизацию нескольких публичных банков. Закон 156/1998 об изменении Закона о страховании 91/1995 снял предел (49%) на долю иностранцев в капитале страховых компаний, разрешил приватизацию государственных страховых организаций.

Актуальной проблемой остается полное обновление законодательства об интеллектуальной собственности, которое значительно отстало от международных стандартов.

Гражданский процесс в Египте испытал влияние романо-германского и мусульманского права. До 1956 г. вопросы личного статуса (брака, развода и наследования и др.) рассматривались в шариатских судах по особым правилам (Закон

1931 г.). Несмотря на передачу этих дел в суды общей юрисдикции, порядок их решения по-прежнему регулируется отдельными процессуальными положениями Закона 1931 г. (частично он был оставлен в силе и после ликвидации шариатских судов), а также статьями специальной главы Гражданского и торгового процессуального кодекса 1949 г., посвященной правилам рассмотрения этой категории дел. Это законодательство в целом закрепляет мусульманские процессуальные нормы, хотя в отдельных случаях предусматривает и иные правила (например, отдает предпочтение письменным доказательствам перед показаниями очевидцев).

В отношении других категорий дел применяется Гражданский и торговый процессуальный кодекс 1968 г., а также Закон о доказательствах по гражданским и торговым делам 1968 г. Третейское производство, в том числе международный коммерческий арбитраж, регулируются Арбитражным законом 27/1994, соответствующим современным международным стандартам.

Египет стал первой страной на Африканском континенте, где появилось трудовое законодательство - ограниченные законы об охране труда 1904 и 1909 гг. Постоянное законодательство о труде сформировалось уже в 1920-1930-е гг. в условиях ожесточенной социально-классовой и национально-освободительной борьбы. Высокого уровня развития трудовое право достигло после революции 1952 г. В 1950-е гг. многочисленные новые законы отменили наиболее антирабочие черты дореволюционного законодательства о труде. Прогрессивные изменения этого периода получили закрепление в Кодексе о труде 1959 г. Формирование более демократического трудового законодательства началось в стране в 1960-е гг., на втором этапе национальной революции в ходе преобразований в духе арабского социализма: некоторое расширение прав профсоюзов (1964); введение практики участия трудящихся в управлении государственными предприятиями (1961 и 1966 гг.); ограничение дисциплинарных увольнений трудящихся (1961); улучшение некоторых условий труда. Изменение социально-политического курса и провозглашение политики "открытых дверей" с середины 1970-х гг. усилили антирабочие тенденции в регулировании трудовых отношений и формировании трудового законодательства. Забастовки запрещены и рассматриваются как нарушение общественного порядка. Тем не менее ряд норм трудового права по-прежнему носит социалистический характер, что противоречит общему курсу на либерализацию экономических отношений (например, крайне ограничено право предпринимателей на увольнение работников). Организация и деятельность рабочих профсоюзов регулируются Специальным законом 1976 г.

Уголовное право и процесс

Уголовное право Египта сложилось под влиянием различных правовых систем. Основы современного уголовного права заложены еще в 1875 г., когда были изданы Уголовный и Уголовно-процессуальный кодексы для смешанных судов, составленные на основе европейских правовых моделей. В 1883 г. приняты почти текстуально совпадающие с данными кодексами законы и для "национальных судов". Однако и после этого продолжало сохраняться некоторое влияние мусульманского права: ни одна статья уголовных законов не должна была умалять прав и привилегий граждан, предусмотренных мусульманским правом. В частности, формально сохранялось право на выкуп за кровь, и смертный приговор мусульманину мог быть приведен в исполнение лишь после консультации с верховным муфтием страны. Вместе с тем конкретные нормы мусульманского права об ответственности за определенные преступления перестали применяться.

Действующий УК Египта 1937 г. представляет собой пример сочетания французской и (в меньшей степени) английской систем уголовного права и практически не испытывает мусульманского влияния. Кодекс содержит 395 статей и делится на 4 книги: первая - общие вопросы преступления и наказания (11 глав), вторая - преступления и проступки против публичных интересов (17 глав), третья - преступления и проступки против интересов личности (14 глав), четвертая - нарушения (нет деления на главы, а имеется восемь разделов с подзаголовками).

УК 1937 г. воспринял французскую трехчленную систему (нарушение, проступок,

собственно преступление); не допускает применения мер безопасности; он включил положения о возможности смягчить наказание до определенного, предусмотренного в законе минимума; предусматривает возможность условного осуждения и досрочного освобождения и т.п. Английское влияние сказалось лишь в трактовке отдельных уголовно-правовых институтов: ответственность за "сговор", соучастие в случае, если преступление по своим последствиям значительно отличалось от того, совершению которого оказывалась помощь, и др.

В 1970-1980 гг. в парламент неоднократно вносились предложения изменить уголовное законодательство в духе мусульманского права, которые не получили поддержки депутатов. Вместе с тем сам УК 1937 г. в принципе допускает возможность применения норм мусульманского деликтного права, устанавливая, что его статьи ни в коем случае не затрагивают личных прав граждан, закрепляемых шариатом (ст.7).

Основными видами наказаний являются штраф, простое заключение, каторжные работы и смертная казнь.

Уголовный кодекс предусматривает смертную казнь за умышленное убийство; убийство в связи с другим, менее тяжким преступлением; поджог, в результате которого имела место смерть; соучастие в убийстве; причинение смерти ребенку путем оставления его в опасности или в пустынном месте; дача ложных свидетельских показаний, приведшая к исполнению несправедливого смертного приговора; причинение смерти путем создания опасного положения на общественном транспорте. Должностное лицо, отдавшее распоряжение о пытках задержанного, повлекших его смерть, или само осуществлявшее такие пытки, может быть приговорено к смертной казни. С 1976 г. преступлением, наказуемым смертной казнью, стал угон воздушного судна. В 1980 г. поправка к УК ввела эту меру за изнасилование. С 1985 г. смертная казнь стала применяться за контрабанду наркотиков (эта мера и ранее предусматривалась законом, но не применялась судами).

Смертная казнь предусмотрена также за целый ряд преступлений против внутренней и внешней безопасности государства и воинских преступлений (согласно Военному кодексу).

Основным источником уголовно-процессуального права является УПК 1950 г. Уголовный процесс сочетает черты французской, английской и мусульманской моделей.

Расследование преступлений представляет собой вид предварительной судебной процедуры. Его проводит прокуратура, находящаяся в системе Министерства юстиции, которой помогает полиция.

Согласно египетским законам задержанное лицо в течение 48 часов должно предстать перед судьей для решения вопроса об освобождении или взятии под стражу. В этот же срок ему необходимо предъявить обвинение. Обвиняемый имеет право на адвоката и на освобождение под залог. Обыски также требуют судебного ордера. Законодательство Египта устанавливает общепринятые принципы судебного процесса: состязательность, гласность, обжалование судебных решений в порядке апелляции и кассации и др. Судебные процессы проводятся открыто, если иного не требуют соображения охраны морали и общественного порядка. По мнению международных наблюдателей, вышеуказанные правила в целом соблюдаются.

Смертный приговор может быть вынесен только в уголовном суде единогласным решением 3 судей. Такое решение должно быть одобрено муфтием верховным лицом мусульманской власти в Египте. Если у муфтия нет возражений, смертный приговор считается одобренным. Апелляция автоматически направляется в Кассационный суд; осужденный может также на данной стадии подать прошение о пересмотре приговора. После того как судебные меры исчерпаны, министр юстиции передает материалы дела Президенту Республики, который имеет право помилования. Если Президент в течение 14 дней не помилует и не прикажет смягчить приговор, он может быть приведен в исполнение.

Закон о чрезвычайном положении 1958 г. предусмотрел специальные судебные процедуры для некоторых категорий дел, затрагивающих государственную безопасность. Этот Закон, в частности, разрешает задерживать лиц без предъявления им обвинения и соблюдения обычных процессуальных гарантий на период расследования. Только через 30 дней задержанное лицо имеет право обратиться в Суд государственной безопасности.

Если суд постановит освободить его, министр внутренних дел имеет 15 дней, чтобы принести возражение. В этом случае решение суда не вступает в силу, задержанный может вновь обратиться в другой Суд государственной безопасности еще через 30 дней. Решение второго суда является окончательным. Однако это не мешает министру внутренних дел издать распоряжение о новом аресте. Подобная практика применяется, в частности, в отношении исламских экстремистов.

Процессы в судах государственной безопасности проводятся в целом по обычным процессуальным правилам, решения могут быть обжалованы в Кассационный суд.

Судебная система. Органы контроля

Египет является одной из стран с действующим мусульманским правом, где отсутствует система специальных шариатских судов. Последние были ликвидированы еще в 1956 г., как и суды персонального права для немусульман. Полномочия этих судов были переданы "национальным" (общегражданским) судам. Еще ранее, в конце 1930-х гг., были ликвидированы "смешанные суды".

В настоящее время судебная система в Египте регулируется Конституцией и Законом о судебной власти 1972 г.

В Египте действуют общие суды, некоторые специальные суды, а также суды, специализирующиеся на отдельных категориях дел (например, по делам несовершеннолетних). Существует система административных судов.

Система общих судов включает суммарные суды, суды первой инстанции, апелляционные суды и Кассационный суд. Суммарные суды рассматривают (в составе одного судьи) гражданские споры, дела о нарушениях, проступках, а также мелких преступлениях, наказуемых заключением до 3 лет. Суды первой инстанции рассматривают апелляции на решения суммарных судов по гражданским и уголовным делам. Они также действуют как первая инстанция по гражданским делам с суммой иска свыше 5тыс. египетских фунтов и серьезным уголовным делам. Апелляционные суды, действующие в восьми крупных городах, рассматривают апелляции по гражданским и уголовным делам на решения нижестоящих судов. Кассационный суд является высшей судебной инстанцией в системе общих судов. В его компетенции находится интерпретация права и контроль за его правильным применением. Решения апелляционных судов могут пересматриваться в Кассационном суде только на предмет правильного применения (толкования) права.

В соответствии с Законом о внутреннем фронте и социальном мире 1978 г. была создана система судов государственной безопасности Верховный и нижестоящие суды госбезопасности. Кроме того, в 1980 г. создан специальный суд, рассматривающий дела о нарушениях Закона о защите ценностей от порока 1980 г., а также соответствующий ему институт по расследованию Служба социалистического прокурора, для расследования жалоб на коррупцию в правительстве. В компетенцию этого суда (его название переводится иногда как "Суд ценностей") вошло разбирательство дел о преступлениях, посягающих на "социалистические ценности", включая коррупцию и незаконную предпринимательскую практику. В состав "Суда ценностей" входят 7 членов, председательствует в нем заместитель председателя Кассационного суда.

Система административной юстиции построена в основном с учетом французской модели. Ее возглавляет Государственный совет - независимый судебный орган, юрисдикция которого включает разрешение административных споров и рассмотрение исков дисциплинарного характера. Кроме того, Государственный совет выполняет консультативные функции для правительства (через законодательный отдел и отдел фетв (консультаций и заключений).

Согласно Закону о Государственном совете 1972 г. (с последующими изменениями и дополнениями) Совет, по сути, представляет собой целую систему органов - как собственно судебных, так и консультационных. В качестве судебной инстанции Государственный совет состоит из Верховного административного суда, Суда административной юстиции, административных судов, дисциплинарных судов и так называемой коллегии государственных уполномоченных.

Юрисдикция органов административной юстиции в целом охватывает рассмотрение:

жалоб в связи с выборами местных государственных органов; споров относительно заработной платы, пенсий и иных выплат государственным служащим или их наследникам; жалоб на административные решения о назначении на государственные должности, повышении или назначении надбавок к должностным окладам; жалоб государственных служащих на решения о переводе их на пенсию или увольнении в качестве меры дисциплинарного взыскания; обращений граждан и организаций с требованием отмены административных решений; исков, связанных с вопросами гражданства; обращений государственных служащих с требованием отмены дисциплинарных взысканий и др.

Суд административной юстиции является апелляционной инстанцией по отношению к решениям административных судов. Верховный административный суд рассматривает жалобы на решения Суда административной юстиции и дисциплинарных судов.

Судьи назначаются пожизненно и не могут быть смещены без серьезных оснований, таких как совершенное преступление или стойкая нетрудоспособность. Органом самоуправления судейского сообщества является Высший совет магистратуры, концепция которого заимствована из французской правовой системы. В административно-финансовом отношении суды подчинены Министерству юстиции, а сами судьи рассматриваются как служащие этого ведомства.

Прокуратура в Египте входит в систему Министерства юстиции. Генеральный социалистический прокурор назначается Президентом Республики и работает под контролем парламента. Он отвечает за обеспечение прав граждан, безопасность общества и его политической системы. Он имеет свое ведомство в столице и может назначать своих представителей в провинции. Прокуратура расследует уголовные дела, поддерживает обвинение в суде.

Конституционный контроль осуществляет Верховный конституционный суд. Его председатель и 9 членов назначаются Президентом Республики. В состав Верховного конституционного суда могут быть назначены лица из состава Верховного суда или иных судебных органов высшего ранга. Решения принимаются по меньшей мере семью членами суда. Помимо конституционного контроля, который распространяется на законы и иные правовые акты (включая декреты Президента), Верховный конституционный суд дает толкования законов и декретов Президента, если возникают споры об их применении, рассматривает споры судов и других органов, обладающих судебными полномочиями, о компетенции, а также споры, возникающие в связи с вынесением двух разных решений по одному и тому же делу.

В Верховный конституционный суд могут обращаться суды, если они считают какой-либо правовой акт неконституционным, или одна из сторон процесса, заявляющая о неконституционности правового акта в ходе его применения (с разрешения суда). По вопросу о толковании нормативных актов в Верховный конституционный суд может обращаться министр юстиции по поручению председателя Совета министров (в связи с обращением парламента или Высшего совета магистратуры). Верховный конституционный суд Египта действует довольно активно. Он неоднократно принимал решения о неконституционности частей правовых актов или актов в целом (например, в отношении Декрета Президента о местном управлении, Закона о семье).

В целом, по мнению международных наблюдателей, судебная власть в Египте действует достаточно независимо. Правительство не вмешивается в работу судов.

Литература

Сюкияйнен Л.Р. Государственный строй. Судебная система // Арабская Республика Египет: Справочник. М., 1990.

Chehata C. Egypt // International Encyclopedia of Comparative Law. Vol. 1. 1972. P.E 9-18.

Замбия
Республика Замбия

Государственное устройство

Правовая система
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство в Центральной Африке.

Территория - 752,6 тыс. кв. км. Столица - г. Лусака.

Население - 10,5 млн. чел. (1999 г.), из них 99% - африканцы, в основном банту.

Официальный язык - английский.

Религия - около 80% населения христиане, многие из которых одновременно сохраняют приверженность традиционным африканским верованиям.

До появления европейцев на территории нынешней Замбии существовал ряд небольших государств и племенных объединений. В конце XIX в. захвачена англичанами. В 1924-1964 гг. - британский протекторат под названием Северная Родезия. В 1964 г. провозглашена независимость в составе Содружества, возглавляемого Великобританией.

Государственное устройство

Замбия - унитарное государство. Административно-территориальное деление - 9 провинций.

Действует Конституция от 28 мая 1996 г. По форме правления Замбия суперпрезидентская республика. Политический режим - либеральный. В 1990 г. произошел переход от однопартийной системы, существовавшей с 1972 г., к многопартийности.

Законодательная власть осуществляется Президентом и Национальной ассамблеей (однопалатный парламент). В Национальную ассамблею входят 150 депутатов, избранных путем всеобщих выборов, спикер парламента и 5 депутатов, назначенных Президентом Республики. Срок полномочий парламента - 5 лет. Парламентские выборы проводятся одновременно с президентскими. Парламент может предоставлять любому лицу или органу власти право издавать акты делегированного законодательства.

Глава государства - Президент, избираемый всеобщим прямым голосованием сроком на 5 лет. Он может быть переизбран еще на один срок.

Исполнительная власть принадлежит Президенту и Правительству (Кабинету). Президент назначает Вице-президента и министров из состава депутатов Национальной ассамблеи и, по общему правилу, председательствует на заседаниях Кабинета.

Правовая система

Правовая система Замбии носит смешанный характер. Ее основными элементами являются английское общее право и африканское обычное право. Последнее преобладает в регулировании брачно-семейных, наследственных и земельных отношений.

Английское общее право непосредственно применяется в Замбии в виде собственно общего права, доктрин права справедливости и статутов общего применения, имевших силу в Англии на 17 августа 1911 г., если они не изменены Конституцией и законами Замбии.

Обычное право, несмотря на положения Конституции и законодательства, дискриминирует женщин в вопросах права, владения собственностью и наследования. Полигамия (многоженство) разрешена, если первая жена дает на это согласие при заключении брака.

Экономическое законодательство направлено на поощрение частного предпринимательства и привлечение иностранных инвестиций.

Закон о трудовых отношениях (Industrial and Labor Relations Act) 1993 г. закрепляет право на объединение в профсоюзы, коллективные переговоры и забастовку.

Уголовный кодекс Замбии издан британскими властями в 1930 г. и представляет собой вариант модельного акта, разработанного в 1920-егг. Министерством колоний Великобритании на основе УК Квинсленда 1899 г. и УК Нигерии 1916 г. Аналогичные кодексы были введены во многих других английских колониях в Африке, на Кипре и Фиджи. Среди видов наказания сохраняется смертная казнь, которая является

обязательной мерой наказания за убийство, измену и ограбление при отягчающих обстоятельствах.

Уголовное судопроизводство в формальных судах следует в целом английской модели. Конституция и УПК закрепляют судебный контроль законности задержаний и арестов (включая процедуру хабеас корпус), право на освобождение до суда под залог и другие процессуальные гарантии. Каждый задержанный должен быть доставлен в суд в пределах 24 часов. В отличие от формальных суды обычного права не связаны обычными процессуальными гарантиями.

Судебная система. Органы контроля

Судебная система включает Верховный суд, Высокий суд, магистратские суды и местные суды обычного права. Верховный суд является высшей судебной инстанцией в стране. Высокий суд рассматривает по первой инстанции наиболее значительные гражданские и уголовные дела и обладает надзорной юрисдикцией по гражданским и уголовным делам в отношении любого нижестоящего суда или любого военного суда. Сессии Высокого суда проходят поочередно в центрах каждой из 9 провинций Замбии. Магистратские суды слушают по первой инстанции дела средней важности, в то время как местные суды обычного права рассматривают большинство гражданских споров и мелких преступлений в сельской местности. Трудовые споры в соответствии с Конституцией рассматривает Суд по трудовым отношениям.

Главный судья (председатель Верховного суда) и другие члены Верховного суда назначаются Президентом с утверждением Национальной ассамблеей. Судьи Высокого суда назначаются Президентом "по совету" Комиссии судебной службы с утверждением Национальной ассамблеей. Все судьи указанных судов занимают свои должности до достижения возраста 65 лет.

Органом конституционного контроля является Высокий суд, решения которого могут быть обжалованы в Верховный суд.

Как и в ряде других стран английского общего права, в Замбии имеются должности генерального атторнея и директора публичных преследований. Оба назначаются Президентом с утверждением Национальной ассамблеей. Генеральный атторней является главным юридическим советником правительства. Директор публичных преследований отвечает за возбуждение и расследование уголовных дел и должен действовать по указанию генерального атторнея, если дело касается общих соображений государственной политики. Востальных случаях директор независим и занимает свою должность до 60-летнего возраста.

Высшим органом финансового контроля является генеральный аудитор, назначаемый Президентом с утверждением Национальной ассамблеей и занимающий свою должность до достижения им 60-летнего возраста.

Литература

Rubin N. Zambia // International Encyclopedia of Comparative Law. Vol. 1. 1974.
An Introduction to the Law of Zambia. Lusaka, 1975.

Зимбабве
Республика Зимбабве

Государственное устройство
Правовая система
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство на юге Африки.

Территория - 390,7 тыс. кв. км. Столица - г. Хараре.

Население - 12,6 млн. чел. (1998 г.); подавляющее большинство африканцы банту, около 100 тыс. - лица европейского происхождения.

Официальные языки - английский, шона, ндебеле.

Религия - большинство африканского населения придерживается местных традиционных верований (60%), распространено христианство.

Еще в XIV в. на территории современной Зимбабве сложилось раннефеодальное государство, просуществовавшее до XVII в. В конце XIX в. страна была захвачена Великобританией и объявлена колонией под названием Южная Родезия. С 1923 г. - самоуправляющаяся колония. В 1965 г. белое меньшинство в одностороннем порядке провозгласило независимость. В 1966 г. началась вооруженная борьба против расистского режима. В результате победы африканского населения в 1980 г. была провозглашена независимая Республика Зимбабве.

Государственное устройство

Зимбабве - унитарное государство. Административное деление - 8 провинций.

Действует Конституция от 18 апреля 1980 г. с изменениями. По форме правления Зимбабве - суперпрезидентская республика. Политический режим умеренно авторитарный.

Законодательная власть принадлежит Национальной ассамблее однопалатному парламенту, состоящему из 150 депутатов. 120 депутатов избираются всеобщим прямым голосованием, 12 - назначаются Президентом и 18 - входят в состав парламента по должности (губернаторы 8 провинций, 10 племенных вождей). Срок полномочий парламента - 5 лет.

Глава государства - Президент, который избирается путем прямого всеобщего голосования сроком на 6 лет и может быть переизбран неограниченное число раз.

Исполнительная власть осуществляется Президентом и правительством. Президент возглавляет правительство (Кабинет), назначает вице-президентов (не более двух) и министров. И вице-президенты, и министры по общему правилу должны быть членами парламента. Парламент может большинством в 2/3 голосов своих членов вынести вотум недоверия правительству. В этом случае Президент либо распускает парламент, либо увольняет всех вице-президентов и министров.

Правовая система

Правовая система Зимбабве носит смешанный характер. Ее элементами являются римско-голландское право, внесенное на территорию Южной Африки колониальными властями Голландии в середине XVII-XVIII вв. (см. раздел "Южно-Африканская Республика"), английское общее и местное обычное право. Первое преобладает в сфере гражданского права, второе - в области конституционного устройства, уголовного права и процесса, а также современного торгового права, третье - в брачно-семейных, наследственных и земельных отношениях.

Экономическое законодательство с начала 1990-хгг. направлено на поощрение частного предпринимательства и иностранных инвестиций.

Закон о трудовых отношениях (Labor Relations Act) 1985 г. закрепляет право на объединение в профсоюзы, коллективные переговоры и забастовку.

В отличие от большинства бывших английских колоний, в Зимбабве ни в колониальный, ни в послеколониальный период не был введен уголовный кодекс. В качестве источников уголовного права применяется английское общее и статутное право, дополненное отдельными местными законами.

Среди видов наказания сохраняется смертная казнь (предусмотрена за измену; убийство; покушение на убийство; заговор и подстрекательство к убийству; изнасилование и покушение на изнасилование; ограбление и покушение на ограбление при отягчающих обстоятельствах; любое опасное для жизни преступление, повлекшее смерть; ряд преступлений, связанных с вооруженной политической оппозицией). После 1980 г. казни производятся только за убийства. В 1992 г. принята поправка к Конституции, разрешающая телесные наказания несовершеннолетних.

Уголовно-процессуальное законодательство следует в целом английской модели и закрепляет демократические гарантии судопроизводства, включая судебный контроль над арестами и право на освобождение до суда под залог.

Судебная система. Органы контроля

С 1990 г. в Зимбабве существует единая судебная система, которая включает Верховный суд, Высокий суд, магистратские суды, суды вождей и суды старост. Все перечисленные суды могут рассматривать дела как по современному ("европейскому"), так и по африканскому обычному праву. Существуют также военные и полицейские суды, юрисдикция которых распространяется на служащих соответствующих сил.

Судьи Верховного суда и Высокого суда назначаются Президентом после консультации с Комиссией судебной службы и служат до достижения возраста 65 или, по их желанию, 70 лет.

Органом конституционного контроля является Верховный суд.

За осуществление уголовного преследования отвечает генеральный атторней, являющийся также главным юридическим советником правительства. Он назначается Президентом по совету Комиссии судебной службы.

Контроль за соблюдением прав человека в деятельности государственной администрации осуществляет Омбудсман, назначаемый Президентом после консультации с Комиссией судебной службы.

Высшим органом финансового контроля является Контролер и генеральный аудитор, назначаемый Президентом после консультации с Комиссией публичной службы.

Литература

Bennett J.A. Legal System of Zimbabwe // Zimbabwe Law Journal. 1982. Vol. 22. October.

Redgment J. Introduction to the Legal System of Zimbabwe. Ed. revised and enlarged Salisbury (Harare), 1981.

Израиль
Государство Израиль

Государственное устройство
Правовая система
Общая характеристика
Гражданское и смежные с ним отрасли права
Уголовное право и процесс
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство в Западной Азии, на побережье Средиземного моря.

Территория в границах, определенных резолюцией 181 ГА ООН в 1947 г., 14,1 тыс. кв. км, а вместе с территорией, присоединенной в ходе арабо-израильской войны 1948-1949 гг., - 20,7 тыс. кв. км. Столицей объявлен г. Иерусалим.

Население - 6,1 млн. чел. (1999 г.), около 81% - евреи, остальные - в основном арабы.

Официальные языки - иврит и арабский.

Религия - большинство верующих исповедуют иудаизм, распространены также ислам и христианство.

В XI-X вв. до н.э. образовались древнееврейские царства Израиль и Иудея. Древнееврейская государственность в Палестине существовала с перерывами, вызванными войнами и чужеземной оккупацией, до середины I в. до н.э., когда Палестина была завоевана римлянами. В VI в. территория Палестины завоевана арабами, в XI в. - крестоносцами, в XIII в. Египтом, в XVI в. - османскими турками. В конце XIX в. на территорию современного Израиля началась еврейская эмиграция с целью создания национального очага. В ходе Первой мировой войны 1914-1918 гг. Палестина оккупирована Англией, получившей от Лиги Наций мандат на управление данной территорией.

Современное государство Израиль было образовано 14 мая 1948 г. на основе резолюции ГА ООН от 29 ноября 1947 г. об отмене английского мандата на Палестину и о создании на ее территории двух независимых государств еврейского и арабского.

Государственное устройство

По форме государственно-территориального устройства Израиль унитарное государство. В административном отношении страна разделена на 6 округов.

По форме правления Израиль - парламентская республика с уникальной системой власти. С 1996 г. это единственная страна в мире, где Президент избирается парламентом, а Премьер-министр - непосредственно гражданами. Политический режим - демократический.

Израиль не имеет конституции как особого правового акта, обладающего высшей юридической силой. Ее заменяют отдельные Основные законы. С 1958 по 1988 г. Кнессет (парламент) принял девять таких законов (о Кнессете, о землях Израиля, о Президенте, о Правительстве, о государственной экономике, об армии, об Иерусалиме - столице Израиля, о судоустройстве, о выборах). Несмотря на название "Основные", эти законы принимаются и изменяются в том же порядке, что и другие. Единственное их отличие состоит в том, что они не могут быть приостановлены, изменены постановлениями о чрезвычайном положении. Только отдельные статьи являются "укрепленными", то есть для их изменения требуется абсолютное большинство всех членов Кнессета (например, о проведении парламентских выборов по пропорциональной системе). В марте 1992 г. были приняты 2 новых Основных закона: о свободе профессий и о человеческом достоинстве и свободе. Первый из них, принятый в новой редакции в 1994 г., является целиком "укрепленным". В последние десятилетия были приняты и другие законы, которые хотя и не именуются Основными, относятся к ним по своему содержанию.

Отсутствие конституции в Израиле нередко объясняется длящейся борьбой между сторонниками светской и теократической концепций по вопросу о роли религии в государстве и правовой системе (последние отрицают необходимость другой конституции, помимо Торы).

Законодательная власть принадлежит однопалатному парламенту Кнессету, состоящему из 120 депутатов, избираемых на 4 года всеобщим избирательным правом по системе пропорционального представительства.

С 1996 г. выборы в Кнессет проводятся совместно с прямыми выборами Премьер-министра. Раньше Премьер избирался правящей партией. Досрочные выборы Кнессета до 1996 г. могли быть объявлены только путем принятия самим Кнессетом решения об этом (в форме закона). С 1996 г. Премьер-министр с согласия Президента получил право распускать Кнессет, если сочтет, что большинство его членов находится к нему в оппозиции.

Законодательная власть Кнессета практически не имеет ограничений, поскольку на принятые им законы не может быть наложено вето и они не могут быть аннулированы Верховным судом.

Кнессет также имеет широкие полномочия по руководству и надзору за действиями Правительства. Он утверждает бюджет, контролирует деятельность Правительства (Кабинета) путем депутатских запросов к министрам, проводит парламентские расследования, наконец, может отправить Кабинет в отставку путем вотума недоверия.

В соответствии с принятой в Израиле британской моделью законодательная инициатива осуществляется главным образом Кабинетом. Законы принимаются большинством голосов присутствующих на заседании Кнессета депутатов (любое число последних составляет кворум). Исключение из общего правила составляют законы, вносящие изменения в пропорциональную избирательную систему, а также касающиеся Основных законов; в этих случаях требуется большинство, которое определено в соответствии с законом.

Глава государства - Президент, избираемый Кнессетом на 5 лет. Его статус определяется Основным законом 1964 г. Никто не может быть Президентом более 2 сроков подряд.

Политического веса Президент практически не имеет; он исполняет в основном церемониальные функции. Президентские полномочия обычно осуществляются по рекомендации соответствующих государственных министров. Президент подписывает соглашения, ратифицированные Кнессетом, и законы, кроме тех, что касаются его

полномочий. В отличие от глав государств в других странах израильский Президент не имеет права вето. Президент также назначает дипломатических представителей, принимает верительные грамоты.

Исполнительная власть осуществляется Правительством во главе с Премьер-министром. С 1996 г. его избирает непосредственно население. Кандидат в Премьер-министры может баллотироваться от партии (или нескольких партий), имеющей не менее 10 мандатов в Кнессете, либо собрав 50 000 подписей. Он должен возглавлять свой партийный список и быть не моложе 30 лет. Максимум пребывания на посту - 2 срока. Премьер-министр как глава Кабинета осуществляет фактически руководство внутренней и внешней политикой страны, но все важные решения он представляет на утверждение Кнессета. Премьер-министр назначает (с одобрения Кнессета) и освобождает других членов Кабинета.

Кабинет ответственен перед парламентом. Вотум недоверия Правительству может быть вынесен большинством в 61 голос. В этом случае проводятся новые выборы и Кнессета, и Премьер-министра.

Кнессет может выразить вотум недоверия главе Правительства большинством в 81 голос или сместить последнего обычным парламентским большинством в 61 голос за совершение морально-этического проступка. В этих случаях переизбирается только Премьер-министр.

Правовая система

Общая характеристика

Государство Израиль имеет смешанную правовую систему, в которой сочетаются черты романо-германского (континентального) и англосаксонского права. Кроме того, в стране действуют сразу две системы религиозного права- еврейская и мусульманская, применяемые к представителям соответствующих конфессий.

Смешанный характер израильского права порожден самой историей образования Государства Израиль. Поскольку территория современного еврейского государства до 1918 г. принадлежала Турции, местное право изначально формировалось на основании правовых источников Османской империи. Основу османского права, действовавшего в Палестине, составляли источники различного происхождения. Право собственности было изложено в кодексе "Маджалла". Он представлял собой собрание норм исламского права ханифитской школы, подготовленное турецкими оккупационными властями в 1869-1876гг. В области семейно-брачных отношений и наследования действовало некодифицированное исламское право, а сфера торговли регулировалась законами, которые турецкие султаны дословно переписали из французских источников.

После того как Великобритания в 1922 г. получила мандат Лиги Наций на управление Палестиной, был принят Декрет (British Palectine Order of Aug. 10. 1922), согласно ст.46 которого всем судам подмандатной территории предписывалось применять в полном объеме законодательство Османской империи, действовавшее на 1 февраля 1914 г., турецкие законы, изданные позднее, а также все юридические акты, принимаемые властями подмандатной территории. Далее, в соответствии с обычной практикой британской колониальной администрации Декрет уполномочивал суды во всех случаях, когда в применяемом законе отсутствовали необходимые нормы, действовать на основании общего права и права справедливости. За тот период, когда Палестина являлась английской подмандатной территорией (1922-1948), английское общее право в значительной степени вытеснило франко-османское. Начавшееся массовое переселение в Палестину евреев принесло сюда также еврейское религиозное право.

Сразу после провозглашения Государства Израиль (1948 г.) был принят Декрет, оставлявший в силе существовавшие на тот момент законы, которые не противоречат Декларации независимости или тем законам, которые будут приняты Кнессетом. Таким образом, в стране сохранились законы Османской империи (имевшие силу до 1917 г.), многие законы времен мандата, включая значительную часть британского общего права, элементы еврейского религиозного права и некоторые другие.

Наконец, последний по времени слой израильской правовой системы составило

законодательство, принятое начиная с 1948 г. и получившее развитие в практике израильских судов.

В настоящее время источниками израильского права являются законы, разного рода подзаконные акты, судебные прецеденты, правовые обычаи, правовая (в том числе религиозно-правовая) доктрина, иудаистские и мусульманские священные книги.

Среди законов как источников права ключевую роль играют заменяющие конституцию Основные законы, регламентирующие такие основополагающие вопросы, как функции Президента, Кнессета, Правительства и государственного контролера, судопроизводство, службу в армии, свободу предпринимательства, защиту человеческого достоинства и свободы личности. Приоритет Основных законов перед обычными был подтвержден в 1955 г., когда Верховный суд получил полномочия проверять, не противоречат ли законы, принимаемые Кнессетом, Основным.

Израильское прецедентное право являет собой типичный пример права стран, придерживающихся традиций английского общего права. Судебный закон 1957 г. устанавливает, что суд руководствуется судебным прецедентом, установленным вышестоящим судом. Прецедент, установленный Верховным судом, обязателен для всех судов, кроме него самого. Судейское нормотворчество особенно заметно при разрешении необычных ситуаций, новых и спорных проблем. Судьи прибегают к такой деятельности часто под видом толкования в формулировках, относящихся к основополагающим конституционным принципам (особенно касающимся свободы личности). С годами в Израиле сложился особый свод прецедентного права на базе решений Верховного суда, утверждающих гражданские права - свободу слова, собраний, вероисповедания и равенство всех перед законом - как основные ценности израильской правовой системы.

После 1948 г. английские судебные прецеденты не имеют в Израиле обязательного характера. В настоящее время суды чаще ссылаются не на английскую, а на американскую судебную практику; на нее же ориентирована и деятельность Верховного суда Израиля. Иногда встречаются ссылки на решения по аналогичным вопросам в Канаде, Австралии, Германии, во Франции.

Обычаи становятся источником израильского права по прямому указанию закона или в силу многолетней практики. Так, ряд обычаев (ноагим), принятых повсеместно на предприятиях и организациях в Израиле, имеет такую же юридическую силу, что и оформленный законодательный акт. К ним относится, например, обычай заранее предупреждать работника об увольнении. Даже если этот пункт отсутствует в коллективном или индивидуальном договоре, работодатель обязан за две недели письменно предупредить работника. В противном случае он имеет право обратиться в суд, который примет решение в его пользу на основании повсеместно принятого обычая.

Основным источником еврейского религиозного права является Талмуд кодекс религиозных, бытовых и правовых ("Галаха") предписаний иудейства, составленный в III в. до н.э. - V в. н.э. и основанный в свою очередь на Торе (Пятикнижии Моисееве).

Наконец, важным источником израильского права служат международные соглашения. Признано, что нормы международного права, одобренные большинством государств и не противоречащие законам, принятым парламентом, применяются в Израиле как действующее право.

В целом, по мнению большинства ученых, элементы английской правовой культуры доминируют в израильской системе права. Манера ведения процесса, способы доказательства и общий подход характеризуются чертами, которые присущи общему праву. То же самое можно сказать и об отношении судей, ученых-юристов и адвокатов к прецедентам, о роли судов и об их вкладе в развитие права.

Общие принципы права Израиля изучаются в качестве обязательного предмета на юридическом факультете Еврейского университета.

Гражданское и смежные с ним отрасли права

Израильское гражданское право, как и правовая система в целом, носит смешанный характер. Как указывалось выше, в период британского мандата (1922-1948) превалирующую роль стали играть нормы английского общего права. Это было

достигнуто, во-первых, путем замены законов османского периода, основанных на французских источниках, регулирующими предписаниями английского происхождения, во-вторых, путем инкорпорации ряда законов, которые действовали в самой Великобритании, например, в области вексельного права, права компаний и нематериальных имущественных прав. Попутно использовались нормы, создаваемые английским прецедентным правом, которые облекали здесь в форму законов.

Усилению процесса "англизации" права способствовало и то обстоятельство, что суды широко применяли общее право не только в тех случаях, когда действующее право не регулировало отдельные вопросы или даже какие-либо области правового регулирования в целом (например, неосновательное обогащение или коллизионное право), но и когда действующие нормы были неясны и требовали толкования.

Регламенты времен подмандатной территории, основанные на английском праве, действуют и поныне. Это относится к таким важным сферам, как торговое право и право компаний, несмотря на то, что с 1972 г. при толковании этих регламентов английские судебные решения имеют лишь рекомендательный характер.

Напротив, акты, основанные на источниках османского права, практически потеряли свое значение, так как израильский законодатель начиная с 1965 г. принял множество законов, которые частично изменили обязательственное и вещное право (мусульманский кодекс "Маджалла" перестал действовать с 1980 г.). Среди этих законов были и такие, которые затрагивали договорное право, представительство, цессию, торговые сделки и дарение, земельное и наследственное право (законы о договорах (средства защиты при нарушении договора) 1970 г., о договорах (Общая часть) 1972 г., о продаже 1968 г., о дарении 1968 г., о хранении 1967 г., об аренде и займе 1971 г., о поручении 1965 г., о возмещении вреда 1968 г., о наследовании 1965 г.). По форме они следовали модели континентального права, ограничиваясь установлением основополагающих принципов, конкретизировать которые предоставлялось судьям.

На содержание упомянутых законов значительно повлияли и право континентальной Европы, и Гаагская конвенция о единообразном регулировании купли-продажи. Например, большинство актов торгового права, равно как и законы, относящиеся к контрактам и недвижимости, основаны на европейских правовых системах. Закон о недвижимом имуществе содержит принципы, заимствованные из Германского гражданского уложения, Закон о дарении содержит элементы итальянского права, в то время как концепция доброй совести в исполнении контрактов является оригинальной израильской интерпретацией доктрины, заимствованной из германского права и теории германского юриста Иеринга.

Таким образом, значение общего права для содержания действующего в Израиле гражданского права также постепенно уменьшается. Однако его традиции по-прежнему воздействуют на стиль и методы правотворчества в Израиле.

Семейное право основано на религиозных нормах. Института гражданского брака в стране не существует. Браки, разводы, рождения и смерти регистрируются соответствующими учреждениями тех религиозных общин, к которым принадлежат вступающие в брак, разводящиеся, родившиеся или умершие. В отношении евреев оформлением актов гражданского состояния занимаются раввинатские суды. При вступлении в брак имеется большое количество ограничений религиозного характера. Так, женщине запрещено выходить замуж за одного и того же мужчину более одного раза (например, если второй брак оказался неудачным и женщина решила вернуться к первому мужу). Развод может быть совершен только по обоюдному согласию сторон; без такого согласия брак не может быть расторгнут даже по решению суда. Если развода не желает жена, суд может просто позволить ее мужу жениться еще раз, поскольку Тора допускает многоженство. На случай несогласия мужа судебная практика также выработала определенные уловки. В сфере семейно-брачных отношений действуют законы о брачном возрасте 1950 г., об имущественных отношениях между супругами 1973 г., об усыновлении детей 1981 г., об алиментах (гарантии платежа) 1972 г.

Весьма высоким уровнем развития в Израиле отличается трудовое право, которое учитывает как зарубежный опыт, прежде всего стран континентальной Европы, так и международные нормы по труду. Оно подробно регулирует вопросы оплаты труда, условия труда, наем и увольнение работников, порядок продвижения по службе, вопросы

профессиональной подготовки и переподготовки, социальное страхование (по старости, по болезни, от несчастных случаев на работе, страхование женщин), вопросы рабочего времени, отпуска и праздники.

Источниками трудового права являются международно-правовые акты, законы, подзаконные акты, коллективные договоры, правила внутреннего трудового распорядка, уставы профсоюзов и организаций предпринимателей, обычаи, судебная практика.

Международные акты по труду, прежде всего ратифицированные Израилем конвенции МОТ, являются важнейшим источником трудового права, учитывая отсутствие в стране конституции и неполноту трудового законодательства. На начало 1998 г. Израиль ратифицировал 45 конвенций. Примером может служить Конвенция МОТ N 87 "О свободе ассоциации и защите права на организацию", которая при отсутствии в Израиле закона о профсоюзах применяется как внутренний закон.

Основная часть законов о труде появилась после образования Государства Израиль, т.е. в последние 50 лет. Израиль не пошел по пути создания кодифицированного трудового законодательства. Вместо трудового кодекса были приняты отдельные законы (более 20), регламентирующие ключевые вопросы труда и трудовых отношений: о коллективных договорах 1957 г.; о трудовых спорах 1957 г.; о трудовых судах 1969 г.; о рабочем времени и времени отдыха 1951 г.; о ежегодных отпусках 1951 г.; о минимальной заработной плате 1987 г.; о защите заработной платы 1958 г.; о труде женщин 1954 г.; о труде молодежи 1953 г.; об организации служб занятости 1959 г.; о выходном пособии 1963 г.; об ученичестве 1953 г.; об инспекции труда 1954 г.; о равенстве в труде и трудоустройстве 1988 г. Однако процесс формирования системы трудового законодательства не завершен. К трудовым отношениям в субсидиарном порядке применяется гражданское законодательство; например, законы о договорах (1970, 1973 гг.). Весьма значительное влияние на развитие израильского трудового права оказала судебная практика, прежде всего решения Национального трудового суда.

Уголовное право и процесс

Израильское уголовное право сложилось в период британского мандата и своими корнями глубоко уходит в английское общее право. В 1936 г. английские власти издали Ордонанс об Уголовном кодексе, заменивший османское уголовное право, действовавшее в Палестине до прихода англичан. Этот акт немногим отличался от уголовного законодательства, введенного британской администрацией в других колониях. Его особенностью было крайне незначительное число общих дефиниций основных уголовно-правовых понятий.

Израильский Уголовный закон 1977 г. также не является оригинальным законодательным актом, представляя собой скорее перевод на иврит Ордонанса 1936 г. Оригинальны в основном изменения, внесенные Кнессетом в Особенную часть Кодекса.

Израильская система уголовных санкций включает высшую меру наказания, заключение (в том числе пожизненное), условное осуждение и штраф. На практике заключение применяется по небольшой части дел, причем преобладают короткие сроки (до года). Смертная казнь за убийство была отменена в 1954 г. Она сохранена, однако, за измену (ст.97 Уголовного кодекса Израиля); за преступления, совершенные в военное время (Закон о наказании нацистов и за сотрудничество с нацистами 1950 г. и Закон о предупреждении и наказании за геноцид 1950 г.); за террористическое убийство, попытку террористического убийства, саботаж, а также использование и незаконное ношение оружия (ст.58 Регламента о защите при чрезвычайном положении 1945 г.). Смертная казнь не является обязательным наказанием. Единственный смертный приговор, приведенный в исполнение с момента создания Государства Израиль, - казнь Адольфа Эйхмана в 1962 г., который был повешен после осуждения за акты геноцида, осуществленные в Германии и на территориях, оккупированных Германией до и во время Второй мировой войны.

Источниками израильского уголовно-процессуального права наряду с законами являются нормы общего (прецедентного) права. Общие положения об уголовном судопроизводстве содержатся в Уголовно-процессуальном законе 1965 г. Второй по важности акт - Закон о судах 1957 г., который определяет состав, юрисдикцию и порядок

функционирования судебной системы, а также многие детали апелляционных процедур. Имеется также Положение об уголовном процессе 1982 г.

В Израиле действует англосаксонская система уголовного судопроизводства, предусматривающая состязательность сторон и в досудебных стадиях уголовного процесса. При этом защитник вправе собирать доказательства, знакомиться с материалами, собранными обвинением. Обвиняемый вправе давать показания только в присутствии своего защитника.

В уголовном процессе Израиля действует институт соглашения (сделки) о признании вины. До 80% лиц, осужденных к лишению свободы, используют этот прием, дающий право на снисходительное отношение суда, а суду предоставляющий возможность "свернуть" исследование доказательств. Как правило, сделка осуществляется по предварительной договоренности между защитником обвиняемого и прокурором, поддерживающим обвинение.

В то же время в отличие от англосаксонской системы в Израиле нет суда присяжных.

Израильское законодательство предусматривает достаточные гарантии гражданам против произвольного ареста и заключения. В частности, применяется процедура судебной проверки правомерности ареста (хабеас корпус). Любой задержанный, кроме обвиняемых в преступлениях, грозящих смертной казнью или пожизненным заключением, может быть освобожден под залог. Любой содержащийся под арестом подлежит безоговорочному освобождению, если судебный процесс не начался в течение 60 дней или если он не закончился в течение 1 года с даты регистрации обвинительного заключения. Только судья Верховного суда может продлить эти сроки.

Судебная система. Органы контроля

Судебная система в Израиле в соответствии с Законом о судебной власти 1984 г. представлена светскими и религиозными судами. Система светских судов включает мировые, окружные, Верховный и особые суды.

Мировой суд действует в составе одного судьи. В 1990-е гг. их полномочия были значительно расширены за счет передачи под их юрисдикцию части полномочий окружных судов. Мировые суды рассматривают уголовные дела, срок наказания за которые не превышает 7 лет, гражданские и семейные дела.

Окружной суд (1 или 3 судьи) рассматривает апелляции по решениям мирового суда и более серьезные гражданские и уголовные дела. В компетенцию окружных судов также входят вопросы, связанные с экономическими спорами, банкротством, жалобами заключенных, апелляциями по налогам и регистрации кандидатов для участия в парламентских выборах.

Верховный суд Израиля, или "Высший суд справедливости", является высшей судебной инстанцией, решения которой обязательны не только для всех судебных органов, но и исполнительной и законодательной власти. В состав Верховного суда входят 12 судей. Председатель Верховного суда возглавляет всю судебную власть Израиля. Верховный суд - последняя апелляционная инстанция по уголовным, гражданским, дисциплинарным и избирательным делам; в интересах справедливости он полномочен вмешиваться в ход судопроизводства, освобождать незаконно арестованных или невинно осужденных; в качестве "Высшего суда справедливости" рассматривает жалобы и иски против правительства, его учреждений и официальных лиц, будучи при этом судом первой и последней инстанции. Верховный суд также разрешает юрисдикционные споры между более низкими гражданскими и религиозными судами.

Особые суды (1 судья) представляют собой органы с четко определенной юрисдикцией: транспортные, трудовые, военные, муниципальные, административные, по делам несовершеннолетних.

Дела, связанные с рассмотрением вопросов личного статуса граждан (браки, разводы, алименты, опекунство, усыновление), входят в юрисдикцию судебных органов религиозных общин: раввинатские суды для евреев, шариатские - для мусульман, друзские религиозные суды, церковные суды для христиан, принадлежащих к десяти официально признанным в Израиле христианским общинам. Суды раввината действуют на основе древних законов Талмуда.

Каждый тип суда организационно подчинен определенному министерству. Гражданские суды находятся в ведении Министерства юстиции; религиозные Министерства религиозных дел, военные - Министерства обороны. В отправлении правосудия, однако, все они независимы.

Судьи назначаются Президентом государства по представлению Комитета по назначению судей. Этот высший кадровый и квалификационный орган состоит из 9 членов: 3 судей (председателя и 2 членов Верховного суда), 2 министров, 1 из которых - министр юстиции (без права голоса), 2 депутатов Кнессета (без права голоса) и 2 представителей израильской Ассоциации адвокатов. Возглавляет Комитет министр юстиции. Судьи назначаются исключительно по профессиональным, а не политическим соображениям. Должность судьи является постоянной с обязательным выходом на пенсию по достижении 70 лет.

Поскольку в Израиле нет формальной конституции, в стране отсутствует и институт конституционного контроля в его классическом виде. Его отдельные функции выполняет Верховный суд, который является основным органом по охране прав и свобод человека. Верховный суд лишен права признавать законы Кнессета недействительными, однако может аннулировать административные правила и подзаконные акты Правительства и местных органов на основании их несоответствия законам. С 1955 г. Верховный суд получил полномочия определять, не противоречат ли законы, принимаемые Кнессетом, Основным законам государства.

Как и в Великобритании, в Израиле отсутствует институт прокуратуры. В качестве генерального прокурора выступает Главный юридический советник (генерал-атторней). Являясь главой государственной правоохранительной службы, он наделен исключительным правом представлять государство в уголовных, гражданских и административных процессах. Государственные учреждения не вправе совершать какие-либо действия, которые, по мнению юридического советника, противоречат закону, до тех пор, пока суд не установил обратное. Юридический советник назначается Правительством, однако в своей деятельности полностью независим от политической системы. В административном отношении генерал-атторней подотчетен Министерству юстиции.

Адвокаты в Израиле выступают от имени истцов и ответчиков в суде, осуществляют защиту по уголовным делам, могут быть представителями государственных органов и учреждений, юрисконсультами отдельных компаний. Единая коллегия адвокатов Израиля - добровольное объединение. Ее организация и деятельность регламентированы рядом актов: прежде всего законами о коллегии адвокатов, о профессиональной этике адвокатов Израиля, о государственной юридической помощи. В составе коллегии около 17 тыс. юристов. В ней могут оставаться и те юристы, которые из адвокатуры перешли на работу судьями, прокурорами, заняли должности в государственных учреждениях.

Хотя коллегия адвокатов - негосударственная организация, членство здесь в течение определенного срока является обязательным условием для занятия должности судьи, а также некоторых других должностей в правоохранительных органах, в том числе прокуроров и следователей. Так, в Законе о судоустройстве предусмотрено, что членом Верховного суда Израиля может быть лицо, не менее 5 лет состоявшее членом окружного суда и имеющее свидетельство о членстве в коллегии адвокатов не менее 10 лет; из них не менее 5 лет - в Израиле (для членов других судов эти сроки короче).

Высшим контрольным органом в Израиле является Государственный контролер, должность которого учреждена в 1949 г. в целях обеспечения ответственности государственного аппарата перед общественностью. Государственный контролер осуществляет проверку законности, экономичности, эффективности и этической стороны действий административных структур и должностных лиц. С 1971 г. Государственный контролер также осуществляет функции парламентского уполномоченного (омбудсмана), рассматривающего жалобы граждан на деятельность государственной и местной администрации. Государственный контролер избирается на 5-летний срок тайным голосованием депутатов Кнессета и подотчетен только ему. Государственный контролер имеет неограниченный доступ к счетам, архивам и личным делам сотрудников соответствующих учреждений. Его проверке подлежит деятельность министерств, государственных учреждений, оборонной инфраструктуры, органов местной власти,

правительственных корпораций, государственных предприятий и т.п. Кроме того, он полномочен проверять финансовую деятельность политических партий, представленных в Кнессете, а также финансовые отчеты о проведении избирательных кампаний и накладывать штрафные санкции на нарушителей.

Литература

Воробьев В.П. Государство Израиль: правовые основы возникновения и статус личности. М., 2001.

Государство Израиль: Справочник. М.: Наука, 1986.

Зеэв Г. Политические структуры Государства Израиль. М., 2001.

Klein C. Le droit israelien. P., 1990.

Индия
Республика Индия

Государственное устройство
Правовая система
Общая характеристика
Гражданское и смежные с ним отрасли права
Уголовное право и процесс
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство на юге Азии, на полуострове Индостан.

Территория - 3287,6 тыс. кв. км. Столица - г. Дели.

Население - 1 млрд. чел. (2000 г.), в стране насчитывается 500 народностей и племен, говорящих на 1652 языках и диалектах (1990 г.), в том числе хиндустанцы, телугу, бихарцы, бенгальцы, маратхи, тамилы, гуджаратцы и др.

Официальный язык - хинди, однако в этом качестве продолжает использоваться и английский язык. В приложении к Конституции дается список 18 основных региональных языков, официально употребляемых в государственном делопроизводстве.

Религия - примерно 83% населения исповедуют индуизм, около 12% ислам.

Первые государства на территории Индии возникли в I тыс. до н.э. С XVI в. происходит постепенная колонизация Индии. В результате завоеваний XVIII - первой половины XIX в. почти вся Индия стала колонией Великобритании. В августе 1947 г. страна добилась независимости, получив статус доминиона. В январе 1950 г. была провозглашена республикой.

Государственное устройство

По форме государственно-территориального устройства Индия федерация, субъектами которой являются 25 штатов. Последние представляют собой крупные государственно-территориальные образования, в основе которых лежит языковая общность населения. Помимо штатов в состав Индии входят 7 союзных территорий - сравнительно небольших по размеру и численности населения административных единиц центрального подчинения. В союзные территории были выделены преимущественно бывшие неанглийские колонии (португальские и французские), которые из-за небольшой по площади территории и малочисленности населения не могли получить статуса штата. В настоящее время с правовой точки зрения союзные территории не отличаются от штатов.

Действующая Конституция Индии принята Учредительным собранием в 1950 г. Являясь самым большим по объему Основным законом в мире, она представляет соединение конституционно-правовых традиций Великобритании с отдельными положениями конституций США, Ирландии, Канады, Австралии, СССР, Веймарской республики в Германии, Японии и некоторых других стран. С момента принятия в нее внесены многочисленные изменения и дополнения (около 500). Наряду с Конституцией источниками государственного права Индии являются решения Верховного суда в

порядке конституционного контроля, законы, имеющие конституционное значение, обычаи, акты делегированного законодательства и т.д.

По форме правления Индия является республикой, использующей многие традиции английского парламентаризма. Политический режим развивающаяся демократия.

Высший законодательный орган - Парламент, состоящий из Президента Республики и 2 палат: Раджья Сабха - Совет штатов (250 мест) и Лок Сабха Народная палата (545 мест). Предполагается, что Народная (нижняя) палата выражает интересы федерации в целом, а Совет штатов (верхняя палата) интересы субъектов федерации.

Выборы в Совет штатов косвенные. 238 членов Совета избираются по системе пропорционального представительства выборными членами законодательных органов штатов сроком на 6 лет с ротацией 1/3 каждые 2 года. Остальные 12 членов назначаются Президентом из числа лиц с большим практическим опытом и особыми заслугами в литературе, науке, искусстве и общественной деятельности. Выборные места в Совете штатов распределяются не поровну, но и не строго пропорционально численности. Некоторые преимущества предоставляются штатам с наиболее малочисленным населением.

В отличие от Народной палаты Совет штатов не может быть распущен досрочно. Его реальное значение в политической жизни страны невелико. Пользуясь правом отлагательного вето, Совет может задержать законопроекты, принятые Народной палатой (кроме финансовых), на срок до 6 месяцев. Он может также вносить в законопроекты поправки и возвращать их в нижнюю палату.

Выборы в Народную палату проводятся по мажоритарной системе относительного большинства раз в 5 лет, хотя не исключается возможность и внеочередных выборов. Народная палата осуществляет контроль над правительством, которое несет перед ней коллективную ответственность. Эта функция может осуществляться посредством использования депутатами Народной палаты права запроса, обсуждения политики правительства, а также возможности вынести Правительству вотум недоверия.

Кворум в каждой из палат составляет 1/10 ее состава. Законопроект проходит в палатах 3 чтения, после чего он направляется Президенту. Если же во второй палате законопроект подвергается изменениям, то он снова возвращается в палату, принявшую его первой. В случае ее согласия с предложенными поправками билль считается принятым обеими палатами и передается на подпись Президенту. В случае несогласия с предложенными поправками палаты идут на переговоры, а при их неуспехе - по решению Президента - голосуют законопроект совместно. Последняя процедура явно выгоднее для Народной палаты, численность которой более чем в два раза превышает число членов Совета штатов. Для прохождения в парламенте финансового законодательства предусмотрен особый порядок. Принятый Народной палатой финансовый законопроект направляется в Совет штатов. Верхняя палата обязана в течение 14 дней возвратить его со своими рекомендациями, которые не носят обязательного характера.

Глава государства - Президент, избираемый сроком на 5 лет коллегией выборщиков, состоящей из выборных членов обеих палат Парламента и избираемых депутатов легислатур штатов. Количество голосов всех выборщиков - членов общенационального Парламента равно числу голосов, которое имеют выборщики от штатов. Президент может переизбираться неоднократно. В соответствии с Конституцией он формально является главой исполнительной власти, верховным главнокомандующим вооруженными силами, неотъемлемой составной частью Парламента. Он промульгирует законы, имеет право вносить законопроекты и налагать вето на принятые законы, назначает Премьер-министра, а по представлению последнего - членов Совета министров, созывает и распускает сессии Парламента, собирает обе палаты для разрешения разногласий между ними, может досрочно распускать Народную палату. Президент также назначает губернаторов штатов, главного судью и других членов Верховного суда и Высших судов штатов, генерального прокурора, генерального аудитора и многих высших государственных служащих, обладает правом помилования. Во внешнеполитических отношениях Президент осуществляет представительские функции. В сфере внутренней безопасности он вправе объявить чрезвычайное положение, ввести президентское правление в штатах и объявить чрезвычайное положение в области финансов. Указы Президента имеют силу закона (ч.2 ст.123 Конституции). Если в течение 6недель с

начала ближайшей сессии Парламента эти указы не будут утверждены, они теряют силу.

В отличие от Великобритании акты главы государства в Индии не требуют контрасигнатуры в качестве необходимого условия их действительности. Тем не менее Президент в своих действиях обязан руководствоваться рекомендациями Правительства. В результате практически все основные полномочия Президента осуществляются от его имени Советом министров, а точнее - Премьер-министром.

Выборы Вице-президента проводятся по закону раз в 5 лет коллегией выборщиков, состоящей из депутатов обеих палат индийского Парламента, путем тайного голосования. Вице-президент по должности является председателем Совета штатов, но при этом не состоит депутатом Парламента.

Высшая исполнительная власть практически сосредоточена в руках Правительства (Совета министров) и персонально Премьер-министра. По конституционному обычаю Президент назначает Премьером лидера парламентской фракции той партии, которая пользуется поддержкой большинства в Народной палате. Правительство является коллегиальным органом, включающим помимо Премьер-министра министров, назначаемых по представлению Премьера также Президентом страны. Премьер-министр может с формального одобрения Президента изменять состав правительства и увольнять министров. Министр должен быть депутатом какой-либо из палат Парламента или стать им в течение 6 месяцев. Совет министров ответственен перед Народной палатой и в случае выражения последней вотума недоверия может быть распущен Президентом. Однако Президент по совету Премьер-министра может в этом случае досрочно распустить нижнюю палату.

Совет министров редко собирается в полном составе. Все вопросы руководства страной решаются Кабинетом - узким составом Правительства, куда входят руководители наиболее важных отраслей управления. Обычно решения принимаются с общего согласия без формального голосования. Руководители менее важных ведомств, не являющиеся членами Кабинета, называются государственными министрами.

Система государственной власти в штатах во многом схожа с федеральной. Легислатуры штатов также имеют двухпалатную структуру. Нижние палаты - законодательные собрания штатов - насчитывают от 60 до 500 депутатов, избираемых прямым голосованием на 5-летний срок, и наделены законодательными полномочиями в рамках компетенции штатов (отправление правосудия, местное самоуправление, содержание полиции, здравоохранение, весь комплекс аграрных отношений, образование, местные налоги и др.). Верхние палаты - законодательные советы штатов избираются сроком на 6 лет из граждан старше 30 лет по системе "единственного передаваемого голоса" в соответствии со следующим принципом: 1/3 всех членов совета избирается Законодательным собранием штата; 1/3 - муниципальными органами; 1/12 выпускниками университетов, более 3 лет назад завершившими обучение; 1/12 - преподавателями высшей и средней школы с не менее чем 3-летним стажем работы; 1/6 назначается губернатором из числа лиц, имеющих особые познания в области науки, литературы, искусства, кооперативного движения или общественной деятельности.

Местное правительство формируется главным министром штата из членов победившей на выборах в законодательное собрание политической партии. Управление штатами построено по тому же принципу, что и союзом. В его основе лежит парламентская система, при которой главой исполнительной власти является конституционный глава штата (назначаемый Президентом страны сроком на 5 лет губернатор), действующий в соответствии с рекомендациями Кабинета министров, ответственного перед выборным законодательным органом штата. Фактически так же, как и в центральном Парламенте, реальной исполнительной властью обладает главный министр штата, утверждаемый губернатором.

Судебные и административные органы всех штатов и федерации составляют единую систему. Правительство Индийского Союза может давать правительствам штатов любые указания по реализации федеральных законов.

Союзные территории имеют набор органов управления, аналогичный штатам, хотя их автономия хуже. Систему органов союзной территории возглавляет назначаемый Президентом и действующий от его имени управляющий. Решением центрального Парламента для союзных территорий могут создаваться свои легислатуры, советы

министров и высшие суды. Несмотря на то, что советы министров и легислатуры союзных территорий вправе давать советы управляющим, последние остаются полностью подчиненными Президенту (фактически Премьер-министру Союза), который издает правила по вопросам управления союзными территориями. Высшую законодательную власть в союзных территориях осуществляет федеральный Парламент, а высший суд союзной территории является лишь подчиненным Верховному суду средним звеном единой судебной системы страны.

Особенностью общественного уклада и правового статуса личности в Индии с древнейших времен являлся кастовый строй, отдаленно напоминающий сословное деление в феодальной Европе. Каста - группа людей, объединенных специфическими занятиями или профессиями. Они подчиняются своду правил, регулирующих их общение между собой и, что еще важнее, с членами других каст. Известно около 3,5 тыс. каст и подкаст. Традиционно выделяются четыре большие группы: брахманы (первоначально священнослужители), кшатрии (воины), вайшья (торговцы) и шудра (слуги и ремесленники). Переход из одной касты в другую невозможен, невзирая на служебные успехи, богатство и политическую власть. Касты образуют иерархию, подкрепляемую идеей о том, что каждая каста обладает своей "чистотой", которая не должна быть запятнана контактом с некоторыми предметами, общением с членами низших каст. До середины XX в. неравенство каст было оформлено юридически. На основе положений индийской Конституции 1950 г. к настоящему времени отменена ответственность за нарушение кастовых правил. Но многие индусы, особенно в сельской местности, и сегодня придерживаются традиционных норм.

Правовая система

Общая характеристика

Правовая система Индии обладает исключительным своеобразием, представляя смесь и сосуществование различных правовых культур, что отражает постоянную смену властителей на протяжении многовековой истории страны и многоконфессиональный характер современного индийского общества.

Единой индийской правовой культуры и правовой системы не существует, индийское право полисистемно. Большинство его отраслей сложилось под воздействием английского права в период британского владычества, эти отрасли образуют в совокупности общенациональное право индийского государства. В связи с этим можно утверждать, что Индия входит в семью общего права (англо-американскую правовую семью). Наряду с национальным правом территориального характера, которое применяется ко всем лицам вне зависимости от расы и вероисповедания, в Индии продолжают действовать лично-религиозные системы индусского и мусульманского права.

Индусское право - это религиозная правовая система, право общины, исповедующей индуизм в Индии и других странах Юго-Восточной Азии и Африки. Как и мусульманское право, оно связано с религией и изначально было направлено на регламентацию всех аспектов общественной жизни лиц, исповедующих индуизм. В широком смысле понятие "индус" включает не только лиц, исповедующих индуизм, но и тех, кто, не будучи приверженцем этой религии, согласен руководствоваться в своей жизни индусским правом (при условии, однако, что они не являются христианами, мусульманами, парсами или иудеями).

Индусская система права - одна из древнейших в мире. Веды сборники индийских религиозных песен, молитв и гимнов, созданные во II тысячелетии до н.э. и позже, - содержат древнейшие тексты, в которых отдельные строки можно истолковать как правила поведения. Но хотя индусы считают веды божественным откровением и источником религии и права, их практическое влияние на духовную жизнь индусского населения было весьма незначительным.

Древнейшие произведения индусской литературы, часть которых можно охарактеризовать как юридические справочники, называются "смрити", что в переводе с санскрита означает "дарованная" мудрость старых жрецов и ученых. Создание "смрити"

предположительно относится к периоду между 800 и 300 г. до н.э. Еще позднее появились "дхармасутры" - первые книги по вопросам права, детально разъясняющие, как члены различных каст должны вести себя по отношению к богам, царю, жрецам, своим предкам, родственникам, соседям и животным. Эти правила (на санскрите - дхарма) не проводят четкого различия между требованиями религии, морали и права. Их выполнение, по представлениям индусов, обеспечивает счастливое переселение души после смерти. Дхарма допускала следование обычаям, а также рекомендовала индусам руководствоваться в поведении совестью и справедливостью.

Дальнейшее развитие права связано с "дхармашастрами" - обширными сводами правил, которые приписывают известным ученым. Наиболее известны из них "Законы Ману" - составленный в форме стихов сборник правил II в. до н.э., приписываемых царю Ману. Здесь содержится относительно упорядоченная сумма правил, которые можно назвать юридическими. Дхармашастры обычно называют кодексами или законами, употребляя при этом эпитет "священные", "брахманские", хотя по сути они являлись сборниками религиозно-правовых и обычно-правовых предписаний, санкционированных государственной властью.

От дхармашастр неотделимы и другие сборники - нибандхазы, которые являются как бы комментариями дхармашастр. Цель нибандхаз - разъяснить смысл дхармашастр, сделать их понятными простым людям, разрешить явные противоречия между различными дхармашастрами. Одни нибандхазы охватывают целый комплекс дхарм, другие рассматривают только отдельные институты. Даты составления нибандхаз находятся где-то между XI и концом XVII в.

В отличие от европейских государств, где право по мере развития освобождалось от религиозных форм, в Древней Индии правовые институты и нормы, как и в мусульманском праве, развивались в религиозной оболочке. В XI-XII вв. постепенно сформировались школы индусского права, отличающиеся различным подходом к регулированию: права наследования, правового режима имущества членов нераздельной большой семьи и раздела семейного имущества. Основными в индусском праве были школа Даябхага в Бенгалии и школа Митакшара с несколькими ответвлениями.

Основным источником классического индусского права доколониального периода оставались не законы светских властителей и даже не решения судов, а труды правоведов, в частности "смрити", комментарии к ним и юридические сборники. По содержанию это было всеобъемлющее и систематизированное обычное право, действующее среди индусов. В качестве источников права признавались также старинные местные обычаи, которым с давних времен следовали определенные касты, роды или семьи. Эти обычаи не только должны были учитываться судьей при толковании норм "смрити", но и могли иметь приоритет. В определении обычаев, заслуживающих правового признания, основную роль играли жрецы-юристы.

Мусульманское господство, которое установилось в Индии в XVI в., затормозило развитие индусского права. Обычное индусское право применялось тогда лишь панчаятами каст, но не могло развиваться и укреплять свое влияние посредством деятельности судебных и административных органов государства. Это право оставалось, таким образом, в сфере религии, приличий и нравов.

В период британского колониального господства индусское право претерпело существенные изменения. Прежде всего ограничилась сфера его применения. В области права собственности и обязательств традиционные нормы очень скоро заменили нормы общего права, в то время как споры, касающиеся наследования, брака, касты и других традиционных институтов, по-прежнему решались в соответствии с нормами индусского права.

Модификация индусского права осуществлялась под влиянием социально-экономических перемен, внесенных в традиционный хозяйственный уклад развитием капиталистических отношений в колонии, посредством таких источников права, как закон и судебный прецедент. Английские судьи, применявшие индусское право, восполняли пробелы в нем нормами из английского общего права или создавая на его основе новые прецеденты. В результате в судебной практике место классического индусского права постепенно заняло "англо-индуистское право", которое очень скоро перестало нуждаться в опоре на традиционные источники писаного права, приобрело характер чисто

прецедентного права и в качестве такового стало использоваться индийскими судами. Законами английские власти иногда отменяли и изменяли те нормы индусского права, которые казались им совершенно неприемлемыми.

После достижения независимости система индусского права претерпела (вотличие от мусульманского) новые значительные изменения, коснувшиеся как принципов и источников, так и многих институтов и норм. Главным инструментом перемен стал закон. Еще в ходе борьбы за независимость обсуждался план полной кодификации индусского права, и вскоре после провозглашения независимости в 1947 г. правительство Индии представило на рассмотрение парламента проект Индусского кодекса. Хотя проект был провален консервативными силами, принятые вместо него в 1953-1956 гг. 4 закона, посвященные семейному и наследственному праву, означали по сути кодификацию индусского права в его современном варианте.

В настоящее время индусское право непосредственно используется при рассмотрении следующих вопросов: регламент личного статуса, включая брак и развод, несовершеннолетие и опекунство, родство, усыновление, семейную собственность, алиментные обязательства, наследование, религиозные институты, совместную собственность, элементы договорного права, кастовое право и отлучение. Индусские идеи сохранились также в концепции государственного землевладения.

Так же, как и индусское право, мусульманское право в Индии выступает личным правом членов мусульманской общины, являющейся второй по численности религиозной общиной в стране. В отличие от стран Арабского Востока, где под воздействием государства мусульманское право значительно модифицировано, в Индии продолжает применяться традиционное мусульманское право, основанное на Коране, сунне, иджме и киясе.

Индийское право в отличие от индусского права - это национальное право, совокупность норм, действующих на территории всего государства. Нормы индийского права обязательны для проживающих в Индии граждан независимо от их национальности и религии. Индийское право сложилось в период, когда страна находилась под управлением Англии. В его формировании и развитии большая роль принадлежит законодательным актам, созданным для Индии англичанами, использовавшими ценности своего общего права. В колониальный период были проведены работы по систематизации законодательства, созданы крупные законы и кодексы, во многих отношениях значительно опередившие право, действовавшее в самой Англии. Создание права на светской основе было само по себе весьма прогрессивным и абсолютно необходимым решением в стране, где действовало одновременно индусское и мусульманское право.

Получение независимости дало новый импульс в процессе развития индийского права. Решительный шаг в реформировании правовой системы страны был сделан с принятием Конституции 1950 г., закрепившей светский характер государства. Конституция Индии осуждает эксплуатацию, угнетение, содействует проведению в стране прогрессивных социальных преобразований, индустриализации, аграрных реформ, преодолению пережитков прошлого. В ней содержится довольно широкий перечень демократических прав и свобод граждан, а также установлены их определенные гарантии, прежде всего возможность обращения в Верховный суд в случае нарушения конституционных прав и свобод.

Превращение Индии в независимое государство не означало отказа от укоренившихся правовых концепций и принятого в колониальный период законодательства. В Конституции Индии 1950 г. содержится подтверждение того, что созданное ранее право продолжает действовать; в то же время Верховный суд Индии определил, что британские акты применяются, если не противоречат национальному суверенитету. В 1960 г. был принят Закон о британских актах, предназначенных для применения в Индии, которым было отменено 258 британских статутов.

На протяжении второй половины XX в. правовая система Индии развивалась, опираясь одновременно на ценности традиционного индусского и адаптированного общего права, а также широко используя позитивный опыт других правовых систем.

При этом влияние английской правовой культуры остается преобладающим. Индия связана с общим правом не только концепциями, понятиями и юридической техникой. Их

объединяет и схожее понимание системы функционирования органов правосудия, то особое внимание, которое придается отправлению правосудия, судебной процедуре, а также идее "господства права". Психология индийских юристов и судей в целом такая же, как и у их английских коллег; тот же престиж имеет судебный процесс.

Закон и судебный прецедент являются главными источниками права современной Индии. Законодательство и решения судов должны соответствовать Конституции. Контроль за конституционностью законов осуществляет Верховный суд.

В сфере законодательства компетенция распределяется между Союзом и штатами в соответствии с тремя перечнями, данными в приложении VII к Конституции. В "союзном перечне" определены вопросы, относящиеся к сфере исключительной компетенции законодательства Союза: оборона страны, внешнеполитические, внешнеторговые связи, банковское дело, денежное обращение, железнодорожные, воздушные и водные сообщения, торговля между штатами и др. Всего в этом перечне насчитывается 100 пунктов. Согласно ст.248 Конституции к сфере исключительного законодательства федерации относятся также все вопросы, которые не вошли ни в один из перечней упомянутого приложения.

Перечень совпадающего законодательства содержит вопросы, по которым законы может принимать как федерация, так и ее субъекты (при отсутствии соответствующего закона федерации или в случае одобрения Президентом). В этот перечень входит 48 вопросов, в числе которых уголовное, гражданское, трудовое, семейное, социальное, профсоюзное законодательство и т.д.

Третий перечень относится к исключительной компетенции штатов. Он состоит из 66 пунктов: охрана общественного порядка, полиция, тюрьмы, некоторые стороны организации судов, местное самоуправление, здравоохранение и санитария, помощь инвалидам и безработным, культура, образование и т.д. Хотя формально законодательствовать в этих сферах призваны штаты, федеральный парламент, по решению Совета штатов, принятому квалифицированным большинством в 2/3 голосов, может принимать законы по любому из вопросов, входящих в исключительную компетенцию штатов, рассматривая их как относящиеся к национальным интересам всей страны.

Другим важнейшим источником индийского национального права является судебный прецедент. Конституция Индии (ст.141) установила, что суды страны должны следовать прецеденту, созданному Верховным судом. Решения Высокого суда штата обязательны для всех нижестоящих судов в соответствующем штате. Высокий суд в отличие от Верховного суда связан собственными решениями; в то же время решения Высокого суда одного штата не обязательны для Высокого суда другого.

Заимствованное из английской системы правило прецедента в Индии действует отлично от английского права. Правилу прецедента придан официальный характер, которого оно не имело даже в Англии. С 1845 г. в Индии публикуются сборники судебных решений и многочисленные частные сборники. С 1861 г. публикация официальных сборников рассматривается как одна из обязанностей администрации: она должна знакомить как с правом судебной практики, так и с законодательством. Отсутствует разделение на общее право и право справедливости; здесь никогда не было судов по применению норм справедливости. Суды Индии склонны следовать даже английским прецедентам, непригодным к условиям страны. Решения судей иногда нейтрализуются принятием поправок к Конституции. Одно из наиболее значительных действий со стороны суда - решение 1967 г., сильно оспариваемое, согласно которому только конституанта, а не Парламент, может ограничить основные права, гарантированные Конституцией. Другие суды должны следовать прецедентам Верховного суда.

Важную роль в установлении индийского права сыграл обычай; в настоящее время, однако, его значение невелико. Он поставлен в подчиненное положение к писаному праву в сфере не только территориального, но и личного права, что специально закреплено в Законе о шариате 1937 г., а также в кодексах индусского права 1955-1956 гг.

Гражданское и смежные с ним отрасли права

В Индии не сложилось последовательного деления права на публичное и частное, а последнего - на гражданское и торговое. Все вопросы, решения по которым входят в компетенцию гражданских судов, принято условно считать входящими в сферу гражданского права. Сложный, плюралистический характер индийской правовой системы проявляется прежде всего именно в этой сфере.

В вопросах личного статуса, наследования и некоторых других регулирование осуществляется нормами индусского и мусульманского права, действующими в отношении соответствующих общин. В современном виде индусское право регулирует, в частности, брачно-семейные и наследственные отношения, вопросы опеки, усыновления, алиментирования, пожертвования на благотворительные и религиозные цели, а также отдельные виды договоров (например, договоры займа и дарения).

Индусское право не кодифицировано. Как указывалось выше, правительство пошло по пути разработки отдельных законопроектов. Первым в 1955 г. вступил в действие Закон о браке, унифицировавший брачное право индусов и приспособивший его к современному мировоззрению. В 1956 г. вступили в действие еще три закона: о несовершеннолетних и опеке, о наследовании, об усыновлении и о выплате средств на содержание членов семьи. Эти акты и составили в совокупности то, что называют "Индусским кодексом".

Содержание индусского права на протяжении XX в. подверглось коренным реформам, направленным на преодоление кастового и полового неравенства, устранение наиболее архаичных черт брачно-семейных отношений.

Конституция 1950 г. отвергала систему каст. Статья 15 запрещает дискриминацию по мотивам кастовой принадлежности. Все вопросы, связанные с браком и разводом, были существенно реформированы и унифицированы упомянутым Законом о браке. В концепции индуизма брак - таинство, священный союз; он рассматривался традиционным индусским правом как дарение, совершенное родственниками жены родственникам мужа. От женщины как объекта договора согласия не требовалось; брак был, как правило, нерасторжимым, а многоженство разрешено (муж мог взять вторую жену, если, например, первая не выполняла супружеских обязанностей). Вместе с тем индусское право создавало множество препятствий к браку: запрещались браки между членами разных каст и даже между очень дальними родственниками. Все эти нормы отвергнуты новым индусским правом: введен одинаковый правовой режим для всех брачных союзов, независимо от кастового положения лиц, межкастовые браки узаконены; предусмотрена государственная регистрация обрядовых индусских браков; введен институт раздельного проживания супругов; Закон предусматривает возможность развода и установления алиментов. Кроме того, Закон требует, чтобы каждый из супругов дал личное согласие на брак, рассматриваемый отныне как договор, и устанавливает минимальный брачный возраст и для мужчины, и для женщины: уменьшено число препятствий к заключению брака. Таким образом, в индусском праве произошла настоящая революция. В то же время, в отличие от Закона о специальном браке 1954 г. (см. ниже), Закон о браке 1955 г. сохранил ряд традиционных принципов семейного индусского права, а развод хотя и допускался, но лишь по исчерпывающему перечню оснований, исключающему взаимное согласие.

В последующем произошли дальнейшие преобразования индусских правовых институтов, в результате чего резко сократилась сфера действия обычаев. Было разрешено усыновление сирот. Усыновленный ребенок полностью уравнивался в наследственных правах с законнорожденным. Было реформировано наследственное право в сторону расширения прав женщины.

Однако многие отмененные нормы старого индусского права на практике продолжают действовать и сегодня в качестве обычаев, традиций, особенно в сельских районах. Браки между членами разных каст остаются весьма редкими, а сам вопрос о вступлении в брак часто решается не будущими супругами, а их родителями.

Наследование в индусском праве регламентировалось очень сложной системой противоречивых норм. В одних кастах женщины отстранялись от наследования по мужской линии, в других имущество наследовалось только по женской линии; в целом имущественные права женщин ограничивались собственностью на имущество, полученное в дар от родителей или братьев ("стридхана"), однако понятие такого права,

способы его приобретения, правовой режим имущества "стридханы" не совпадали не только между основными школами индусского права, но и внутри течений каждой из них. Лишь в первой трети XX в. началась модификация индусского права в этой сфере. В 1928 г. был принят Закон об устранении ограничений к наследованию индусов; в 1929 г. - Закон о праве наследования индусов, в 1937 г. - Закон о праве собственности индусских женщин. Закон 1928 г. разрешил наследование целому кругу лиц, так называемых нечистых (больных, калек, уродов и др.). Закон 1937 г. внес существенную перемену в наследственные права женщин: вдовы могли наследовать не только отдельную собственность своих не оставивших завещания мужей, но и их долю в неразделенной семейной собственности.

В ряде областей частного права индусское и общее право как бы переплетаются. Так, в области вещного права сохранена терминология английского права. Однако она применяется, например, к режиму земельной собственности, имеющему мало общего с ее режимом в Англии. Сами понятия, носящие английские названия, зачастую имеют совершенно иной смысл. Положения индийского коллизионного права также восходят к английскому праву, но внимание юристов Индии в этой сфере обращено на вопросы, связанные с коллизией законов, определяющих личный статус.

Вопросы личного статуса у мусульманской общины регулируются мусульманским правом. Имеются лишь два общенациональных закона, затрагивающих область мусульманского права, принятых еще в колониальный период: Закон о применении мусульманского личного права 1937 г. и Закон о расторжении мусульманского брака 1939 г. Первый регламентирует отношения, связанные с наследованием по закону, правом собственности женщин, браком (закреплением и расторжением), предоставлением содержания, выкупом за невесту, опекой, дарением, вакуфным имуществом. Действие обычаев на такие отношения не распространяется.

Территориальное право (lex loci), т.е. право, не связанное ни с религией, ни с племенными обычаями, стало развиваться в Индии только в период английского господства. Создание такого права было наилучшим способом регулирования отношений между людьми, принадлежащими к разным религиозным общинам. Кроме того, и мусульманское, и индусское право оставляло вне сферы своего регулирования христиан, евреев, парсов, а также лиц, принадлежность которых к той или иной религиозной общине вызывала сомнение.

Статья 44 Конституции предусматривает издание единого Гражданского кодекса для всех граждан Индии. Однако, как и в случае индусского права, на практике законодатель идет по пути издания отдельных законов. Так, дееспособность неиндусов и немусульман определяется в соответствии с Законом о совершеннолетии 1875 г. (с последующими изменениями и дополнениями). Этот Закон не применяется в тех случаях, когда вопросы совершеннолетия подчинены личному праву. Брачные отношения между гражданами Индии, исповедующими разные религии, регулирует Закон о специальном браке 1954 г., который объявляет действительными браки между индусами и мусульманами (или другими неиндусами). Этот Закон оставляет гражданский брак за рамками индусского права, что означает введение светской формы брака для лиц любой религии. Заключающие такой брак индийцы не обязаны были впредь уведомлять друг друга или представителя власти о своем вероисповедании. Заключение специального брака выводило индусов из сферы действия норм индусского права о наследовании, а также из состава индусской нераздельной большой семьи. Кроме того, Закон допускал развод по взаимному согласию супругов.

Значительная часть действующего гражданского и торгового законодательства современной Индии была принята до независимости; наиболее важными нормативными актами являются: Закон о наследовании 1865 г. (замененный Законом 1925 г.), Закон о договорах 1872 г. (основной источник договорного права), Закон о доказательствах 1872 г., Закон о реальном исполнении обязательств 1872 г., Закон о ценных бумагах 1881 г., Закон о передаче собственности 1882 г. (дополненный в 1929 г.), регулирующий сделки, связанные с недвижимым имуществом, Закон о доверительной собственности 1882 г., Закон о продаже товаров 1930 г., Закон о товариществе 1932 г. и др. Вопросы деликтной ответственности (torts) не были кодифицированы. В результате принятия всех указанных законов, выработанных английскими юристами (часто даже в Лондоне), в Индии

осуществилась настоящая рецепция английского права.

Среди актов, принятых после достижения независимости, следует выделить Закон о компаниях 1956 г., Закон об авторских правах 1957 г., Закон о реальном исполнении договоров 1963 г., Закон об исковой давности 1963 г., Закон о монополиях и ограничительной торговой практике 1969 г., Закон о патентах 1970 г. Эти акты также обычно следуют английским образцам.

В период независимости большое развитие получило экономическое (хозяйственное) законодательство.

Правительство Индии осуществляет контроль и регулирование жизненно важных отраслей национальной экономики, составляющих основу государственного сектора. Основным в данной сфере является Закон о промышленности 1949 г. Его положения регулируют и иностранные инвестиции. Все финансовые операции, связанные с деятельностью иностранного капитала, подчинены нормам Закона 1949 г. (Banking Company Act). Деятельность страховых компаний, индийских и иностранных, регулируется в соответствии с положениями Закона о страховании 1938 г. (Insurance Act). Особое положение в этой области занимают английские страховые компании, пользующиеся привилегиями, полученными еще до того, как Индия стала независимой республикой.

Вложение иностранного капитала в добывающую промышленность Индии подчинено положениям Закона 1948 г. (Mines and Mineral Act) и Концессионных правил о разработке минеральных ресурсов в Республике Индии 1949 г. (Indian Mineral Concession Rules).

Многие вопросы учреждения и деятельности предприятий, принадлежащих иностранному капиталу, а также его участие в смешанных компаниях с местным капиталом регулируются Законом 1947-1950гг. (Capital Issue Act) и Законом о компаниях 1956 г. (Indian Company Act).

С середины 1980-хгг. в Индии возросло внимание к иностранным частным инвестициям. В соответствии с общей установкой на придание экономике более открытого характера правительство провело ряд мероприятий по либерализации экономической политики.

Гражданско-процессуальные отношения в Индии регулируются ГПК 1908 г. Гражданский процесс основан на английской модели. Однако имеются некоторые местные особенности. Например, не предусмотрена возможность рассмотрения каких-либо гражданских дел судом присяжных. Существуют три формы обжалования судебных решений - апелляционная, ревизионная и надзорная. Третейское разбирательство регулируется Законом об арбитраже 1940 г. В 1996 г. принят новый Закон об арбитраже и согласительной процедуре.

Трудовое законодательство в Индии появилось раньше, чем в любой другой развивающейся стране, - еще в XIX в. (акты об охране труда 1881, 1891 и 1911 гг.). Более полное трудовое законодательство, в том числе о профсоюзных правах, формируется уже в 1920-е гг., когда образовавшиеся в стране профсоюзы во главе с Всеиндийским конгрессом профсоюзов начали забастовочную борьбу и обозначился подъем национально-освободительного движения (законы о профсоюзах 1926 г., о компенсациях рабочим при производственных травмах 1923 г., о выплате заработной платы 1936 г., о занятости детей 1938 г. и др.). Правда, в это же время появляется и антирабочее законодательство, в частности антизабастовочное (Закон о промышленных конфликтах 1929 г.).

Большая реформа трудового законодательства в Индии была проведена в первые годы независимого развития: законы о промышленных конфликтах 1947 г. (с рядом антизабастовочных положений), о фабричном труде 1948 г. и впервые о минимумах заработной платы того же 1948 г. Ряд положительных для трудящихся мер предусмотрел Закон о плантациях 1951 г. В последующие годы введены законы: об ученичестве 1961 г., о пособиях по материнству 1961 г., о премиальной оплате 1965 г. Но они, однако, сочетались с антизабастовочными законами о "производстве жизненно важных товаров" 1955 г. и об "обеспечении деятельности жизненно важных служб" 1968 г. В 1970-егг. в Индии активизируется нормотворческая деятельность государства в связи с обострением социально-экономических противоречий. Ряд положительных для трудящихся мер приняло правительство И. Ганди в ходе реализации "Программы 20 пунктов" 1975 г.

(например, законы 1976 г. о запрещении долгового труда, о равном вознаграждении труда женщин, о минимуме заработной платы для сельскохозяйственных рабочих и др.).

Многочисленные законы о труде в штатах следуют в принципе примеру федерального законодательства. В 1977 г. начал работу специальный комитет по унификации трудового законодательства.

Уголовное право и процесс

До установления британского колониального владычества в отношении всех индийцев применялось мусульманское уголовное право.

Английские власти ввели в Индии новое уголовное законодательство. Проект индийского УК был подготовлен комиссией британских юристов под руководством Т. Маколея. К этой работе приступили в 1833 г., а в 1860 г. законодательный совет при генерал-губернаторе колонии одобрил проект, и 1 января 1862 г. Кодекс вступил в силу. УК Индии в значительной мере основан на английском общем праве: хотя в Кодексе были опущены все вышедшие из употребления решения английского права, он сохранял концепции и формы мышления английских юристов. В то же время авторы Уголовного кодекса заявили, что в своей деятельности они руководствовались и французским УК, и УК американского штата Луизианы.

По форме и содержанию УК 1860 г. - оригинальный уголовно-правовой акт, не имеющий аналогов в истории. В нем содержится своеобразное решение вопросов, касающихся соучастия, стадий совершения преступления, обстоятельств, исключающих уголовную ответственность; последовательно проводится принцип виновной ответственности. Виндийском Кодексе отражены некоторые специфические для страны проблемы и вопросы: установление ответственности за храмовую проституцию, принесение человеческих жертв, сожжение вдов, осквернение мест религиозных церемоний и предметов, почитаемых верующими, и т.п.

Этот Уголовный кодекс содержит более 500 статей и состоит из 23 глав. Первые из 6 глав (о действии уголовного закона, значении употребляемых терминов, наказаниях, об обстоятельствах, исключающих ответственность, о соучастии), а также заключительная (о покушении) представляют как бы Общую часть УК. Остальные главы, посвященные вопросам Особенной части, весьма дробны и различны по объему.

УК классифицирует преступления по разным категориям: преступления против государства, вооруженных сил, публичного порядка, личности и собственности, а также преступления, связанные с выборами, религией, браком, здоровьем, безопасностью, нравами и моралью.

Статьи УК Индии имеют определенные структурные особенности. Во многие из них наряду с основными положениями включены объяснения, оговорки, исключения, иллюстрации, образующие составную часть нормы. В этом, в частности, проявляется усложненность и казуистичность, свойственная английскому праву. Ряд статей Особенной части только описывает преступление, тогда как мера наказания за него предусматривается в других статьях; некоторые статьи определяют не преступления, а другие понятия (например, определение похищенного имущества - ст.410).

Издание УК 1860 г. в целом представляло собой прогрессивный шаг в истории развития уголовного права английских колоний по сравнению с некодифицированным правом самой Великобритании.

В настоящее время УК 1860 г. продолжает оставаться основным источником уголовного права таких крупнейших стран мира, как Индия, Бангладеш, Пакистан, а также Бирма. Он составил основу ныне действующих кодексов бывших английских колоний в Азии и Африке: Сингапура (1872), Цейлона (1883), Малайзии (1906), Брунея (1952). Перечисленные кодексы в основном буквально воспроизводят текст УК Индии 1860 г. и отличаются от него и друг от друга подчас только нумерацией статей.

Конституцией 1950 г. вопросы, касающиеся уголовного права, отнесены к совместной компетенции Союза и штатов (Конституция, приложение VII, перечень 3). Если возникает противоречие между законами, изданными парламентами Индии и легислатурой штата по вопросу, отнесенному к их совместной компетенции, то обычно закон Союза отменяет закон штата (ст.254 Конституции). Отдельное (по отношению к УК) законодательство,

принимаемое как штатами, так и федерацией, устанавливает уголовную ответственность за некоторые деяния, такие как контрабанда, незаконное использование оружия и амуниции, коррупцию (например, Федеральный закон о предупреждении коррупции 1988 г.).

Современному уголовному праву Индии известны 6 видов наказаний: штрафы, конфискация имущества, простое заключение, строгое заключение с каторжным трудом, пожизненное заключение и смертная казнь.

Уголовный процесс в Индии построен в основном по англо-американскому образцу. Основной источник уголовно-процессуального права - УПК 1973 г., вступивший в силу с 1 апреля 1974 г., заменив Кодекс 1898 г. Новый УПК включил положения, призванные ускорить процесс, повысить его эффективность, предупредить злоупотребления и обеспечить правовую помощь малоимущим. Однако основная схема уголовного процесса осталась без изменений.

В УПК 1973 г. отражены конституционные гарантии прав обвиняемого. Однако специальное законодательство о государственной безопасности допускает некоторые отступления от этих норм.

По общему правилу, арестованные имеют право на адвоката и право предстать перед судьей не позднее 24 часов с момента ареста. Судья может освободить арестованного под залог.

Судебная система. Органы контроля

В Индии действует единая централизованная система судов, применяющих законы как федерации, так и штатов.

Низшим звеном судебной системы являются суды панчаятов в деревнях, которые рассматривают незначительные уголовные и гражданские дела. В городах (городских районах, кварталах) также есть суды по незначительным делам, в том числе по автотранспортным происшествиям. Они называются народными судами.

Второй уровень судов образуют суды мунсифов (мунсифсудья-индус, название идет от колониальных времен, когда высшую судебную власть осуществляли представители метрополии). Они рассматривают только гражданские дела (с ценой иска от 1000 до 5000 рупий). Выше стоят дополнительные суды (судьи, рассматривающие гражданские дела с неограниченной ценой иска и апелляции на решения мунсифов). Окружной судья рассматривает апелляции на решения дополнительных судей и располагает неограниченной юрисдикцией как судья первой инстанции по гражданским и уголовным делам. В столицах штатов, а также в Калькутте имеются городские судьи, но они выполняют апелляционные функции.

Высокий суд штата выступает в качестве и суда первой инстанции, и апелляционного. Свой высокий суд могут иметь и союзные территории. Некоторые мелкие штаты имеют общий высокий суд в главном городе одного из штатов. Высокий суд осуществляет руководство всеми судами на территории штата, включая военные и административные суды, контролирует их деятельность. Он может издавать судебные приказы об устранении нарушений права по всем вопросам (Верховный суд Индии издает такие приказы только в связи с нарушением конституционных прав). Он осуществляет конституционный контроль, но окончательное решение принимает Верховный суд Индии.

Высшим органом единой централизованной судебной системы Индии является Верховный суд, который состоит из обычно старшего по возрасту главного судьи (Chief Justice of India) и 17 членов. В качестве суда первой инстанции он уполномочен рассматривать споры между Правительством Союза и штатами, а также между штатами. Является высшей апелляционной инстанцией по уголовным и гражданским делам. В пределах существующего законодательства издает предписания по вопросам судопроизводства, а по просьбе Президента может давать различные заключения по вопросам факта или права.

Важнейшей функцией Верховного суда Индии является конституционный контроль. При рассмотрении любого дела Верховный суд может давать толкования конституционных положений, а формулируемое им право обязательно для всех судов страны. Он определяет действительность законов федерации и штатов, если

оспаривается их конституционность. В Верховный суд можно обратиться также во всех случаях, когда есть основание полагать, что нарушено одно из "основных прав", гарантированных Конституцией.

В федеральной судебной системе также действуют апелляционные суды и низшие суды: суды сессий и суды магистратов.

Согласно Конституции (ст.124) члены Верховного суда назначаются Президентом из числа виднейших юристов страны по консультации с Главным судьей и министрами Кабинета. Одобрения Парламентом не требуется. По достижении 65-летнего возраста они обязаны уйти в отставку, а также могут быть уволены досрочно за недостойное поведение или смещены приказом Президента по причине профессиональной непригодности. Приказ Президента о смещении члена Верховного суда должен быть поддержан решением 2/3 присутствующих членов обеих палат Парламента.

Судей высших судов штата назначает Президент Индии после консультаций с главным судьей и губернатором штата. Судья высшего суда занимает должность до 62 лет.

Другие судьи назначаются Президентом Индии (по его поручению губернаторами штатов) после консультаций с Главным судьей (председателем Верховного суда), а также с другими должностными лицами.

Литература

Давид Р., Жоффре-Спинози К. Основные правовые системы современности. М., 1996.

Крашенинникова Н.А. Индусское право: история и современность. М., 1982.

Мозолин В.П. Личность, право, экономика современной Индии. М., 1979.

Никифоров Б. С. Уголовное законодательство Республики Индии. М., 1958.

Саидов А. Х. Сравнительное правоведение и юридическая география мира. М., 1993.

Уголовно-процессуальный кодекс Индии. М., 1959.

Цвайгерт К., Кетц Х. Введение в сравнительное правоведение в сфере частного права. В 2 т.Т. 1. Основы. М., 1998.

Irani P. K. India // International Encyclo-pedia of Comparative Law. Vol. 1. 1972. P.I7-25.

The Indian Legal System / Ed. J. Minattur. Bombay, 1978.

Индонезия
Республика Индонезия

Государственное устройство
Правовая система
Общая характеристика
Гражданское и смежные с ним отрасли права
Уголовное право и процесс
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство в Юго-Восточной Азии, на островах Малайского архипелага и западной части острова Новая Гвинея.

Территория - 1,9 млн. кв. км. Столица - г. Джакарта.

Население - 216,1 млн. чел. (1999 г.).

Официальный язык - индонезийский.

Религия - 80% мусульмане-сунниты, 10% протестанты и католики.

Государственность на территории современной Индонезии появилась еще в первых веках нашей эры. В XIVв. в Индонезию проникает ислам и образуется ряд мусульманских княжеств. В XVI в. началось проникновение на архипелаг европейских завоевателей. К началу XX в. он почти целиком оказался под властью голландцев. В результате национально-освободительной борьбы в 1945 г. была провозглашена независимая республика, первым президентом которой стал Сукарно (1945-1967 гг.). В результате вооруженного противостояния 1965-1966гг. левонационалистический режим был заменен прозападной диктатурой военных (1966-1998 гг.).

Государственное устройство

Индонезия - унитарное государство. Административно-территориальное деление - 27 провинций (включая Восточный Тимор) и особая территория, на которой расположена Джакарта.

В стране действует Конституция 1945 г., восстановленная в силе в 1959 г.

По форме правления Индонезия - суперпрезидентская республика. Политический режим находится в процессе трансформации. В 1966-1998 гг. в стране существовала военно-бюрократическая диктатура генерала Сухарто, шесть раз занимавшего пост Президента. Ведущее место в политической жизни было закреплено за контролируемой армейским генералитетом политической организацией Голкар (Объединенный секретариат функциональных групп). Голкар создали военные в октябре 1965 г. с целью объединить "функциональные группы", возникшие еще в период "направляемой демократии" 1959-1965 гг. (профессиональные, молодежные, женские, религиозные и прочие массовые организации). В состав Голкара были принудительно включены все государственные служащие и учителя государственных школ. Официально были разрешены лишь две политические партии: исламистская Партия единства и развития и Демократическая партия Индонезии, действовавшие в качестве "младших партнеров" Голкар.

С вынужденной отставкой Сухарто в мае 1998 г. ситуация в стране изменилась. Возникли десятки новых политических партий, появилась реальная свобода слова, из тюрем вышли многие политические заключенные. Все это сделало возможным проведение демократических всеобщих парламентских выборов, в которых в июне 1999 г. приняли участие 48 политических партий. В октябре 1999 г. впервые на альтернативной основе Народным консультативным конгрессом новым Президентом страны был избран Абдуррахман Вахид, лидер 30-миллионной мусульманской партии Индонезии Партии национального пробуждения.

Система органов власти в Индонезии отличается своеобразием, отражающим национальную концепцию демократии.

Высший орган государственной власти - Народный Консультативный Конгресс (НКК) собирается на сессии не реже одного раза в 5 лет. В его компетенцию входят изменение Конституции, избрание Президента (сроком на 5 лет) и Вице-президента, утверждение "Основных направлений государственного курса" - директив правительственной политики на очередное пятилетие. Состав - 1000 депутатов, половину из которых составляют члены парламента, остальных назначает Президент (представители провинциальной администрации, вооруженных сил, предпринимателей, рабочих, женщин и т.д.) и руководство партий, исходя из доли полученного ими в ходе последних всеобщих выборов количества голосов избирателей.

Текущие законодательные функции осуществляет однопалатный парламент Совет Народных Представителей (СНП). Из 500 его депутатов 400 избираются всеобщим голосованием по пропорциональной системе и 100 (фракция военных) назначаются Президентом, поскольку армия в выборах не участвует. Президент не может распустить СНП.

Правом законодательной инициативы обладают правительство и депутаты. Для внесения законопроекта членам СНП необходимо, чтобы его поддержало минимум 20 депутатов, принадлежащих, по крайней мере, к двум фракциям. Законопроекты принимаются в четырех чтениях, после чего передаются на подпись Президенту. В случае отказа Президента утвердить законопроект он не может быть повторно внесен на обсуждение той же сессии СНП. На практике парламент до 1998 г. лишь оформлял решения Президента и кабинета в виде законов.

Помимо издания законов СНП утверждает государственный бюджет, может создавать и расследовательские комитеты для контроля за деятельностью отдельных подразделений государственного аппарата. Глава государства, Вице-президент и министры не ответственны перед парламентом. Контроль за их деятельностью со стороны последнего минимален. СНП может лишь одобрять постановления правительства, утвержденные Президентом при чрезвычайных обстоятельствах (ст.22

Конституции). В случае отказа СНП в одобрении они подлежат отмене.

Президент, избираемый на 5-летний срок Народным Консультативным Конгрессом, является главой государства и формируемого им правительства, а также главнокомандующим вооруженными силами. Он занимает центральное место в системе высших органов государства.

Президент Республики обладает следующими полномочиями: издает по согласованию с СНП законы и утверждает постановления правительства для их исполнения; играет важную роль в формировании законодательных органов: назначает 1/3 состава НКК и 1/5 членов СНП, обладает правом абсолютного вето; с согласия СНП объявляет войну, заключает мир и договоры с другими государствами; может объявить в стране чрезвычайное положение; единолично решает вопросы назначения и снятия министров; назначает послов и консулов; имеет право амнистии и помилования; присваивает звания и почетные знаки отличия.

Президент возглавляет Кабинет министров, который в силу ст.5 Конституции имеет право издавать законы, а также разрабатывать соответствующие постановления. Назначаемые Президентом министры возглавляют правительственные департаменты (министерства) и оказывают Президенту помощь в его деятельности. Важную роль в Кабинете играют министры-координаторы, каждый из которых отвечает за работу сразу нескольких министерств.

Президент несет ответственность перед НКК. Прежде она была чисто номинальной. Однако 20 октября 1998 г. сессия НКК впервые отвергла отчетный доклад Президента Хабиби 355 голосами против 322.

Важнейшим государственным институтом являются вооруженные силы, за которыми юридически закреплена "двойная функция" - военная и социально-политическая.

Правовая система

Общая характеристика

Правовая система Индонезии носит смешанный характер. Большинство основных отраслей права были кодифицированы в колониальный период по образцу соответствующих голландских актов и принадлежат к романо-германской правовой семье. В то же время семейно-брачные отношения и другие вопросы личного статуса у большей части населения регулируются исламизированным обычным правом (адат). В отношениях между мусульманами в некоторых случаях также применяется непосредственно мусульманское право (шариат, по-индонезийски - syariah). Во многих районах (и у отдельных народов страны) распространены собственные системы обычного или религиозного права.

Формирование правовой культуры современной Индонезии происходило на фоне смены различных религий и культурных влияний. К середине XVII в. в большинстве районов Индонезии было принято мусульманство, вытеснившее буддизм и индуизм.

В предколониальной Индонезии обычное право (адат) занимало центральное место; на втором стояло писаное право (закон). В общине же почти все отношения регулировались обычаями. Среди индонезийцев глубоко укоренилось представление, будто души предков наблюдают за общиной и мстят за малейшее нарушение обычаев.

Господство обычаев и обычного права обусловило консервативный характер государственно-правового строя страны. Кроме того, оно создало партикуляризм в праве, поскольку каждая область, каждая община имели свои обычаи.

Доколониальная история Индонезии знает несколько попыток кодификации права. Основу их составили обычаи, обычное право и индийские законы. Первая из кодификаций, известная под именем "Шивашама", была проведена в конце X в. восточнояванским раджой Дхармавамцой, кодифицировавшим яванские законы. Другая кодификация - "Кутараманава", созданная в империи Маджапахит и завершенная к 1350 г. Вскоре за ней последовали еще два кодекса, по-видимому, дополнявшие ее, - "Гаджа Мада" и "Аджагама".

Голландские колонизаторы принесли на архипелаг свое право. С начала это было римско-голландское право, затем, в XIX в., его сменило современное романо-германское

законодательство, основанное на кодексах Наполеона. Первоначально голландские кодексы в сфере частного права применялись только в отношениях между европейцами или с их участием. Постепенно местное население также стало обращаться к европейскому законодательству, особенно в тех случаях, когда соответствующие нормы отсутствовали в системе обычного права либо требовалось урегулировать отношения между представителями общин с различными системами права. Тем не менее до конца колониального периода голландское частное право так и не было воспринято большей частью индонезийцев. Напротив, в области уголовного права голландский УК был распространен (с 1918 г.) на все население архипелага независимо от происхождения.

Основы правовой системы независимой Индонезии были заложены с принятием Конституции 1945 г. Она закрепила принципы государственной идеологии и философии "панчасила", которых обязаны придерживаться все партии и организации: вера в единого Бога, что означает равенство всех существующих в стране религий и свободу вероисповедания; справедливая и цивилизованная гуманность; национализм, означающий создание независимого национального государства, построение единой нации; демократия, направляемая разумной политикой консультаций и представительства; социальная справедливость.

Основные законодательные акты колониального периода (включая ГК и УК) остались в силе и после обретения независимости. Национальные власти сосредоточили внимание преимущественно на законодательстве в сфере политического устройства, экономической политики, аграрной реформы.

На протяжении ряда лет после получения независимости (1945-1965 гг.) страна развивалась, проводя активную антиимпериалистическую, антиколониальную политику. Голландские и английские предприятия были национализированы, сильным ограничениям подвергся американский капитал. Были сделаны попытки провести аграрную реформу и ряд других важных социально-экономических мероприятий.

На рубеже 1950-1960-х гг. в Индонезии устанавливается режим "направляемой демократии", означавший на практике значительное усиление власти Президента.

Острые экономические и политические противоречия привели к трагическим событиям 30 сентября 1965 г. Противостояние между компартией (крупнейшей в развивающихся странах) и армией закончилось победой последней и отстранением от власти Сукарно. Фактически во главе государства встала военная верхушка. Около 500 тыс. человек было убито без суда и следствия. Компартию и другие левые организации запретили. Новый режим взял курс на постепенное укрепление частнокапиталистического сектора. Лишь в 1998 г. массовые выступления протеста привели к падению авторитарного режима Президента Сухарто и положили начало демократизации общественно-политической жизни.

Основным источником права в современной Индонезии является законодательство. Иерархию нормативно-правовых актов составляют Конституция, декреты Народного консультативного конгресса, законы парламента, подзаконные акты Президента, Кабинета министров, министерств и ведомств. Конституция (ст.22) предусматривает институт чрезвычайного законодательства, осуществляемого Кабинетом министров с последующим утверждением парламентом.

Вторым по значению источником права остается обычай, регулирующий повседневную жизнь большинства индонезийцев, особенно в сельской местности. Адатное право не кодифицировано и не унифицировано: существуют 19 исторических областей, имеющих собственные варианты этого права.

Хотя судебный прецедент официально не обладает обязательной силой, на практике он также составляет один из источников права в Индонезии. Верховному суду принадлежит важная роль в интерпретации и унификации запутанной системы индонезийского права, а нижестоящие суды стараются строго следовать ранее вынесенным решениям высших инстанций.

Гражданское и смежные с ним отрасли права

Частное право Индонезии до сих пор носит дуалистический характер. Параллельно

действуют законодательство, основанное на голландских Гражданском и Торговом кодексах, и различные системы обычного и, отчасти, религиозного права. После достижения независимости правительство предпринимает усилия по унификации частного права. Так, Институт национального правового развития подготовил проект кодекса договорного права, нормы которого должны распространяться на все население страны независимо от происхождения. В то же время признается, что в области брачно-семейных отношений полная унификация невозможна из-за многоконфессионального состава общества.

Заимствованное у голландцев право применяется в полном объеме в основном к немногочисленным европейцам, проживающим в стране, этническим китайцам и некоторым другим общинам.

Основным источником гражданского права по-прежнему является Гражданский кодекс, введенный голландцами в 1848 г. Он в целом воспроизводил соответствующий кодекс метрополии, основанный, в свою очередь, на Кодексе Наполеона. Некоторые положения ГК, рассматриваемые как противоречащие букве и духу Конституции 1945 г., утратили силу. В частности, Верховный суд своим циркуляром от 6 сентября 1963 г. объявил 8 статей ГК нарушающими дух Конституции.

Среди мусульманской общины наиболее распространено адатное право, которое не проводит различий между публичным и частным, а также между гражданским и уголовным правом. Особо прочные позиции адат занимает в области брачно-семейных отношений. В доколониальные и даже в колониальные времена обычное право, а затем и законы не препятствовали заключению браков в детском возрасте. Брак в индонезийских государствах был сделкой купли-продажи. Он заключался по воле родителей или опекунов, согласия молодых не требовалось, к какому бы общественному слою они ни принадлежали. Условием заключения брака был выкуп, вручаемый женихом или его родителями родителям невесты. Если у жениха или его родителей не было средств, позволялось отработать сумму выкупа. Обычное право запрещало полигамию. В семье, по общему правилу, господствовали муж и отец. Несмотря на прогрессивные перемены, произошедшие в XX в., многие из вышеупомянутых обычаев применяются и по сей день, особенно в сельской местности. В некоторых областях с более сильным мусульманским влиянием брачные отношения подчиняются не адату, а мусульманскому праву. В Индонезии официально признается полигамия.

Свои системы регулирования брачно-семейных отношений существуют у китайской общины, индуистов, буддистов, христиан. Европейцы и некоторые общины руководствуются брачно-семейным законодательством голландского образца. Институт национального правового развития подготовил проекты законов о браке и разводе для основных религиозных общин страны (мусульман, христиан, балийских индуистов).

Адатное право наследования испытало влияние исламской правовой доктрины.

Новые земельные отношения установлены в Основном аграрном законе 1960 г., одном из наиболее прогрессивных правовых актов периода независимости. Со вступлением его в силу Индонезия перешла от правового дуализма (земельные права по европейскому и по обычному праву) к единому регулированию земельных отношений в масштабах страны. Хотя новый закон и основывается на адате, нормы последнего приведены в соответствие с современными экономическими потребностями страны. Новые земельные права включают: право собственности (hak milik), право долгосрочной аренды (hak guna-usaha), право застройки, или эмфитевзис (hak guna-bangunan). Кроме того, имеются права более личного характера, такие как право держания и право пользования землей, которые не подлежат регистрации. Только индонезийские граждане могут иметь землю на праве частной собственности; при этом оно ограничено социальной функцией земли. По общему правилу, собственник сельскохозяйственной земли должен обрабатывать ее лично. Зафиксирован максимум и минимум земельных наделов (соответственно 20 и 2 гектара), которые могут находиться в собственности одного лица (ст.17). К сельской общине автоматически переходят права на необрабатываемые земли. Нечлены общины могут арендовать общинную землю без права выкупа или наследования.

Торговый кодекс был, так же как и ГК, введен голландцами в 1848 г. и существенно пересмотрен в 1938 г. В 1905 г. к нему был добавлен Ордонанс о банкротстве. ТК

применяется в основном к европейцам и выходцам из зарубежных азиатских стран, тогда как большинство коренных индонезийцев продолжает руководствоваться своим обычным правом. Однако поскольку адат совершенно не приспособлен к регулированию современных экономических отношений, особенно внешнеэкономических, применению в этом случае европейского Торгового кодекса и основанного на нем законодательства фактически нет альтернативы. Институт национального правового развития подготовил проект нового Торгового кодекса, единого для всех жителей страны.

Законодательство об интеллектуальной собственности появилось в Индонезии в 1912 г., когда было принято Положение о промышленной собственности, воспроизводившее соответствующее законодательство Нидерландов, а также Закон об авторском праве (заменен Законом 1982 г.). Первый патентный закон был введен только в 1991 г.

В 1990-егг. в Индонезии приняты новые законы о компаниях, торговых марках, авторском праве, фондовом рынке, банковской деятельности, страховании, поправки к Закону о банкротстве. Указанные акты в основном соответствуют современным международным стандартам.

Экономическое законодательство Индонезии неоднократно менялось в зависимости от социально-экономическогокурса - "либеральной экономики" (1950-1957 гг.), "направляемой экономики" (1957-1965 гг.) и "экономической демократии", провозглашенной правительством "нового порядка" в 1966 г. и действующей по настоящее время.

С конца 1950-х гг. правительство Президента Сукарно проводило фактически курс на социалистические преобразования в стране. Конституция 1945 г., восстановленная в 1959 г., закрепила широкие пределы государственной собственности. Согласно разделу XIV земля, воды и природные богатства принадлежат государству; в руках государства находятся также важные отрасли экономики. В конце 1950-х - начале 1960-х гг. была проведена широкая национализация иностранной собственности, введено жесткое государственное планирование экономического развития. Роль экономически господствующего класса заняла государственная бюрократия.

С установлением в 1966 г. режима "нового порядка" военные стали поощрять частное предпринимательство, хотя процесс либерализации хозяйственной жизни занял около 30 лет и еще далеко не завершен. С 1967 г. правительство проводит политику широкого привлечения иностранных капиталовложений, играющих важную роль в экономике страны. Закон об иностранных капитальных инвестициях 1967 г. до настоящего времени составляет основу правовой базы в этой сфере. Процесс расширения прав иностранных инвесторов продолжался и в 1980-1990-х гг. В 1988 г. иностранный капитал был допущен в банковское и страховое дело и на рынок ценных бумаг, в 1994-1995 гг. для него были открыты такие отрасли экономики, как электроэнергетика, телекоммуникации, морской и авиационный транспорт, железные дороги и др.

Трудовое право в Индонезии стало зарождаться в первой четверти XX в. Политика голландских колониальных властей в области трудовых отношений была весьма жесткой: профсоюзы местных трудящихся не признавались, забастовки запрещались Специальным законом 1923 г., а трудовое законодательство сводилось к нескольким актам об охране труда.

После победы августовской революции 1945 г. в стране активно развивалось (на основе Конституции 1945 г.) трудовое законодательство, были признаны профсоюзы и коллективные договоры, хотя забастовки ограничивались. Военный режим с 1965 г., разгромив демократические профсоюзы и физически уничтожив их руководителей, запретил чрезвычайными декретами забастовки (1966 г.), принудительно реорганизовал профсоюзы (1971 г.) и позволил иностранным предпринимателям ухудшать условия труда местных работников. В то же время Предписаниями о коллективных договорах и условиях труда от 3 марта 1978 г. власти вынуждены были пойти на некоторые реформы: компаниям с числом не менее 25 занятых предложено пересматривать свои двухгодичные регламенты о заработной плате, условиях труда и дисциплине, обсуждать их с представителями рабочих и представлять на утверждение властей, а при наличии на предприятии зарегистрированного профсоюза - заключать по просьбе последнего коллективный договор, также утверждаемый властями.

Определенные позитивные перемены наметились в конце 1990-х гг. В частности, новое законодательство 1998 г. облегчило регистрацию профсоюзов.

Уголовное право и процесс

Основным источником уголовного права является введенный голландскими колонизаторами УК Индонезии 1915 г. Он состоит из 588 статей и делится на 3 книги. В первой содержатся положения Общей части, изложенные в девяти главах (103 статьи), во второй предусматривается ответственность за различные преступления (31 глава, 385 статей), а в третьей ответственность за нарушения (10 глав, 100 статей). Книги вторая и третья представляют собой Особенную часть, которая не носит достаточно систематизированного характера. УК Индонезии по структуре и формулировке большинства статей является в своей основе копией голландского УК 1881 г., построенного на принципах классической школы уголовного права.

В 1946 г. национальным правительством в УК были внесены некоторые поправки, отражающие возникновение независимого индонезийского государства. В 1958 г. действие УК было распространено на всю национальную территорию. В начале 1980-х гг. начал работать комитет по полному пересмотру УК, который рассматривается некоторыми индонезийскими юристами как наследие голландского колониализма, не отвечающее местным традициям и современным потребностям страны.

Наряду с УК действует ряд законов, устанавливающих ответственность за подрывную деятельность, коррупцию и экономические преступления.

Смертная казнь предусмотрена за подрывную деятельность, за незаконную торговлю наркотиками (Закон 1976 г.), а также за широкий круг преступлений, предусмотренных Уголовным кодексом Индонезии, включая преднамеренное убийство, другие преступления против личности и некоторые преступления против государства, в том числе мятеж.

Помимо смертной казни в числе видов наказания фигурируют пожизненное заключение, обычное заключение, штрафы. Полная конфискация собственности запрещена. За малозначительные преступления и проступки предусмотрены еще некоторые виды наказания (например, лишение специальных прав, публичное оглашение приговора).

Уголовный процесс. Действующий УПК обнародован 31 декабря 1981 г. Новый Кодекс заменил редакцию 1941 г. голландского колониального закона 1848 г., регулировавшего вопросы как гражданского, так и уголовного судопроизводства. Прежнее законодательство отличалось запутанностью, допускало возможность произвольного ареста и задержания, не ограничивало сроки содержания под стражей до предъявления обвинения, допускало адвоката только на судебной стадии. УПК 1981 г. представляет значительный шаг вперед. Следственные полномочия предоставляются в основном полиции, тогда как обвинение в суде поддерживает прокуратура. Задержание подозреваемого до того, как предъявлено обвинение и издан судебный приказ, не может превышать 24 часов. Установлены четкие пределы досудебного содержания под стражей. Обвиняемый имеет право на юридическую помощь на всех стадиях уголовного процесса. Закон требует обязательного назначения адвоката по делам, в которых обвиняемому грозит 15 и более лет тюрьмы или смертная казнь. Лицо, права которого были нарушены в ходе производства государственными органами, вправе подать иск о компенсации причиненного вреда.

Новый Кодекс применяется ко всем уголовным делам, со временными исключениями, сделанными в отношении специальных законов о подрывной деятельности и измене (Декрет 1963 г. и др.), которые содержат собственные процедуры судебного преследования. Кроме того, многие демократические нормы УПК в условиях индонезийской действительности просто остаются на бумаге.

Уголовная юстиция осуществляется через систему, которая включает суды, апелляционные суды, прокуратуру и независимую адвокатуру. Однако фактически подобная судебная инфраструктура существует только на Яве и в крупных городах других островов архипелага. В сельской местности индонезийцы предпочитают улаживать уголовные конфликты с помощью общинных институтов, без обращения к

государственным властям. В роли судьи при этом обычно выступает деревенский староста. Кроме того, во многих удаленных районах архипелага сохраняются обычаи, аналогичные институту кровной мести. Даже в городах население старается улаживать мелкие уголовные дела, по возможности, без обращения к властям, не доверяя коррумпированным полиции и суду, а также в интересах экономии времени и денег.

Дела о преступлениях, наказуемых смертной казнью, рассматриваются в обычных уголовных судах или, если обвиняемый является военнослужащим либо сотрудником полиции, в обычном военном суде (специальные военные суды, созданные после попытки переворота в 1965 г., в настоящее время не функционируют). Уголовно-процессуальный кодекс требует, чтобы по всем делам, где может быть определено наказание в виде смертной казни, обеспечивалось участие адвоката.

Судебная система. Органы контроля

В соответствии с Конституцией (ст.24) судебная власть в Индонезии осуществляется Верховным судом и другими судебными органами в соответствии с законом. Судебная система включает 4 вида судов: общие, религиозные, военные и административные. Подробности организации судов определяются нормами Основного закона судебной власти 1970 г.

Верховный суд Индонезии стоит во главе всей судебной системы страны. В его состав входят председатель, вице-председатель, 4 судей и секретарь, назначаемые Президентом. Членами Верховного суда могут стать индонезийские граждане, имеющие высшее юридическое образование. При Верховном суде действует генеральная прокуратура во главе с генеральным прокурором, назначаемым Президентом.

Верховному суду принадлежит право надзора за деятельностью остальных судебных органов и разрешения споров о компетенции между судами различных видов. В качестве суда последней инстанции он наделен правом рассматривать кассационные жалобы на приговоры и решения, вынесенные нижестоящими судами. Верховный суд имеет также консультативные функции. Он дает заключения Президенту и правительству по вопросам, связанным с толкованием Конституции, законов и отдельных проблем юридического характера. Не обладая полномочиями конституционного контроля, Верховный суд может с 1985 г. выносить решения лишь о соответствии административных подзаконных актов законам. К 1998 г. эти полномочия не были использованы ни разу.

В крупнейших городах страны действуют высшие суды, которые рассматривают крупные уголовные дела, а также некоторые гражданские дела, цена иска по которым составляет значительные суммы. Высшие суды могут рассматривать апелляционные жалобы на решения районных судов.

Районные суды рассматривают мелкие уголовные и гражданские дела, а также занимаются бракоразводными процессами и примирением сторон.

Судьи высших и районных судов назначаются министром юстиции.

Военные суды имеют юрисдикцию по делам военнослужащих и приравненных к ним лиц. В ходе и непосредственно после событий 1965-1966 гг. специальные военные суды в массовом порядке выносили приговоры в отношении гражданских лиц.

В некоторых районах Индонезии есть религиозные суды, которые рассматривают определенные виды споров между мусульманами в вопросах брака, развода, наследования и дарения на основе норм мусульманского права (шариата). Чтобы приобрести исполнительную силу, решения религиозного суда должны быть одобрены соответствующим светским районным судом. Управление религиозной юстиции в системе Департамента религиозных дел имеет окончательную апелляционную юрисдикцию. Несмотря на усилия исламистов, наблюдается тенденция к сокращению численности религиозных судов. Суды адата отменены в 1951 г.

Административная юстиция представлена, в частности, Наблюдательным советом налогообложения, рассматривающим налоговые споры. Ряд административных судов был упразднен правительством в рамках курса на упрощение судебной системы.

В Индонезии формально провозглашен принцип независимости судей. Однако на практике они рассматриваются как государственные служащие и подпадают под

юрисдикцию органов исполнительной власти (так, от министра юстиции зависит назначение, обучение, продвижение и перемещение судей).

На основании Конституции (абз. 5 ст.23) и закона в Индонезии функционирует Главное ревизионное управление, призванное осуществлять контроль за государственными финансами.

Литература

Damian E. Indonesia's Formal Legal System: an Introduction // American Journal of Comparative Law. Vol. 20. 1972. P. I492-530.

Gautama S. Introduction to Indonesian Law: Unity in Diversity. Colorado, 1974.

Hooker M. B. Adat Law in Modern Indonesia. Kuala Lumpur, 1978.

Hooker M. B. Islamic Law in South-East Asia. Singapore, 1984. P. 248-278.

Иордания
Иорданское Хашимитское Королевство

Государственное устройство
Правовая система
Общая характеристика
Гражданское и смежные с ним отрасли права
Уголовное право и процесс
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство на Ближнем Востоке в Западной Азии.

Территория - 91,8 тыс. кв. км. Столица - г. Амман.

Население - 4,5 млн. чел. (1996 г.), главным образом арабы.

Официальный язык - арабский.

Государственная религия - ислам суннитского толка, 5% христиане.

С начала XVI в. территория современной Иордании входила в состав Османской империи. После окончания Первой мировой войны она была включена в английский мандат на Палестину. В 1921 г. на территории к востоку от р. Иордан был создан эмират Трансиордания на правах протектората Англии. В 1946 г. провозглашено независимое государство Иордания с наследным монархическим правлением.

Государственное устройство

Иордания - унитарное государство. Административно-территориальное деление - 10 губернаторств (мухафаз).

Действует Конституция 1952 г. (с изменениями; ранее действовали конституции 1928 и 1946 гг.). По форме правления Иордания конституционная дуалистическая монархия. Политический режим - умеренно авторитарный. Принятая в 1990 г. Национальная хартия заложила основы демократизации страны. Иордания была провозглашена правовым государством, которое придерживается принципа верховенства закона и черпает свою легитимность в "свободном волеизъявлении народа". В 1991 г. отменено действовавшее с 1967 г. военное положение, в 1992 г. разрешена деятельность политических партий (запрещенная еще в 1957 г.).

Законодательная власть принадлежит Королю и Национальному собранию, состоящему из Сената и Палаты депутатов. Члены Сената (40 мест) назначаются Королем сроком на 4 года (его состав обновляется наполовину каждые 2 года). Члены Палаты депутатов (80 мест) избираются на всеобщих прямых выборах. Закон о выборах закрепляет часть депутатских мест за меньшинствами: 6 мест - за бедуинами (коренными жителями страны), 3 места за черкесами и чеченцами, 9 мест - за христианами.

Глава государства - Король, обладающий широкими полномочиями в области законодательной и исполнительной власти. Король является верховным главнокомандующим сухопутными, военно-морскими и военно-воздушными силами; он ратифицирует законы и вводит их в действие.

Конституция 1952 г. наделяет Короля правом: объявления войны и заключения мира; ратификации договоров и соглашений; назначения выборов в Палату депутатов; созыва Национального собрания; роспуска Палаты депутатов; роспуска Сената или освобождения от членства в нем любого сенатора; назначения членов Сената, а также спикера Сената и принятия его отставки; введения, присвоения и лишения гражданских и военных рангов, званий и почетных титулов, награждения орденами и медалями; помилования или отмены приговора суда; подтверждения вынесенного судом смертного приговора.

Исполнительная власть осуществляется Королем и правительством (Советом министров) во главе с Премьер-министром. Король назначает Премьер-министра, освобождает его от должности или принимает его отставку; назначает (по рекомендации Премьер-министра) министров, освобождает их от должности или принимает их отставку.

Все решения Совета министров подписываются Премьер-министром и министрами и, в предусмотренных Конституцией и законом случаях, передаются Королю для утверждения.

Премьер-министр и министры несут коллективную ответственность перед Палатой депутатов за осуществление государственной политики страны. Кроме того, каждый министр ответствен перед Палатой депутатов за работу своего министерства. Конституция требует, чтобы каждый новый Кабинет представил программу своей деятельности Палате депутатов. Если палата выносит вотум недоверия, Кабинет должен уйти в отставку.

Правовая система

Общая характеристика

В Иордании существует смешанная правовая система, в которой большинство отраслей основано на праве, заимствованном у европейских стран, а вопросы личного статуса (брак, семья, наследование) и некоторые другие регулируются мусульманским правом. Кочевники-бедуины продолжают применять обычное право. Христианские меньшинства в вопросах личного статуса руководствуются соответствующим каноническим правом.

В течение XIX в., когда Иордания была частью Османской империи, действовали основанные на французских образцах Коммерческий, Уголовный, Гражданско-процессуальный и Уголовно-процессуальный кодексы, а также ряд других элементов европейского права. В период британского господства (1917-1946 гг.) здесь также было частично воспринято английское общее право.

Гражданское и смежные с ним отрасли права

В качестве важнейшего источника гражданского права действует ГК 1976 г., составленный по образцу египетского ГК. Он состоит из Вводного титула и 4 книг. Во Вводном титуле имеются разделы о пределах действия, о лицах и др. Первая книга посвящена личным правам, вторая обязательствам, третья - праву собственности, четвертая - вещному обеспечению прав и обязательств. Всего в Кодексе 1449 статей.

Семейно-брачные отношения в Иордании регламентируются Законом о личном статусе 1976 г., который отменил ранее применявшийся Закон о правах семьи 1951 г. Иорданский закон разрешает мусульманину иметь до четырех жен.

В Иордании до сих пор применяются отдельные положения Маджаллыкодификации норм мусульманского гражданского и гражданско-процессуального права, принятой в Турции в 1869-1876 гг.

Экономические законы направлены на поощрение частного предпринимательства и иностранных инвестиций. В 1995 г. принят Закон о поощрении инвестиций, который устанавливает как для иорданских, так и иностранных инвесторов дополнительные стимулы и налоговые льготы.

В 1971 г. в Иордании был принят Кодекс о труде. Иорданское трудовое законодательство закрепляет право на объединение в профсоюзы и (со значительными

ограничениями) на забастовку.

Уголовное право и процесс

До середины XIX в. на территории современной Иордании применялось мусульманское деликтное право. С 1858 г. здесь стал действовать османский Уголовный кодекс, основанный в значительной мере на французском УК 1810 г.

В настоящее время главным источником уголовного права Иордании является УК 1960 г., основанный на ливанском УК 1943 г., который, в свою очередь, развивает положения французского уголовного законодательства (УК Франции 1810 г.). Влияние мусульманского деликтного права в Иордании ограничивается включением отдельных его норм в уголовное законодательство. В частности, ст.274 УК Иордании 1960 г. объявляет уголовно наказуемым нарушение мусульманского поста во время рамадана.

УК 1960 г. предусматривает смертную казнь как обязательное наказание за преднамеренное убийство и другие виды умышленного убийства; за преступления против государства (измена, попытка изменить Конституцию незаконными способами); за покушение на жизнь или свободу членов королевской семьи; за акты терроризма, поджог или саботаж при отягчающих обстоятельствах. За шпионаж также предусмотрена в качестве обязательной меры смертная казнь (Закон 1971 г.). За воинские преступления смертная казнь установлена по воинскому Уголовному кодексу 1952 г. Согласно Специальному закону 1952 г. владение или продажа оружия для незаконных целей также является преступлением, наказуемым смертной казнью. В 1988 г. эта мера стала обязательной за изнасилование девочки в возрасте до 15 лет.

Основным источником уголовно-процессуального права является УПК 1961 г.

Долгое время на развитие иорданского уголовного процесса весьма негативное влияние оказывала напряженная военно-политическая обстановка внутри страны и на Ближнем Востоке в целом. После объявления 5 июня 1967 г. военного положения был учрежден Военно-полевой суд, состоящий из 3 армейских офицеров. Его компетенция постепенно распространялась на все преступления против безопасности государства; преступления, связанные с огнестрельным оружием и наркотиками; дела об особых видах убийств; другие дела о преступлениях, отнесенные к его компетенции военным Генерал-губернатором (позднее - Премьер-министром). Этот суд не был связан нормами УПК или доказательственным правом, его процедуры иногда не соответствовали международным стандартам справедливости. Приговоры этого суда не могли быть обжалованы в вышестоящий трибунал, но проверялись военным Генерал-губернатором. Чрезвычайные нормы применялись и в деятельности других судов, как военных, так и гражданских. Избранный в 1989 г. парламент внес изменения в Закон о государственной безопасности, вернув судам их гражданский статус и отменив многие элементы чрезвычайного судопроизводства.

Статья 102 Конституции и УПК предусматривают право обвиняемого на адвоката по его собственному выбору на стадиях следствия и суда. Это право существенно ограничено в делах о государственной безопасности. Статья 28 УПК устанавливает, что задержанный должен быть доставлен в суд в течение 48 часов с момента задержания (ареста) даже в особых делах о безопасности. На практике суды обычно санкционируют длительные сроки предварительного заключения.

Судебная система. Органы контроля

Согласно Конституции судебная власть независима. Имеются 3 вида судов: регулярные (суды общей юрисдикции), конфессиональные (религиозные) и специальные суды. Регулярные суды рассматривают все гражданские и уголовные дела, если их рассмотрение прямо не отнесено к ведению религиозных или специальных судов.

Система регулярных судов включает четыре уровня: суды магистратов, суды первой инстанции, апелляционные суды и Кассационный суд. 14 судов магистратов осуществляют юрисдикцию по небольшим гражданским и уголовным делам (с максимальным наказанием в виде штрафа до 100 динаров или тюремного заключения сроком до одного года). Семь судов первой инстанции занимаются более серьезными

гражданскими и уголовными делами. Уголовные дела рассматриваются коллегией из 3судей, гражданские дела и дела о проступках - 2 судьями. Апелляционные суды в составе 3 судей разбирают жалобы на решения судов первой инстанции, судов магистратов и религиозных судов. К регулярным судам также относятся высокие административные суды.

Высшим судом в стране является Кассационный суд в Аммане. Его председатель, назначаемый Королем, является верховным судьей страны. В полном составе из 7 членов Кассационный суд рассматривает только наиболее важные дела. В остальных случаях заседает коллегия из 5 судей. Кассационный суд выступает как высшая апелляционная инстанция, он также рассматривает по первой инстанции дела о государственных преступлениях и дает толкования закона.

Дела военнослужащих и сотрудников департамента общей разведки рассматриваются внутренними трибуналами, применяющими положения общего и Воинского уголовных кодексов. Действовавший в период военного положения Военно-полевой суд был заменен Судом государственной безопасности, который состоит из гражданских и военных судей. Как и прежний, новый суд рассматривает довольно широкий круг дел, касающихся не только внешней и внутренней безопасности королевства, но и других тяжких преступлений (например, связанных с наркотиками). Решения Суда государственной безопасности могут быть обжалованы в Кассационный суд.

Конфессиональные суды делятся на шариатские - для мусульман и церковные (именуются "конфессиональные советы") - для христианских меньшинств. Эти суды рассматривают дела, касающиеся прежде всего вопросов личного статуса (брак, развод, опека и наследование). Согласно иорданскому Закону о шариатских судах 1967 г. данные суды компетентны решать не только вопросы "личного статуса", но и любой другой спор, если стороны требуют рассмотреть его на основе мусульманского права. Помимо этого, они рассматривают дела о "выкупе за кровь" (дийя), если хотя бы одной стороной конфликта выступает мусульманин и стороны согласны передать дело шариатскому суду, а также и вопросы, связанные с мусульманскими вакфами. В каждом суде шариата заседает один судья (кади), который решает дела на основе мусульманского права. Церковные суды обычно действуют в составе 3 судей, которые выносят решения на основе различных интерпретаций канонического права (греко-православной, католической, англиканской и т.д.). Если спорящие относятся к различным конфессиям и не соглашаются подчиниться юрисдикции одного из религиозных судов, дело рассматривается в гражданском суде.

Согласно Конституции (ст.98) судьи регулярных и шариатских судов назначаются и смещаются королевским декретом. Кандидатуры судей Королю представляет назначаемый последним Высокий судебный совет, который обычно следует рекомендациям Министерства юстиции.

В случае юрисдикционных конфликтов между любыми конфессиональными судами или между конфессиональным судом и регулярным судом председатель Кассационного суда назначает специальный трибунал в составе 3 судей, который разрешает спор о юрисдикции или рассматривает дело по существу.

Специальные суды включают Высокий трибунал (или Высокий совет), который дает толкование Конституции по просьбе Премьер-министра или любой палаты Национального собрания, и Высокий суд правосудия, который образовывается по мере необходимости Кассационным судом. Высокий суд правосудия рассматривает обращения хабеас корпус и мандамус и может издавать судебные запреты (injunctions), касающиеся государственных служащих, допустивших злоупотребления. Он также наделен полномочиями рассматривать дела о преступлениях, совершенных членами правительства.

У кочевых племен Иордании многие споры и правонарушения по-прежнему рассматриваются в традиционных племенных судах (несмотря на официальную отмену в 1976 г. племенного обычного права с передачей соответствующих дел под юрисдикцию гражданских судов).

Литература

Atalla F. B. Jordan // International Encyclopedia of Comparative Law. Vol. 1. 1971. P. J27-32.

Amin S. H. Middle East Legal Systems. Glasgow, 1985. P. 244-268.

Ирак*(11)
Республика Ирак

Государственное устройство
Правовая система
Общая характеристика
Гражданское и смежные с ним отрасли права
Уголовное право и процесс
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство в Юго-Западной Азии.

Территория - 434 тыс. кв. км. Столица - г. Багдад.

Население - 22,43 млн. чел. (1999 г.), 75% - арабы, более 20% курды.

Официальные языки - арабский и курдский.

Религия - до 96% населения исповедуют ислам.

Ирак - одно из древнейших государств мира. С XVII в. и до 1918 г. входил в состав Османской империи. В 1920 г. мандат на управление страной получила Великобритания. По англо-иракскому договору 1930 г. Ирак был формально провозглашен независимым государством (в 1932 г.). 14 июля 1958 г. в стране была свергнута монархия и провозглашена республика.

Государственное устройство

Ирак - унитарное государство. Административное деление - 18 провинций (мухафаз). В 1974 г. объявлена автономия Иракского Курдистана.

По Временной конституции, вступившей в действие 16 июля 1970 г., Ирак провозглашен "суверенной народной демократической республикой". Основной целью Ирака объявлено "создание единого арабского государства и установление социалистического строя" (ст.1).

По форме правления Ирак является суперпрезидентской республикой. Политический режим - авторитарный.

Высший орган государственной власти - Совет революционного командования (СРК), председатель которого одновременно является Президентом Республики и верховным главнокомандующим вооруженными силами (с июля 1979 г. - Саддам Хусейн).

СРК издает законы и другие акты, имеющие силу закона, а также акты для применения действующих законов, решает вопросы деятельности Министерства обороны, общественной безопасности, вопросы их полномочий и структурной организации, объявляет частичную или полную мобилизацию в стране, объявляет войну и заключает мир, одобряет проект государственного бюджета и другие финансовые документы, утверждает основные цифры этих документов, ратифицирует международные договоры и соглашения.

Однопалатный Национальный совет (парламент) в составе 250 депутатов, избираемых на 4 года на основе всеобщих и прямых выборов, наделен ограниченными полномочиями. Он рассматривает законопроекты, принятые СРК, в течение 15 дней и передает их (в случае согласия) Президенту для опубликования. Национальный совет может самостоятельно рассматривать законопроекты, предлагаемые для обсуждения 1/4 общего состава, однако они не могут касаться военных и финансовых вопросов, а также вопросов общественной безопасности. Если Национальный совет одобряет предложенные его членами законопроекты, он в 15-дневный срок передает их в СРК. Вслучае одобрения СРК законопроекта, предложенного Национальным советом, он передается Президенту для подписания. С согласия Президента парламент может вызывать министров для дачи необходимых разъяснений.

Глава государства - Президент Республики. До 1995 г. он избирался СРК из числа членов последнего. В соответствии с принятыми в сентябре 1995 г. поправками к Конституции Президент избирается на 7-летний срок на всенародном референдуме.

В соответствии с Конституцией (ст.57) Президент охраняет независимость страны, ее территориальную целостность, внутреннюю и внешнюю безопасность, защищает права и свободы всех граждан; объявляет и отменяет чрезвычайное положение согласно закону; назначает и освобождает от должности вице-президентов Республики и министров; назначает губернаторов, судей и всех высших гражданских и военных должностных лиц, повышает их в должности, отправляет в отставку, награждает орденами и присваивает воинские звания; готовит проекты государственного бюджета и связанных с ним независимых бюджетов, утверждает окончательные цифры этих документов; готовит при помощи соответствующих министров генеральный план экономического и социального развития страны и передает его в Национальный совет; заключает договоры о предоставлении займов; контролирует деятельность основных отраслей народного хозяйства; осуществляет контроль и координацию деятельности министров; проводит переговоры и заключает международные соглашения и договоры; назначает, отзывает и принимает дипломатических представителей; осуществляет помилование и утверждает смертные приговоры; контролирует соблюдение конституции, законов, решений, судебных решений и планов развития.

Президент может передавать некоторые свои конституционные полномочия одному или нескольким заместителям. Вице-президенты Республики и министры несут ответственность за свои действия перед Президентом, который может привлечь их к судебной ответственности за ошибки, произвол и злоупотребление властью.

Исполнительная власть осуществляется Президентом, СРК и правительством. С мая 1994 г. С. Хусейн занял пост и Премьер-министра.

Правящей партией в Ираке является Партия арабского социалистического возрождения (Баас).

Правовая система

Общая характеристика

В Ираке существует смешанная система права, при которой личный статус определяется конфессиональным (для мусульман - мусульманским) правом, а большинство других отношений регулируются законодательством, отражающим европейские правовые традиции.

До 1918 г. на территории Ирака применялось право Османской империи, которое в большинстве отраслей после 1840 г. следовало французским образцам (см. раздел "Турция"). Английские власти в период мандата (1920-1930 гг.) не стали вносить кардинальных изменений в правовую систему Ирака, поэтому турецкие кодексы продолжали действовать уже в качестве иракских. Лишь в отдельных отраслях нормы английского права заняли господствующие позиции (например, в уголовном праве в связи с введением англичанами в 1918 г. Багдадского уголовного кодекса).

В 1940-1960 гг. унаследованные от Османской империи кодексы и законы были постепенно заменены более современным национальным законодательством. С приходом в 1968 г. к власти правительства партии Баас в стране провозглашен курс социалистической ориентации, в рамках которого проведена земельная реформа, изданы новые законы о труде, социальном обеспечении и др. Ирак национализировал иностранные нефтяные компании, действовавшие на его территории.

Главным источником права Ирака является законодательство. К важнейшим актам относятся: Гражданский кодекс 1951 г., Торговый кодекс 1984 г., Гражданский процессуальный кодекс 1969 г., Уголовный кодекс 1969 г., Уголовно-процессуальный кодекс 1971 г., Трудовой кодекс 1987 г. В вопросах личного статуса мусульман применяется Закон о личном статусе 1959 г. (с изменениями и дополнениями). В качестве субсидиарного источника права применяется мусульманская доктрина. В Ираке имеют распространение сразу 3 школы мусульманского права: ханифитская (среди арабов-суннитов), шафиитская (среди курдов-суннитов) и джафаритская (среди арабов-шиитов).

Применение права личного статуса мусульман входит в юрисдикцию самостоятельных судов личного статуса.

Гражданское и смежные с ним отрасли права

Гражданское право Ирака наиболее ярко отражает смешанный характер его правовой системы.

Основным его источником является Гражданский кодекс, принятый в 1951 г. и вступивший в силу в 1953 г. Этот Кодекс содержит нормы, посвященные только праву собственности и обязательствам. Основываясь в целом на положениях романо-германского права, ГК 1951 г. закрепил в своих статьях ряд положений шариата: о злоупотреблении правом, непредвиденных обстоятельствах, аренде земли, переводе долга и др.

Семейные и наследственные отношения регулируются упомянутым Законом о личном статусе, основанным на мусульманском праве. При пробельности норм Закона должны использоваться "принципы мусульманского права", т.е. выводы мусульманско-правовой доктрины. К представителям немусульманского населения (христианам, иудеям) применяются нормы их личного права (канонического либо иудейского) во всех случаях, за исключением наследственных отношений.

Специальными актами регламентируются также имущественные права несовершеннолетних и иных недееспособных лиц. Вопросы право - и дееспособности урегулированы, однако, в Гражданском кодексе.

Право собственности регламентируется ГК Ирака исходя из определения его Временной конституцией 1970 г. как "социальной функции, подлежащей выполнению в рамках установленных социальных целей и государственных программ в соответствии с законом" (ст.16). Наряду с ГК важное значение в этой сфере имеют специальные законы. Основным из них является Закон об аграрной реформе 1970 г. Установленные им пределы объема права частной собственности на землю зависят от плодородия и способов орошения, но в любом случае не могут превышать 2000 га земли. Особое значение придается праву собственности на основные средства производства, закрепленному не только в Кодексе, но и в Конституции. "Основные средства производства, непосредственно используемые центральными органами власти в соответствии с требованиями Генерального плана развития национального хозяйства, являются народной собственностью" (ст.13 Временной конституции 1970 г.). Поощряется, кроме того, собственность кооперативных организаций во всех главных формах производственной, потребительской и сбытовой. Аренда недвижимости регулируется Специальным законом 1979 г.

В области торгового права в Ираке первоначально применялся османский Кодекс сухопутной торговли 1850 г., скопированный с французского Торгового кодекса 1807 г., а также османский Кодекс морской торговли 1864 г. Первый из них был заменен в 1943 г. собственно иракским Кодексом. В настоящее время действует Торговый кодекс 1984 г., который определяет статус коммерсанта, регулирует торговые сделки, банкротство, ценные бумаги и ряд других вопросов. Кроме того, принят Закон об организации торговли 1970 г., в соответствии с которым создан Совет по вопросам торговли, определяющий государственную политику в отношении производства и внешней торговли.

Важнейший источник торгового права - законодательство о торговых компаниях. В настоящее время действует Закон о компаниях 1983 г., определяющий правовое положение различного рода коммерческих организаций: акционерных обществ, обществ с ограниченной ответственностью, ограниченных товариществ и т.д.

Законодательство об интеллектуальной собственности включает Закон о торговых марках 1957 г., Закон о патентах и промышленных образцах 1970 г., Закон 1959 г. (о фирменных наименованиях).

Действующее трудовое право сложилось в период социалистической ориентации. Принятый в 1970 г. Трудовой кодекс отразил происшедшие социально-экономические преобразования, но одновременно усилил государственный контроль над профсоюзами, урегулированием трудовых конфликтов, забастовками. Ныне действующий Трудовой

кодекс 1987 г. серьезно ограничивает право на забастовку, хотя на практике забастовки вообще не допускаются под угрозой уголовных репрессий. Право на коллективные переговоры не признается. К актам социального законодательства относятся Закон 1980 г. о социальном обеспечении и Закон 1980 г. о защите несовершеннолетних.

Первой кодификацией норм о гражданском процессе, действовавшей на территории Ирака, был османский Гражданский процессуальный кодекс 1871 г. В настоящее время действует ГПК Ирака 1970 г.; он содержит специальный раздел (книга IV), статьи которого применяются исключительно шариатскими судами при рассмотрении дел личного статуса. Нормы ГПК регулируют производство как по гражданским, так и по торговым делам. Отдельные его статьи касаются третейского разбирательства. Принят также Закон об исполнении судебных решений по гражданским и торговым делам 1980 г.

Уголовное право и процесс

До 1918 г. на Ирак распространялось уголовное законодательство Османской империи, заимствовавшее еще в 1840 г. французский образец (см. раздел "Турция").

Это законодательство сменил "Багдадский уголовный кодекс", введенный английскими оккупационными властями в Ираке в 1918 г. (вступил в силу 1 января 1919 г.). Он включал 330 статей и испытывал значительно более глубокое влияние англосаксонского права, чем французского.

В 1969 г. на базе старого Кодекса был принят новый, проект которого начал разрабатываться еще до перехода страны на социалистический путь. По структуре и содержанию он во многом сходен с буржуазными уголовными кодексами. Кодекс 1969 г., как и УК 1918 г., состоит из 4 книг: общие положения, преступления против всеобщих интересов, преступления против личных интересов, мелкие правонарушения. Таким образом, УК 1969 г. исходит из романо-германской доктрины о делении права на частное и публичное. Ответственность за воинские преступления предусматривает Уголовный кодекс Народной армии 1984 г. Помимо этого источниками иракского уголовного права являются отдельные законы и имеющие силу закона резолюции СРК. Вопреки нормам УК некоторые акты, устанавливающие уголовную наказуемость деяний, имеют обратную силу.

Одним из основных видов наказаний в уголовном праве Ирака остается смертная казнь. Она сохраняется как обязательное или альтернативное наказание за большое число уголовных и политических преступлений по УК 1969 г. и многочисленным (имеющим силу закона) резолюциям, принятым СРК. Она предусмотрена, в частности, за проникновение в помещение и кражу в военное время; преднамеренное убийство; дезертирство; измену, саботаж с использованием оружия и взрывчатых веществ; подделку официальных документов и экономическую коррупцию; публичное или скандальное оскорбление Президента Республики или его заместителя, членов СРК, партии Баас, Национального совета или правительства.

Смертные приговоры исполняются через повешение или расстрел, часто публично. По сообщениям наблюдателей, в Ираке каждый год производятся сотни казней.

Уголовный процесс в Ираке строится в целом по романо-германской модели. Основным его источником является УПК 1971 г., разработанный по образцу УПК Франции 1958 г. Хотя закон предусматривает обычные процессуальные гарантии (гласность судебного разбирательства, право на адвоката, право на обжалование приговора и др.), на практике многие из них не соблюдаются. По мнению международных наблюдателей, в Ираке широко распространены произвольные аресты, пытки обвиняемых, несправедливые судебные процессы и внесудебные расправы. Это особенно характерно для деятельности специальных судов безопасности и военных трибуналов, обычно рассматривающих дела по упрощенной процедуре без соблюдения обычных процессуальных гарантий. В частности, весьма ограничено право пользоваться услугами адвоката, процессы почти всегда закрытые, отсутствует право обжалования приговоров, вынесенных Революционным судом и временными специальными судами.

С такой практикой контрастирует предусмотренная законом сложная процедура проверки и утверждения смертных приговоров. Решения уголовных судов, вынесших приговор, должны автоматически в течение 10 дней передаваться для проверки в

Кассационный суд, даже при отсутствии жалобы. Смертные приговоры должны проверяться Генеральной коллегией, состоящей из всех судей Кассационного суда. Приговоры, подтвержденные Кассационным судом, передаются министру юстиции, который посылает приговор для утверждения Президенту Республики.

Судебная система. Органы контроля

Временная Конституция Ирака 1970 г. объявляет принцип независимости суда и декларирует гарантии права каждого гражданина на обращение в судебные органы за защитой своих прав. Предусматривается, что организация судебных органов и органов прокуратуры регулируется специальным законодательством.

В первые годы после прихода к власти в Ираке ПАСВ действовал Закон о судебной власти 1963 г., но в настоящее время вопросы организации и деятельности судебных органов регулируются Законом о судоустройстве 1979 г. В соответствии с ним в стране сформировалась достаточно сложная система судов, включающая: Кассационный суд, 7 апелляционных судов, суды первой инстанции, административные суды, суды личного статуса, уголовные суды, суды по рассмотрению незначительных преступлений, суды для несовершеннолетних, Верховный и обычные трудовые суды, а также следственные суды.

Высшей судебной инстанцией является Кассационный суд, который может заседать в полном составе (в частности, при рассмотрении жалоб на смертные приговоры), расширенном составе (для рассмотрения споров о юрисдикции судов) либо рассматривать дела в палатах - гражданской, по личному статусу, административной и уголовной. Апелляционные суды осуществляют контроль за работой судов первой инстанции и судов личного статуса. Каждый административный суд действует в пределах территориальной юрисдикции апелляционного суда. Суды первой инстанции и личного статуса создаются в центрах провинций и областей. На этом же уровне административно-территориального деления действует система судов по рассмотрению незначительных преступлений. В отличие от них уголовные суды созданы в центрах провинций. Суды для несовершеннолетних применяют Специальный закон 1983 г., предусматривающий уголовное наказание несовершеннолетних. Трудовые суды действуют в центрах провинций и рассматривают трудовые споры. Их решения могут быть обжалованы в Верховный трудовой суд. Наконец, следственные суды создаются там, где действуют суды первой инстанции и ведут расследование преступлений.

Вне рамок системы общих судов находятся специальные суды, рассматривающие дела, связанные с безопасностью государства. Главным из них является Революционный суд - постоянный специальный суд, учрежденный в 1968 г. Он может выносить приговоры по делам о преступлениях против внутренней и внешней безопасности государства и широкому кругу других преступлений. Процесс в нем должен вестись на основании Уголовно-процессуального кодекса 1971 г., но приговоры, вынесенные этим судом, являются окончательными и не подлежат обжалованию или кассации. Специальный суд Киркука (еще один постоянный специальный суд), учрежденный в 1974 г. для рассмотрения дел курдов, обвиняемых в политических преступлениях, был упразднен в августе 1982 г. Его приговоры не подлежали обжалованию.

Кроме того, Совет революционного командования периодически создает временные специальные суды безопасности по принципу ad hoc, рассматривающие дела определенных групп обвиняемых (по таким преступлениям, как шпионаж, измена, "антигосударственная" деятельность). Рассмотрение дел в специальных судах обычно закрытое.

Дела военнослужащих разбираются постоянными военными трибуналами. Вышестоящей инстанцией по отношению к ним является Военный кассационный трибунал.

Система органов прокуратуры и их полномочия регулируются Законом о прокуратуре 1979 г., который возлагает на данные органы две основные функции: возбуждать уголовные дела и поддерживать государственное обвинение в суде; надзирать за расследованием преступлений.

Литература

Amin S. H. Middle East Legal Systems. Glasgow, 1985. P. 150-243.
I-Hakim A. Iraq // International Encyclopedia of Comparative Law. Vol. 1. 1972. P. Ef55-62.

Иран
Исламская Республика Иран (ИРИ)

Государственное устройство
Правовая система
Общая характеристика
Гражданское и смежные с ним отрасли права
Уголовное право и процесс
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство в Юго-Западной Азии.

Территория - 1,65 млн. кв. км. Столица - г. Тегеран.

Население - 62,75 млн. чел. (1999 г.), 65% - персы, 18% азербайджанцы.

Официальный язык - персидский (фарси).

Государственная религия - ислам шиитского толка (исповедуют свыше 90% населения).

Государственное устройство

Иран - унитарное государство. В административном отношении делится на 25 провинций.

По форме правления Иран - республика, однако сильное влияние шиитских политических концепций придает форме правления в Иране большую специфику. Действует Конституция, утвержденная на референдуме 2-3 декабря 1979 г., с последующими (от 28 июля 1989 г.) поправками. Политический режим клерикально-авторитарный. Согласно Конституции ИРИ и принятому в 1981 г. закону в стране запрещена деятельность политических партий и неисламских организаций. Существует ряд исламских ассоциаций прорежимной ориентации, в частности "Общество борющегося духовенства".

Государственная власть осуществляется независимыми друг от друга законодательной, исполнительной и судебной властями, находящимися под контролем политического и духовного Руководителя (Лидера) страны. Этот пост занимает богослов (факих), которого определяет и назначает особый орган - Совет экспертов. В обязанности Руководителя входит определение генеральной линии в политике ИРИ и контроль за правильностью ее претворения в жизнь; командование вооруженными силами; объявление войны и мира; назначение и отстранение от должности факихов Совета по охране Конституции, главы судебной власти, председателя телерадиовещательной организации "Голос и образ Исламской Республики Иран", начальника объединенного штаба, главнокомандующего Корпусом стражей Исламской революции, главнокомандующих вооруженными силами и внутренними войсками; подписание указа о назначении Президента после его избрания; объявление амнистии или смягчение приговоров.

Законодательная власть принадлежит однопалатному парламенту Собранию (Меджлису) исламского совета, состоящему из 270 депутатов, избираемых прямым и тайным голосованием сроком на 4 года. Меджлис утверждает состав правительства, принимает законы, ратифицирует договоры и соглашения с иностранными государствами, утверждает проект бюджета, получение и предоставление правительством займов и безвозмездной помощи.

Контроль за соответствием решений Меджлиса положениям ислама и Конституции ИРИ осуществляется Советом по охране Конституции. Совет рассматривает все решения Меджлиса, осуществляет контроль за выборами Совета экспертов, президентскими выборами, выборами в Меджлис, а также за проведением всеобщих референдумов.

Глава государства - Президент, избираемый прямым голосованием сроком на 4 года.

Никто не может занимать этот пост более чем 2 срока подряд. Президент несет ответственность за выполнение Конституции, руководство исполнительной властью (за исключением тех вопросов, которые непосредственно относятся к компетенции Руководителя), возглавляет Кабинет министров, назначает самих министров и представляет их на утверждение Меджлису, подписывает договоры и соглашения с другими государствами.

В целях создания гарантий соблюдения национальных интересов, территориальной целостности и суверенитета страны под председательством Президента действует Высший национальный совет национальной безопасности.

Как глава Кабинета министров Президент наблюдает за работой министров и координирует их деятельность. В сотрудничестве с министрами Президент определяет программу и политический курс правительства и организует исполнение законов.

Президент отвечает перед Меджлисом за деятельность правительства. Меджлис может выразить вотум недоверия Кабинету министров или любому из министров, в том числе по итогам интерпелляции. В этом случае Кабинет или соответствующий министр должны уйти в отставку.

Президент может отправить в отставку любого члена правительства или Кабинет в целом. В этом случае он должен получить вотум доверия от Меджлиса в отношении нового министра (нового состава правительства). Если состав правительства изменился наполовину и более, Кабинет министров обязан получить новый вотум доверия от Меджлиса.

Правовая система

Общая характеристика

Современная правовая система Ирана носит смешанный характер, в ней тесно переплетаются элементы мусульманской и романо-германской правовых систем. Соотношение этих элементов на протяжении XX в. было неодинаковым.

Иран - одно из немногих мусульманских государств, избежавших прямой европейской колонизации. Процесс "вестернизации" политической и правовой системы начался в 1906 г., когда здесь была принята Конституция, построенная по франко-бельгийской модели, однако преобразование судебной системы и принятие отраслевых кодексов (Торгового, Уголовного, Гражданского и Гражданско-процессуального) начались лишь в конце 1920-х гг. За основу этих актов были взяты соответствующие французские образцы.

В результате реформ 1920-1930 гг. сфера действия мусульманского права значительно сузилась. Фикх (мусульманская правовая доктрина) джафаритского толка сохранил свои позиции лишь в области личного статуса и определения правового положения вакфов (изъятого из оборота имущества, предназначенного для благотворительных целей).

Новые усилия по вестернизации Ирана, предпринятые в 1960-1970 гг. в условиях обострения социальных противоречий, привели к народной революции 1979 г., которую возглавило радикальное исламское духовенство. Новый режим взял курс на превращение Ирана в исламское общество, что означало исламизацию всей правовой системы.

Конституция 1979 г. закрепила положение об обязательном соответствии шариату всех принимаемых законов. В Иране были изданы законы, ориентирующиеся на закрепление в своих статьях общих принципов джафаритской школы мусульманского права. В то же время основная масса прежнего кодифицированного законодательства, заимствованного у европейских стран, была лишь изменена в соответствии с исламскими правовыми установками.

В настоящее время нормы и принципы мусульманского права оказывают глубокое влияние на конституционное законодательство и сложившуюся в Иране форму правления. Они играют ведущую роль и в других отраслях действующего права, обеспечивая подчинение исламским нормам всех сторон общественной (политической, экономической, культурной) и личной жизни граждан, соблюдение не только юридических, но и моральных норм, относящихся даже к одежде и форме проведения досуга

мусульман.

Основным источником права в Иране считается закон. Согласно ст.4 Конституции все гражданские, уголовные, финансовые, экономические, административные, культурные, военные, политические и другие законы и установления должны быть основаны на исламских нормах. Указанная статья приоритетна по отношению к другим статьям Конституции, а также законам и установлениям, причем заключение по поводу соответствия законов исламским нормам выносится факихами (исламскими правоведами) Совета по охране Конституции и исламских норм.

Соотношение между нормой закона и нормой обычая устанавливается с позиций приоритета законодательства; судья обязан применять норму закона, даже если она, по его мнению, противоречит обычаю (ст.9 ГПК 1939 г.). Обычно-правовые нормы подлежат применению в случае неясности, противоречивости или отсутствия правовой нормы (ст.3 ГПК 1939 г.).

Судебная практика формально не признается источником права; судья должен принимать решение на основе закона, и такое решение не может формулироваться в виде общей нормы (ст.5 ГПК 1939 г.). В то же время судебные решения, прежде всего принимаемые Верховным судом, фактически применяются в качестве обязательных нижестоящими судебными органами.

Гражданское и смежные с ним отрасли права

Гражданское право Ирана, как и правовая система в целом, носит смешанный характер. Вопросы личного статуса (брачно-семейные и наследственные отношения) регулируются мусульманским правом, а остальные институты принадлежат романо-германской правовой традиции (в основном следуя французской модели).

Рецепция романо-германского гражданского права в Иране началась в конце 1920-х гг. Основным источником гражданского законодательства является ГК Ирана, который состоит из 3 книг и вводился в действие по частям: первая книга, посвященная собственности и способам ее приобретения, была принята в 1929 г. (955 статей), вторая, о лицах, - в 1934 г. (301 статья), третья, о порядке доказывания, - в 1935 г. (79 статей). Отражая сильное влияние мусульманского права шиитского толка, этот акт в целом построен на заимствованиях из европейского, в частности французского, права. Кроме того, важными источниками гражданского права Ирана служат Закон об аренде недвижимости 1960 г. и Закон о гражданской ответственности 1967 г.

После исламской революции 1979 г. семейно-брачное законодательство Ирана было существенно реформировано в традициях мусульманского права. Минимальный брачный возраст снижен до 13 лет, ограничено право супруги на развод. В то же время запрещен институт "временного" брака, характерный для мусульманского права джафаритского толка. Принятый при шахском режиме Закон о защите семьи 1967 г. отменен как неисламский.

В период "вестернизации" высокого уровня развития достигло торговое право и экономическое законодательство. И то и другое широко использовали законодательную практику европейских стран. Торговый кодекс Ирана был принят в 1932 г. по французскому образцу. Наряду с ним в области торгового права действует целый ряд актов: Закон о патентах и торговых марках 1931 г., Закон о регистрации компании 1931 г. и др.

Шахское правительство активно регулировало экономические процессы в стране, стремясь превратить Иран в индустриальное капиталистическое государство. Поощрялись иностранные инвестиции во всех секторах хозяйства (Закон об иностранных инвестициях 1955 г.). Иностранцам были предоставлены весьма широкие права, они могли владеть или брать внаем имущество, недвижимость и другую собственность для коммерческих, промышленных целей или личного пользования. В 1957 г. были приняты Закон о нефти и Горный закон, в 1960 г. - Банковский закон, в 1974 г. - новый Закон о нефти (действует с изменениями и поныне).

После свержения шахского режима в 1979 г. под лозунгами борьбы с западным империализмом внешнеэкономическое сотрудничество было в значительной мере

свернуто. Однако уже в конце 1980-х гг. иранское правительство вновь выказало заинтересованность в привлечении иностранных инвестиций. В Иране создан ряд свободных торговых и промышленных зон, в которых разрешено создание офшорных банковских учреждений иностранными банками, установлены значительные налоговые льготы для производимых в этих зонах товаров. Иностранные инвесторы могут инвестировать совместно с иранскими партнерами в различные сферы деятельности, хотя в ряд отраслей доступ иностранному капиталу закрыт. В частности, иностранные банки не имеют права осуществлять свою деятельность на территории Ирана (кроме специальных офшорных зон).

Внешняя торговля в Иране регулируется в соответствии с законами о монополии внешней торговли 1933 г. и о валютном регулировании 1936 г. По Закону 1933 г. (действует с изменениями) правительство Ирана осуществляет монополию на экспорт и импорт всех товаров. Оно может делегировать свои права министерствам и ведомствам, а также выдавать лицензии на осуществление внешнеэкономических связей частным фирмам.

Регулирование национальной экономики в Иране осуществляется в строгом соответствии с исламскими принципами, ставящими общее благо выше частных интересов. Согласно Конституции (ст.44) экономика Исламской Республики Иран состоит из 3 секторов: государственного, кооперативного и частного и должна быть основана на систематическом и разумном планировании. Собственность в каждом из этих секторов защищена законами в той мере, в какой она находится в соответствии с положениями Конституции, не выходит за рамки мусульманского права, вносит вклад в экономический рост и прогресс страны и не вредит обществу. Конституция запрещает монополизм, ростовщичество, спекуляцию, нерациональное использование ресурсов, куплю-продажу некультивируемых земель и других природных ресурсов.

Трудовое законодательство кодифицировано. Первый в истории Ирана Трудовой кодекс был принят 20 ноября 1990 г. (официально именуется Исламским кодексом труда). В целом он воспроизводит модель трудового права, существующую во многих других развивающихся странах, однако с определенной спецификой, обусловленной прежде всего ролью ислама в жизни иранского общества. ВТК отражены такие общепризнанные и закрепленные в актах ООН и МОТ права и гарантии человека в области труда, как запрет принудительного труда, равенство работников, 8-часовой рабочий день.

ТК имеет 203 статьи и 11 глав: определения и принципы; трудовой договор; условия труда; техника безопасности и производственная санитария; занятость и профессиональное обучение; организации работников и предпринимателей; коллективные переговоры и договоры; социально-бытовые учреждения для работников; порядок разрешения трудовых споров; Высший совет по вопросам труда; ответственность за нарушение норм ТК.

Кодекс закрепляет минимальный возраст для найма (15 лет), 44-часовую рабочую неделю, сокращенное рабочее время для работников, занятых на тяжелых, вредных и подземных работах, и для молодежи, предельное количество сверхурочных работ (4 часа в день), продолжительность ежегодного оплачиваемого отпуска (один месяц; для работников, занятых на тяжелых и вредных работах, - 5 недель), право быть восстановленным на работе в случае незаконного увольнения (с выплатой заработной платы за все время вынужденного прогула). Минимальная заработная плата устанавливается ежегодно Высшим советом по труду трехсторонним органом, возглавляемым министром труда, отдельно для каждого региона по отраслям.

В системе трудовых отношений в Иране особую роль играют исламские советы по труду, создаваемые на предприятиях с численностью работников более 35. Они считаются представителями исламского трудового коллектива. Членами этих советов могут быть только граждане Ирана, благочестивые мусульмане. Советы наделены законом значительными полномочиями. В частности, без их санкции невозможно дисциплинарное увольнение. Профсоюзы и коллективные договоры подлежат обязательной регистрации в Министерстве труда, которое утверждает устав профсоюза, содержание договора. Забастовки в Иране прямо не запрещены, однако при возникновении трудовых конфликтов применяется принудительный арбитраж, который делает, по сути дела, невозможной забастовочную борьбу.

Уголовное право и процесс

Развитие уголовного права Ирана в полной мере отражает историю эволюции правовой системы страны в целом.

В 1920-1930 гг. сфера действия мусульманского деликтного права была практически сведена на нет в результате серьезных реформ, выразившихся, в частности, в принятии Уголовного кодекса 1926 г. Этот Кодекс был построен на заимствовании основных положений французского уголовного законодательства (Уголовного кодекса Франции 1810 г.), хотя в принципе и допускал, что деяния, считающиеся преступлениями по мусульманскому праву, могут быть наказаны установленными им санкциями. Однако на практике до создания исламской республики в 1979 г. предпочтение отдавалось нормам Кодекса 1926 г., поскольку он предлагал альтернативу любым исламским наказаниям в виде санкций, характерных для европейского уголовного права.

После исламской революции 1979 г. наметился обратный процесс. Сразу после установления нового режима различные новые судебные органы стали широко использовать мусульманское деликтное право шиитского толка, а Уголовный кодекс 1926 г. был фактически отменен. Новая Конституция Исламской Республики Иран 1979 г. провозгласила, что уголовные законы страны должны соответствовать принципам ислама (ст.4), и при установлении ответственности за уголовные преступления следует применять нормы шариата (ст.156).

В первое время ведущими источниками при решении уголовных дел являлись произведения авторитетных шиитских правоведов, а также фетвы Руководителя ИРИ Р. Хомейни и положения, сформулированные им в его трудах по мусульманскому праву. Именно на этом основании суды стали привлекать к уголовной ответственности за слушание легкой музыки, азартные игры (к ним были отнесены и шахматы) и даже за ношение одежды, якобы не соответствующей исламским традициям.

В апреле 1981 г. в Иране вступил в действие исламский Закон о кисасе, который включал 199 статей и предусматривал все наказания за убийство и телесные повреждения. Затем был принят Закон о худуд, предусмотревший санкции за такие преступления, как прелюбодеяние, употребление спиртных напитков, кража и разбой. Оба акта целиком базировались на соответствующих предписаниях шариата. В конце 1980-х гг. была проведена реформа уголовного права Ирана, в результате которой принят единый кодифицированный акт - Уголовный кодекс 1988 г., включивший мусульманско-правовые санкции за все 3 категории правонарушений по шариату - худуд, кисас и тазир (см. раздел "Саудовская Аравия", уголовное право).

Смертная казнь предусмотрена за убийство; преступления, связанные с наркотиками; политическое насилие; другие политические преступления; "моральные" преступления, такие как супружеская неверность, проституция, содомия и неоднократное употребление алкогольных напитков; разбой, вероотступничество. При этом лицо, осужденное за убийство, может быть казнено только при согласии ближайшего родственника потерпевшего из числа мужчин, который может выбрать и выкуп за кровь (дийя). Преступления категории худуд Уголовный кодекс 1988 г. рассматривает как посягательства на права бога, подлежащие неотвратимому наказанию. Если за них предусмотрена смертная казнь, она не может быть заменена иной санкцией.

Наиболее распространенные способы приведения смертных приговоров в исполнение - расстрел и повешение. Забрасыванием камнями наказывается прелюбодеяние.

По числу смертных казней Иран занимает одно из первых мест в мире (наряду с КНР и Нигерией). Большинство казненных составляют лица, осужденные за убийство, незаконную торговлю наркотиками и их употребление, а также политические противники, осужденные за вооруженную оппозицию правительству.

Помимо смертной казни широкое применение (в соответствии с нормами шариата) получили телесные наказания. В частности, однократное употребление спиртных напитков и наркотиков наказывается 80 ударами плети, "неквалифицированное" прелюбодеяние - 100 ударами плети и т.д. На практике телесные наказания суды начали применять уже летом 1979 г., в частности за незаконное повышение торговцами

рыночных цен.

Уголовное законодательство предусматривает и общепринятые виды наказания, такие как тюремное заключение и штраф.

Уголовный процесс, так же как и уголовное право, находится под влиянием мусульманско-правовых концепций, положенных в основу УПК 1988 г. В то же время в Иране признаны ряд общедемократических принципов уголовного судопроизводства. Согласно Конституции (ст.165) судебные процессы должны быть открытыми, если только суд не решит, что открытое разбирательство было бы пагубно для общественной морали и порядка, или если дело касается частных споров и обе стороны ходатайствуют о закрытом рассмотрении дела. Вердикты судов должны быть хорошо аргументированы и основаны на документах, со ссылкой на соответствующие статьи закона и принципы права (ст.166). Судья должен стремиться выносить решение на основе кодифицированного права. При отсутствии соответствующей нормы решение должно основываться на авторитетных источниках мусульманского права (ст.167).

Политические преступления и преступления прессы должны рассматриваться открыто и с участием присяжных, в судах общей юрисдикции. Способ отбора присяжных, их полномочия и определение политических преступлений устанавливаются законом в соответствии с исламскими критериями (ст.168). Закон, устанавливающий уголовную ответственность, не может иметь обратной силы (ст.169).

Согласно ст.35 Конституции обе стороны судебного процесса имеют право (во всех судах общей юрисдикции) пользоваться услугами адвоката по своему выбору. Если они не имеют такой возможности, то должны быть приняты меры по назначению адвоката.

Тем не менее международные наблюдатели отмечают многочисленные факты несправедливых судебных процессов, массовое применение пыток в ходе следствия и целый ряд других нарушений прав человека в сфере уголовного судопроизводства.

Уголовные дела рассматриваются уголовными судами (в 1994 г. объединены с гражданскими) или Исламскими революционными судами (ИРС), причем их юрисдикция различна. Под юрисдикцию ИРС подпадают: все преступления против внутренней и внешней безопасности государства, вероотступничество, покушение на жизнь политических деятелей, незаконная торговля наркотиками, подавление борьбы народа Ирана, расхищение общественного богатства и спекуляция.

В соответствии с регламентом ИРС должен состоять из 3 человек, в том числе 2 судей. На практике эти суды часто состоят только из одного лица религиозного судьи. Разбирательство производится по упрощенной процедуре, без адвоката. Способ установления виновности опирается на показания "благочестивых людей", такие показания могут быть подтверждены клятвой (qassameh). Подтвержденные клятвой свидетельства не могут быть опровергнуты подсудимым, и обвинение вправе ими ограничиться.

Осужденные, дела которых рассматриваются в уголовных судах, не имеют права обжаловать обвинение и приговор. Однако Верховный Суд должен проверить применение закона по делам, в которых уголовные суды вынесли приговоры, предусматривающие смертную казнь или другие серьезные наказания, до их вступления в силу.

Высокий совет правосудия утверждает смертные приговоры; он может возвратить дело в тот же суд для повторного рассмотрения. В то же время по политическим делам вообще не существует норм об обжаловании обвинения и приговора в вышестоящий трибунал или о полной проверке дела для выявления возможных ошибок.

Судебная система. Органы контроля

Согласно ст.156 Конституции судебная власть независима. Она функционирует на основе исламских норм и обычаев. Высшей судебной инстанцией является Высокий совет правосудия, состоящий из 5 членов, срок полномочий которых - 5 лет. В Высокий совет правосудия входит Главный судья Верховного Суда и генеральный прокурор. Оба должны быть шиитскими муджтахидами (признанные знатоки мусульманского права из числа духовенства, получившие право на самостоятельное формулирование новых правил поведения на основе Корана и сунны). Три других члена выбираются

мусульманскими правоведами.

В компетенцию Высокого совета правосудия входят, в числе прочего, утверждение смертных приговоров, подготовка законопроектов, относящихся к судебной власти, наблюдение за назначением судей, решение ряда кадровых вопросов. Статья 160 Конституции предусматривает, что министр юстиции должен быть назначен Премьер-министром из числа кандидатов, рекомендованных Высоким советом правосудия. Министр юстиции отвечает за административно-финансовое обеспечение деятельности всех судов в стране.

Контроль за правильным исполнением законов, обеспечением их единого толкования осуществляется Верховным Судом. Председатель (Главный судья) Верховного Суда и генеральный прокурор назначаются Высоким советом правосудия после консультации с судьями Верховного Суда на 5 лет. Верховный Суд является апелляционной инстанцией, проверяющей решения нижестоящих судов, чтобы гарантировать их соответствие законам страны и единообразие судебной правоприменительной практики.

Военные суды согласно Конституции (ст.172) рассматривают дела о преступлениях, связанных с прохождением военной службы или службы в военизированных организациях (жандармерии, полиции, Корпусе стражей Исламской революции). В то же время общегражданские преступления указанных лиц либо преступления, находящиеся в ведении офицеров юстиции, рассматриваются в общих судах. Военная прокуратура и военные суды являются частью судебной власти, и на них распространяются все принципы, относящиеся к этой власти.

Конституция предусматривает также создание Суда административной юстиции для рассмотрения жалоб граждан на действия правительственных органов и их должностных лиц, а также оспаривания подзаконных актов (ст.173). Этот суд находится под контролем главы судебной власти.

Судьи всех судов должны знать мусульманское право, а также отвечать другим требованиям, установленным Высоким советом правосудия.

Юридическую помощь гражданам оказывает адвокатура. Ее основной организационной формой являются партнерства. Кандидаты в адвокаты должны получить степень бакалавра права в одной из иранских юридических школ, что требует прохождения 4-летнего курса обучения. Иностранные дипломы в принципе признаются, однако в этом случае от кандидата обычно требуется сдача дополнительного экзамена. Помимо этого необходима годичная стажировка или 3-летний стаж работы в органах юстиции. Получившее статус адвоката лицо имеет право выступать в судах любого уровня.

Институт конституционного контроля в Иране имеет особенности, отражающие исламский характер всей правовой системы. Конституция 1979 г. учредила Совет по охране Конституции (часто переводится как Попечительский совет или Совет стражей) - орган, рассматривающий законы, принятые Меджлисом, на предмет их соответствия исламским и конституционным принципам (ст.94). Этим определяется его состав: 6 мусульманских правоведов, "известных своим знанием исламской юриспруденции и знакомых с требованиями времени", и 6 юристов, представляющих различные отрасли права. Первые отбираются Лидером (духовным Руководителем государства), вторые представляются Высоким советом правосудия и окончательно утверждаются Меджлисом. Срок полномочий членов Совета - 6 лет, с обновлением половины состава через 3 года после образования (по жребию).

В Иране функционируют специальные учреждения мусульманского контроля и инспекции (хисба), которые могут налагать мусульманские наказания за отклонения от правил торговли, общественного порядка или норм морали.

Специальным органом финансово-экономического контроля является Финансовый суд. Согласно Конституции этот суд находится в прямом подчинении у Меджлиса. Его структура и управление делами в Тегеране и в центрах провинций определяются законом (ст.54). Финансовый суд в порядке, предусмотренном законом, проверяет или инспектирует все счета министерств, государственных предприятий и учреждений и других структур, которые хоть в какой-то степени используют государственный бюджет страны, дабы убедиться в том, что расходы не превысили утвержденные кредиты и что

каждая сумма потрачена правильно. Финансовый суд готовит соответствующие выкладки, счета и документы и представляет Меджлису отчет о выполнении бюджета за каждый год с приложением своих выводов и предложений.

Литература

Amin S. H. Middle East Legal Systems. Glasgow, 1985. P. 39-149.
Noori Y. Islamic Government and Revolution in Iran. Glasgow, 1986.

Ирландия
Ирландская Республика

Государственное устройство
Правовая система
Общая характеристика
Гражданское и смежные с ним отрасли права
Уголовное право и процесс
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство в Западной Европе, на острове Ирландия.
Территория - 70,3 тыс. кв. км. Столица - г. Дублин.
Население - 3,68 млн. чел. (1996 г.), в основном ирландцы.
Официальные языки - ирландский и английский.
Господствующая религия - католицизм.

В раннее Средневековье на острове образовалось несколько феодальных государств, враждовавших между собой. В XII-XVII вв. Ирландия была завоевана англичанами и превращена в колонию. В 1921 г. большая часть Ирландии получила статус доминиона Великобритании (Ирландское свободное государство). В 1937 г. Ирландия приняла республиканскую конституцию и провозгласила независимость. Однако окончательно государственные связи с Великобританией были порваны только в 1949 г., когда Ирландская Республика вышла из Британского Содружества Наций. Над северной частью острова сохранилось господство Великобритании. С 1973 г. Ирландия - член ЕС.

Государственное устройство

Ирландия - унитарное государство. Разделена на 26 графств, в самостоятельные административные единицы выделены города Дублин, Корк, Лимерик, Уотерфорд, Дан-Лэри. Органами местного управления являются выборные советы городов (муниципалитеты) и графств.

Действует Конституция 1937 г. (с последующими изменениями). По форме правления Ирландия - парламентская республика.

Высший орган законодательной власти - двухпалатный Национальный парламент. Сенат (верхняя палата) состоит из 60 человек, 11 из которых назначаются Премьер-министром, 49 избираются населением путем непрямых выборов (университетами и представителями профессий по пропорциональной системе). Срок полномочий Сената - 5 лет. В Палате представителей (нижней палате, именуемой также "дойл") 166 депутатов, избираемых на тот же срок путем всеобщих прямых выборов по системе пропорционального представительства. Парламентские сессии должны созываться по крайней мере один раз в год. Заседания, как правило, публичные, однако по требованию 2/3 депутатов палата может провести закрытое заседание. Каждая палата из числа своих членов избирает председателя и его заместителя. Все вопросы решаются простым большинством голосов. Права палат неодинаковы. Палата представителей контролирует деятельность ответственного перед ней Правительства. Любое международное соглашение, в котором стороной выступает государство, должно быть внесено на ее рассмотрение. Если международное соглашение затрагивает государственные финансы, без одобрения Палаты представителей оно не может вступить в силу. Палата

представителей имеет приоритет и в сфере законодательства. Финансовые законопроекты передаются в Сенат только в случае принятия их Палатой представителей. Любой другой законопроект (нефинансового характера) после первоначального обсуждения на пленарном заседании какой-либо из палат передается в комиссию для рассмотрения. Комиссия тщательно работает над законопроектом, затем вновь направляет его в палату. Принятие законопроекта, одобренного Палатой представителей, Сенат может отсрочить на 180 дней. По требованию большинства членов Сената и 1/3 членов Палаты представителей Президент может вынести принятый нижней палатой законопроект на референдум. Других оснований для проведения референдума (кроме всенародного голосования поправок к Конституции) Конституцией не предусмотрено.

Глава государства - Президент избирается прямыми выборами сроком на 7 лет. Переизбрание одного и того же лица на президентский пост допускается только один раз. Полномочия Президента определены Конституцией. По совету Правительства или его главы он созывает и распускает парламент; при потере Правительством поддержки большинства Палаты представителей Президент может провести новые всеобщие выборы. Он назначает высших должностных лиц государства. Глава государства является главнокомандующим вооруженными силами. Президент принимает участие в законодательном процессе: он подписывает и промульгирует законы. Он может также направить Верховному суду любой законопроект для проверки его соответствия Конституции. Президент ни перед кем не ответствен. При осуществлении некоторых своих конституционных правомочий он пользуется помощью и консультациями Государственного совета, который формируется им из числа бывших президентов, членов Правительства, верховных судей.

Правительство Ирландии осуществляет исполнительную власть. В его состав входят от 7 до 15 человек, назначенных Президентом. Кандидатура главы правительства - Премьер-министра выдвигается Палатой представителей и назначается Президентом. Других членов Правительства также назначает Президент, но их кандидатуры выставляются Премьер-министром. В Конституции отведено довольно незначительное место регулированию деятельности Правительства. В ней определено, что Правительство несет ответственность перед Палатой представителей и осуществляет свои полномочия, пока пользуется поддержкой большинства ее членов. Правительство действует как коллегиальный орган и коллективно отвечает за работу возглавляемых его членами министерств и ведомств. Конституция не наделяет Правительство правом законодательствовать, однако по поручению парламента отдельные члены Кабинета могут осуществлять законодательную власть.

Правовая система

Общая характеристика

Правовая система Ирландии входит в семью английского общего права.

До завоевания Ирландии англичанами, начавшегося в конце XII в. (завершилось лишь в XVII в.), населявшие ее кельтские племена на протяжении длительного исторического периода, начиная с IV в. до н.э., применяли своеобразную систему обычного права. Она получила название "законов брегонов" по имени клановых судей, а точнее, хранителей и толкователей правовых обычаев (у каждого ирландского рода был свой брегон). Записи "законов брегонов" содержатся в сборнике преданий, составленном в V-VII вв., - "Шенхус мор" ("Великая книга"), в котором правовые предписания изложены в стихотворной форме. Они касаются главным образом земельных отношений ("законы брегонов" не признавали частной собственности на землю), семейного права, судопроизводства и уголовного права. "Законы брегонов" порицали кровную месть, как и иное возмездие, предписывали имущественное возмещение вреда, причиняемого любыми действиями (в том числе убийством, телесными повреждениями, кражей или обманом), а смертную казнь допускали как крайнюю меру.

В период британского колониального господства "законы брегонов" были насильственно вытеснены и заменены английским общим правом и законодательством (в

отдельные исторические периоды, до 1800 г., в Дублине функционировал свой парламент, но, по существу, он лишь дублировал законы, принимавшиеся в Лондоне). С образованием в 1921-1922 гг. самостоятельного ирландского государства стала формироваться независимая ирландская правовая система.

В Конституции 1922 г. было постановлено, что ранее действовавшие на территории Ирландии законы подлежат применению, если не противоречат положениям Конституции, вплоть до их отмены ирландским парламентом. Действующая Конституция 1937 г. в этом плане ничего не изменила. Итак, в настоящее время в Ирландии наряду с законами, принятыми парламентом независимого государства после 1922 г., сохраняют силу законы, некогда изданные парламентом в Дублине (до 1800 г.) и парламентом в Лондоне (1801-1922 гг.).

Важным источником права наряду с законодательством является общее право. Ирландские суды признают английскую доктрину судебного прецедента, согласно которой решения высших судебных инстанций обязательны для них самих (за редкими исключениями) и для нижестоящих судов. Содержание норм, входящих в систему ирландского общего права, мало чем отличается от английского общего права, за исключением некоторых вопросов регулирования земельных отношений и договоров. Сфера применения прецедентного права в Ирландии постепенно сокращается, по мере издания новых законов, но по-прежнему остается весьма значительной.

Ирландское законодательство в важнейших его отраслях до сих пор не кодифицировано. Наряду с парламентскими актами, носящими чаще всего характер консолидированных законов, развивается и система делегированного законодательства, позволяющая Правительству или отдельным министрам издавать постановления по частным, порой весьма важным вопросам. Согласно Закону о чрезвычайных полномочиях (1976), в стране может быть введено чрезвычайное положение в случае вооруженного конфликта. При этом, в частности, полиции разрешается не доставлять, как в обычных условиях, подозреваемого в преступлении в суд "по возможности скорее", а держать его под арестом, не предъявляя обвинения, до семи суток.

Научные исследования в области права ведутся главным образом в Дублинском университете и Национальном университете, также расположенном в г. Дублине.

Гражданское и смежные с ним отрасли права

За последние десятилетия в Ирландии был принят ряд законодательных актов, регулирующих различные сферы правовых отношений. Так, в области земельного права наибольшее значение имеют законы о регистрации права собственности на землю (1964), о земле (1965) и о взаимоотношениях земельного собственника и арендатора (1980). Одним из наиболее подробно разработанных актов, относящихся к возмещению вреда, в странах с влиянием английского права признается ирландский Закон о гражданско-правовой ответственности (1961, с последующими изменениями). В сфере экономических и торговых отношений большое значение имеют законы о компаниях (1963), о ценах (1965), о купле-продаже товаров и предоставлении услуг (1980). Серьезным завоеванием ирландских трудящихся было принятие Закона о несправедливых увольнениях (1977), провозгласившего принцип, согласно которому работник не может быть произвольно и несправедливо уволен своим нанимателем. Специфика Ирландии, страны с большим влиянием католической церкви, находит свое отражение в семейном законодательстве: только в 1995 г. на референдуме был отменен конституционный запрет на развод (до этого допускалось лишь раздельное проживание супругов). За последние годы принят ряд актов, направленных на уравнивание женщин в правах с мужчинами, в частности Закон о защите семьи (1976) и Закон о собственности замужних женщин (1980). Большое значение в связи с запретом на развод имеет Закон о статусе детей (1987), который уравнял внебрачных детей с рожденными в браке во всех взаимоотношениях с родителями. Действующий Закон о наследовании (1964) составлен с учетом норм французского права и другого иностранного законодательства, что вызвано стремлением предотвратить возможные конфликты, связанные с проживанием большого числа ирландцев в эмиграции.

Трудовые отношения в значительной мере определяются Программой национального возрождения, составленной в 1987 г. при участии правительства, Ирландского конгресса тред-юнионов и Федерального союза предпринимателей. Имеются отдельные законодательные акты, регулирующие вопросы найма и увольнения (в частности, Закон о несправедливых увольнениях 1977 г. с изменениями и дополнениями), рассмотрения трудовых конфликтов и другие. Система социального обеспечения, включающая пенсии по старости и инвалидности, пособия на медицинское обслуживание и предоставление жилья "бездомным лицам", финансируется главным образом за счет страховых взносов работников и предпринимателей.

В сфере охраны окружающей среды важнейшую роль играет Закон об охране животного и растительного мира 1976 г., который предусматривает регулирование национальных промысловых ресурсов, использования государственных лесных угодий и другие меры. В 1987 г. издан Закон о гражданско-правовой ответственности за загрязнение моря нефтепродуктами: он предписывает страхование ответственности для всех владельцев судов, входящих в ирландские порты или выходящих из них с нефтяным грузом.

Уголовное право и процесс

В области уголовного права, которое по-прежнему остается некодифицированным, действуют как старые английские, так и новые ирландские законы. Так, ответственность за кражу определяется по английскому Закону о похищении имущества (1916), ответственность за ограбление - по ирландскому Закону об уголовном праве (1976). Сохраняет свою силу английский Закон о преступлениях против личности (1861), однако наказания за некоторые виды убийств предусмотрены в ирландском Законе об уголовной юстиции (1964). Целиком ирландскими законами определена ответственность за преступления, направленные против безопасности государства. Среди такого рода актов можно назвать Закон об измене (1939), Закон о преступлениях против государства (1939), в котором перечислены наиболее опасные, помимо измены, государственные преступления, и Закон о защите государственной тайны (1963). Ирландия одно из немногих западноевропейских государств, где уголовная ответственность может наступать с 7-летнего возраста.

Смертная казнь исключена из уголовного законодательства Ирландии в 1990 г., однако смертные приговоры, даже вынесенные террористам, не приводились в исполнение с 1954 г. В то же время в Конституции страны сохранялись ссылки на возможность применения этого вида наказания. В июне 2001 г. отмена смертной казни была утверждена на референдуме.

Вопросы уголовного процесса регулируются в Ирландии Законом о доказательствах в уголовном правосудии (1923), а также периодически издаваемыми (под одинаковым названием) законами о правосудии (например, 1964) и об уголовном правосудии (например, 1967). В Законе о рассмотрении жалоб на действия полиции 1985 г. предусмотрена процедура рассмотрения независимым органом жалоб граждан на действия полиции. По вопросам организации и юрисдикции судов, а также гражданского процесса наиболее важное значение имеют законы об учреждении и устройстве судов (1961) и законы (дополнительные положения) о судах (1961 и 1981).

Судебная система. Органы контроля

Судебная система Ирландии возглавляется Верховным судом, который состоит из председателя и 5 других членов. Президент может направить в Верховный суд законопроект, прошедший обе палаты парламента, на заключение, не противоречит ли он Конституции страны. Верховный суд может рассматривать и ходатайства о признании неконституционными уже принятых законов и административных постановлений. В качестве высшей инстанции он рассматривает жалобы на решения, вынесенные Высоким судом и в некоторых случаях - Уголовным апелляционным судом. Принятие решения по конституционным вопросам требует кворума из 5, по всем остальным - из 3 членов Верховного суда.

Обширными полномочиями обладает Высокий суд, который состоит из председателя и 14 других членов. Он может рассматривать по первой инстанции любые гражданские и уголовные дела (в последнем случае он называется Центральным уголовным судом). Разбирательство уголовных дел осуществляется одним из членов Высокого суда либо единолично, либо с участием 12 присяжных. В рассмотрении гражданских дел присяжные участвуют в том же количестве, но для принятия решения не требуется единогласия, как в уголовных делах, а достаточно 9 голосов. Высокий суд вправе разбирать ходатайства о признании неконституционными законов и постановлений. Он рассматривает также (и это одна из его основных функций) жалобы на решения, вынесенные окружными судами.

Жалобы на приговоры по уголовным делам, вынесенные окружными судами и Центральным уголовным судом, рассматриваются в Уголовном апелляционном суде, представляющем собой промежуточное звено между Верховным и Высоким судами. В него входят 1 из членов Верховного и 2 члена - Высокого суда. Принятое им решение считается окончательным и может быть обжаловано в Верховный суд лишь в том случае, если сам суд либо генеральный атторней, или директор публичных преследований (см. далее) удостоверяют необходимость "в общественных интересах" передать на обсуждение Верховного суда возникший по делу вопрос права.

Окружные суды (их в Ирландии 8) рассматривают гражданские и уголовные дела по первой и второй инстанции. Они представляют собой как бы единый суд, состоящий из председателя, который по должности является судьей Высокого суда, и 10 других членов. Назначенный в соответствующий округ судья по мере необходимости слушает дела в разных населенных пунктах на территории округа по нескольку раз в год. Гражданская юрисдикция окружного суда ограничивается суммой иска в 15 тыс. ф. ст. по делам о нарушении договорных и внедоговорных обязательств и по торговым сделкам, однако при согласии сторон суд может слушать любое гражданское дело. Что касается уголовной юрисдикции, то по первой инстанции он рассматривает, обычно с участием 12 присяжных, дела обо всех серьезных преступлениях, преследуемых по обвинительному акту, кроме дел об убийстве, измене и пиратстве (присяжными в Ирландии не могут быть малоимущие, а также женщины, кроме случаев, когда привлечение именно присяжных-женщин признается необходимым для разбирательства конкретного дела). В окружном суде слушаются также жалобы на приговоры и решения, вынесенные нижестоящими участковыми судами. В случае удовлетворения жалобы окружной суд выносит собственное постановление по делу.

Участковые суды - низовое звено ирландской судебной системы (таких судов 24). В них профессиональные судьи единолично рассматривают гражданские дела о нарушениях договорных и внедоговорных обязательств с суммой иска до 2500 ф. ст., а также дела об уголовных преступлениях, преследуемых в суммарном порядке, наказание за которые не превышает 6 месяцев лишения свободы.

Все судьи в Ирландии назначаются на свои посты по представлению правительства (министра юстиции) из адвокатов с не менее чем 10-летним стажем. Они уходят в отставку в 65 или 70 лет (в зависимости от должности), а до этого могут быть смещены со своих постов лишь по требованию обеих палат парламента.

Наряду с системой общих судов ирландское законодательство допускает создание правительством специальных уголовных судов, если объявлено чрезвычайное положение. Постоянный характер имеет Суд по трудовым спорам, в состав которого входят председатель, назначаемый правительством, и по два представителя от профсоюзов и от организаций предпринимателей. Этот суд не только выступает арбитром в случае трудовых конфликтов, но и официально регистрирует коллективные трудовые договоры.

Уголовное преследование в Ирландии по делам о серьезных уголовных преступлениях традиционно осуществлялось ведомством генерального атторнея, который, согласно Конституции, назначается Президентом по представлению Премьер-министра и является юридическим советником Правительства. В 1974 г. была учреждена служба директора публичных преследований (ДПП), сотрудники которой поддерживают в судах "от имени народа" обвинение по всем уголовным делам, кроме тех, что рассматриваются в участковых судах, где обвинение поддерживается полицией или частными лицами. ДПП не проводит расследований по уголовным делам, поскольку это

прерогатива полиции, находящейся в ведении Министерства юстиции. Оно вправе приносить протесты на постановления судов по уголовным делам, однако лишено возможности обжаловать оправдательные приговоры, вынесенные судом присяжных. ДПП может лишь поставить перед Верховным судом вопрос права, возникший при рассмотрении конкретного дела, чтобы решить его "на будущее".

В Ирландии, как и в Англии, существуют адвокаты двух категорий солиситоры, которые занимаются подготовкой дел к слушанию и выступают, как правило, лишь в участковых судах, и барристеры, которые дают консультации по вопросам права и выступают в суде в качестве представителей сторон или защитников обвиняемого. В свою очередь барристеры делятся на младших и старших советников. В ирландских высших судах утвердилась практика, согласно которой по гражданскому делу каждая сторона должна быть представлена не менее чем 3 барристерами (2 старшими советниками, 1 младшим). Получение статуса солиситора и барристера, и особенно старшего советника, связано с выполнением весьма строгих требований (университетское образование, дополнительные экзамены, стажировка и др.). Имеющаяся в стране система бесплатной юридической помощи распространяется лишь на неимущих обвиняемых по делам о серьезных уголовных преступлениях.

Высший финансовый контроль от имени государства осуществляют Контролер и генеральный аудитор, которые назначаются Президентом по представлению Палаты представителей. Перед последней же они отчитываются о своей деятельности.

Литература

Doolan B. Principles of Irish Law. 3rd ed. Gill & Macmillan, 1991.

O'Higgins P. Ireland // International En-cyclopedia of Comparative Law. Vol. 1. 1972. P.I163-171.

Исландия
Республика Исландия

Государственное устройство
Правовая система
Общая характеристика
Гражданское и смежные с ним отрасли права
Уголовное право и процесс
Судебная система. Органы контроля

Государство на острове Исландия, в северной части Атлантического океана.

Территория - 103 тыс. кв. км. Столица - г. Рейкьявик.

Население - 271 тыс. чел. (1996 г.).

Официальный язык - исландский.

Религия - большинство верующих протестанты-лютеране.

В течение пяти с половиной веков (с 1380 г.) Исландия была владением Дании. В 1918 г. страна была признана суверенным государством, но оставалась в унии. В 1944 г. она стала независимой республикой.

Государственное устройство

Исландия - унитарное государство, разделенное на 23 административных округа. Столица и некоторые другие города имеют самостоятельное административное управление. Органами местного управления в городах являются муниципалитеты, избираемые населением. Округами управляют назначаемые центральной властью чиновники.

Действует Конституция 1944 г., согласно которой "Исландия - это республика с парламентской формой правления" (ст.1). Законодательная власть возлагается на парламент и Президента, а исполнительная - на Президента и правительство. Судебная власть осуществляется судами.

Высший законодательный орган страны - парламент, Альтинг, избираемый путем

всеобщих выборов по системе пропорционального представительства сроком на 4 года. Реформы избирательного права 1988 г. снизили возрастной ценз до 18 лет. В состав Альтинга входят 63 члена, из которых 21 формирует верхнюю палату и 42 - нижнюю. Ежегодно Альтинг собирается на очередные сессии. Палаты, как правило, заседают раздельно, но некоторые вопросы (к примеру, утверждение бюджета) решаются ими на совместных заседаниях, и в этом случае парламент представляет собой единое целое. Заседания палат, как и объединенного Альтинга, - публичные, если только депутаты не решат провести закрытое заседание. Для рассмотрения наиболее важных вопросов образуются постоянные и временные комиссии палат.

Законодательный процесс в Альтинге распадается на несколько стадий. Законопроект может быть внесен на рассмотрение депутатов постоянной комиссией или правительством. Он должен пройти три чтения в каждой палате и собрать простое большинство голосов. В том случае, когда палаты не могут выработать общего мнения по законопроекту, проводится совместное заседание. Принятый законопроект не позже чем через две недели направляется на подпись Президенту и после его утверждения становится законом. Если Президент откажется утвердить законопроект, он может вступить в силу только в случае одобрения его референдумом.

Исполнительная власть осуществляется Президентом и Кабинетом министров. Президент избирается путем всеобщих прямых выборов сроком на 4 года. В полномочия Президента входит назначение высших должностных лиц. Он обладает определенными правами в отношении парламента: созывает парламент на сессии и объявляет об их закрытии, может отложить заседания парламента, но не более чем на 2 недели и не чаще чем один раз в год. Президент имеет право распустить Альтинг, после чего не позднее чем через 2 месяца должны быть проведены новые выборы. Статья 28 Конституции закрепляет за Президентом законодательные полномочия: в случае "крайней необходимости" в период между сессиями Президент может издавать нормативные акты, имеющие силу закона, которые должны быть утверждены парламентом. Президент может быть отстранен от должности в случае, если резолюция порицания будет поддержана 2/3 голосов членов парламента и одобрена референдумом. Если референдум отклонит резолюцию, это считается выражением недоверия Альтингу, и он немедленно распускается.

Статья 13 Конституции предусматривает, что Президент исполняет свои обязанности через своих министров - членов Кабинета. Кабинет правительство Исландии - состоит из Премьер-министра и министров, назначаемых Президентом. Правительство определяет общую политическую линию руководства страной. На заседаниях Кабинета обсуждаются проекты новых законов и решаются вопросы, имеющие государственное значение. Кабинет несет ответственность перед Альтингом и в случае вынесения резолюции недоверия должен уйти в отставку. Альтинг также может возбуждать против отдельных министров обвинения в преступных действиях, связанных с осуществлением ими своих служебных обязанностей.

Правовая система

Общая характеристика

Правовая система Исландии входит в самостоятельную скандинавскую (именуемую также "северной") правовую семью.

Со времени основания исландского государства (930 г.) большое развитие получила система правовых обычаев, передававшихся из поколения в поколение сначала в устной, а затем в письменной форме. Многие из этих правовых обычаев были изложены в рукописных книгах, составлявшихся с начала XII в. и получивших название "грагас" ("серый гусь" - видимо, по цвету переплета). Некоторые из позднейших сборников исландских правовых обычаев, в частности весьма подробные "кодексы" 1235 и 1271 гг., служат ныне важным источником изучения средневекового права. После подчинения Исландии власти норвежских королей в 60-х гг. XIII в. дважды были изданы сборники законов для Исландии (1271 и 1281 гг.), однако местные жители сопротивлялись их применению, и на протяжении последующих столетий норвежские законы постепенно

утратили силу и были заменены рядом законов, наряду с которыми продолжали действовать правовые обычаи, записанные в "грагас". В ходе исторического развития Исландия смогла сохранить свою самостоятельную правовую систему, хотя до 1874 г. на ее территории одновременно действовали норвежские, а затем и датские законы (с 1381 г. Исландия вместе с Норвегией оказалась под властью Дании).

Нынешняя система источников исландского права включает Конституцию 1944 г. (с последующими изменениями и дополнениями), Уголовный и Уголовно-процессуальный кодексы и ряд законов, которыми регулируется большинство крупных правовых институтов. При этом сохраняют силу и отдельные законы, изданные в свое время датскими и норвежскими королями, хотя реальная сфера их применения ныне весьма мала. Президент страны может издавать временные законы, действующие в период между сессиями Альтинга. Известное развитие получила система делегированного законодательства, которое осуществляется либо в распоряжениях министров, либо в постановлениях местных властей.

Важным источником права служат также правовые обычаи, нередко весьма древнего происхождения, собранные в "грагас", и в особенности судебные прецеденты, среди которых первостепенное значение имеют акты Верховного суда, публикуемые в ежегодных сборниках. В качестве одного из источников права исландские суды могут использовать и "общие принципы права" с обязательным учетом особенностей конкретного дела.

Упорядочению исландского законодательства в существенной мере способствуют предпринимаемые Министерством юстиции каждые десять лет публикации всех действующих на данный момент законов.

Научные исследования в области права ведутся главным образом на юридическом факультете Исландского университета в Рейкьявике.

Гражданское и смежные с ним отрасли права

Развитие правовой системы Исландии в значительной степени связано с правом других Скандинавских государств, прежде всего Дании и Норвегии. Ряд законов, принятых в Исландии за последние десятилетия, в частности по вопросам торговли, семейного и наследственного права, был подготовлен на основе совместных предложений, разработанных в виде "примерных законопроектов" комиссиями юристов из Скандинавских стран (аналогичные законы изданы и в других странах).

По образцу датского законодательства составлены исландские законы о договорах (1936) и о купле-продаже (1922). Во многих законодательных актах, относящихся к земельным отношениям и к акционерным обществам, например в Законе о праве собственности и об использовании земель (1966), особо подчеркиваются права исландских граждан, их преимущества перед иностранцами. В частности, земля в Исландии (как правило) может находиться в собственности либо исландских граждан, либо компаний, советы директоров которых состоят из исландских граждан. Торговлей в Исландии, так же как и банковским делом, можно заниматься лишь по специальным лицензиям, которые выдаются, как правило, только исландским гражданам либо ассоциациям, 50% капитала которых принадлежит исландцам.

В области семейного права из исландских законов, составленных на базе совместных "примерных законопроектов", можно назвать законы о правах и обязанностях супругов (1923), об отношении родителей к законнорожденным детям (1921) и к детям, рожденным вне брака (1947), Закон об усыновлении (1953), Закон о браке и о расторжении брака (1972). Развод и раздельное проживание супругов оформляются, как правило, решениями административных органов, причем для удостоверения права на раздельное проживание достаточно ходатайства одного из супругов.

Гражданско-процессуальные отношения регулируют Закон о гражданской процедуре в судах первой инстанции 1936 г. и Закон о Верховном суде Исландии 1962 г.

Уголовное право и процесс

Действующий Уголовный кодекс Исландии 1940 г. был введен взамен УК 1869 г., сыгравшего прогрессивную роль в развитии уголовного законодательства Исландии: им были отменены наиболее жестокие установления прежнего датского законодательства, в частности телесные наказания. Кодекс 1940 г. составлен под сильным влиянием датского УК 1930 г., однако в целом он представляет собой самостоятельный уголовно-правовой документ. Подобно датскому законодательству, исландский УК 1940 г. допускает аналогию закона (преследование за деяния, лишь "сходные" с предусмотренными законом преступлениями). Наряду с мерами наказания, которые сведены в нем к лишению свободы и штрафу, он предусматривает 2 меры безопасности: лишение гражданских прав и конфискацию имущества, что существенно отличает его от УК Дании 1930 г., содержащего широкий перечень наказаний и мер безопасности. Самое суровое наказание, предусмотренное УК 1940 г., - пожизненное заключение. Смертная казнь в Исландии законодательно отменена в 1928 г., а фактически смертные приговоры не приводились в исполнение с 1830 г. Уголовно-процессуальный кодекс Исландии был принят в 1961 г.

Судебная система. Органы контроля

Высшая судебная инстанция в Исландии - Верховный суд, который состоит из председателя и 7 членов. Судьи Верховного суда назначаются Президентом, а председателя они выбирают сами сроком на 2 года. Верховный суд на пленарных заседаниях рассматривает жалобы на любые решения и приговоры нижестоящих судов по вопросам как права, так и факта. В стране имеется 34 судебных округа, городских и сельских, в судах которых профессиональные судьи единолично рассматривают гражданские и уголовные дела, а также проверяют законность административных постановлений и действий полиции. Эти же судьи занимаются вопросами исполнения судебных актов, завещаний и осуществляют иные юридические действия, но в таких случаях они получают другие названия: суд шерифа, суд по завещаниям, аукционный суд и т.п. В исландских судах нет присяжных заседателей, но в исключительных случаях, когда для разбирательства дела нужны технические знания, судья обязан пригласить для участия в слушании двух специалистов (они вправе принять решение даже вопреки мнению судьи). В городах имеются также суды по морским и торговым делам, где заседают профессиональные судьи с участием двух знатоков морского или торгового дела, обладающих соответствующими знаниями и опытом. Решения этих судов могут быть обжалованы в Верховный суд. Имеется также Суд по трудовым спорам, который создан в соответствии с Законом о профсоюзах и о рассмотрении трудовых конфликтов (1938). Для привлечения к уголовной ответственности кого-либо из министров может быть созван Высокий государственный суд, решающий вопрос о предании его суду.

Судьи всех судов, кроме Верховного, назначаются министром юстиции. Все судьи назначаются пожизненно или до ухода в отставку по возрасту. Обвинение по уголовным делам поддерживается в суде государственным прокурором либо его заместителем, кроме дел, преследуемых по частной жалобе.

Адвокаты в Исландии традиционно делятся на несколько категорий. Низшую составляют лица, окончившие юридический факультет университета и принятые в Ассоциацию исландских адвокатов. Они занимаются в основном подготовкой дел к слушанию и не имеют права выступать в суде. Таким правом обладает лишь тот, кто провел 3 "испытательных" судебных дела и получил звание адвоката при окружном суде. Далее эти адвокаты после 3лет практики и успешного проведения новых 3 "испытательных" дел могут получить звание адвоката при Верховном суде.

Испания

Государственное устройство
Правовая система
Общая характеристика
Гражданское и смежные с ним отрасли права
Уголовное право и процесс
Судебная система. Органы контроля

Государство на юго-западе Европы, занимает большую часть Пиренейского полуострова, Балеарские и Канарские острова.

Территория - 504,8 тыс. кв. км. Столица - г. Мадрид.

Население - 40 млн. чел. (1998 г.).

Официальный государственный язык - кастильский (диалект испанского языка). Остальные языки Испании являются также официальными в соответствующих автономных сообществах согласно их статутам.

Религия - подавляющее большинство - католики. По Конституции церковь отделена от государства, отношения между ними регулируются Конкордатом с Ватиканом 1979 г.

Во II в. до н.э. Испания была завоевана римлянами и подверглась романизации. В V в. здесь сложилось варварское Королевство вестготов. В 711-718 гг. территория Испании завоевана арабами (маврами). В VIII-XV вв. шла борьба за освобождение страны от арабов, в ходе которой возникли ряд христианских королевств: Астурия, Наварра, Кастилия, Арагон. В 1479 г. создано единое Испанское Королевство. В 1492 г. завершилось изгнание арабов из страны и началась испанская колонизация Центральной и Южной Америки. В XIX в. Испания пережила четыре буржуазные революции. В результате революции 1931 г. был низложен Король и провозглашена республика. В 1936 г. вспыхнул мятеж реакционных сил. С поражением республиканцев в гражданской войне 1936-1939 гг. в стране установилась диктатура генерала Франко. После смерти Франко в 1975 г. осуществлен мирный переход к демократии. В 1986 г. Испания вступила в Европейское экономическое сообщество.

Государственное устройство

Испания - унитарное государство с высокой степенью децентрализации. В административно-территориальном отношении страна делится на 50 провинций, входящих в 17 автономных сообществ. Три последние (Каталония, Страна Басков и Галисия) образованы по национальному принципу на территории проживания соответствующих коренных народов - каталонцев, басков, галисийцев. Эти сообщества, а также Андалусия, обладают наиболее высокой степенью автономии по сравнению со всеми остальными.

Действует Конституция 1978 г. По форме правления Испания является конституционной парламентской монархией. Политический режим демократический.

Глава государства - Король, являющийся, согласно Конституции, символом государственного единства и постоянства, "гарантом правильного функционирования государственных институтов". Достаточно обширные полномочия Короля могут быть осуществлены им только с контрасигнации Председателя Правительства или соответствующего министра. К их числу относятся: санкционирование и промульгация законов, созыв и роспуск Генеральных кортесов, объявление всеобщих выборов, назначение и увольнение членов Правительства. Король является верховным главнокомандующим, осуществляет право помилования, представляет страну в международных отношениях. Что касается его отношений с парламентом, то здесь нужно отметить следующее. Король не обладает даже таким традиционным для главы государства правом, как право вето. Статья 91 Конституции закрепляет, что "в течение 15 дней после одобрения Генеральными кортесами законопроекты утверждаются Королем". Король может назначить референдум, но только по предложению Председателя Правительства, одобренному Конгрессом депутатов. После предварительного совещания с представителями политических партий в парламенте Король предлагает Конгрессу депутатов кандидатуру главы Правительства. Эта кандидатура должна быть одобрена председателем Конгресса. Члены Правительства назначаются и увольняются Королем по предложению главы Правительства.

Законодательная власть принадлежит двухпалатному парламенту Генеральным кортесам. Нижняя палата - Конгресс депутатов (350 депутатов) и верхняя палата - Сенат (256 членов), которая является палатой территориального представительства, избираются сроком на 4 года путем всеобщих, равных, прямых выборов (Конгресс - по

пропорциональной системе, Сенат - по мажоритарной). Сессии парламента созываются 2 раза в год и длятся по 4-5 месяцев. По требованию Правительства, постоянной комиссии парламента или абсолютного большинства членов палат могут проводиться чрезвычайные сессии, которые созываются по определенной повестке дня. Депутаты работают на пленарных заседаниях и в комиссиях. Пленарные заседания палат являются открытыми. Решения принимаются большинством присутствующих депутатов обеих палат. К компетенции парламента Испании относится выработка законов, принятие бюджета, контроль за деятельностью Правительства, установление регентства, опекунства. Круг вопросов, по которым парламент может принимать законы, не очерчен, однако его законодательная деятельность заключается прежде всего в издании законов, относящихся, согласно ст.81, к развитию основных прав и свобод, законов, одобряющих статуты об автономии, устанавливающих порядок всеобщих выборов, а также иных законов, специально предусмотренных Конституцией. По всем другим вопросам парламент может делегировать Правительству право издавать "законодательные декреты". Право законодательной инициативы принадлежит Правительству, Конгрессу, Сенату.

Правительство - Совет министров осуществляет исполнительную власть. Оно состоит из председателя, его заместителей, министров и других членов. Кандидатуру председателя предлагает Король и одобряют Кортесы. Остальные члены Правительства назначаются и увольняются Королем по предложению Председателя Правительства. Председатель руководит деятельностью Правительства и несет за нее ответственность. Согласно Конституции Правительство осуществляет руководство "внутренней и внешней политикой, гражданской и военной администрацией и обороной страны". Правительство ответственно перед Кортесами за свою деятельность. Парламентский контроль за деятельностью Правительства выражается в форме интерпелляции (запросов) и вопросов к членам Правительства, резолюции порицания, проверки деятельности Правительства следственными комиссиями парламента. При утрате парламентского доверия Правительство должно подать в отставку. Его отставка предусмотрена и в случае ухода в отставку или смерти Председателя Правительства.

Высшим консультативным органом Правительства, согласно ст.107 Конституции, является Государственный совет, статус которого регулируется Органическим законом о Государственном совете 1980 г.

Каждое автономное сообщество имеет свой устав (статут), принимаемый в качестве органического закона государства (ст.81 Конституции). Органами власти автономных сообществ являются, под разными названиями, избираемая населением ассамблея и формируемое ею местное правительство. Ассамблея издает законы, действующие на территории данного сообщества. Деятельность органов автономных областей контролируется Правительством, Конституционным судом, Счетным судом.

Правовая система

Общая характеристика

Правовая система Испании входит в романо-германскую правовую семью.

Основы современной буржуазной правовой системы сложились главным образом в XIX в., когда после освобождения страны от французской оккупации (1808-1814 гг.) на протяжении нескольких десятилетий были приняты кодексы законов по отдельным отраслям права. В этих кодексах отразилось влияние права Франции и отчасти других европейских стран, опередивших Испанию в капиталистическом развитии, а также некоторых латиноамериканских государств - бывших испанских колоний. Однако в целом формирование современного права происходило на базе богатой истории собственного законодательства, насчитывающей много столетий.

В Средние века в различных королевствах на территории будущей Испании (Кастилия, Арагон, Каталония, Наварра и др.) создавалось немало сборников законов, имевших, как правило, лишь местное значение и обнаруживавших сильное влияние либо римского права, либо обычного права пришедших в Vв. завоевателей - вестготов. Наибольшую известность среди них получило самое раннее собрание правовых норм

"Фуэро хуэго" ("Судебное уложение"), датируемое 654 г., которое стало символом идеи национального единства и представляло собой попытку объединить в одном документе нормы обеих названных правовых систем. В последующем развитии законодательства важную роль сыграло изданное в 1255 г. в Кастилии "Фуэро реаль" ("Королевское уложение"), в котором излагались многие институты государственного, гражданского и уголовного права, а также регулировались вопросы судопроизводства на основе ранее изданных сборников законов, в том числе и "Фуэро хуэго".

Еще большее значение имело собрание правовых норм, составленное в той же Кастилии в 1256-1263 гг. и получившее название "Семь партид" (частей), - самый важный, пожалуй, правовой документ в испанской истории. Каждая из его частей посвящена определенной сфере правового регулирования - церковному праву и месту католической церкви в государственной и общественной жизни (часть 1), королевской власти и деятельности органов управления (2), судопроизводству (3), семейному праву (4), договорному праву (5) и, наконец, преступлениям и наказаниям (6 и 7). Некоторые разделы "Партид" представляли собой более или менее самостоятельное переложение норм римского (часть 5) либо канонического (часть 1) права, но в целом это было столь полное, систематизированное и умело составленное собрание правовых норм, что со временем "Партиды" не только оказали существенное влияние на развитие собственно испанского законодательства, но и долгое время непосредственно применялись как основной источник права сначала в испанских колониях Латинской Америки, а затем в возникших там независимых государствах.

В 1567 г. было издано огромное по размерам девятитомное собрание испанских законов "Новый свод", составители которого безуспешно пытались охватить все правовые проблемы и вместе с тем вынуждены были допускать использование (наряду с ним) прежних источников права - "Фуэро реаль" и "Партид" (в испанских колониях в Латинской Америке были даже выработаны определенные правила, по которым применялись нормы каждого из этих собраний законов). Наконец, в 1805 г. был издан еще более объемистый, "Новейший свод" в 12 томах (последний том посвящен вопросам уголовного права и процесса), после чего развитие законодательства в Испании пошло уже по пути издания кодексов, охватывающих определенные отрасли права, либо самостоятельных по значению законов, регулирующих отдельные правовые институты.

Основным источником права являются законодательные и иные нормативные правовые акты, иерархию которых составляет Конституция, органические и обычные законы парламента, декреты Короля (фактически Совета министров), подзаконные акты органов государственного управления.

Правовой системе Испании известны институты делегированного и срочного законодательства. Акты, издаваемые правительством на основе делегирования законодательных полномочий, называются "законодательными декретами" (ст.85 Конституции). В чрезвычайных и срочных случаях Правительство вправе издавать временные законодательные акты в виде декретов-законов (они, однако, не могут касаться основных институтов государства и права, обязанностей и свобод граждан), которые должны быть рассмотрены и утверждены Кортесами в 30-дневный срок.

Конституция 1978 г. предусматривает, что наряду с законами, принимаемыми Генеральными кортесами, могут издаваться, даже по вопросам, отнесенным к ведению государства, законодательные акты автономных областей. Такие акты издаются в порядке делегированного законодательства, на основе принципов и директив, указанных в общегосударственном законе, и должны содержать условия контроля за соответствующими нормами со стороны Генеральных кортесов.

Согласно Конституции (ст.96) международные договоры, заключенные в соответствии с установленными требованиями, становятся после их публикации в Испании составной частью внутреннего законодательства. Их положения могут быть отменены, изменены или приостановлены только в порядке, определенном в самих договорах, или в соответствии с общепризнанными нормами международного права.

Научные исследования в области права ведутся главным образом на юридических факультетах университетов, которые есть почти во всех крупных городах Испании (часть университетов - католические). Старейшие правовые школы были основаны в Средние века в университетах Саламанки (1218 г.), Вальядолида (1346 г.) и Барселоны (1450 г.).

Самый крупный ныне юридический факультет - в Центральном университете Мадрида.

Гражданское и смежные с ним отрасли права

Проект действующего Гражданского кодекса Испании был составлен в 1843-1846 гг., однако его принятие надолго задержалось из-за сопротивления крупных помещиков, стремившихся не допустить унификации гражданского права и сохранить выгодные им "особенности" правового регулирования имущественных отношений в отдельных провинциях. Лишь в 1889 г. этот проект стал законом.

Кодекс 1889 г. открывается предварительными положениями, характеризующими правовые нормы в целом, правила их применения и действия. Книга первая - "О лицах" - регулирует вопросы гражданства, брака и развода, семейных отношений, опеки и попечительства. Вторая книга посвящена институтам собственности, владения и их "модификациям", третья различным способам приобретения имущества (особенно подробно наследованию). Наконец, в книге четвертой - "Об обязательствах и договорах" - регулируются общие вопросы возникновения и прекращения обязательств и детальным образом - различные виды договоров. Составители ГК 1889 г. использовали классический образец - французский Гражданский кодекс 1804 г., но, вопреки распространенным представлениям, отнюдь не просто его повторили. Они не только учли опыт гражданских кодексов Австрии, Италии и Португалии, но и, что самое важное, постарались воспроизвести некоторые традиционные институты испанского права, в частности касательно имущественных отношений между супругами. В Кодексе содержится немало своеобразных решений и других правовых проблем.

В последние десятилетия в текст ГК внесен ряд важных изменений. В 1973 г. издана новая редакция предварительных положений, где уточняются правила толкования юридических норм и т.п. Закон 1975 г. существенно улучшил правовое положение замужней женщины: расширены ее возможности самостоятельно заключать договоры, вступать в кооперативы и другие общества; место проживания супругов отныне должно определяться лишь по взаимному согласию и т.п. Еще более серьезным изменениям текст ГК подвергся после принятия Конституции 1978 г. - в связи с расширением личных прав и свобод испанских граждан. Это выразилось, в частности, в окончательном оформлении юридического равенства между супругами, в появлении возможности получить развод, что раньше не допускалось по испанским законам, в улучшении положения детей в семье и в защите прав "незаконнорожденных" детей.

Первый испанский Торговый кодекс, составленный под известным влиянием французского Кодекса 1808 г., был издан в 1829 г. и в свою очередь послужил образцом для торговых кодексов ряда латиноамериканских государств (Коста-Рика, Чили). В последствии он был заменен ныне действующим Торговым кодексом 1885 г., особенно подробно регулирующим морскую торговлю, вексельное право и страхование. За время своего действия он подвергался неоднократным изменениям и дополнениям.

В регулировании трудовых отношений важную роль ныне играют нормы Конституции 1978 г. В противовес режиму фашистской диктатуры, объявившему вне закона классовые профессиональные союзы, Конституция закрепила право трудящихся на свободное объединение в профсоюзы (оно ограничено лишь для военных и государственных служащих) и на забастовку "в целях защиты ими своих интересов" (ст.28). Предусмотрено заключение коллективных договоров между представителями рабочих и предпринимателей, а также правовые методы разрешения трудовых конфликтов (ст.37). В Конституции провозглашено право престарелых граждан на пенсионное обеспечение (ст.50).

Положения Конституции развиты в Законе о статуте прав трудящихся 1980 г. В нем подробно регулируются условия заключения трудового договора, вопросы определения заработной платы, продолжительности рабочего времени и правила увольнения, в том числе и гарантии от необоснованного увольнения отдельных лиц, а также детально изложена процедура заключения коллективных договоров, порядок формирования органов коллективного представительства работников (комитетов предприятия) и их компетенция. В ряде положений закреплены льготы предпринимателям за счет

трудящихся (возможности расторжения трудовых отношений при определенных условиях и т.п.). Порядок создания и деятельности профсоюзов регулируется ныне Органическим законом о свободе ассоциаций 1985 г., поддержание работы систем жизнеобеспечения в период забастовок - серией королевских декретов, изданных в 1988 г.

В Испании действует развитая система социального обеспечения, финансируемая за счет страховых взносов работников и предпринимателей, а также за счет бюджетных средств. В 1985 г. вступил в силу Закон о реформе системы государственного пенсионного обеспечения, направленный на борьбу со злоупотреблениями в этой области. В 1988 г. принят более общий Закон о правонарушениях в социальной области и санкциях за них. В нем перечислены нарушения трудового законодательства и норм, регулирующих социальное обеспечение, как со стороны работников и рядовых граждан, так и со стороны предпринимателей и должностных лиц. В заключительной части Закона указаны санкции за каждый вид правонарушений в соответствии с их тяжестью.

Законодательство в сфере охраны окружающей среды (в частности, об этом говорит один из законов, принятых в 1975 г.) придает особенно важное значение охране природных комплексов и достопримечательностей, созданию национальных парков.

В системе испанского законодательства отсутствуют Гражданский и Уголовный процессуальные кодексы.

Гражданский процесс регулируется Законом о гражданском судопроизводстве 2000 г. (в силе с 8 января 2001 г.), заменившим одноименный законодательный акт 1881 г. Основной текст нового Закона содержит 827 статей (в старом было более 2000). Структурно он подразделяется на вводную главу и четыре книги: "Общие положения гражданского судопроизводства", "Исковые производства", "Исполнительное производство и меры обеспечения" и "Особые производства".

Уголовное право и процесс

Действующий Уголовный кодекс Испании является результатом неоднократных реформ в сфере уголовного законодательства, осуществлявшихся начиная с УК 1822 г. Этот первый испанский Уголовный кодекс, отражавший идеи буржуазной революции, был отменен уже в 1823 г., когда в стране победила монархическая реакция и были восстановлены нормы прежнего уголовного законодательства: соответствующие разделы "Партид", "Нового свода" и "Новейшего свода". И все же он оказал заметное влияние на законодательство ряда добившихся независимости латиноамериканских государств, где в 20-30-х гг. XIX века развернулась подготовка собственных уголовных кодексов (УК Бразилии 1830 г., УК Боливии 1834 г. и др.). В самой же Испании лишь в 1848 г. был издан новый Уголовный кодекс, лежащий в основе действующего законодательства. В нем выражены идеи классической школы уголовного права, как и в УК Франции 1810 г., от которого испанский Кодекс отличается более казуистическим описанием отдельных правовых институтов.

Следующий УК (1870) представлял собой прежний Кодекс с некоторыми изменениями и дополнениями в духе либеральной неоклассической школы в уголовном праве, допускавшей возможность смягчения наказаний, провозглашавшей цели "исправления" осужденного и т.п. В 1928 г., в период господства реакционной диктатуры Примо де Риверы, был издан Уголовный кодекс, отличавшийся неоправданной жестокостью и вместе с тем техническим несовершенством. По свержении диктатуры он был отменен (1930) и возобновлено действие УК 1870 г. Установившаяся в Испании после гражданской войны 1936-1938 гг. диктатура Франко не отказалась от УК 1870 г., а лишь заменила его новой редакцией 1944 г. В дальнейшем текст УК не раз подвергался изменениям (1963, 1971, 1983 гг.).

В период франкизма был издан ряд специальных законов, направленных на подавление демократических сил и нередко предусматривавших единственную меру наказания - смертную казнь (законы о масонстве и коммунизме 1940 г., о вооруженном мятеже, бандитизме и терроризме 1943 г. и др.), а также законы о применении "мер ресоциализации" к бродягам и другим "социально опасным" лицам (1970). После восстановления демократии и принятия Конституции 1978 г. появились дополняющие Уголовный кодекс нормативные акты, которые защищали права граждан: законы о

преступлениях, состоящих в посягательствах на свободу слова, собраний и ассоциаций, 1980 г., о наказаниях за незаконное подслушивание телефонных разговоров 1984 г. и др. Наряду с этим неоднократно издавались законы, направленные на борьбу с вооруженными бандами и террористическими элементами, пытающимися подорвать конституционные основы общества (важнейший из них принят 26 декабря 1984 г.).

Смертная казнь в мирное время отменена по Конституции 1978 г. С 1995 г. она отменена в Испании полностью.

В 1995 г. был принят новый Уголовный кодекс, который отразил глубокие демократические преобразования в государстве и обществе. На первый план поставлена защита прав и свобод личности, в том числе в социальной сфере; в нем говорится о "правах трудящихся". Составители нового УК стремились включить в него основной массив уголовно-правовых запретов, что отличает его от большинства УК, действующих ныне за рубежом. Основным принципом Кодекса считается минимальное вмешательство в жизнь и поведение человека. В зависимости от тяжести наказаний различаются тяжкие, менее тяжкие преступления и проступки. Система наказаний Кодекса включает лишение свободы на срок до 20 лет (в исключительных случаях - до 30), штрафы, назначаемые по системе дневных ставок с учетом материального положения обвиняемого, арест на 36 часов, отбываемый периодически в ближайшем месте лишения свободы в конце недели, и др. Наряду с наказаниями предусмотрена система мер безопасности, связанных с лишением свободы (помещение в психиатрические учреждения, в специальные центры перевоспитания) либо с лишением прав. Система Особенной части Кодекса состоит из 24 разделов, начиная с норм об ответственности за убийство, аборт, телесные повреждения, после которых следуют разделы об иных посягательствах на права человека, об имущественных преступлениях, преступлениях против общественного порядка и правосудия. Завершают Особенную часть разделы о преступлениях против Конституции, против мира и безопасности государства и международного сообщества.

Вопросы уголовного процесса отчасти и поныне регулируются Законом об уголовном судопроизводстве 1882 г., который действует с многочисленными позднейшими изменениями, нередко принципиального характера. Наиболее важные из этих изменений внесены в него непосредственно после принятия Конституции 1978 г., сформулировавшей ряд демократических принципов уголовного процесса, а также в соответствии с Органическими законами о судебной власти 1985 г. и о судьях по уголовным делам 1988 г., в которых в новой редакции изложены некоторые разделы Закона об уголовном судопроизводстве. Закон о судебной власти 1985 г. играет и самостоятельную роль в регулировании вопросов уголовного процесса и судоустройства: он рассматривается в качестве "нормативной базы" для достижения целей правосудия в "социальном и демократическом правовом государстве" (так определено его значение в Законе N 38 о территориальной организации судебной власти 1988 г.).

Судебная система. Органы контроля

Согласно Конституции Испании (п.5 ст.117) принцип единства судебной власти является основой организации и деятельности судов. Военное правосудие осуществляется исключительно в военной области и в условиях осадного положения. Запрещается создание чрезвычайных судов. Порядок формирования, деятельности и подчиненности судов подробно регулируется Органическим законом о судебной власти N 6/1985.

Систему судов Испании возглавляет Верховный суд. Это высшая судебная инстанция в стране, в том числе и для судов региональных автономных объединений. Руководит им назначаемый Королем председатель. Верховный суд состоит из 5 палат: 1) по гражданским делам; 2) по уголовным делам; 3) по административным спорам; 4) по социальным делам; 5) военной. Имеются также Особая палата и Палата по вопросам управления. В составе каждой из палат - 10-12 членов и председатель.

Ниже Верховного суда находится Национальный суд в составе пленума и 3 палат (по уголовным делам, административным спорам и социальным вопросам). Коллегия по уголовным делам в первой инстанции рассматривает дела по обвинению в преступлениях против монарха, наследника Короны и высших органов и должностных лиц

государства. Наряду с этим в ее компетенцию входит слушание дел, возбужденных по фактам фальшивомонетничества, крупных финансовых махинаций, контрабанды наркотиков и в отношении лиц, совершивших преступления за границей, а также вопросы экстрадиции.

Высшие суды правосудия действуют на территории автономных сообществ и выносят решения их именем. Они имеют в своем составе по 3 палаты - по гражданским и уголовным делам; по административным спорам; по социальным вопросам. Эти суды расположены в больших городах (в Мадриде 3 суда) и рассматривают, главным образом, жалобы на решения нижестоящих судов по гражданским и административным делам, а также по первой инстанции гражданские дела с большой суммой иска, споры по делам о патентах и торговых марках и др. Дела в них обычно слушаются коллегией из 5 судей.

Провинциальные суды созданы во всех 50 провинциях страны (15 из них считаются палатами соответствующих высших территориальных судов). Они рассматривают в коллегиях из 3 профессиональных судей либо дела о тяжких уголовных преступлениях в качестве судов первой инстанции, либо апелляционные жалобы на приговоры, вынесенные нижестоящими судами по уголовным делам.

В 1988 г., согласно Органическому закону N 7, "в целях упрощения судебной процедуры по уголовным делам при соблюдении гарантий прав обвиняемого" была введена новая судебная инстанция- судьи по уголовным делам. Эти судьи рассматривают единолично уголовные дела, за которые может быть назначено наказание до 6 лет лишения свободы (в ряде случаев допускается и заочное разбирательство дела с согласия обвиняемого). В каждой провинции имеется, как правило, несколько судей по уголовным делам, а в Мадриде - несколько главных судей этой категории, полномочных рассматривать наиболее сложные дела в любой части Испании.

Следственные суды ведут дознание и следствие по уголовным делам, которые в дальнейшем передаются в провинциальные суды или суды по уголовным делам. Помимо этого они разбирают мелкие правонарушения и могут пересматривать решения мировых судей. В Мадриде действуют несколько центральных следственных судов, юрисдикция которых распространяется на всю Испанию.

В каждой провинции учреждаются также суды первой инстанции, совмещающие в себе функции следственных судов; суды по административным спорам; по социальным вопросам; пенитенциарные и по делам несовершеннолетних. Последние были учреждены еще в 1918 г. и рассматривают коллегиально или в составе единственного судьи дела о правонарушениях несовершеннолетних, а также споры по семейным вопросам. Систему этих судов возглавляет Высший совет защиты несовершеннолетних в Мадриде. Согласно Закону 1980 г. о Высшем совете, апелляционные жалобы на решения судов по делам несовершеннолетних рассматриваются образуемыми им комиссиями в составе 7 профессиональных судей.

В тех муниципальных округах, где отсутствуют суды первой инстанции, назначаются мировые судьи, представляющие собой низшую судебную инстанцию. Они рассматривают единолично основную массу мелких гражданских споров, а также дела о малозначительных уголовных преступлениях. В отличие от других категорий судей, мировые судьи избираются сроком на 4 года Высшим судом правосудия данного административного сообщества. При этом кандидат не обязательно должен быть юристом.

Суды присяжных были введены в Испании в 1886 г. для рассмотрения дел о тяжких уголовных преступлениях. В период франкистской диктатуры институт суда присяжных был отменен. Реальное восстановление этого института началось с принятием Органического закона о суде присяжных в 1995 г., согласно которому Суду присяжных подсудны дела о преступлениях против личности, чести, свободы и безопасности человека, о должностных преступлениях и о поджоге. Состав трибунала включает председательствующего профессионального судью, 9 присяжных заседателей и 2 запасных.

В конце 1970-1980-хгг. была образована система хозяйственно-административных трибуналов. Ее возглавляет Центральный хозяйственно-административный трибунал, состоящий из председателя, 11 членов и генерального секретаря. Трибунал рассматривает по первой инстанции финансовые споры на крупные суммы и жалобы на

постановления Министерства экономики и других центральных учреждений, а по второй инстанции - жалобы на постановления нижестоящих судов хозяйственно-административных трибуналов региональных автономных объединений и соответствующих трибуналов провинций.

Конституция 1978 г. провозгласила принцип независимости и несменяемости судей (ст.117). Они назначаются на свои должности Королем по рекомендациям Генерального совета судебной власти, играющего важнейшую роль в управлении и контроле за деятельностью судов. В его состав входят председатель Верховного суда (председатель Совета) и 20 членов, избираемых на 5 лет судьями всех категорий из своей среды (12) и Кортесами из числа опытных адвокатов и других юристов (8).

Конституция 1978 г. учредила Конституционный суд, который, согласно доктрине, не входит в систему органов судебной власти Испании и призван контролировать деятельность всех 3 ветвей государственной власти. Он решает вопрос о конституционности законов и актов правительства, имеющих силу закона, разбирает конфликты по вопросам компетенции между государством и региональными автономными объединениями, а также жалобы отдельных лиц (физических и юридических) на нарушение их конституционных прав и свобод. Обратиться в Конституционный суд может и судебный орган, если он в ходе процесса сочтет противоречащим Конституции подлежащий применению закон. Решения Конституционного суда, в том числе и признающие неконституционными законы или отдельные правовые нормы, имеют обязательную силу и обжалованию не подлежат. Конституционный суд состоит из 12 членов. Они назначаются Королем по предложению каждой из обеих палат (по 4), Правительства (2) и Генерального совета судебной власти (2) из числа опытных судей и прокуроров, юристов - профессоров университетов, государственных служащих и адвокатов. Члены суда назначаются на 9 лет (предусмотрена процедура обновления состава Суда каждые 3 года на 1/3). Председатель назначается Королем на 3 года по предложению членов Суда.

Расследование по уголовным делам проводится судебной полицией, и прежде всего уполномоченными на то сотрудниками "гражданской гвардии". Расследование наиболее сложных уголовных дел осуществляют следственные судьи, которые входят в судейский корпус на равных правах с другими судьями, но не могут участвовать в разбирательстве расследованных ими дел.

Обвинение в судах поддерживается представителями прокуратуры (Ministerio Fiscal), которая, в отличие от большинства западных стран, имеет статус конституционного института. Согласно Основному закону (ст.124), ее задача заключается в том, чтобы способствовать отправлению правосудия в целях защиты законности, прав граждан и общественных интересов, охраняемых законом, по долгу службы или же по ходатайству заинтересованных лиц, а также осуществлять надзор за обеспечением условий для независимости судов и соблюдением в них общественных интересов. Прокуратура действует в соответствии с принципами единства действий и иерархической соподчиненности, во главе с генеральным прокурором (Fiscal General). Последний назначается Королем по предложению Правительства и по заслушании Генерального совета судебной власти.

В Конституции провозглашено право всех граждан на судебную защиту, в том числе на бесплатную юридическую помощь по уголовным делам "для всех, кто не обладает средствами" (ст.119). Юридические представители делятся на две категории: адвокатов и поверенных. Первые должны обязательно иметь юридическое образование (степень лицензиата права). Адвокаты и поверенные должны входить в состав соответствующих профессиональных коллегий, кроме случаев, когда они состоят на службе публичных администраций или публичных корпораций.

В 1981 г. в Испании принят Закон о Народном защитнике, который избирается на 5 лет обеими палатами парламента и призван охранять права граждан от злоупотреблений со стороны административных органов. Институт Народного защитника во многом напоминает функции омбудсмана в Скандинавских странах. Народный защитник со своими сотрудниками обязан расследовать обращенные к нему жалобы граждан на постановления властей и действия служащих. Он может просить Конституционный суд проверить конституционность того или иного акта, требовать от администрации отмены

незаконных постановлений и распоряжений, обращаясь при необходимости за содействием в прокуратуру и суды. Народный защитник ответствен только перед Генеральными кортесами.

Согласно Конституции (ст.136) высшим контрольным органом финансовой отчетности и экономической деятельности государства и всего государственного сектора является Счетный суд, который подчиняется непосредственно Генеральным кортесам и осуществляет свои функции по поручению Кортесов при обсуждении и утверждении отчета о генеральном бюджете государства. Финансовые отчеты государства и государственного сектора передаются Счетному суду для проверки. Помимо этого, Счетный суд направляет Генеральным кортесам ежегодный отчет, в котором при необходимости сообщает о допущенных, с его точки зрения, нарушениях и мерах ответственности.

Счетный суд состоит из 12 счетных советников, в число которых входит председатель, и прокурора. Счетные советники назначаются Генеральными кортесами - по шестеро Конгрессом депутатов и Сенатомсроком на 9 лет. Председатель назначается королевским декретом сроком на 3 года. Члены Счетного суда независимы и несменяемы. Прокуратура Счетного суда состоит из назначаемого Правительством прокурора и двух прокурорских адвокатов и функционально подчинена генеральному прокурору.

Литература

Испания. Конституция и законодательные акты. М., 1982.
Уголовный кодекс Испании / Пер. с исп. В.П. Зыряновой, Л.Г. Шнайдер. М., 1998.
Miranda S. Spain: Practical Commercial Law. L., 1993.

Италия
Итальянская Республика

Государственное устройство
Правовая система
Общая характеристика
Гражданское и смежные с ним отрасли права
Уголовное право и процесс
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство на юге Европы, занимает Апеннинский полуостров, острова Сицилия, Сардиния и ряд мелких островов.

Территория - 301,2 тыс. кв. км. Столица - г.Рим.

Население - 58,2 млн. чел. (1996 г.), 94% - итальянцы.

Официальный язык - итальянский.

Религия - 90% населения исповедуют католицизм. Согласно Конституции государство и католическая церковь независимы и суверенны каждый в своей сфере. Отношения между ними регулируются Латеранскими соглашениями 1929 г. и Конкордатом (договором с Ватиканом) 1984 г.

Италия - страна с древнейшей историей и один из очагов мировой цивилизации. В VIII в. до н.э. латиняне основали город Рим, который к началу нашей эры стал центром огромной рабовладельческой империи. В 395 г. Римская империя была разделена на Западную и Восточную (Византия), в 476 г. Западная Римская империя пала под ударами варваров. На протяжении почти всего Средневековья и Нового времени Италия представляла собой конгломерат феодальных государств, иностранных владений и независимых городских республик. В 1861 г. создано единое Итальянское королевство. В 1922-1943 гг. в стране был установлен фашистский режим Муссолини. В 1929 г. были заключены Латеранские соглашения с главой католической церкви об образовании на территории г.Рима папского государства Ватикан. В 1947 г. в результате референдума Италия провозглашена республикой.

Государственное устройство

Италия - унитарное государство с отдельными элементами федерализма (иногда такую форму государственно-территориального устройства именуют "регионалистской"). В стране 20 областей, которые делятся на провинции. Пять областей - Трентино-Альто-Адидже, Валле-д'Аоста, Фриули-Венеция-Джулия, Сицилия и Сардиния - обладают специальным статусом (самой широкой автономией). В областях действуют выборные органы власти советы, осуществляющие законодательные, распорядительные и иные функции. Советы образуют исполнительные органы - джунты, которые выбирают своих председателей. Деятельность советов координируется назначаемыми центральным Правительством комиссарами.

Действует Конституция 1947 г., согласно которой Италия по форме правления - парламентская республика.

Политический режим - демократический. Его характерной чертой является хроническая политическая нестабильность, проявляющаяся в многочисленных правительственных кризисах.

Высшая законодательная власть принадлежит Парламенту Италии, который состоит из двух палат - Палаты депутатов и Сената. Палата депутатов, в состав которой входят 630 депутатов, избирается на основе всеобщего, равного, прямого избирательного права (475 мест распределяются на основе выборов в одномандатных округах по мажоритарной системе относительного большинства, 155 мест - по пропорциональной системе). Срок полномочий палаты - 5 лет. Полномочия могут быть продлены "только в законодательном порядке и лишь в случае войны" (ст.60 Конституции). Первое заседание палаты проводится не позднее 20-го дня после выборов; на нем избирается председатель и президиум - постоянный орган палаты, выполняющий ее функции в перерывах между сессиями. Палата избирает из своих членов постоянные и временные комиссии, в которых ведется разработка законопроектов, причем в отличие от парламентских комиссий других стран комиссии итальянского Парламента наделены правом не только рассматривать, но и принимать законопроекты. Исключение составляют законопроекты по конституционным и избирательным вопросам, делегирующие законодательную власть, устанавливающие бюджет и некоторые другие.

Сенат республики - верхняя палата Парламента, 315 членов которой избираются населением сроком на 5 лет: 3/4 по мажоритарной системе относительного большинства по одномандатным избирательным округам и 1/4 по пропорциональной системе (до референдума 1993 г. по этому вопросу система выборов в Сенат была чисто пропорциональной). Сенат является палатой областей. Для избрания в него установлен возрастной ценз, равный 40 годам. Согласно Конституции, тот, кто был Президентом Республики, становится автоматически сенатором, "если не откажется от этого" (ст.59). Кроме того, Президент может назначить в Сенат пожизненно 5 человек из числа почетных граждан, прославивших родину достижениями в области науки, литературы, искусства. По пропорциональному принципу представительства партий Сенат избирает постоянные и временные комиссии. Их роль так же велика, как и роль комиссий в Палате депутатов. Обе палаты работают в сессионном порядке, начиная свою деятельность, как правило, в первый будний день февраля и октября. Каждая палата устанавливает свой регламент работы. Заседания палат открытые, однако каждая из них может принять решение о закрытом заседании (ст.64). Они обладают одинаковыми правомочиями в сфере законодательства, на равных началах ежегодно утверждают бюджеты и отчеты об их исполнении (ст.81). В компетенцию той и другой палаты входит объявление состояния войны и наделение Правительства необходимыми полномочиями. Палаты ратифицируют международные договоры. Каждая палата может проводить расследование по вопросам, представляющим общественный интерес.

Основное правомочие Парламента - принятие законов. Законопроект проходит несколько чтений. В ходе первого оглашаются наименование и цель законопроекта и решается вопрос о принятии его к рассмотрению (законопроект может быть тут же отвергнут). Далее законопроект передается на рассмотрение в одну из комиссий, где проходит второе чтение, комиссия обсуждает законопроект, вносит в него изменения, дополнения. Затем проводится третье чтение - обсуждение законопроекта на пленарном

заседании палат и голосование по нему. В случае разногласий между палатами для выработки общего мнения создается согласительная комиссия из представителей обеих палат. По решению палат третье чтение законопроекта (исключение составляют поправки к Конституции, избирательные законопроекты, законопроекты об утверждении бюджета и некоторые другие) может быть перенесено в постоянную комиссию. Подавляющая часть законов принимается именно таким способом. После принятия закон поступает на утверждение Президента. Закон публикуется в месячный срок со дня утверждения и вступает в силу на 15-й день после опубликования, если в самом законе не установлено иное.

Еще одно важное правомочие парламента - контроль за деятельностью правительства. Парламентский контроль осуществляется в форме запросов (интерпелляций), резолюций, выражающих отношение депутатов к тому или иному вопросу, а также расследований, производимых следственными комиссиями.

Глава государства - Президент Республики. Он избирается на совместном заседании палат абсолютным большинством голосов. Срок президентских полномочий - 7 лет. В соответствии с Конституцией (ст.84) Президентом может быть избран любой гражданин, достигший 50 лет и пользующийся гражданскими и политическими правами. Правомочия главы государства установлены Конституцией. Он определяет день всеобщих выборов в Парламент, может распустить палаты, назначает и увольняет высших должностных лиц государства, имеет право помиловать и смягчать приговоры, является верховным главнокомандующим, принимает дипломатических представителей иностранных государств. Президент обладает также серьезными правами в области законодательства. Он промульгирует законы, принятые Парламентом, и сам издает декреты, имеющие силу закона. Президент имеет право отлагательного вето в отношении парламентских законов, которое может быть преодолено только вторичным принятием закона абсолютным большинством голосов обеих палат. Президент не отвечает за действия, совершаемые им во время исполнения своих обязанностей, если это не измена или посягательство на Конституцию. Акты Президента должны быть скреплены подписью соответствующего министра, который несет за них ответственность.

Правительство Италии - Совет министров - осуществляет высшую исполнительную власть в стране. Президент назначает Председателя (один из лидеров парламентского большинства) и по его совету остальных членов Правительства. Парламент должен вынести Правительству вотум доверия в течение 10 дней после его образования. В Конституции не содержится полного перечня полномочий Правительства, хотя его компетенция весьма обширна практически оно руководит государством. Особенно широки полномочия Правительства в области управления государственным аппаратом: все административные учреждения и ведомства страны находятся под его контролем. Совет министров играет большую роль в законодательном процессе. Пользуясь правом законодательной инициативы, он вносит свои законопроекты на обсуждение Парламента и благодаря поддержке парламентского большинства добивается их принятия. Правительство само издает различные акты подзаконного характера- регламенты. Кроме того, в порядке делегированного законодательства оно осуществляет непосредственно законодательные функции, издавая акты, имеющие силу закона. Глава Правительства "направляет общую политику Правительства и несет за нее ответственность". По Конституции Премьер-министр и министры ответственны перед Парламентом: Премьер-министр - за общую политику Правительства, министры несут коллегиальную ответственность за действия Правительства и индивидуальную - за действия своих ведомств. Правительство должно уйти в отставку, если одна из палат вынесет ему резолюцию недоверия, которая должна быть подписана не менее 1/10 членов палаты и поставлена на обсуждение не ранее чем через 3 дня после ее вынесения. За преступления, совершенные при исполнении своих обязанностей, Председатель Совета министров и министры могут быть преданы суду. Решение о судебном преследовании выносится Парламентом на совместном заседании палат.

Правовая система

Общая характеристика

Правовая система Италии входит в романо-германскую правовую семью, причем именно Италия является "прародиной" романо-германского права, сложившегося на основе переработанного римского права.

Основы правовой системы современной Италии сложились в 60-х гг. XIX в., когда в результате мощного объединительного движения вместо отдельных королевств, герцогств, самоуправляющихся областей и городов было создано единое независимое итальянское государство. На формирование общенациональной системы законодательства существенно повлияли законы, ранее действовавшие в отдельных итальянских государствах, которые в свою очередь нередко воспроизводили кодексы некогда захватившей их наполеоновской Франции. Вместе с тем на новом общенациональном законодательстве, в особенности гражданском, сказалось и то, что в Италии на протяжении многих веков сохраняли свою силу и авторитет положения римского права, кодифицированные в VI в. в Своде законов Юстиниана и развитые в трудах многочисленных школ итальянских юристов, известных во всей Европе.

В 1865 г. в Италии были приняты Гражданский, Торговый, Гражданский процессуальный и Уголовно-процессуальный кодексы, введение в силу которых не вызвало серьезных осложнений, поскольку содействовало прогрессивному процессу унификации права на всей территории страны и отвечало интересам правящих классов. В соответствии с господствовавшей тогда французской моделью системы законодательства готовилось издание и общеитальянского Уголовного кодекса, однако его принятие задержалось из-за ожесточенных споров, прежде всего по вопросу о смертной казни, которая в то время была отменена в Тоскане, но предусматривалась законодательством всех других итальянских государств. Составленный к 1882 г. под руководством министра юстиции Дзанарделли проект Уголовного кодекса считается типичным проявлением идей неоклассической школы в буржуазном уголовном праве: он содержал развернутую систему смягчающих наказание обстоятельств и ряд других весьма либеральных положений, в том числе и отказ от смертной казни. Только в 1889 г. этот проект стал первым общеитальянским Уголовным кодексом. Он получил широкую известность и оказал заметное воздействие на реформы уголовного законодательства в ряде государств Европы и Латинской Америки.

Два из принятых в 1865 г. кодексов были впоследствии значительно усовершенствованы с технико-юридической стороны - Торговый (1882) и Уголовно-процессуальный (1913). Значительно дольше действовали, хотя и подвергались периодически небольшим изменениям, Гражданский и Гражданский процессуальный кодексы 1865 г.: созданные на базе соответствующих наполеоновских кодексов, они учитывали и многие новые явления в развитии буржуазного общества, и специфику итальянских условий.

После установления в Италии в 1920-х годах фашистской диктатуры первоначально серьезным преобразованиям подверглась лишь система уголовного законодательства и судопроизводства: в 1930 г. был принят новый Уголовный кодекс, названный по имени тогдашнего министра юстиции "кодексом Рокко", и подготовленный одновременно с ним Уголовно-процессуальный кодекс. Система итальянского законодательства в сфере частного права претерпела существенные изменения в 1942 г., когда вместо ранее действовавших самостоятельных Гражданского и Торгового кодексов, что соответствует наиболее распространенным концепциям буржуазной цивилистической науки в странах континентальной Европы, был издан новый Гражданский кодекс. Он регулировал широкий круг правовых проблем, в том числе и вопросы торгового права. В 1942 г. были изданы также Гражданский процессуальный и самостоятельный Навигационный кодекс. Кодексы, принятые в 1930-1942 гг., за исключением Навигационного кодекса и УПК, изданных в 1987 и 1988 гг. в новой редакции, продолжают действовать и поныне. Крушение режима Муссолини привело к исключению из них лишь сравнительно небольшого числа норм, непосредственно отражающих фашистскую идеологию, в частности в сфере уголовной репрессии и трудовых отношений.

Основным источником права в Италии являются законодательные и другие нормативные правовые акты. В системе действующего законодательства Италии значительную роль играет Конституция 1947 г. - одна из наиболее демократических

западных конституций XX в., которая оказала существенное влияние не только на последовавшие за нею изменения в кодексах и иных законах, но и на применение ранее изданных норм. Особое место занимают Общие положения о законе, которые предпосланы тексту Гражданского кодекса 1942 г., но по сфере применения выходят за рамки одного этого Кодекса: в них дана характеристика и установлена иерархия различных источников права (законов, подзаконных актов и обычаев), а также изложены правила толкования любых законов, в том числе в области международного частного права.

Помимо издания важнейших законов, официально называемых кодексами, в Италии распространена практика публикации частными издательствами сборников законодательных актов, регулирующих крупные правовые институты и также именуемых кодексами (так издаются административный, дорожный, аграрный кодексы, кодексы законов о здравоохранении, о народном образовании, о труде, о пенсиях и др.).

Конституция 1947 г. допускает издание наряду с законами-актами, принимаемыми непосредственно Парламентом, и актов Правительства, имеющих силу законов (ст.76, 77). "Законодательные декреты" издаются Правительством в порядке делегированного законодательства, когда парламентом предварительно устанавливается круг вопросов, подлежащих регулированию, и принципы их решения (так нередко подготавливаются новые кодексы). "Декреты-законы", напротив, могут быть изданы Правительством по собственной инициативе "в случае особой необходимости и срочности", но подлежат утверждению Парламентом в пределах 60 дней после их опубликования.

Научные исследования в области права ведутся в Италии главным образом на юридических факультетах университетов, которые имеются почти во всех крупных городах. Самыми знаменитыми в Средние века были университеты в Болонье и Павии. Ныне наиболее известны университеты в Риме, Милане, Генуе, Турине.

Гражданское и смежные с ним отрасли права

Гражданский кодекс 1942 г., в первоначальном тексте которого насчитывалось 2969 статей, состоит из 6 книг: о лицах и семье (I), о наследовании (II), о собственности (III), об обязательствах (IV), о труде (V) и о защите прав (VI). (Они принимались раздельно в 1938-1941 гг.) При подготовке Кодекса, продолжавшейся несколько десятилетий, был учтен опыт не только французского гражданского и торгового законодательства, в значительной степени воспринятого в прежних итальянских кодексах, но и Германского гражданского уложения 1896 г., а главное, в нем были выражены концепции самих итальянских цивилистов, стремившихся найти правовую форму, адекватную, на их взгляд, сложившимся в стране конкретным условиям экономики. Это проявилось, в частности, в отказе от традиционного разделения гражданского и торгового права, которого продолжали придерживаться французские и германские юристы. Многие нормы бывшего Торгового кодекса (о кредите, компаниях, изобретательском праве и др.) были включены по частям в разделы нового Гражданского кодекса, главным образом в книги об обязательствах (IV) и о труде (V). С точки зрения юридической техники наиболее совершенной считается книга IV, где детально изложена современная буржуазная концепция регулирования обязательств, вытекающих из договоров различных видов, из причинения вреда и т.д.

Важным дополнением к Гражданскому стал Навигационный кодекс 1942 г., в котором регулируются правовые вопросы морских, речных и воздушных перевозок, в том числе и трудовые отношения на этих видах транспорта. В нем содержатся также нормы об уголовной и дисциплинарной ответственности за нарушение соответствующих правил.

В сфере частного права действует целый ряд законодательных актов, восполняющих пробелы Гражданского кодекса либо развивающих и конкретизирующих его положения, - законы о банкротстве (этот институт, прежде регулировавшийся Торговым кодексом, не получил отражения в новом Гражданском кодексе), гражданстве, чеках и векселях, о страховых компаниях, банках, авторском праве и др.

Итальянский ГК и Закон о браке, в силу большого влияния католической церкви, допускали только юридически оформленное раздельное проживание супругов, но не

развод. Лишь с 1970 г. Законом было предусмотрено несколько случаев, когда в судебном порядке после 5-7 лет раздельного проживания развод может быть разрешен. Требование консервативных сил отменить этот Закон, вынесенное в 1974 г. на референдум, было отвергнуто большинством населения страны. Принятый в 1987 г. Закон признал раздельное проживание супругов в течение 3 лет достаточным основанием для развода и предусмотрел возможность поочередного исполнения родительских обязанностей разведенными супругами.

Трудовые отношения в Италии регулируются наряду с нормами ГК рядом других законодательных актов (книга V Гражданского кодекса (о труде) закрепляет правовое положение не столько работников, сколько предпринимателей, а также предприятий и акционерных обществ). Конституция 1947 г. провозгласила право на образование профсоюзов, на забастовку, осуществляемую "в рамках законов", на равенство в оплате труда мужчин и женщин и др. Важную роль в определении условий труда и заработной платы играют коллективные договоры, заключаемые между профсоюзами и организациями предпринимателей нередко в ходе ожесточенных классовых сражений. В 1970 г. был принят Закон о защите свободы и достоинства работников. Имеется развитая система законодательных актов в сфере социального обеспечения. Создан Союз пенсионеров как часть профсоюзного движения. Фонд общего обязательного социального страхования формируется из взносов предпринимателей и работников. За счет этого фонда и из иных источников осуществляются выплаты пенсий по старости и инвалидности и различного рода пособий безработным, малоимущим, бездомным и другим категориям граждан. В 1988 г. проведена реформа системы семейных пособий.

За последние десятилетия получило большое развитие законодательство, направленное на охрану окружающей среды. Создано Министерство культурного наследия и окружающей среды. В 1977 г. издан Закон об основных принципах и мерах, касающихся защиты дикой природы и правил охоты. В 1989 г. законодательно оформлена трехгодичная программа охраны окружающей среды. В ряде декретов-законов 1989 г. предписываются срочные меры против загрязнения почвы и по улучшению качества природных источников снабжения питьевой водой.

Гражданский процессуальный кодекс, вступивший в силу в 1942 г., подвергался впоследствии сравнительно небольшим изменениям (1950 г. и др.).

Уголовное право и процесс

Уголовный кодекс 1930 г. стал одним из наиболее заметных явлений в истории буржуазного уголовного законодательства первой половины XX в. В нем нашли отражение как традиционные принципы и институты буржуазного уголовного права, разработанные классической школой, так и некоторые концепции антропологo-социологического направления. Наряду с наказаниями за преступления, назначаемыми в соответствии с виной правонарушителя, Кодекс предусматривает применение мер безопасности, нередко связанных с лишением свободы, к лицам, признанным "социально опасными". Принятый одновременно с ним Уголовно-процессуальный кодекс 1930 г. предоставлял широкие полномочия исполнительной власти, органам полиции, прокурору и судьям в ущерб интересам обвиняемого, процессуальные гарантии для которого (в частности, право на защиту) резко ограничены.

После свержения фашистского режима и принятия Конституции 1947 г. уголовное и уголовно-процессуальное законодательство неоднократно подвергалось достаточно существенным изменениям. Важное место среди них принадлежит, в частности, Закону от 18 июля 1955 г., которым были расширены права защиты на предварительном следствии и возможности обжалования действий суда. В связи с волокитой, присущей итальянской системе судопроизводства, много раз вносились изменения в законодательство, определяющее сроки предварительного заключения (последние изменения 1984, 1986 гг. и др.).

В некоторых законах, принятых за последние десятилетия, нашла отражение тенденция к либерализации уголовного законодательства. В 1974 г. (Закон N 220) расширены права судьи на смягчение наказания, в 1981 г. (Закон N689) уголовная ответственность за все перечисленные в УК преступные деяния, которые наказываются

только штрафом, заменена административной. Этим же Законом предписано взамен краткосрочного тюремного заключения применять меры, не связанные с лишением свободы. В то же время издан ряд актов, предусматривающих усиление репрессии и ограничение некоторых процессуальных прав (их издание мотивировалось интересами борьбы с мафией и участниками террористических группировок): законы о контроле над лицами, подозреваемыми в принадлежности к мафии, 1965 г.; о мерах по охране общественного порядка 1975 г., расширяющий права полиции; о срочных мерах по охране демократического порядка и общественной безопасности 1980 г., позволяющий по телефону получать у прокурора разрешение на арест и обыски. Сюда же относится Закон о мерах в защиту конституционного строя 1982 г., предусматривающий возможность смягчения наказания "раскаявшимся" террористам, если они назовут своих сообщников в ходе следствия, суда либо во время отбывания наказания. Смертная казнь в Италии в мирное время отменена согласно Конституции 1947 г. Полностью этот вид наказания отменен в Италии в 1994 г.

С 1947 г. началась подготовка проекта нового УПК: был издан Специальный закон, поручавший Правительству издать текст нового Кодекса и сформулировавший те критерии и принципы, которым должны были следовать его составители. Созданная Правительством комиссия на протяжении нескольких десятилетий подготовила последовательно несколько проектов кодекса. Наконец, в 1988 г. был издан новый Уголовно-процессуальный кодекс Италии. Принятие его потребовало внести изменения в законодательство по вопросам судоустройства. В УПК 1988 г. подчеркивается необходимость соблюдения конституционных принципов правосудия и защиты прав личности, хотя одновременно с этим в нем было упрощено решение некоторых процедурных вопросов. В новом УПК подробно регламентируются правовой статус участников судебного процесса, проблема собирания и оценки доказательств, вопросы предварительного расследования и судебного разбирательства, обжалования приговора и иных судебных постановлений, а также процессуальная регламентация исполнения наказаний и мер безопасности.

Судебная система. Органы контроля

Общую судебную систему возглавляет Высший кассационный суд (обычное название - Кассационный суд). Согласно Закону о судоустройстве 1941 г. он обеспечивает "точное соблюдение и единообразное толкование закона, единство национального права", рассматривая в качестве последней инстанции жалобы по вопросам права на постановления судов по гражданским и уголовным делам, а также споры о компетенции судов. В нем имеются 3 палаты по гражданским делам и 3 - по уголовным. Палаты возглавляются председателями и слушают дела в составе 7 судей. Первый председатель Кассационного суда может передать на рассмотрение объединенного заседания суда (из 15 судей) наиболее сложные кассационные жалобы, в том числе и уже разрешенные отдельными палатами.

В функции 23 апелляционных судов, заседающих в главных городах судебных округов, входит рассмотрение апелляционных жалоб на приговоры и вынесенные по первой инстанции решения трибуналов. Дела в них рассматриваются коллегиями в составе 5 профессиональных судей.

Трибуналы (их насчитывается 160) рассматривают в качестве суда первой инстанции уголовные и гражданские дела, превышающие компетенцию преторий, а в качестве второй инстанции - апелляционные жалобы на вынесенные преториями приговоры и решения. Все дела в трибуналах рассматриваются коллегиями в составе 3 профессиональных судей.

Дела о наиболее серьезных уголовных преступлениях входят в компетенцию судов присяжных (их 94). В их составе 2 профессиональных судьи (один из них - председательствующий) и 6 заседателей, называемых "народными судьями". Все они составляют единую коллегию, и приговоры выносятся ими на совместном совещании. Жалобы на приговоры этих судов разбираются апелляционными судами присяжных (их 34), которые создаются по одному или по 2 в каждом из судебных округов апелляционных судов. В их состав входят наряду с 6 "народными судьями" по 2 профессиональных

судьи, из которых один - судья Кассационного суда (председательствующий), а другой - член апелляционного суда.

Дела о менее тяжких уголовных преступлениях, за которые может быть назначено до 3 лет лишения свободы, рассматриваются в преториях (их в стране около тысячи) единоличным судьей - претором. В большинстве преторий один претор, в других - несколько (до 50). Дела, по которым выносится наказание, не связанное с лишением свободы, рассматриваются претором в упрощенном порядке и без участия сторон. В преториях рассматриваются также гражданские дела, сумма иска по которым превышает компетенцию мировых судей, и жалобы на вынесенные мировыми судьями решения.

Единоличные мировые судьи (их около 10 тыс.) обладают весьма ограниченной компетенцией: они вправе рассматривать лишь гражданские дела с небольшой суммой иска. Они не профессионалы и не получают жалованья за свою деятельность.

В 1988 г. была реформирована система судов по делам несовершеннолетних. В каждом округе апелляционного суда был учрежден самостоятельный трибунал по делам несовершеннолетних, который состоит из двух профессиональных судей и 2 экспертов (мужчины и женщины). Трибунал рассматривает дела о правонарушениях подростков в возрасте до 18 лет. Жалобы на постановления трибунала рассматриваются в одной из палат апелляционного суда с участием 2 таких же экспертов.

Учреждения административной юстиции в Италии образуют самостоятельную систему во главе с Государственным советом, одновременно и консультативным и судебным органом. Он контролирует законность актов Правительства и министерств и рассматривает жалобы на решения областных административных трибуналов. Эти трибуналы имеются в каждой из 20 областей и выступают как органы административной юстиции первой инстанции, рассматривающие жалобы на постановления и действия многих исполнительных властей.

Судьи назначаются Президентом по представлению министра юстиции, как правило, из числа лиц, имеющих высшее юридическое образование, окончивших курсы Министерства юстиции и после конкурсного отбора зачисленных на должность судейского аудитора (стажера). Основную роль в назначении и перемещении судей, несменяемость которых провозглашена в Конституции (ст.107), играет Высший совет магистратуры, возглавляемый Президентом. В него входят по должности первый председатель и генеральный прокурор Кассационного суда. Остальные 30 членов Совета избираются (на срок 4 года каждый) на 2/3 судьями из судей различных инстанций и на 1/3 - Парламентом из университетских профессоров и адвокатов.

Органом конституционного контроля является Конституционный суд, который формально не относится к судебной власти (нормы о нем содержатся в разделе Основного закона, посвященном конституционным гарантиям). Согласно Конституции 1947 г., он вправе принимать решения о неконституционности законодательных норм и тем самым отменять их. С 1956 г., когда он был создан, Конституционный суд более 1000 раз принимал такие решения, относящиеся к различным отраслям права, по вопросам, чаще всего возникавшим в ходе судебного разбирательства. Решения Конституционного суда, как правило, содействовали претворению в жизнь наиболее демократических положений итальянской Конституции. Он рассматривает также споры о компетенции между различными органами власти, между государством и областями государства либо между областями и, наконец, обвинения в нарушении конституционных норм, выдвигаемые против Президента Республики и министров. Конституционный суд состоит из 15 судей, из которых 5 назначаются Президентом, 5 - Парламентом на совместном заседании палат и 5 - высшими общими и административными судебными органами. Они назначаются на 9-летний срок из числа опытных судей, адвокатов и профессоров-юристов. Председатель избирается самими членами Конституционного суда.

Уголовные дела расследуются органами судебной полиции, преторами (впоследствии претор иногда рассматривает в качестве судьи расследованное им же дело), республиканскими прокурорами и, наконец, следственными судьями, состоящими при трибуналах и назначаемыми из числа членов трибуналов (ими проводится, как правило, так называемое формальное следствие по делам, подсудным суду присяжных). Обвинение по уголовным делам поддерживают в суде представители прокуратуры либо назначенные преторами другие государственные служащие (в том числе офицеры

полиции).

Генеральные прокуроры при Кассационном и апелляционных судах, республиканские прокуроры при трибуналах представляют со своими сотрудниками иерархически организованную систему, которая функционирует под эгидой министра юстиции. Представители прокуратуры выступают в судах также при рассмотрении некоторых гражданских дел (например, при любом разбирательстве в Кассационном суде, при спорах о детях, о признании недееспособности и др.).

Защиту по уголовным делам осуществляют адвокаты либо по выбору обвиняемого, либо назначаемые в порядке бесплатной юридической помощи, получение которой обставлено многочисленными формальностями. Согласно закону обвиняемый может иметь не более 2 защитников. При судебном разбирательстве гражданских дел стороны, как правило, должны быть представлены адвокатами. К выступлениям по гражданским и уголовным делам в Кассационном суде и других высших судах допускаются лишь самые опытные и квалифицированные адвокаты, включенные в список, который утверждается Высшим советом магистратуры.

В Италии отсутствует на национальном уровне институт, аналогичный омбудсману. В то же время Закон об устройстве местной автономии 1990 г. содержит обязательную норму об учреждении подобного институтагражданского защитника (difensore civico) во всех областях. Первые должности гражданских защитников были учреждены в Тоскане и Лигурии еще в 1974 г. В настоящее время омбудсманы учреждаются также на уровне провинций и коммун.

Высшим органом финансового контроля является Счетный суд, учрежденный еще в 1862 г. Конституционно он определен как вспомогательный орган Правительства. На практике Счетный суд наделяется функциями судебной инстанции, осуществляющей контроль за правильностью использования государственных финансов. Он осуществляет предварительный контроль законности актов Правительства, а также последующий контроль исполнения государственного бюджета. Полномочия по назначению членов Счетного суда принадлежат Правительству на основании Королевского декрета N 446 "Полномочия Совета министров" от 14 ноября 1901 г.

Литература

Васильева Т.А. Административное право Италии // Административное право зарубежных стран: Учеб. пособие / Под ред. А.Н. Козырина. М., 1996.

Делла Марра Т. Уголовный процесс Италии: реформа и контрреформа // Государство и право. 1993. N 1.

Законодательство Италии о борьбе с организованной преступностью // Законность. 1993. N 11. С. 34-38.

Италия. Конституция и законодательные акты. М., 1988.

Кариола А. Основные права и свободы по Конституции Италии // Защита прав человека в современном мире: Сборник статей / Отв. ред. И.А. Ледях. М., 1993.

Лубенский А.И. Уголовный процесс Италии. М., 1973.

Попов Н.Ю. Судебная система Италии // Судебные системы западных государств. М., 1991.

Cappelletti M. The Italian Legal System: An Introduction. Stanford, California, 1967.

Certoma G. L. The Italian Legal System. L., 1984.

Йемен
Йеменская Республика

Государственное устройство
Правовая система
Общая характеристика
Гражданское и смежные с ним отрасли права
Уголовное право и процесс
Судебная система. Органы контроля

Государство на юге и юго-западе Аравийского полуострова.

Территория - ок. 532 тыс. кв. км. Столица - г.Сана.

Население - 16,94 млн. чел. (1999 г.), в основном арабы.

Официальный язык - арабский.

Государственная религия - ислам.

На протяжении веков Йемен поочередно входил в состав Аксума, Персии, Арабского халифата, Египта, Османской империи. В 1839 г. Аден (Южный Йемен) оккупировали англичане. После распада Османской империи в 1918 г. Северный Йемен провозглашен независимым королевством. В 1962 г. в результате антифеодальной революции на севере была свергнута власть имама и провозглашена Йеменская Арабская Республика.

В 1967 г. после ожесточенной борьбы за независимость Южный Йемен стал самостоятельным государством (с 1970 г. - Народная Демократическая Республика Йемен). Руководство НДРЙ провозгласило социалистическую ориентацию страны. Постепенный отход от этого курса в конце 1980-хгг. открыл возможность для воссоединения обеих частей Йемена. В мае 1990 г. ЙАР и НДРЙ объединились в Йеменскую Республику.

Государственное устройство

Йемен - унитарное государство. Административно-территориальное деление - 17 провинций. Провинции делятся на кады, кады - на нахии.

В 1991 г. на общенациональном референдуме принята Конституция. В сентябре 1994 г. в нее внесены многочисленные поправки, в результате чего в настоящее время действует Конституция 1994 г., которая существенно отличается от редакции 1991 г. Она, в частности, ввела институт президентства.

По форме правления Йемен - смешанная (парламентско-президентская) республика. Политический режим - авторитарный с элементами демократии. В 1993 г. в Йемене состоялись первые на Аравийском полуострове многопартийные выборы (многопартийная система закреплена конституционно).

Законодательная власть принадлежит Палате представителей (парламенту), в состав которой входит 301 депутат. В соответствии с Законом о всеобщих выборах 1992 г. депутаты избираются всеобщим прямым равным голосованием сроком на 4 года. Палата представителей издает законы, ратифицирует международные договоры, санкционирует общую государственную политику и социально-экономический план, утверждает государственный бюджет и отчет о его исполнении. Она также направляет и контролирует деятельность исполнительной власти.

Заседания парламента полномочны, если на них присутствуют более половины его членов. Решения принимаются большинством голосов присутствующих, если иное не предусмотрено Конституцией.

Президент может возвратить любой закон, принятый парламентом, для повторного рассмотрения в течение 30 дней. Если такой закон будет принят повторно, Президент обязан подписать его в течение 2 недель.

Президент может досрочно распустить парламент только при чрезвычайных обстоятельствах путем общенационального референдума, который проводится в 30-дневный срок с момента приостановления деятельности парламента.

Глава государства - Президент Республики. Он избирается на 5-летний срок непосредственно гражданами на альтернативной основе. Кандидаты выдвигаются парламентом, причем каждая кандидатура должна получить поддержку не менее 10% членов парламента. Одно лицо не может занимать пост Президента более двух сроков. Конституция предусматривает также пост Вице-президента, на который назначает сам Президент. Президент представляет Республику внутри страны и за рубежом, является верховным главнокомандующим вооруженных сил.

Президент назначает: выборы в Палату представителей; референдум; главу правительства и членов правительства; кроме того, созывает (в случае необходимости) заседание правительства, назначает членов Национального совета обороны, промульгирует законы, принятые парламентом, и обладает правом отлагательного вето, издает декреты во исполнение законов, назначает и увольняет высших правительственных чиновников, военных и полицейских служащих, присваивает воинские

и почетные звания, государственные награды, ратифицирует международные договоры, которые не требуют одобрения Палаты представителей, после одобрения их правительством, назначает и принимает дипломатических представителей, предоставляет политическое убежище, объявляет чрезвычайное положение и всеобщую мобилизацию в соответствии с законом, выполняет другие функции, предусмотренные Конституцией и законом.

В период, когда парламент находится на каникулах или распущен, Президент может (в случае чрезвычайной необходимости) принимать декреты, имеющие силу закона, но в рамках Конституции. Эти декреты должны быть представлены парламенту на ближайшем заседании. Если парламент откажется их утвердить, они утрачивают силу.

Высший исполнительный и административный орган государства Совет министров во главе с Премьер-министром.

Премьер-министра назначает Президент, после консультации с которым Премьер отбирает других членов правительства. В пределах 25 дней с момента формирования нового правительства Председатель Совета министров должен представить программу его правительства Палате представителей, чтобы получить вотум доверия (требует большинства голосов членов Палаты).

Члены Совета министров несут коллективную и индивидуальную ответственность перед парламентом. Каждый член Палаты представителей может задавать вопросы Премьер-министру, любому из его заместителей, министрам или заместителям министров по любому вопросу, находящемуся в пределах их компетенции, на который последние обязаны дать ответ. Парламентские вопросы не могут быть превращены в интерпелляцию на одном и том же заседании. Каждый член Палаты имеет право на интерпелляцию Премьер-министру, его заместителям и министрам, в связи с ответом на которую может быть поставлен вопрос о доверии.

Палата представителей может "отозвать доверие" у правительства. Интерпелляция делается не менее чем 1/3 членов Палаты представителей. Голосование по ней возможно не ранее чем через 7 дней после подачи интерпелляции. Для вынесения вотума недоверия требуется большинство голосов всех депутатов.

Правовая система

Общая характеристика

Правовая система Йемена носит смешанный характер. В целом в ней преобладает мусульманско-правовая традиция, хотя отдельные отрасли развиваются под влиянием европейского права.

До создания единого государства в 1990 г. правовое развитие каждой части Йемена шло различными путями.

Северный Йемен в целом придерживался мусульманского права. Ни революция 1962 г., ни последующее развитие не поколебали его основ. В 1976-1978 гг. ряд отраслей права был впервые кодифицирован (в частности, приняты Семейный кодекс 1978 г., Уголовно-процессуальный кодекс 1979 г., Гражданский кодекс 1979 г., Торговый кодекс 1976 г.).

В Южном Йемене до 1967 г. основу правовой системы составляло мусульманское и обычное право. Мусульманские судьи - кади применяли положения фикха (мусульманской правовой доктрины) в форме произведений авторитетных юристов (в основном шафиитского толка) или в виде нормативных актов, принятых правителями полуфеодальных государственных образований (например, Уголовный мусульманский кодекс султаната Куайти).

В период социалистической ориентации правовая система подверглась значительной секуляризации, хотя здесь так и не произошло полного разрыва с мусульманско-правовой традицией. Конституция 1978 г. провозгласила НДРЙ государством, выражающим интересы рабочих, крестьян, интеллигенции, мелкой буржуазии и всех трудящихся, которые стремятся к созданию единого демократического Йемена и к полному решению задач национально-демократической революции, являющейся подготовительным этапом для перехода к строительству социализма.

Провозглашенная в качестве официальной идеология научного социализма (выходившая за рамки обычного "арабского социализма") была в принципе несовместима с концепциями мусульманского права. Поэтому революционные власти предприняли радикальную перестройку правовых основ общества. В НДРЙ были упразднены мусульманские суды. Лишь в отдельных случаях применялись некоторые нормы мусульманского права, в частности, воспринятые Законом о семье 1974 г.

В объединенном Йемене (Йеменской Республике) приверженность мусульманскому праву закреплена в ст.3 Конституции, согласно которой шариат - источник всего законодательства. Однако на практике мусульманское право господствует далеко не во всех отраслях правового регулирования.

В течение первых лет после объединения сохранялся дуализм правовых систем, поскольку ранее принятое в каждом из государств законодательство продолжало действовать на соответствующих территориях страны. Однако к середине 1990-х гг. в целом сложилась единая правовая система на базе нового законодательства.

Гражданское и смежные с ним отрасли права

В ЙАР в середине 1970-х гг. вступил в силу подготовленный Комиссией по кодификации норм мусульманского права ряд законов, касающихся личного статуса, вещных и обязательственных отношений (в частности, законы о дарении и вакфах, Семейный и Процессуальный кодексы). Все эти акты предусматривали, в случае их "молчания", применение "наиболее подходящих" принципов и норм мусульманского права. Семейно-брачные отношения регулировал Семейный кодекс 1978 г., основанный на нормах шариата. Он предусматривал, что мужчина может одновременно состоять в браке с несколькими женщинами (но не более чем с четырьмя) при условии справедливого к ним отношения. В противном случае ему разрешается иметь всего одну жену (ст.9). Действовал Гражданский кодекс (1979 г.), который был разработан по образцу египетского ГК 1949 г.

Иное положение сложилось в НДРЙ. Согласно ст.27 Конституции 1978 г. закон должен был регулировать семейные отношения на основе равенства женщины и мужчины в правах и обязанностях. Семейный кодекс 1974 г., хотя и закрепил отдельные положения шариата, по существу, наделил женщину равными правами с мужчиной в семейных отношениях.

Вопреки нормам мусульманского права законодательство НДРЙ не признавало за мужем власти над женой и юридически не обязывало ее подчиняться ему, а также не возлагало на мужа исключительной ответственности за содержание жены. В отличие от семейного права других арабских стран закон предусматривал, что супруги вместе несут все расходы, необходимые для совместной жизни, соответственно своим материальным возможностям. Если же один из них не в состоянии делать это, обязанность содержания семьи возлагается на другого. Лишь при соблюдении строгих условий закон допускал бигамию.

Хозяйственное законодательство НДРЙ носило куда более радикальный социалистический характер. Оно исключало существование среднего и крупного предпринимательства, ограничивало частное землевладение, закрепляло принцип государственного планирования экономического развития, поощряло кооперативное движение. Статья 18 Конституции 1978 г. провозглашала, что государство охраняет частную производственную собственность, которая по своему объему и характеру использования не противоречит общественным интересам трудящихся на этапе национально-демократической революции, а также частную индивидуальную трудовую собственность граждан и членов их семей во всех социально полезных отраслях экономики. Гражданский кодекс НДРЙ 1988 г. испытывал глубокое влияние социалистических концепций и не был нацелен на развитие частного предпринимательства. Торговое право как самостоятельная отрасль отсутствовало.

Объединенный Йемен в целом придерживается общих для современных арабских стран принципов регулирования гражданских, торговых и административно-хозяйственных отношений. Согласно ст.7 Конституции экономическая система основана

на принципе свободы хозяйственной деятельности, исламской социальной справедливости, законной конкуренции между публичным, частным, кооперативным и смешанным секторами экономики, защиты и уважения частной собственности. Последняя не может быть конфискована иначе как в силу публичной необходимости и при условии справедливой компенсации. Все виды природных ресурсов и источников энергии принадлежат государству, которое обеспечивает их эксплуатацию для общего блага народа (ст.8). Экономическая политика государства должна быть основана на научном планировании (ст.9).

Эти конституционные положения были конкретизированы и развиты текущим законодательством. Среди актов, регулирующих вопросы собственности, частного предпринимательства и экономической политики государства, выделяются Гражданский кодекс 1992 г., Торговый кодекс 1991 г., Закон о внешней торговле 1992 г. Процессуальные вопросы разрешения споров в сфере делового оборота регулируются Гражданским процессуальным кодексом и Законом об арбитраже 1992 г.

Йемен приступил к осуществлению программы рыночных реформ, разработанной под руководством МВФ. Еще в 1991 г. был принят Инвестиционный закон, создавший начальную правовую основу для привлечения в страну иностранных инвестиций. В настоящее время иностранцы могут свободно владеть собственностью на территории Йемена, однако иностранные компании и их представительства вправе осуществлять предпринимательскую деятельность только через йеменских агентов.

Закон о регулировании филиалов и представительств иностранных компаний и фирм 1997 г. разрешает иностранным компаниям и фирмам вести бизнес в Йемене путем создания своих филиалов в следующих областях: банковское дело, обрабатывающая промышленность, добыча нефти и минералов, сельское хозяйство и рыболовство, технические и консалтинговые услуги, туризм и ряд других. Иностранные организации, желающие открыть под своим собственным именем филиалы в Йемене, должны получить разрешение от министра снабжения и торговли.

В 1991 г. в Адене создана первая свободная экономическая зона (статус СЭЗ регулируется Законом 1993 г.).

Трудовые отношения регулируются Законом о труде 1995 г. Трудовое законодательство предоставляет работникам право объединяться в профсоюзы; право на забастовку, регулирует порядок заключения коллективных соглашений, предусматривает равные трудовые права для женщин.

Уголовное право и процесс

До объединения уголовное право Северного и Южного Йемена развивалось различными путями.

На севере уголовное законодательство основывалось в целом на нормах мусульманского права, которое было не кодифицировано. В 1978 г. был опубликован проект Уголовного кодекса, который так и не вступил в силу.

Уголовное законодательство НДРЙ не имело ничего общего с мусульманским правом. До независимости в этой стране наряду с обычаями широко применялись нормы мусульманского деликтного права, которые действовали преимущественно в традиционной форме доктрины. В отдельных султанатах Южного Йемена принимались уголовные законы, закреплявшие институты мусульманского права. Примером такой практики может служить Исламский уголовный кодекс султаната Куайти 1950 г., предусматривавший применение санкций категорий хадд и тазир. Однако в колонии Аден мусульманское право с середины 1950-х гг. практически не применялось. Здесь действовал Уголовный кодекс 1955 г., остававшийся в силе вплоть до принятия УК НДРЙ 1976 г., который был построен на принципиально иных, нежели мусульманско-правовые, началах, поскольку образцом для него послужил УК ГДР.

Главная отличительная черта УК НДРЙ - развернутое определение целей уголовного законодательства и понятия преступления с позиций социалистической ориентации.

Основы действующего уголовного права Йеменской Республики установлены Конституцией, в соответствии с ней уголовная ответственность носит личный характер. Никакое преступление или наказание не может быть предусмотрено иначе как в шариате

или законе. Уголовные законы не имеют обратной силы (ст.46).

В 1994 г. в Йемене принят новый УК, основанный на нормах мусульманского права. В числе наказаний он предусматривает квалифицированные виды смертной казни, "воздаяние равным", "плату за кровь".

Смертная казнь, как и в других странах с действующим мусульманским деликтным правом, предусмотрена в качестве обязательной меры за ряд преступлений хадд, в том числе за незаконные половые сношения и содомию; ограбление при отягчающих обстоятельствах; отступничество от ислама. Преступления против государства, убийство или похищение людей при отягчающих обстоятельствах и некоторые воинские преступления также наказываются смертной казнью. Смертный приговор как кисас (возмездие в соответствии с желанием семьи и наследников жертвы убийства) может выноситься только за убийство мусульманина. Глава государства вправе отменить или отсрочить наказание за преступление хадд, если это соответствует "общественным интересам".

Способы исполнения смертного приговора включают отсечение головы; расстрел; забрасывание камнями (за прелюбодеяние). При ограблении при отягчающих обстоятельствах способ исполнения определяется приговором, и казнь может сопровождаться распятием трупа и выставлением его на срок до 3 дней.

Уголовный процесс до объединения страны в Северном Йемене был основан как на традиционных нормах мусульманского права, так и на современных стандартах. Уголовно-процессуальный кодекс ЙАР 1979 г. регулировал порядок не только судопроизводства, но и исполнения некоторых приговоров. Другим источником уголовно-процессуального права являлся Закон ЙАР 1976 г. о доказательствах, арбитраже и обязанностях судьи.

В современном Йемене ряд основополагающих принципов и норм уголовного процесса установлен Конституцией. В соответствии с ней обвиняемый невиновен, пока иное не доказано окончательным судебным приговором (ст.46). Личная свобода не может быть ограничена без решения компетентного суда (ст.47). Лицо, свобода которого ограничена, имеет право не отвечать на вопросы в отсутствие его адвоката. Любой человек, временно задержанный (арестованный) по подозрению в совершении преступления, должен предстать перед судом в пределах 24 часов с момента задержания с тем, чтобы суд решил вопрос об освобождении или продлении ареста. Под страхом уголовного наказания категорически запрещены пытки. Ни один смертный приговор не может быть исполнен без утверждения Президентом Республики (ст.123). Эти конституционные принципы закреплены в УПК и Законе о доказательствах 1992 г.

Судебная система. Органы контроля

Конституция Йемена закрепляет статус судебной власти как автономной в судебном, финансовом и административном отношении. Генеральная прокуратура считается одним из вспомогательных органов судебной власти. Система судов едина. Чрезвычайные суды не могут быть установлены ни при каких условиях. Судьи независимы и не подчинены никакой власти, кроме закона.

Имеются 5 видов судов: уголовные, гражданские (рассматривают брачно-семейные и наследственные дела), административные, коммерческие и военные. Закон допускает существование наряду с регулярными судами системы "племенной юстиции", действующей на основе обычного права.

Высшей судебной инстанцией является Верховный суд Республики, в полномочия которого входит рассмотрение вопросов о конституционности законов и подзаконных актов, разрешение споров о компетенции между органами государственной власти, проверка мандатов членов парламента.

В качестве высшей инстанции Верховный суд рассматривает апелляции на окончательные приговоры по уголовным делам и решения по гражданским, коммерческим, личным, административным и дисциплинарным делам.

Верховный суд в первой инстанции рассматривает дела по обвинениям против Президента и Вице-президента Республики, Премьер-министра, его заместителей и министров.

В качестве органа управления судейским сообществом Конституция предусматривает Высший судебный совет, который обеспечивает гарантии судебной власти в отношении назначения, продвижения по службе, осуществления полномочий и отставки судей. Совет рассматривает и утверждает судебный бюджет, который затем включается в качестве отдельной строки в общий бюджет государства.

Кабо-Верде*(12)
Республика Кабо-Верде

Государственное устройство
Правовая система
Судебная система. Органы контроля

Государство, расположенное на одноименных островах у западного побережья Африки.

Территория - 4033 кв. км. Столица - г. Прая.

Население - 400 тыс. чел. (1999 г.), кабовердцы; в том числе мулаты (потомки рабов, смешавшихся с португальскими поселенцами) - свыше 60%, негроидные народности - 35%, около 1% - европейцы (главным образом португальцы).

Официальный язык - португальский.

Религия - свыше 90% населения католики.

Острова Кабо-Верде были захвачены и стали колонизироваться португальцами с середины XV в. В 1975 г. провозглашена их независимость.

Государственное устройство

Кабо-Верде - унитарное государство. Административное деление 14 районов.

Действует Конституция 1992 г. По форме правления Кабо-Верде полупрезидентская республика. Политический режим - демократия в процессе становления. С 1980 г. существовал однопартийный режим социалистической ориентации. В 1990 г. правящая партия объявила курс на создание в стране правового демократического государства на основе политического плюрализма. На многопартийных парламентских выборах в 1991 г. победу одержала оппозиция.

Законодательная власть принадлежит однопалатному парламенту Национальной ассамблее из 72 депутатов, избираемых путем всеобщих выборов на 5 лет.

Глава государства - Президент, избираемый населением сроком на 5 лет. Он является гарантом единства нации и государства, территориальной целостности и национальной независимости, соблюдения Конституции и международных соглашений.

Исполнительная власть принадлежит Президенту и Правительству во главе с Премьер-министром. Премьер-министр назначается Президентом с учетом расстановки политических сил в Национальной ассамблее. По предложению Премьер-министра Президент утверждает кандидатуры министров и может сместить Правительство с согласия представленных в парламенте партий и Совета Республики. Последний состоит из председателя Национальной ассамблеи, Премьер-министра, председателя Конституционного суда, генерального прокурора, омбудсмана, председателя Экономического и социального совета, бывших президентов Республики и 5 других граждан, назначенных Президентом. Правительство политически ответственно перед Национальной ассамблеей. Коллегиальным органом Правительства является Совет министров, на котором председательствует Премьер-министр или, по просьбе последнего, Президент.

Правовая система

Правовая система Кабо-Верде входит в романо-германскую семью и основывается на правовых традициях бывшей метрополии - Португалии. В Кабо-Верде не существует собственной системы юридического образования, местные юристы готовятся в университетах Португалии.

Основным источником гражданского права является ГК Португалии 1966 г.

Семейные отношения регулируются Семейным кодексом 1981 г. Конституция (ст.44) предусматривает заключение брака в гражданской или религиозной форме, а также закрепляет равноправие супругов.

С конца 1980-х гг. Кабо-Верде проводит политику либерализации в экономической сфере. Декрет-закон 1989 г. создал правовую базу для свободных экономических зон. В 1990-е гг. в стране проводилась приватизация государственных предприятий. Конституция 1992 г. закрепила свободу частной экономической инициативы (ст.65), обязала государство привлекать и поддерживать иностранные инвестиции(ст.89). Экономическое и социальное развитие Кабо-Верде руководствуется государственным планом, который должен иметь индикативный характер и содержать основные ориентиры отраслевых и региональных планов (ст.92).

Конституция гарантирует право трудящихся на свободное объединение в профсоюзы, на коллективные переговоры и забастовку. Закон закрепляет 44-часовую рабочую неделю.

В Кабо-Верде до настоящего времени действует УК Португалии 1886 г. Смертная казнь на островах не применялась с 1835 г. В соответствии с первой Конституцией Кабо-Верде, промульгированной в 1981 г., она была полностью отменена за все преступления.

Конституция и законы закрепляют широкий спектр демократических принципов и гарантий судопроизводства, включая процедуру хабеас корпус (ст.34 Конституции).

Судебная система. Органы контроля

Судебная система включает Верховный суд (Supremo Tribunal de Justicial) и региональные суды. Из 5 членов Верховного суда 1 назначается Президентом, 1 - Национальной ассамблеей и 3 - Высшим судебным советом (Conselho Superior da Magistratura Judicial). Последний состоит из председателя Верховного суда; 2 судей, избранных судейским сообществом; высшего судебного инспектора; 3 граждан, избранных Национальной ассамблеей; 2 граждан, назначенных Президентом.

Прокуратура (Ministerio Publico) представляет государство, осуществляет уголовное преследование и защищает демократическую законность, права граждан и публичные интересы. В структуру прокуратуры входят Генеральная прокуратура Республики (Procuradoria-Geral da Republica) и прокуратуры Республики. Генеральную прокуратуру возглавляет генеральный прокурор (Procurador-Geral), назначаемый Президентом по предложению Правительства сроком на 5 лет. Руководящим органом Генеральной прокуратуры является Высший совет прокуратуры (Conselho Superior do Ministerio Publico), осуществляющий административные и дисциплинарные полномочия.

Конституционный контроль осуществляет Конституционный суд (Tribunal Constitucional). Он также устанавливает недееспособность главы государства, решает вопросы о законности выборови деятельности политических партий, разрешает юрисдикционные конфликты, рассматривает обращения ампаро. Конституционный суд состоит как минимум из 3 судей, избираемых Национальной ассамблеей сроком на 9 лет.

Высшим органом финансового контроля является Счетный суд (Tribunal de Contas).

Казахстан
Республика Казахстан

Государственное устройство
Правовая система
Общая характеристика
Гражданское и смежные с ним отрасли права
Уголовное право и процесс
Судебная система. Органы контроля

Государство в центральной части Евразии.

Территория - 2717 тыс. кв. км. Столица - г.Астана.

Население - 15,7 млн. чел. (1999 г.); 50,6% - казахи, 32,2% русские, 4,5% - украинцы, 1,9% - немцы.

Государственный язык - казахский, в то же время Конституция (ст.7)

предусматривает, что в государственных организациях и органах местного самоуправления наравне с казахским официально употребляется русский язык.

Основные религии - мусульманство суннитского толка и православие.

Казахское ханство возникло в конце XV в. и было поделено на три жуза (племени): Младший, Средний и Старший. К 1860 гг. все три жуза присоединились к Российской империи. Советская власть была установлена в ноябре 1917 - феврале 1918 г. 26 апреля 1920 г. образована Киргизская АССР, ставшая частью РСФСР, 19 апреля 1925 г. переименованная в Казахскую АССР. В результате национально-государственного размежевания 1924-1925 гг. произошло объединение большей части исконно казахских территорий, и 5 декабря 1936 г. Казахстан стал советской республикой в составе СССР. Декларация "О государственном суверенитете" была принята в октябре 1990 г. Верховный Совет 16 декабря 1991 г. принял Конституционный закон "О государственной независимости Республики Казахстан", которым было утверждено новое название - Республика Казахстан.

Государственное устройство

Казахстан - унитарное государство. Административно-территориальное деление - 14 областей.

В Казахской ССР конституции принимались в 1937 и 1978 гг., следуя образцу конституций СССР и РСФСР. Первая постсоветская Конституция принята 28 января 1993 г. В последствии она была заменена действующей Конституцией Казахстана, принятой на референдуме 30 августа 1995 г. (с изменениями от 7 октября 1998 г.).

Согласно Конституции 1995 г. Республика Казахстан утверждает себя демократическим, светским, правовым и социальным государством, высшими ценностями которого являются человек, его жизнь, права и свободы (ст.1). В Конституции также прямо указано, что Казахстан является государством с президентской формой правления (ст.2).

Центральное место в системе государственных органов Казахстана принадлежит главе государства - Президенту, избираемому посредством прямых выборов при тайном голосовании сроком на 7 лет. Он определяет основные направления внутригосударственной и внешней политики, представляет Казахстан как внутри страны, так и на международной арене. Он обеспечивает согласованное функционирование всех ветвей государственной власти и ответственность всех органов власти перед народом. В течение срока своих полномочий Президент обязан приостановить членство в какой бы то ни было политической партии.

Президент Казахстана обращается с ежегодным посланием к народу о положении в стране и об основных направлениях внутренней и внешней политики Республики; назначает очередные и внеочередные выборы в Парламент Республики; созывает первую сессию Парламента и принимает присягу его депутатов народу Казахстана; созывает внеочередные совместные заседания палат Парламента; подписывает представленный Сенатом закон в течение 15 рабочих дней, обнародует либо возвращает закон или отдельные его статьи для повторного обсуждения и голосования в Парламент; назначает и освобождает от должности Премьер-министра Республики; по представлению Премьер-министра определяет структуру Правительства, назначает и освобождает от должности его членов, а также образует, упраздняет и реорганизует центральные исполнительные органы Республики, не входящие в состав Правительства; председательствует на заседаниях Правительства при рассмотрении особо важных вопросов; поручает Правительству внесение законопроекта в Мажилис Парламента; отменяет либо приостанавливает полностью или частично действие актов Правительства и акимов областей, городов республиканского значения и города Астана; с согласия Парламента назначает на должность председателя Национального Банка и освобождает его от должности; с согласия Сената назначает на должность генерального прокурора и председателя Комитета национальной безопасности и освобождает их от должностей; назначает и отзывает глав дипломатических представительств Казахстана; назначает на должность сроком на 5 лет председателя Счетного комитета по контролю за исполнением республиканского бюджета; утверждает государственные программы Республики; утверждает единую систему финансирования и оплаты труда работников для всех

органов, содержащихся за счет государственного бюджета Республики; принимает решение о проведении республиканского референдума; ведет переговоры и подписывает международные договоры Республики; подписывает ратификационные грамоты; принимает верительные и отзывные грамоты дипломатических представителей иностранных государств; является верховным главнокомандующим вооруженными силами Казахстана, назначает на должность и освобождает от должности высшее командование вооруженных сил; награждает государственными наградами Республики, присваивает почетные, высшие воинские и иные звания, классные чины, дипломатические ранги и т.п.; решает вопросы гражданства и предоставления политического убежища; осуществляет помилование; в соответствии с Конституцией и законодательством Казахстана объявляет введение чрезвычайного положения; в соответствии с Конституцией вводит военное положение и объявляет частичную или всеобщую мобилизацию; назначает на должность и освобождает от должности Государственного секретаря Республики Казахстан, формирует Администрацию Президента Республики; Совет Безопасности, Высший судебный совет и иные консультативно-совещательные органы. Дополнительные полномочия Президента перечислены в Указе Президента "О Президенте Республики Казахстан", принятом 26 декабря 1995 г. (с изменениями от 6 мая 1999 г.) и имеющем силу конституционного закона.

Исключительно большими полномочиями глава государства наделен в области нормотворчества. Прежде всего Президент издает указы и распоряжения на основе и во исполнение Конституции и законов Казахстана. Помимо этого Парламент 2/3 голосов от общего числа депутатов каждой из палат по инициативе Президента вправе делегировать ему законодательные полномочия на срок, не превышающий одного года (п.4 ст.53 Конституции). В этом случае Президент Республики издает законы. Наконец, в случае нерассмотрения Парламентом в месячный срок законопроекта, объявленного Президентом срочным, последний вправе издать указ, имеющий силу закона. Такой указ действует до принятия Парламентом нового закона в установленном Конституцией порядке.

Двухпалатный законодательный орган Казахстана называется Парламентом. Две его палаты именуются соответственно Сенат и Мажилис. Сенат избирается на 6, Мажилис - на 5 лет. Сенат формируется на основе косвенного избирательного права; в нем представлены по 2 человека от каждой области, города республиканского значения и столицы Казахстана плюс 7 депутатов, назначенных Президентом Казахстана. Мажилис состоит из 77 депутатов, из них 67 депутатов избираются путем прямых выборов, проводимых по административно-территориальным избирательным округам, а 10 - по партийному списку в соответствии с системой пропорционального представительства.

На совместном заседании палат Парламент по предложению Президента Казахстана вносит изменения и дополнения в Конституцию; принимает конституционные законы, изменяет и дополняет их; утверждает республиканский бюджет, отчеты Правительства и Счетного комитета по контролю за исполнением республиканского бюджета, а также вносит изменения и дополнения в бюджет; проводит повторное обсуждение и голосование по законам или отдельным пунктам закона, вызвавшим возражения Президента; дает согласие на назначение Президентом Премьер-министра Казахстана и председателя Национального Банка; заслушивает доклад Премьер-министра о Программе Правительства, одобряя или отклоняя ее; большинством в 2/3 голосов от общего числа депутатов каждой из палат выражает вотум недоверия Правительству; решает вопросы войны и мира; принимает предложения Президента по использованию Вооруженных Сил Казахстана для выполнения международных обязательств по поддержанию мира и безопасности; заслушивает ежегодные послания Конституционного совета о состоянии конституционной законности в Казахстане; формирует совместные комиссии палат и заслушивает отчеты о деятельности комиссий.

На раздельных заседаниях каждая из палат рассматривает вопросы о принятии законов; обсуждает республиканский бюджет и отчеты о его исполнении; устанавливает и отменяет государственные налоги и сборы; устанавливает порядок решения вопросов административно-территориального устройства Казахстана; учреждает государственные награды, устанавливает почетные, воинские и иные звания, классные чины,

дипломатические ранги, определяет государственные символы; решает вопросы государственных займов и предоставления экономической и иной помощи; издает акты об амнистии; ратифицирует и денонсирует международные договоры Казахстана. Каждый из вопросов рассматривается сначала в Мажилисе, а затем - в Сенате.

Ряд вопросов отнесен к исключительному ведению Сената: избрание и освобождение от должности, по представлению Президента Казахстана, председателя Верховного суда, председателей коллегий и судей Верховного суда Республики; дача согласия на назначение Президентом Казахстана генерального прокурора и председателя Комитета национальной безопасности Республики; лишение неприкосновенности генерального прокурора, председателя и судей Верховного суда Республики; досрочное прекращение полномочий местных представительных органов; делегирование двух депутатов в состав Высшего судебного совета Казахстана; рассмотрение поднятого Мажилисом вопроса об отрешении Президента от должности.

В исключительном ведении Мажилиса находятся вопросы принятия к рассмотрению и рассмотрение проектов законов; подготовка предложений по возражениям Президента Казахстана на законы, принятые Парламентом; избрание и освобождение от должности председателя, заместителя председателя, секретаря и членов Центральной избирательной комиссии; объявление очередных выборов Президента Казахстана; делегирование двух депутатов в состав Квалификационной коллегии юстиции; выдвижение против Президента Казахстана обвинения в государственной измене.

Право законодательной инициативы принадлежит депутатам Парламента и Правительству, но реализуется исключительно в Мажилисе. Однако именно Президент Казахстана определяет очередность рассмотрения законопроектов и обладает правом объявлять какой-либо законопроект срочным, что означает обязанность Парламента рассмотреть его в пределах месяца со дня внесения. Парламент вправе издавать законы, которые устанавливают основные принципы и нормы, затрагивающие: правосубъектность физических и юридических лиц, гражданские права и свободы, обязательства и ответственность физических и юридических лиц; режим собственности и иные вещные права; основы организации и деятельности государственных органов, органов местного самоуправления, государственной и воинской службы; налогообложение, установление сборов и других обязательных платежей; республиканский бюджет; вопросы судоустройства и судопроизводства; образование, здравоохранение и социальное обеспечение; приватизацию предприятий и их имущество; охрану окружающей среды; административно-территориальное устройство Казахстана; обеспечение обороны и безопасности государства. Все другие отношения регулируются подзаконными нормативными актами.

Законопроект, рассмотренный и одобренный большинством голосов от общего числа депутатов Мажилиса, передается в Сенат, где рассматривается не более 60 дней. Принятый большинством голосов от общего числа депутатов Сената проект становится законом и в течение 10 дней представляется Президенту на подпись. Отклоненный в целом большинством голосов от общего числа депутатов Сената проект возвращается в Мажилис. Если Мажилис большинством в 2/3 голосов от общего числа депутатов вновь одобрит проект, он передается в Сенат для повторного обсуждения и голосования. Повторно отклоненный проект закона не может быть вновь внесен в течение той же сессии. Внесенные большинством голосов от общего числа депутатов Сената изменения и дополнения в законопроект направляются в Мажилис. Если Мажилис большинством голосов от общего числа депутатов согласится с предложенными коррективами, закон считается принятым. Конституционные законы принимаются большинством не менее 2/3 голосов от общего числа депутатов каждой из палат.

Получив от Сената закон, Президент в течение 15 рабочих дней обнародует его либо возвращает закон или отдельные его статьи для повторного обсуждения и голосования. Если Парламент большинством в 2/3 голосов от общего числа депутатов каждой из палат подтвердит ранее принятое решение, Президент в 7-дневный срок подписывает закон. Если возражения Президента не преодолены, закон считается не принятым или принятым в редакции, предложенной Президентом.

Правительство осуществляет исполнительную власть, возглавляет систему исполнительных органов и руководит их деятельностью. Несмотря на то что

Правительство формируется Президентом и несет перед ним ответственность, оно также подотчетно Парламенту.

Правительство разрабатывает и осуществляет основные направления социально-экономической политики государства, вопросы его обороноспособности, безопасности, обеспечения общественного порядка; представляет Парламенту республиканский бюджет и отчет о его исполнении, вносит в Мажилис проекты законов и обеспечивает исполнение законов; организует управление государственной собственностью; вырабатывает меры по проведению внешней политики Казахстана; руководит деятельностью министерств, государственных комитетов, иных центральных и местных исполнительных органов; отменяет или приостанавливает (полностью или в части) действие актов министерств, государственных комитетов, иных центральных и местных исполнительных органов; назначает на должность и освобождает от должности руководителей центральных исполнительных органов, не входящих в состав Правительства.

Премьер-министр персонально отвечает за работу Правительства, подписывает его постановления и докладывает Президенту об основных направлениях деятельности Правительства, а также обо всех наиболее важных его решениях.

Правительство издает постановления, а Премьер-министр распоряжения. При этом они не должны противоречить Конституции, законодательным актам, указам и распоряжениям Президента Казахстана.

Правовая система

Общая характеристика

Правовая система Казахстана входит в романо-германскую правовую семью, образуя в ней вместе с правовыми системами России и других республик СНГ самостоятельную "евразийскую" группу. На развитие конституционного права сильно повлияла французская доктрина.

Вплоть до 1920-х гг. на территории современного Казахстана господствовала система обычного права (адат). Оно существовало преимущественно в устной форме, что было естественно при почти сплошной неграмотности населения. Обычное право отличалось архаичностью и противоречивостью, его нормы соответствовали потребностям патриархального общества кочевников-скотоводов. Наиболее значительная до присоединения Казахстана к России кодификация обычаев была предпринята при Тауке-хане (1680-1718 гг.). Созданная им Жеты-Жаргы (Семь уложений) не была писаным правом, а представляла собрание устных пословиц и изречений, которые обязан был знать каждый бий-судья, старшина и аксакал казахских родов, отделений и аулов. Нормы обычного права, в том числе и Жеты-Жаргы, постоянно пополнялись и видоизменялись в процессе судебной деятельности ханов, султанов и особенно биев-судей, решения наиболее авторитетных из которых становились обязательными прецедентами. Одной из форм правотворческой деятельности биев-судей были положения нескольких биев (эреже) о том, какими именно нормами обычного права они будут руководствоваться при рассмотрении определенных судебных дел. Такие эреже становились источниками права.

Посредством судебных прецедентов и эреже казахские бии внесли в обычное право (под влиянием мусульманского духовенства) некоторые нормы шариата, жестоко каравшие за отступления от требований ислама.

В советский период в Казахстане была фактически осуществлена рецепция социалистического права РСФСР и до конца 1980-хгг. официальная правовая система Казахской ССР копировала право других союзных республик.

Как и в других бывших советских республиках, правовая система Казахстана переживает коренную трансформацию с начала 1990-х гг. Провозглашенные принципы реформ: идеологический и политический плюрализм, социально ориентированная рыночная экономика, расширение прав и свобод личности и укрепление их гарантий.

По темпам правовых реформ Казахстан занимает одно из первых мест среди бывших советских республик. К 2000 г. здесь принят целый ряд новых кодексов:

Гражданский (1994-1999), Уголовный (1997), Уголовно-процессуальный (1997), Уголовно-исполнительный (1997), Гражданско-процессуальный (1999). Некоторые бывшие советские кодексы (о браке и семье, КЗоТ) были заменены новыми кодифицированными законами. Новые кодексы и законы чаще всего концептуально совпадают с соответствующим российским законодательством, поскольку при их создании в качестве основы используются общие модельные акты. В то же время развитие казахстанской правовой системы на современном этапе носит самостоятельный и достаточно творческий, оригинальный характер.

Согласно Конституции (п.1 ст.4) действующим правом в Республике Казахстан являются нормы Конституции, соответствующих ей законов, иных нормативных правовых актов, международных договорных и других обязательств Республики, а также нормативных постановлений Конституционного совета и Верховного суда Республики.

Иерархия источников права в Казахстане определяется Законом "О нормативных правовых актах", принятым 24 марта 1998 г. Самое высокое положение занимает Конституция, за ней следуют: законы об изменении и дополнении в Конституцию; конституционные законы; обычные законы и указы Президента, имеющие силу закона; нормативные указы Президента; нормативные постановления Парламента Казахстана; нормативные постановления Правительства; нормативные приказы министерств, постановления государственных комитетов, приказы и постановления других центральных органов; нормативные решения маслихатов и акимов.

За пределами общей иерархии остаются нормативные постановления Конституционного совета, Верховного суда и Центральной избирательной комиссии Казахстана. Однако постановления Конституционного совета основываются исключительно на Конституции Казахстана, и потому ни один нормативный акт не может противоречить постановлениям Конституционного совета.

Международные договоры, ратифицированные Республикой, имеют приоритет перед ее законами и применяются непосредственно, кроме случаев, когда из международного договора следует, что для его применения требуется издать закон (п.3 ст.5 Конституции). Международные договоры, признанные Конституционным советом не соответствующими Конституции Республики Казахстан, не могут быть ратифицированы и введены в действие.

Обычаи делового оборота признаются дополнительным источником гражданского права при условии их соответствия гражданскому законодательству.

Гражданское и смежные с ним отрасли права

Так же как и в России, гражданское право Казахстана в 1990-е гг. подверглось преобразованию в соответствии с принципами рыночной экономики и романо-германскими цивилистическими традициями.

Основы новых экономических отношений были установлены в Конституции 1995 г., согласно которой (ст.6) в Республике Казахстан признаются и равным образом защищаются государственная и частная собственность. Конституция Казахстана дословно заимствовала из Основного закона ФРГ 1949 г. (п.2 ст.14) знаменитую формулу "собственность обязывает, пользование ею должно одновременно служить общественному благу" (п.2 ст.6).

Земля и ее недра, воды, растительный и животный мир, другие природные ресурсы находятся в государственной собственности. Земля может находиться также в частной собственности на основаниях, условиях и в пределах, установленных законом (п.3 ст.6).

Гражданский кодекс Республики Казахстан состоит из двух частей. Часть первая была принята 27 декабря 1994 г. и вступила в силу 1 марта 1995 г. Часть вторая вступила в силу с 1 июля 1999 г. Со времени введения в действие части первой в нее внесены сотни изменений и дополнений, а в ноябре 1999 г. изменения были внесены и в часть вторую.

Структура ГК РК практически совпадает со структурой новых гражданских кодексов РФ, Беларуси, Узбекистана и Кыргызстана. Общая часть состоит из трех разделов: раздел I "Общие положения", раздел II "Право собственности и иные вещные права",

раздел III "Обязательственное право" (включает общие положения об обязательстве и о договоре). Особенная часть включает раздел IV "Отдельные виды обязательств", раздел V "Право интеллектуальной собственности", раздел VI "Наследственное право", раздел VII "Международное частное право".

ГК вслед за Конституцией предусматривает деление собственности на частную и государственную. Частная собственность выступает как собственность граждан и (или) негосударственных юридических лиц и их объединений. Особым видом частной собственности считается собственность общественных, в том числе религиозных объединений (ст.191). Государственная собственность выступает в виде республиканской и коммунальной собственности (ст.192).

К вещным правам наряду с правом собственности относятся: 1) право землепользования; 2) право хозяйственного ведения; 3) право оперативного управления; 4) другие вещные права (ст.195).

В 1990-е гг. в Казахстане, как и в других бывших социалистических государствах, принято обширное законодательство, создающее правовую базу для развития рыночных отношений. Причем первоначальное хозяйственное законодательство 1990-1993 гг. было практически полностью заменено с 1995 г. новыми актами, учитывающими накопленный опыт экономических реформ.

Правовой статус хозяйствующих субъектов наряду с ГК определяется указами Президента РК, имеющими силу закона: "О хозяйственных товариществах" от 2 мая 1995 г.; "О государственном предприятии" от 19 июня 1995 г. и "О производственных кооперативах" от 5 октября 1995 г.; законами "О банкротстве" от 21 января 1997 г.; "Об индивидуальном предпринимательстве" от 19 июня 1997 г.; "Об акционерных обществах" от 10 июля 1998 г.; "О товариществах с ограниченной и дополнительной ответственностью" от 22 апреля 1998 г.

Отношения по поводу ценных бумаг регулируются законами "О рынке ценных бумаг" от 5 марта 1997 г.; "О вексельном обращении в Республике Казахстан" от 28 апреля 1997 г.; "О регистрации сделок с ценными бумагами в Республике Казахстан" от 5 марта 1997 г.; "Об инвестиционных фондах в Республике Казахстан" от 6 марта 1997 г.

В финансовой сфере действуют также указы, имеющие силу закона: "О банках и банковской деятельности в Республике Казахстан" от 31 августа 1995 г.; "О страховании" от 3 октября 1995 г.; законы "О государственной поддержке прямых инвестиций" от 28 февраля 1997 г. и "О валютном регулировании" от 24 декабря 1996 г.

Отношения интеллектуальной собственности наряду с ГК подпадают под действие Патентного закона от 24 июля 1992 г. и Закона "Об авторском праве и смежных правах" от 10 июня 1996 г.

Земельные отношения в Казахстане регулируются Указом Президента (имеющим силу закона) "О земле" от 22 декабря 1995 г. Право частной собственности на землю по юридическим представлениям казахов вплоть до XIX в. отсутствовало. Пастбища по обычному праву казахов считались общей собственностью. В современном Казахстане частная собственность на землю была легализована только Конституцией 1995 г. Действует Закон "О крестьянском (фермерском) хозяйстве" от 31 марта 1998 г.

Внешнеэкономические отношения регулируются Законом "Об основных принципах (основах) внешнеэкономической деятельности Казахской ССР", принятым 15 декабря 1990 г.; Указом Президента Казахстана "О либерализации внешнеэкономической деятельности" от 11 января 1995 г. и, что более важно, Законом "Об иностранных инвестициях" от 27 декабря 1994 г. Иностранцы в Казахстане пользуются правами и несут обязанности в соответствии с Конституцией Казахстана и Указом "О правовом положении иностранных граждан в Республике Казахстан" от 19 июня 1995 г.

Полностью обновлено семейное право, нормы которого стали менее императивными. Кодекс о семье и браке Казахской ССР 1969 г. был заменен Законом "О браке и семье" от 17 декабря 1998 г. Этот акт принципиально ничем не отличается от Семейного кодекса РФ 1995 г., хотя содержит раздел об актах гражданского состояния. Так же, как и в Российской Федерации, закрепляется новый институт брачного договора.

Казахстан стремится реформировать трудовое право, сохранив традиционные гарантии трудящихся. Конституция 1995 г. (ст.24) закрепляет право каждого на свободу труда, свободный выбор рода деятельности и профессии; на условия труда, отвечающие

требованиям безопасности и гигиены; на вознаграждение за труд без какой-либо дискриминации; а также на социальную защиту от безработицы. Признается право на индивидуальные и коллективные трудовые споры с использованием установленных законом способов их разрешения, включая право на забастовку. Кодекс законов о труде Казахской ССР 1972 г. был заменен Законом "О труде в Республике Казахстан" от 10 декабря 1999 г., вступившим в силу с 1 января 2000 г. Другим важным источником трудового права Казахстана является Закон "О занятости населения" от 30 декабря 1998 г., вступивший в силу с 1 января 1999 г. Право на забастовку и порядок разрешения коллективных трудовых споров регулируется Законом "О коллективных трудовых спорах и забастовках" от 8 июля 1996 г.

Гражданско-процессуальный кодекс Казахской ССР 1963 г. был заменен Гражданско-процессуальным кодексом Республики Казахстан 1999 г., вступившим в силу с 1 июля 1999 г. Исполнение судебных решений регулируется Законом "Об исполнительном производстве и статусе судебных исполнителей" от 30 июня 1998 г. (с изменениями).

Уголовное право и процесс

Уголовное законодательство Казахстана, как и других государств членов СНГ, состоит исключительно из Уголовного кодекса.

Действующий Уголовный кодекс Республики Казахстан, принятый 16июля 1997 г. (с изменениями), заменил собой УК Казахской ССР 1961 г. Он разрабатывался по модельному кодексу для государств - участников СНГ. В силу этого он по своим концепциям и содержанию весьма близок к УК РФ 1996 г. Оба кодекса в целом совпадают по структуре, хотя УК Казахстана несколько объемнее (в УК РК 393 статьи против 360 в первоначальной редакции УК РФ). Так же, как и все постсоветские уголовные кодексы, он ставит на первое место уголовно-правовую охрану личности, а не государства.

К основным видам наказаний УК 1997 г. (ст.39) относит: а) штраф; б) лишение права занимать определенную должность или заниматься определенной деятельностью; в) привлечение к общественным работам; г) исправительные работы; д) ограничение по военной службе; е) ограничение свободы; ж) арест; з) содержание в дисциплинарной воинской части; и) лишение свободы; к) смертную казнь. К дополнительным наказаниям относятся конфискация имущества, а также лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина, дипломатического ранга, квалификационного класса и государственных наград. Пожизненное лишение свободы устанавливается только как альтернатива смертной казни за совершение особо тяжких преступлений, посягающих на жизнь.

Смертная казнь (расстрел) как исключительная мера наказания может быть установлена только за особо тяжкие преступления, посягающие на жизнь человека, а также за совершенные в военное время или в боевой обстановке, государственную измену, преступления против мира и безопасности человечества и особо тяжкие воинские преступления. Она не назначается женщинам, а также лицам, совершившим преступление в возрасте до 18 лет, и мужчинам, достигшим к моменту вынесения приговора 65 лет (ст.49 УК).

Уголовный процесс в Казахстане регулируется УПК 1997 г., который заменил УПК Казахской ССР 1959 г. При работе над проектом был принят во внимание модельный Уголовно-процессуальный кодекс для государств участников СНГ. Несмотря на закрепление в Конституции 1995 г. и в УПК ряда новых демократических принципов и норм уголовного правосудия, новое уголовно-процессуальное законодательство в значительной сфере сохраняет преемственность традиций советского уголовного судопроизводства. Провозглашенная задача достижения общего баланса процессуальных прав обвинения и защиты пока не реализована.

В соответствии с Конституцией (ст.16) арест и содержание под стражей допускаются только в предусмотренных законом случаях и лишь с санкции суда или прокурора, с предоставлением арестованному права судебного обжалования. Без санкции прокурора лицо может быть подвергнуто задержанию на срок не более 72 часов. В 1995 г. из УПК были исключены (незадолго до этого появившиеся) статьи о праве обвиняемых и их адвокатов на обжалование арестов в суде. УПК 1997 г. (ст.110) вновь установил, что

подозреваемый, обвиняемый, их защитник, законный представитель вправе обжаловать санкционированную прокурором меру пресечения в виде ареста, а также продление срока ареста в городской (районный) суд.

Новый УПК предусматривает возможность участия адвоката (защитника) не только с момента задержания, ареста лица или предъявления ему обвинения, как того требует Конституция (п.3 ст.16), но и с момента признания лица подозреваемым.

Чтобы обеспечить принцип состязательности и исключить совмещение судебных и обвинительных функций, УК 1997 г. предусматривает обязательное участие государственного обвинителя в главном судебном разбирательстве по всем делам, за исключением дел частного обвинения.

7 октября 1998 г. в ст.75 Конституции было внесено дополнение, предусматривающее возможность осуществлять уголовное судопроизводство с участием присяжных заседателей. Однако на начало 2000 г. суды присяжных в Казахстане не образованы и даже не предусмотрены законом. В соответствии с УПК 1997 г. (ст.58) рассмотрение уголовных дел по преступлениям, за которые может быть применена смертная казнь, осуществляется судом первой инстанции в составе 3 судей. Другие дела судья первой, а также апелляционной инстанции слушает единолично. Рассмотрение уголовных дел в кассационном порядке и в порядке надзора осуществляется судом в составе не менее 3 судей; судебные решения по вновь открывшимся обстоятельствам пересматривает то же количество судей, что слушало дело первоначально.

По апелляционным жалобам и протестам суд проверяет, правильно ли установлены фактические обстоятельства дела и применен уголовный закон, а также соблюдены ли при рассмотрении и разрешении дела нормы уголовно-процессуального закона. По кассационным жалобам и протестам суд проверяет законность и обоснованность приговора по имеющимся в деле и дополнительно представленным материалам.

Уголовно-исполнительный кодекс Казахстана был принят 13 декабря 1997 г.

Судебная система. Органы контроля

В Казахстане существует единая судебная система, состоящая из Верховного суда Республики, областных и приравненных к ним судов, районных (городских) судов, военных судов. Учреждение специальных и чрезвычайных судов не допускается. Верховный суд, областные и Алма-атинский городской суд рассматривают уголовные, гражданские и хозяйственные дела. Районные, городские и военные суды - уголовные и гражданские дела, отнесенные к их ведению.

Верховный суд РК является высшим судебным органом по гражданским, уголовным и иным делам, подсудным судам общей юрисдикции, осуществляет в предусмотренных законом процессуальных формах надзор за их деятельностью и дает разъяснения по вопросам судебной практики.

Председатель Верховного суда, председатели коллегии и судьи Верховного суда избираются Сенатом по представлению Президента, основанному на рекомендации Высшего судебного совета Республики. Председатели областных и приравненных к ним судов, председатели коллегий и судьи областных и приравненных к ним судов назначаются Президентом по рекомендации Высшего судебного совета Республики; председатели и судьи других судов - по представлению министра юстиции, основанному на рекомендации Квалификационной коллегии юстиции.

Высший судебный совет возглавляется председателем, назначаемым Президентом Республики, и состоит из председателя Конституционного совета, председателя Верховного суда, генерального прокурора, министра юстиции, депутатов Сената, судей и других лиц, также назначаемых Президентом. Квалификационная коллегия юстиции формируется из депутатов Мажилиса, судей, прокуроров, преподавателей права и ученых-юристов, работников органов юстиции и является автономным, независимым учреждением. Деятельность Высшего судебного совета регулируется Указом Президента от 11 марта 1996 г. Статус судей определяет Указ Президента Республики Казахстан от 20 декабря 1995 г., имеющий силу конституционного закона, а самих судов - Указ от 20 октября 1995 г.

В соответствии с Конституцией (ст.83) прокуратура от имени государства

осуществляет высший надзор за точным и единообразным применением законов, указов Президента РК и иных нормативных правовых актов на территории Республики, за законностью оперативно-розыскной деятельности, дознания и следствия, административного и исполнительного производства, выявляет и устраняет любые нарушения законности. Она вправе опротестовывать законы и другие правовые акты, противоречащие Конституции и законам Республики. Прокуратура представляет интересы государства в суде, а также осуществляет уголовное преследование в случаях, порядке и в пределах, установленных законом.

Прокуратура Республики составляет единую централизованную систему с подчинением нижестоящих прокуроров вышестоящим и генеральному прокурору Республики. Она осуществляет свои полномочия независимо от других государственных органов, должностных лиц и подотчетна лишь Президенту. Генеральный прокурор назначается на должность Президентом Казахстана на 5 лет с согласия Сената. Президент вправе единолично освободить генерального прокурора от должности. Деятельность прокуратуры осуществляется на основе Указа Президента от 21 декабря 1995 г., имеющего силу закона.

В Казахстане дознание и предварительное следствие по уголовным делам ведется органами внутренних дел (включающими криминальную полицию и военно-следственные органы), Комитетом национальной безопасности и органами налоговой полиции, которые отделены от судов и прокуратуры.

Деятельность адвокатов в Казахстане регулируется Законом "Об адвокатской деятельности" от 5 декабря 1997 г.

Модель организации конституционного контроля принципиально отличается от принятой в других государствах СНГ. Конституционный суд Казахстана, созданный в соответствии с Конституцией 1993 г., был затем упразднен согласно Конституции 1995 г. и заменен заимствованным у Франции Конституционным советом, состоящим из 7 членов, срок полномочий которых составляет 6 лет. Председатель Совета и 2 его члена назначаются Президентом Казахстана, еще по 2 - председателем Сената и председателем Мажилиса. Половина членов Конституционного совета сменяется каждые 3 года.

Конституционный совет по обращению Президента Республики Казахстан, председателя Сената, председателя Мажилиса, не менее 1/5 общего числа депутатов Парламента, Премьер-министра: 1) решает в случае спора вопрос о правильности проведения выборов Президента Республики, депутатов Парламента и проведения республиканского референдума; 2) рассматривает до подписания Президентом принятые Парламентом законы на их соответствие Конституции; 3) рассматривает до ратификации международные договоры Республики на соответствие их Конституции; 4) дает официальное толкование норм Конституции; 5) дает заключения о соблюдении установленных конституционных процедур при импичменте и досрочном освобождении Президента от должности по стойкой неспособности исполнять полномочия.

Конституционный совет может осуществлять последующий конституционный контроль только по просьбе суда о признании того или иного акта антиконституционным (ст.78 Конституции).

На решение Конституционного совета (в целом или в части) могут быть внесены возражения Президента Республики, которые преодолеваются 2/3 голосов от общего числа членов Конституционного совета. В противном случае решение считается не принятым (п.4 ст.72).

Камбоджа
Королевство Камбоджа

Государственное устройство
Правовая система
Общая характеристика
Гражданское и смежные с ним отрасли права
Уголовное право и процесс
Судебная система. Органы контроля

Государство в юго-западной части полуострова Индокитай.

Территория - 181 тыс. кв. км. Столица - г.Пномпень.

Население - 11,63 млн. чел. (1999 г.); 90% - кхмеры, проживают более 40 национальных меньшинств.

Официальный язык - кхмерский.

Государственная религия - буддизм, часть коренного населения (чамы) исповедует ислам.

Первое известное государство на территории Камбоджи возникло в начале нашей эры. В 1863 г. страна попала под протекторат Франции, а с 1884 г. стала фактически ее колонией. В 1953 г. достигнута независимость.

Государственное устройство

Камбоджа - унитарное государство. Административно-территориальное деление - 18 провинций и 3 города центрального подчинения (Пномпень, Сиануквиль и Кеп).

Действует Конституция 1993 г. По форме правления Камбоджаконституционная парламентская монархия. Политический режим демократия в процессе становления.

Глава государства - Король, избираемый из членов королевской семьи пожизненно Королевским советом трона. В последний входят председатель Национального собрания, Премьер-министр, руководители двух монашеских орденов; а также первый и второй вице-председатели Собрания. Согласно Конституции (ч.1 ст.7) Король "должен царствовать, но не править". Король - верховный главнокомандующий Королевских Кхмерских вооруженных сил.

Законодательная власть - двухпалатный Парламент, состоящий из Национального собрания (122 депутата, избираемые населением) и Сената (61 член, два из которых назначаются Королем, два избираются Национальным собранием, 57 избираются "функциональными группами" избирателей). Срок полномочий членов обеих палат - 5 лет.

Исполнительная власть - Королевское правительство во главе с Премьер-министром. По рекомендации председателя и с согласия обоих вице-председателей Собрания, Король определяет представителя победившей партии, чтобы сформировать Королевское правительство. Это лицо формирует Правительство из членов Собрания или членов политических партий, представленных на Собрании. После того, как Собрание вынесло вотум доверия, Король издает декрет о назначении полного состава Совета министров.

Министры Правительства коллективно и индивидуально ответственны Национальному собранию. Последнее может отправить в отставку члена Правительства или весь Кабинет принятием резолюции порицания большинством в 2/3 всех членов Собрания. Со своей стороны Правительство может предложить Королю распустить Национальное собрание, если оно голосует за вотум недоверия дважды в течение 12 месяцев. Для роспуска требуется также согласие председателя Собрания.

Правовая система

Общая характеристика

Правовая система Камбоджи относится в целом к романо-германской правовой семье. Она складывалась на протяжении веков под влиянием самых различных правовых культур и идеологий, и в настоящий момент фактически создается заново в соответствии с демократическими принципами Конституции 1999 г.

Средневековое кхмерское право основывалось на индийских образцах. Все доколониальные камбоджийские правовые тексты, такие как "Явы", "Джая Паттра", Хартия о налогах и земле и книга законов "Явы я Вали", большей частью копировали индийские тексты, хотя начиная с XIVв. возрастает удельный вес местных элементов. По форме законодательство средневековой Камбоджи было преимущественно казуальным. Уголовные наказания отличались исключительной жестокостью. Широкое распространение получил "божий суд". Процедура расследования и суда была

чрезвычайно громоздкой и медленной. В семейном праве существовало правило гипергамии, воспрещающее женщинам брак с мужчинами более низкого, чем у них, сословия. По обычному праву кхмеров власть и главенство в семье принадлежали мужчине, вплоть до права продажи жены и детей. Обычно семья была моногамной.

С установлением в Камбодже французского господства ее правовая система подверглась европеизации. В этот период в стране были введены Гражданский кодекс (15 февраля 1920 г.), Гражданский процессуальный кодекс (16 декабря 1928 г.), Уголовный кодекс (23 июля 1934 г.), Уголовно-процессуальный кодекс (5 сентября 1937 г.), Торговый кодекс (13 марта 1960 г.), в значительной мере основанные на одноименных кодексах Наполеона и отчасти воспринявшие нормы обычного и иного кхмерского права. Эти акты с рядом изменений продолжали действовать и после получения независимости, вплоть до 1975 г.

В 1970 г. в Камбодже произошел государственный переворот, в результате которого была провозглашена Кхмерская Республика. Одновременно началась гражданская война, завершившаяся в 1975 г. победой прокитайской левоэкстремистской группировки "красных кхмеров" во главе с Пол Потом. Камбоджа была переименована в Демократическую Республику Кампучия. Под этим названием в стране установился режим геноцида, в результате которого за неполные 4 года погибло до 3 млн. чел. Проводя политику строительства "аграрного коммунизма", "красные кхмеры" насильственно переселили все городское население в сельскую местность, где из горожан и местных жителей были созданы "коммуны" и "трудовые армии" с каторжными условиями труда. Все обычные социальные институты (религия, семья, частная и личная собственность, деньги, торговля, образование, наука, искусство, здравоохранение и т.д.) были упразднены. Правовая система фактически перестала существовать, почти все камбоджийские юристы были физически уничтожены вместе с другими представителями национальной интеллигенции.

В январе 1979 г. полпотовский режим был свергнут вьетнамскими войсками при поддержке местных патриотов. Провозглашена Народная Республика Кампучия (НРК), Правительство которой проводило курс социалистической ориентации. В рамках этого курса началось постепенное восстановление правовой системы, было объявлено об отмене драконовских законов прежнего режима, о гарантировании демократических свобод, свободы вероисповедания, права на отдых, на образование, равенства всех граждан, уважения их достоинства и личности. Однако оппозиционные силы, объединившие фракции бывшего Короля Н. Сианука и "красных кхмеров", продолжили вооруженную борьбу против правительства НРК. В результате развития процесса национального примирения при международном посредничестве в октябре 1991 г. были подписаны Парижские соглашения о политическом урегулировании камбоджийского конфликта. После всеобщих выборов в мае 1993 г., организованных под эгидой ООН, сформированы новые парламент и правительство, принята Конституция, образовано Королевство Камбоджа во главе с Королем Н. Сиануком (сентябрь 1993 г.). Отказ от идей построения социализма по советскому образцу ознаменовал новый этап в развитии камбоджийского государства и права.

Гражданское и смежные с ним отрасли права

До 1975 г. основным источником гражданского права Камбоджи являлся ГК 1920 г., заимствовавший большинство положений от ГК Франции 1804 г. Наиболее существенные отличия от французского образца имелись в области семейного и наследственного права, где составители исходили из кхмерских обычаев. В частности, ГК 1920 г. допускал полигамию, а браки делились на первый и второй классы. Заключить брак второго класса мог только мужчина, у которого уже была жена первого класса. Жена второго класса не имела права наследовать семейное имущество после смерти мужа.

В настоящее время гражданское право Камбоджи остается некодифицированным. Действуют разрозненные законодательные акты разного уровня, в частности Декрет от 28 октября 1988 г. о договорах и других обязательствах (138 статей). Основные принципы современного гражданско-правового законодательства заложены в Конституции 1993 г.

Последняя закрепляет, в числе прочего, право частной собственности (ч.2 ст.44), запрет всех форм дискриминации женщин и моногамный брак (ст.45).

Согласно Конституции (ч.1 ст.44) только кхмерские юридические лица и граждане кхмерской национальности имеют право владеть землей. Земельные отношения, а также все вопросы иной недвижимости регулируются обширным Законом о земле от 13 октября 1992 г. (227 статей), который объявляет все земли собственностью государства. Камбоджийцы могут иметь землю на праве пожизненного наследуемого владения. Исключение составляет собственность на землю для проживания. Закон о земле 1992 г. содержит также большое количество общих норм вещного, обязательственного и наследственного права.

В области торгового права до 1975 г. действовал Торговый кодекс 1950 г., который был короче аналогичного французского Кодекса 1807 г., но основывался на тех же принципах. Кодекс устанавливал статус коммерсанта, содержал положения о торговом регистре, регулировал коммерческие контракты и обязательства, предпринимательские компании и банкротство. В период правления полпотовцев, как и последующий период социалистической ориентации, в торговом законодательстве не было необходимости. Его восстановление началось лишь после принятия Конституции 1993 г., закрепившей рыночную систему экономики (ст.56). В настоящее время главным источником торгового права является Закон от 26 июня 1995 г. о регулировании торговых отношений и торговом регистре.

Современное экономическое законодательство Камбоджи стимулирует частное предпринимательство и иностранные инвестиции. Закон об инвестициях 1994 г. регулирует инвестиционную деятельность как камбоджийских, так и иностранных лиц. Для тех и других, исключая права собственности на землю, закон устанавливает равный правовой режим. Иностранные инвесторы могут брать землю в аренду на срок до 70 лет.

Основным источником трудового права является Трудовой кодекс от 13 марта 1997 г., разработанный при помощи МОТ. Он закрепляет международно признанные права трудящихся, включая право на свободное объединение в профсоюзы, коллективные переговоры, забастовку и 8-часовой рабочий день. Однако многие из этих прав пока на практике не реализуются.

Уголовное право

Современное уголовное право в Камбодже, как и большинство других отраслей права, сформировалось в колониальный период. В 1934 г. ордонансом Короля Сисовата Монивонга был промульгирован Уголовный кодекс Камбоджи, который по своему содержанию мало чем отличается от французского УК 1810 г., если не считать того, что в нем несколько более подробно изложен ряд вопросов Общей части уголовного права (соучастие, стадии совершения преступления и т.п.). В 1955 г., когда Камбоджа стала независимой, Король Н. Сианук вновь промульгировал этот Уголовный кодекс, распорядившись предварительно убрать из него все названия и выражения, в которых содержалось упоминание "иных, помимо национальных властей".

После прихода к власти "красных кхмеров" в 1975 г. УК 1934 г. был отменен вместе со всем прежним законодательством. На долгие годы страна оказалась без нормального уголовного кодекса. Правительство НРК (1979-1989 гг.) шло по пути издания отдельных законов и декретов уголовно-правового характера. Так, Декрет 1979 г. предусмотрел смертную казнь за геноцид. В 1980 г. принят Декрет-закон N 2 о наказании за измену революции и другие уголовные преступления, предусматривавший применение смертной казни за целый ряд деяний - от измены до изнасилования несовершеннолетней.

Новый этап в развитии уголовного права Камбоджи начался в конце 1980-х гг. в связи с общей демократизацией. В 1989 г. была отменена смертная казнь. 10 сентября 1992 г. Верховный национальный совет утвердил Положения, касающиеся судебной власти и уголовного права и процесса, применимые в Камбодже в течение переходного периода. Эти Положения, разработанные Временной администрацией ООН для Камбоджи (U.N. Transitional Authority for Cambodia), содержат в очень краткой форме составы основных преступлений и уголовных проступков, а также некоторые нормы Общей части УК. В качестве наказания в них фигурирует только лишение свободы

(максимальный срок - 20 лет). Дальнейшее развитие уголовного права в 1990-е гг. шло по пути принятия законов, охватывающих отдельные группы преступлений. К числу таких актов относятся Закон от 29 февраля 1996 г. о пресечении похищения, контрабанды и эксплуатации людей, Закон от 26 января 1996 г. о пресечении азартных игр, Закон от 24 января 1997 г. о контроле над наркотиками.

Уголовное судопроизводство в Камбодже осуществляется на основе Закона об уголовном процессе от 8 февраля 1993 г., разработанного при участии специалистов ООН в соответствии с современными международными стандартами. В частности предусмотрено, что любое задержанное или арестованное лицо должно быть в течение 48 часов (не считая времени на транспортировку) доставлено в суд для решения вопроса о дальнейшем пребывании под стражей. Хотя в соответствии с новым законодательством следствие возложено на следственных судей, оно по-прежнему проводится судебной и военной полицией. Острейшей проблемой уголовного судопроизводства остается нехватка в стране обученных судей и адвокатов.

Судебная система. Органы контроля

Существующая судебная система Камбоджи была создана в 1990-е гг. практически заново на основе положений Конституции 1993 г. и Закона от 8 февраля 1993 г. об организации судов. В состав судебной системы входят Верховный суд, Апелляционный суд и нижестоящие суды. Имеется также отдельная система военных судов.

Согласно Конституции (ст.113) гарантом независимости судебной власти является Король. Ему помогает Высший совет магистратуры. По предложению последнего Король подписывает декреты о назначении, перемещении или удалении судей (ч.2 ст.21). Высший совет магистратуры осуществляет все дисциплинарные действия в отношении судей. На заседаниях Высшего совета магистратуры председательствует Король или его представитель, а при рассмотрении дисциплинарных дел судей - председатель Верховного суда.

Уголовное преследование в соответствии с Конституцией (ст.112) является исключительным полномочием прокуратуры. Прокуроры действуют при судах и, так же как и судьи, назначаются Королем по предложению Высшего совета магистратуры. Расследование по уголовным делам осуществляют следственные судьи.

Органом конституционного контроля является Конституционный совет, который решает вопросы о конституционности законов, дает толкование Конституции и законов, разрешает споры, касающиеся выборов в парламент. Конституционный совет состоит из 9 членов (их назначает Король, парламент и Высший совет магистратуры - по 3 человека каждый) с 8-летним сроком полномочий. Третья часть членов Совета обновляется каждые 3 года. Конституция предусматривает как предварительный, так и последующий конституционный контроль. Решение Совета окончательно.

Камерун
Республика Камерун

Государственное устройство
Правовая система
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство в северо-западной части Центральной Африки.

Территория - 475,4 тыс. кв. км. Столица - г. Яунде.

Население - 15,46 млн. чел. (1999 г.); основные народностифанг, бамилеке, дуала, баса, бамун, бата, мандара.

Официальные языки - французский и английский.

Религия - 54% населения - католики, 4% - представители других христианских вероисповеданий, 35% - приверженцы ислама, остальные придерживаются местных традиционных верований.

В Северном Камеруне в XV-XVI вв. возник султанат Мандара, в начале XIX в. - несколько феодальных мусульманских княжеств. В Центральном и Южном Камеруне

государственные образования появились в XVIII - начале XIX в. В 1884-1914 гг. вся территория страны была захвачена Германией. В 1922 г. по решению Лиги Наций Восточный Камерун был отдан под мандатное управление Франции, а Западный - Англии. В 1946 г. эти территории стали подопечными территориями ООН под управлением Франции и Великобритании. В 1960 г. Франция предоставила независимость Восточному Камеруну. В 1961 г. южная часть Западного Камеруна присоединилась к Камеруну, а северная - к Нигерии. В результате была создана Федеративная Республика Камерун, восточная и западная части которой имели собственные органы власти. В 1972 г. на референдуме одобрено образование Объединенной Республики Камерун, создание единой политической системы и упразднение самостоятельных органов власти в обеих частях страны. В 1984 г. принято новое название страны - Республика Камерун.

Государственное устройство

Камерун - унитарное государство. В административно-территориальном отношении делится на 10 провинций.

Действует Конституция 1996 г., во многом копирующая французскую Конституцию 1958 г. По форме правления Камерун - суперпрезидентская республика. Политический режим - умеренно авторитарный. В 1990 г. восстановлена многопартийность. В 1992 г. прошли первые с 1964 г. многопартийные выборы в парламент.

Законодательная власть осуществляется Национальным собранием в составе 180 депутатов, избираемых на основе всеобщего и прямого избирательного права при тайном голосовании сроком на 5 лет. Предусмотренная Конституцией верхняя палата (Сенат) пока не сформирована. Согласно Конституции каждая провинция должна иметь в Сенате по 10 представителей, из которых 7 избираются косвенным голосованием, а 3 назначаются Президентом Республики. Срок полномочий сенаторов - 5 лет.

Законодательные полномочия Парламента строго ограничены установленным Конституцией кругом вопросов, за пределами которого регулирование осуществляется президентскими декретами в порядке регламентарной власти.

Глава государства - Президент, избираемый на основе всеобщего и прямого избирательного права сроком на 7 лет. Он может быть переизбран еще раз. Президент обладает исключительно большими полномочиями, фактически контролируя все прочие органы власти.

Исполнительная власть осуществляется Президентом и правительством во главе с Премьер-министром. Президент назначает Премьер-министра и, по предложению последнего, других членов правительства. Правительство несет ответственность как перед главой государства, так и перед Национальным собранием. Президент может освободить Премьер-министра от должности по своей инициативе или исходя из вотума недоверия, вынесенного Национальным собранием (большинством в 2/3 всех его членов).

Правовая система

Правовая система Камеруна носит плюралистический характер: отношения личного статуса определяются преимущественно обычным, а прочие отношения территориальным правом, заимствованным у европейских стран. При этом Камерун унаследовал не одну, а две системы европейского права романо-германскую и англосаксонскую. В Западном Камеруне продолжают действовать английское общее право, право справедливости и статуты общего применения, а в Восточном осталось в силе французское колониальное законодательство.

В области гражданского и торгового права в Восточном Камеруне действуют законы и регламенты Франции, распространенные на заморские владения метрополии, и колониальные акты, действовавшие во Французской Экваториальной Африке, например Гражданский (1830) и Торговый (1850) кодексы Сенегала, введенные в действие на территории Восточного Камеруна в 1924 г. В западной же части страны - статуты общего применения по их состоянию в Англии на 1 января 1924 г., а также законодательство о компаниях, применявшееся на территории британского Камеруна. Помимо этого на

территории всей страны в сфере поземельных отношений имеет место известное влияние старого немецкого права.

Африканское обычное право, различающееся в зависимости от этнической группы, официально может применяться только в том случае, если оно не противоречит "естественному правосудию, справедливости и доброй совести". На практике повседневно действующее обычное право часто не соответствует Конституции и законам. Так, в вопросах брака и наследования оно существенно дискриминирует женщин. Во многих районах жена рассматривается по обычному праву как собственность мужа. Распространен обычай платы за невесту. Хотя закон устанавливает минимальный брачный возраст для женщин в 15 лет, на практике девочки часто выдаются замуж в 12 лет. И закон, и обычай допускают полигамию (многоженство).

Экономическое законодательство Камеруна направлено на развитие местного предпринимательства, поощрение иностранных инвестиций при сохранении за государством регулирующей роли. Главным актом, регулирующим иностранные капиталовложения, является Инвестиционный кодекс 1990 г., который несколько раз пересматривался в сторону либерализации.

Основным источником трудового права является Трудовой кодекс 1992 г., отличающийся более либеральным подходом, чем предыдущие кодексы 1967 и 1974 гг. Резко сокращено государственное вмешательство в регулирование трудовых отношений, ослаблен контроль за деятельностью профсоюзов. Признается право на коллективные переговоры и забастовки.

В области уголовного права в Восточном Камеруне первоначально действовал колониальный вариант французского УК, а в Западном применялся УК Нигерии 1916 г. В 1965-1967 гг. был издан единый Уголовный кодекс Камеруна, разработанный на основе положений французского и английского уголовного права. Книга 1-я (Общая часть) утверждена в 1965 г. и вступила в силу в 1966 г., а книга 2-я (Особенная часть) - в 1967 г. Общая часть (101 статья) состоит из 3 разделов: применение уголовного законодательства; наказания и меры безопасности; уголовная ответственность. Особенная часть (ст.102-363) имеет 4 раздела - первые 3 содержат составы преступлений и проступков, а четвертый - только 2 статьи о делении нарушений на 4 класса.

По Уголовному кодексу 1965-1967 гг. смертная казнь является обязательной мерой наказания за преднамеренное убийство; кражу при отягчающих обстоятельствах; измену и сходные преступления, такие как "участие в отделении от государства" во время войны или в период чрезвычайного положения.

В Камеруне нет единой уголовной процедуры. Во франкоязычных провинциях действует УПК французского образца. В двух англоязычных провинциях принята английская модель уголовного процесса - только здесь существует судебный контроль за законностью арестов и освобождение до суда под зало г. Особая процедура применяется в судах обычного права. По сообщениям, эти суды заставляют подсудимых, обвиняемых в колдовстве и некоторых других деяниях, проходить ордалий (например, принять яд).

Судебная система. Органы контроля

Согласно Конституции Президент Республики является гарантом независимости судебной власти. Ему помогает Высший совет магистратуры, в котором Президент председательствует. Судьи назначаются Президентом по совету Высшего совета магистратуры.

Судебная система включает Верховный суд (Cour Supreme), апелляционные суды в каждой из 10 провинций и суды первой инстанции в каждом из 58 районов страны. Верховный суд имеет три палаты: общей юрисдикции, административную и счетную.

Наряду с гражданскими действуют военные суды, которые могут выносить приговоры в отношении не только военнослужащих, но и гражданских лиц, если дело касается беспорядков, организованного вооруженного насилия, бандитизма и грабежа на дорогах.

За рамками формальной судебной системы находятся суды обычного права. По закону эти суды имеют юрисдикцию только по делам, в которых ни одна из сторон не требует разбирательства в государственном суде. Обычно их решения могут быть

обжалованы традиционным властям более высокого уровня.

Органом конституционного контроля является, как и во Франции, Конституционный совет. Он осуществляет предварительный контроль конституционности законов и международных договоров, рассматривает споры о полномочиях между органами власти, проверяет законность выборов. Состоит из 11 членов, занимающих свои должности единственный 9-летний срок. Члены Конституционного совета назначаются Президентом Камеруна: 3 (включая председателя) по его собственному выбору, 3 - по предложению председателя Национальной ассамблеи, 3 - по предложению председателя Сената, 2 по предложению Высшего совета магистратуры.

Особым судебным органом является Высокий суд правосудия, который имеет исключительное право судить Президента по обвинению в измене, а также Премьер-министра и членов правительства - по обвинению в заговоре против безопасности государства.

Литература

Sams D. E. Legal Aspects of Doing Business in Cameroon // International Lawyer. 1983. Vol.17.

Vergnaud P. Cameroon // International Encyclopedia of Comparative Law. Vol. 1. 1975.

Канада

Государственное устройство
Правовая система
Общая характеристика
Гражданское и смежные с ним отрасли права
Уголовное право и процесс
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство в Северной Америке.

Территория - 9971 тыс. кв. км. Столица - г. Оттава.

Население - 30,49 млн. чел. (1999 г.); 40% - англоканадцы, 27% - франкоканадцы.

Официальные языки - английский и французский.

Религия - большинство верующих - католики - (45%), а также приверженцы различных протестантских церквей.

В 1605 г. французы основали в Канаде первую европейскую колонию, позднее к колонизации страны приступили и англичане. В 1763 г. в результате Семилетней войны все французские владения в Канаде были переданы Англии. В 1867 г. из четырех колоний была создана федерация Канада с правами доминиона - самоуправляющегося государства в рамках Британской империи. В 1931 г. Вестминстерский статут уравнял в правах Канаду, как и другие доминионы, с метрополией. В 1969 г. установлено равноправие английского и французского языков в стране.

Государственное устройство

Канада входит в состав Содружества, возглавляемого Великобританией. По форме государственно-территориального устройства Канада - федерация, в составе которой 10 провинций (в том числе одна, Квебек, с франкоязычным большинством) и 2 территории. Ряд вопросов федеративных отношений остаются неурегулированными. В 1995 г. проведен референдум о суверенитете Квебека (против суверенитета проголосовало 50,6% избирателей, за - 49,4%). В каждой провинции имеется своя конституция, выборная легислатура, правительство, действует назначаемый центральной властью "по совету провинциального правительства" лейтенант-губернатор. Перечень вопросов, которые провинции могут решать самостоятельно, установлен в законодательном порядке (здравоохранение, социальное обеспечение, использование природных ресурсов на территории провинции, налогообложение).

Конституцию Канады образуют несколько законодательных актов. Важнейшие из них

- Квебекский закон 1774 г., Конституционный закон 1791 г., Закон об объединении Канады 1840 г., Закон о Британской Северной Америке 1867 г. и Конституционный закон 1982 г., ставший последним из числа конституционных актов Канады, принятых британским Парламентом, предоставил Канаде право самостоятельно вносить поправки в Конституцию в соответствии с установленной процедурой (ранее они формально подлежали утверждению английским Парламентом) и дополнил ее Хартией прав и свобод.

По форме правления Канада - конституционная парламентская монархия. В соответствии с Конституционным законом 1982 г. главой государства является Королева (Король) Великобритании, которую представляет в Канаде Генерал-губернатор. Его назначает Королева по совету Премьер-министра. Срок его полномочий - 5 лет, но по требованию главы Правительства он может быть отстранен от должности и раньше. Генерал-губернатор утверждает законопроекты, созывает нижнюю палату Парламента и вправе распустить ее до истечения срока полномочий, назначает Премьер-министра и высших должностных лиц. Он решает вопросы внешней политики: ратифицирует международные договоры, производит назначения дипломатических представителей. Ему принадлежит право помилования. Однако деятельность Генерал-губернатора носит во многом формальный характер, поскольку большинство своих правомочий он осуществляет "по совету" Правительства.

Законодательная власть принадлежит Королеве в лице Генерал-губернатора и Парламенту. Парламент Канады состоит из Палаты общин и Сената. Палата общин состоит из 301 депутата и избирается путем всеобщих прямых выборов сроком на 5 лет. В составе Сената - 104 человека, назначаемых Генерал-губернатором пожизненно. Сенаторы представляют интересы тех провинций, от которых они назначены. Законом установлено, что сенатором может быть лицо не старше 75 лет, проживающее в провинции не менее 30 лет и обладающее недвижимым имуществом стоимостью как минимум в 4000 долларов. Палаты обладают равными правами. Парламент должен собираться на сессии не реже одного раза в год. Сессия начинается в октябре-ноябре и продолжается до июля-августа с перерывами на каникулы. Первое заседание открывается Генерал-губернатором, который произносит тронную речь от имени Королевы. В ней излагаются основные направления правительственной политики.

Полномочия Парламента достаточно обширны: он издает законы, принимает бюджет, создает Правительство и контролирует его деятельность, решает вопросы внешней политики. Законопроекты представляются на рассмотрение отдельными депутатами и Правительством (финансовые законопроекты могут вноситься только Правительством). Законопроект проходит 3 чтения. В первом оглашается название билля. Во втором происходит обсуждение законопроекта. Затем он передается в один из комитетов Парламента, где подробно разбирается депутатами. После этого законопроект с внесенными в него поправками проходит третье чтение голосование по законопроекту. Для его принятия требуется простое большинство голосов. Билль, принятый одной из палат, передается на рассмотрение другой. После одобрения обеими палатами он отсылается на утверждение Генерал-губернатора.

Исполнительная власть принадлежит Королеве в лице Генерал-губернатора и осуществляется Правительством - Кабинетом министров. В его состав входят Премьер-министр, министры- главы отдельных министерств и министры без портфелей. Премьер-министр назначается Генерал-губернатором; им становится лидер партии, получившей на последних выборах большинство мест в Палате общин. Он формирует Правительство из числа наиболее видных членов своей партии. Заседания Кабинета проводятся примерно один раз в неделю. Фактически Правительство выполняет все функции Генерал-губернатора: от его имени созывает и распускает Парламент, назначает на высшие государственные должности, вырабатывает основные направления внутренней и внешней политики, руководит армией и федеральной полицией. Оно, кроме того, обладает некоторыми правами Парламента: может во исполнение законов издавать различные распоряжения, касающиеся важнейших вопросов государственной жизни. Правительство обладает исключительной прерогативой вносить на рассмотрение Парламента финансовые законопроекты и представляет подавляющую часть всех прочих законопроектов. Оно ответственно перед Парламентом. Если Палата общин выразит

недоверие правительству, оно должно будет уйти в отставку. Премьер-министр может потребовать отставки любого члена Правительства; отставка самого главы Правительства влечет за собой отставку всего Кабинета.

Правовая система

Общая характеристика

Своеобразие современной правовой системы Канады в значительной мере объясняется особенностями ее исторического развития и национального состава населения. Территория будущей Канады осваивалась в XVI-XVIII вв. переселенцами сначала из Франции, а затем и Англии, принесшими правовые нормы и обычаи своих стран. В 1763 г., после длительного англо-французского соперничества, нередко приводившего к вооруженным столкновениям, Канада стала британской колонией, на которую были полностью распространены английские законы. Однако одна из ее провинций Квебек, где преобладали выходцы из Франции, осталась приверженной французскому праву. Значительные особенности в правовой и отчасти судебной системе Квебека, одной из 10 провинций Канады, сохраняются и поныне.

Как и во всех британских колониях, в Канаде утвердилась система английского общего права, по которой решения судов высокого ранга, не только местных, но и британских, получают обязательную силу судебного прецедента. Более того, в Канаде применяются и в известной мере сохраняют самостоятельное значение нормы так называемого права справедливости, вырабатывавшегося в решениях Суда канцлера в Лондоне в XV-XIX вв. и действовавшего параллельно с нормами общего права (после упразднения Суда канцлера в ходе судебной реформы 1873-1875 гг. нормы эти были в Англии включены в систему общего права).

Постановления канадских судов на протяжении долгого времени подлежали обжалованию в Судебный комитет Тайного совета в Лондоне. Эта практика по уголовным делам была отменена в 1933 г., по гражданским - в 1949 г. Однако ранее принятые решения Судебного комитета, истолковывающие английские законы и нормы общего права, действующие в Канаде, по-прежнему обладают обязательной силой. Ныне решающая роль в обеспечении единства системы общего права в стране принадлежит Верховному суду Канады. В свою очередь решения судов провинций обязательны для нижестоящих судебных инстанций.

Законодательная власть в Канаде долгое время принадлежала британскому Парламенту: колониальные власти лишь издавали принятые в метрополии законы, коль скоро они не противоречили местным условиям. С 1867 г., когда Канада получила статус доминиона, стала приобретать самостоятельное значение система собственных законодательных актов, издаваемых канадскими властями. Полномочия последних существенно расширились по Вестминстерскому статуту 1931 г. Однако лишь с изданием Конституционного закона 1982 г., окончательно закрепившего государственный суверенитет страны, было установлено, что ни один последующий акт британского Парламента не будет иметь силы в Канаде.

Федеративное устройство страны предопределяет разграничение законодательной компетенции между Парламентом страны и законодательными собраниями провинций (эти вопросы нередко становились предметом острых конфликтов, особенно в 1960-х гг.). В исключительной федеральной компетенции находятся 27 вопросов, в том числе регулирование экономики, торговли, мореплавания и рыболовства, законодательство по вопросам денежного обращения и банков, патентов и авторского права, брака и развода, уголовного права и уголовного процесса. В компетенции властей провинций находятся вопросы, имеющие местный характер (муниципальные учреждения, налоги на провинциальные нужды и т.п.), а также образование и воспитание, отправление правосудия в провинциях, гражданский процесс.

С 1918 г. в стране функционирует Федеральная комиссия по правовой реформе, среди обязанностей которой - наблюдать за состоянием законодательства и вносить предложения по его совершенствованию. Одновременно была учреждена Постоянная конференция по унификации права в Канаде, которая периодически обсуждает

"модельные" проекты законов, рекомендуемых всем провинциям, чтобы преодолеть существенные различия в их законодательстве, в первую очередь по вопросам гражданского и торгового права.

Вновь издающиеся в Канаде законы публикуются в ежегодных сборниках "Статуты Канады" (с 1867 г.), "Статуты Альберты" (с 1906 г.) и т.п. Собрания законов в пересмотренных изданиях (федеральные и отдельных провинций) публикуются, как правило, каждые 10 лет.

Научные исследования в области права ведутся на юридических факультетах 20 университетов, находящихся в крупнейших городах Канады (Монреаль, Оттава, Торонто и др.). На развитие юридической науки и судебную практику заметное влияние оказывают труды английских и американских юристов.

Гражданское и смежные с ним отрасли права

В сфере гражданского и торгового права на уровне федеральном и провинций (за исключением Квебека) действуют не кодексы, а законодательные акты, регулирующие, как правило, крупные правовые институты. При этом за последние десятилетия обнаруживается тенденция к изданию законов со все более широким предметом регулирования (законодательство о компаниях, о банкротстве и др.). В месте с тем остается немало правовых институтов, которые по-прежнему регулируются в основном нормами общего права (право собственности, ответственность за причинение вреда и др.). В некоторых случаях, например относительно обязательств по договорам, доктрины общего права, воспринятые канадскими судами, лишь дополняются законодательными актами провинций, регулирующими отдельные вопросы.

Брак, семейные отношения, развод и наследование регулируются законодательством как федерации, так и отчасти провинций. В этой области за последние десятилетия происходят весьма существенные изменения. Прежде всего чисто формальные основания для развода были дополнены федеральным Законом о разводе 1968 г. В след за этим во многих провинциях были изданы законы о реформе семейного права (в Онтарио, например, в 1978 г.), которые расширяли имущественную самостоятельность супругов, а также ограничивали свободу завещания и обеспечивали права наследования для пережившего супруга и несовершеннолетних детей.

В сфере регулирования деятельности корпораций и торговли действует ряд актов, принятых по образцу соответствующего английского законодательства, но с учетом опыта американских законов и собственной деловой практики: среди них федеральные законы о корпорациях, банках, страховых компаниях, банкротстве, многие из которых пересматриваются каждые 10 лет. Что касается американской правовой доктрины, то ее влияние особенно заметно в сфере регулирования деятельности страховых компаний.

В Канаде издано немало законодательных актов на уровне федерации и отдельных провинций, преследующих цели предупредить незаконное объединение корпораций и установление монопольных цен (так называемое антитрестовское законодательство, весьма сходное с американским). Эффективность этих законов в значительной мере ослабляется из-за постоянных нарушений, прежде всего транснациональными корпорациями, в которых преобладает американский капитал.

Ряд существенных особенностей имеет гражданское и торговое право в провинции Квебек. Французские законы и правовые обычаи применялись здесь вплоть до 1866 г., когда был принят Гражданский кодекс провинции Квебек (на французском и английском языках). Этот ГК, в целом воспроизводящий структуру Гражданского кодекса Франции 1804 г., включает также книгу, посвященную торговому праву, вопреки распространившейся в XIX в. традиции издания отдельного торгового кодекса. В регулировании некоторых правовых институтов ГК 1866 г. ориентировался не столько на Кодекс Наполеона, сколько на французское право конца XVIII в., унаследованное потомками французских колонистов.

Изменения в ГК 1866 г. последних десятилетий коснулись главным образом норм семейного права и способствовали известному сближению их с федеральным законодательством (расширение прав замужних женщин, детей, рожденных вне брака, и

т.п.). Что касается торгового права, то изменения в нем, в значительной мере отражающие концепции американских юристов, производились путем издания дополнительных законов, а не поправок к соответствующему разделу Гражданского кодекса.

Новый ГК Квебека вступил в силу с 1 января 1994 г. Он содержит 3168 статей, сгруппированных по десяти книгам (О лицах; О семье; О наследовании; Об имуществах; Об обязательствах; О привилегиях и об ипотеках; О доказывании; О давности; О гласности прав; О международном частном праве).

Гражданский процесс в большинстве провинций Канады и на федеральном уровне построен на тех же принципах, что в Великобритании и США, и определяется соответствующими законодательными актами и судейскими правилами. Гражданский процессуальный кодекс имеется только в провинции Квебек. Первый ГПК был принят сначала вместе с Гражданским кодексом в 1866 г., затем, в новой редакции, - в 1897 г. Действующий ГПК 1965 г. вобрал в себя, как и его предшественники, основные черты гражданского процесса, соответствующие французской модели, но вместе с тем отразил существенные особенности процедуры разбирательства гражданских дел и правил оценки доказательств, принятых в других провинциях страны.

Трудовые отношения и вопросы социального обеспечения регулируются законодательством и коллективными договорами, заключаемыми между предпринимателями и представителями работников предприятий, а иногда - на общенациональном уровне (например, профсоюзами работников железнодорожного транспорта). Права государственных служащих на образование профсоюзов и заключение коллективных договоров признаны Федеральным законом 1967 г. и последующим законодательством провинций, однако в некоторых провинциях им запрещено проведение забастовок. Федеральный закон 1978 г. разрешает властям вмешиваться в конфликты, связанные с заключением коллективных договоров. Закон о равном праве на труд 1986 г. обязывает предпринимателей принимать на работу определенный процент женщин, представителей национальных меньшинств, лиц с ограниченной трудоспособностью. В 1988 г. внесены поправки в Закон о страховании от безработицы, расширяющие права безработных.

Законодательство предусматривает осуществление различного масштаба мероприятий, направленных на охрану окружающей среды. В 1986 г. прежняя система сравнительно небольших штрафов за промышленное загрязнение природы была заменена введением уголовной ответственности в виде различных сроков лишения свободы и крупных штрафов.

Уголовное право и процесс

В противоположность сфере гражданского права и процесса эта отрасль унифицирована в масштабе всей страны, поскольку с 1774 г. применение английского уголовного права было распространено и на Квебек, а Конституционный акт 1867 г. установил, что вопросы уголовного права и процесса находятся в исключительном ведении федерации. Моделью для первого УК Канады 1892 г. послужил проект Уголовного кодекса для Англии, составленный видным криминалистом Дж. Стифеном (в 1878 г. он был представлен в британский Парламент, но так и не стал законом). УК 1892 г. представлял собой упорядоченное изложение норм английского и канадского общего права, относящихся к основным институтам Общей части уголовного права и видам преступлений (ответственность за некоторые преступления и после принятия Кодекса определялась по нормам общего права, не вошедшим в него). В 1955 г. был издан новый Уголовный кодекс, представляющий собой результат кардинальной переработки прежнего законодательства с учетом опыта его применения судами, а также сравнительного анализа кодексов других государств, в том числе американских штатов. УК 1955 г. запретил применение уголовных наказаний за деяния, не перечисленные в нем, а предусмотренные лишь нормами общего права (единственное исключение оскорбление суда). Вместе с тем он разрешил использовать нормы общего права для истолкования и применения норм Кодекса.

В Кодексе отсутствует формальное деление преступных деяний на фелонии и

мисдиминоры, сохранявшееся в Англии до 1967 г. как пережиток уголовного права XVIII в. Однако он сохранил телесные наказания (порки) за вооруженное ограбление, некоторые преступления против личности и половые преступления. Он предусматривает весьма суровые меры, в том числе длительные сроки лишения свободы, за большинство преступлений, а для лиц, признанных "привычными преступниками" или "сексуальными психопатами", превентивное заключение на неопределенный срок.

Наряду с нормами материального уголовного права Кодекс включает нормы уголовного процесса, в том числе относящиеся к определению юрисдикции судов. Ныне готовится его радикальный пересмотр.

Существенную роль в регулировании вопросов не только уголовного, но и гражданского процесса играет также канадский Закон о доказательствах ("Закон, относящийся к свидетелям и доказательствам") 1927 г. с последующими изменениями. Смертная казнь в мирное время отменена с 1976 г. Фактически последний смертный приговор был приведен в исполнение в 1962 г.

Судебная система. Органы контроля

Высшая судебная инстанция страны - Верховный суд Канады, созданный в 1875 г. Он состоит из назначаемых пожизненно Генерал-губернатором "в совете" 9 судей, из которых 3 должны представлять Квебек (для принятия решения, как правило, достаточно участия в заседании 5 его членов). Суд рассматривает жалобы на постановления по гражданским и уголовным делам, вынесенные высшими судебными инстанциями провинций и Федеральным судом, и принимает по ним окончательные решения. Жалобы на решения судов по гражданским делам могут быть поданы лишь с разрешения вынесших их судов либо самого Верховного суда, если тот сочтет, что возникший при разбирательстве дела вопрос "выходит за рамки непосредственных интересов тяжущихся". Верховный суд рассматривает жалобы лишь по делам о более тяжких уголовных преступлениях, преследуемых по обвинительному акту, если первоначальный оправдательный приговор был отменен вышестоящим судом либо если при разбирательстве дела возник спор по вопросу права. По просьбе Генерал-губернатора или Правительства Верховный суд может в качестве консультативного органа рассматривать вопросы, связанные с толкованием конституционных актов, проверкой конституционности законов, принимаемых Парламентом и законодательными собраниями провинций, и споры между ними о компетенции.

Федеральный суд Канады, созданный в 1970 г. взамен прежних учреждений, включает в себя судебное отделение (13 судей) и апелляционное отделение (9 судей). Он возглавляется председателем и его заместителем. Весь состав суда назначается пожизненно Генерал-губернатором. В судебном отделении рассматриваются гражданские исковые претензии к федеральным властям и от их имени, споры о гражданстве, жалобы по вопросам налогов, патентов и торговых марок, споры между Федеральным правительством и органами исполнительной власти провинций и др. Это единственный суд в Канаде, деятельность которого ограничивается применением лишь федеральных законов. Все остальные суды применяют как законы федерации, так и законы провинций.

Верховный суд каждой из 10 провинций выступает в качестве суда первой инстанции по наиболее важным гражданским и уголовным делам, а также рассматривает апелляционные жалобы на постановления нижестоящих судов провинций по всем категориям дел. В составе Верховного суда провинции Онтарио, например, председатель и 9 других судей. Он состоит из 2 отделений: Апелляционного суда и Высокого суда правосудия. В качестве апелляционного суда дела слушает коллегия из 3 судей. Дела по первой инстанции рассматриваются одним судьей с присяжными или без них. В некоторых провинциях отделения Верховного суда носят другие названия (например, Суд королевской скамьи).

Суды графств (в некоторых провинциях - округов, в Квебеке провинциальные суды) рассматривают по первой инстанции гражданские дела, как правило, с суммой иска от 300 до 3000 долларов, а также уголовные дела о преступлениях средней тяжести (кражи, автодорожные преступления и др.). Гражданские дела по искам на сумму до 300 долларов рассматриваются в судах по мелким искам (в некоторых провинциях - по

мелким долгам). Уголовные дела о наименее тяжких преступлениях, преследуемых в суммарном порядке, а также о некоторых преступлениях, преследуемых по обвинительному акту, рассматриваются магистратскими судами (в Квебеке мировыми сессионными судами). На их долю приходится свыше 90% уголовных дел.

За исключением дел, преследуемых в суммарном порядке и входящих в исключительную компетенцию магистратских судов, обвиняемый в праве требовать, чтобы его дело было рассмотрено с участием суда присяжных. Однако на практике большинство обвиняемых отказывается воспользоваться этим правом. Законодательство предусматривает рассмотрение и некоторых категорий гражданских дел с участием суда присяжных. Жюри присяжных по уголовным делам составляют 12 (в провинции Альберта - 6) человек, и при вынесении вердикта, как правило, требуется их единогласие. По гражданским делам жюри составляют от 5 до 12 присяжных, и решение принимается большинством голосов.

В некоторых провинциях Канады имеются раздельные суды по делам несовершеннолетних (рассматривают обвинения в преступлениях и мелких правонарушениях) и семейные суды (споры о детях, иски об уплате алиментов и т.п.). В других провинциях они объединены в суды, рассматривающие обе категории дел. Согласно принятому в 1982 г. Закону о несовершеннолетних правонарушителях дела об уголовных преступлениях подростков в возрасте 12-18 лет должны рассматриваться в названных судах по правилам процедуры общих судов, с привлечением адвоката и соблюдением других гарантий прав обвиняемого.

В Канаде нет системы административных судов: жалобы на действия административных органов рассматриваются, как правило, общими судами (провинций и федерации) на основании специально изданных законов (например, Закон провинции Онтарио о процедуре судебного разбирательства административных жалоб 1971 г.).

На свои должности все судьи назначаются федеральными властями, за исключением магистратских судей, назначаемых властями провинций. Смещение судьи с его поста может быть произведено Генерал-губернатором лишь по настоянию Федерального парламента.

Расследование уголовных дел проводится главным образом полицией. Обвинение в суде магистратов могут поддерживать частные лица, однако генеральные атторнеи федерации или провинции в праве на любой стадии судебного разбирательства приостановить рассмотрение обвинения, предъявленного частным лицом. Обвинение в судах более высоких инстанций поддерживается представителем генерального атторнея провинции. Им может быть как постоянно выступающий в таком качестве юрист, так и частнопрактикующий адвокат, которому поручается ведение конкретного процесса. Генеральный атторней Канады возглавляет Министерство юстиции; его представители могут поддерживать обвинение в любых судах.

Защиту по уголовным делам и представительство интересов сторон по гражданским делам осуществляют лишь адвокаты, являющиеся членами корпораций юристов соответствующих провинций.

В Канаде пока нет единого федерального омбудсмана, на национальном уровне действуют 2 отраслевых омбудсмана: уполномоченный по вопросам государственных языков (1969 г.) и следователь по делам исправительных учреждений (1973 г.).

В то же время должности омбудсманов были в девяти провинциях страны с 1967 г. (Альберта) по 1977 г. (Британская Колумбия). Процедура их назначения, сроки полномочий и компетенция имеют существенные различия. Омбудсман провинции Альберта назначается лейтенантом-губернатором в совете по рекомендации законодательной ассамблеи на 5-летний срок. Омбудсман провинции Британская Колумбия назначается легислатурой по единодушной рекомендации всепартийного Комитета легислатуры на 6 лет. Омбудсман провинции Онтарио назначается Правительством после обсуждения с оппозиционными партиями сроком на 10 лет. В Квебеке защитник граждан назначается законодательной ассамблеей по предложению Премьер-министра сроком на 5 лет.

Омбудсманы провинций представляют ежегодные и специальные доклады парламенту, публикуемые в СМИ. Омбудсманы вправе проводить расследование и могут направлять по его результатам рекомендации в административный орган, а также

обращения в администрацию или органы правосудия с ходатайством о принятии санкций.

Литература

Белоусова Е.В. Правовое положение коренного населения Канады // Правоведение. 1989. N 3.

Бойцова В.В. Омбудсман как защитник фундаментальных личных прав (Новая Зеландия, Великобритания, Канада, Австралия). Тверь, 1994.

Гражданский кодекс Квебека. М., 1999.

Данилов С. Ю., Шило В.Е. Политико-государственный механизм современной Канады. Сравнительно-историческое исследование. М., 1991.

Gall G. L. The Canadian Legal System. 2nd ed. Toronto, 1983.

Hahlo H. R. Two Legal Systems in Canada // Douzieme colloque international de droit compare. Ottawa, 1976.

Катар
Государство Катар

Государственное устройство
Правовая система
Общая характеристика
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство, расположенное в восточной части Аравийского полуострова.

Территория - 11,4 тыс. кв. км. Столица - г.Доха.

Население - около 700 тыс. чел. (1997 г.), в основном арабы.

Официальный язык - арабский.

Государственная религия - ислам.

С VII в. входил в Арабский халифат, затем с XIII в. - управлялся эмирами Бахрейна, с XVI в. - под властью Португалии. С 1871 г. Катар находился под господством Турции, с 1916 г. - протекторат Великобритании. В 1971 г. провозглашена независимость.

Государственное устройство

Катар - унитарное государство.

Действует временная Конституция 1970 г. с изменениями 1995 г. В 1999 г. созван конституционный комитет для разработки постоянного Основного закона. По форме правления Катар - абсолютная монархия. Политический режим - феодально-абсолютистский. Организованная оппозиция в стране отсутствует, деятельность политических партий запрещена.

Согласно Конституции вся полнота законодательной и исполнительной власти принадлежит главе государства - Эмиру, который избирается из своей среды мужскими членами правящей семьи Аль Тани (насчитывает 3000 чел.). Полномочия монарха чрезвычайно широки. Он представляет государство во внешних сношениях, является верховным главнокомандующим вооруженными силами Катара; назначает и смещает гражданских и военных служащих, формирует Совет обороны. Своим указом Эмир может отменить любое решение суда.

Органом исполнительной власти является правительство - Совет министров, который призван помогать Эмиру в осуществлении им его исполнительных функций. Эмир может непосредственно возглавлять правительство в качестве Премьер-министра (в настоящее время этот пост занимает брат Эмира). Эмир назначает министров по рекомендации Премьер-министра и по своему усмотрению может в любой момент сместить их с занимаемых постов. Министры несут перед Эмиром коллективную политическую ответственность, а также индивидуальную ответственность за исполнение своих обязанностей.

В 1972 г. сформирован Консультативный совет (Маджлис аш-шура), состоящий из 35 человек, назначаемых Эмиром. Монарх вправе назначать дополнительно неограниченное

число членов, если сочтет необходимым. В соответствии с Конституцией Эмир утверждает и промульгирует законы после обсуждения их в Консультативном совете, однако какого-либо одобрения законопроекта не требуется. Консультативный совет также обсуждает общую политику государства в ее основных сферах и вправе адресовать запрос любому министру по вопросам, находящимся в ведении возглавляемого им министерства.

В 1999 г. катарцы (включая женщин) получили право избирать и быть избранными в Центральный муниципальный совет (29 членов) - совещательный орган по вопросам коммунального хозяйства, транспорта и т.д.

Правовая система

Общая характеристика

Правовая система Катара основана на мусульманском праве. Согласно Конституции (ст.1) шариат является "главным", "фундаментальным" источником законодательства. В то же время многие отрасли законодательства носят вполне светский характер и следуют принципам романо-германского права.

До начала 1970-х гг. правовая система страны оставалась весьма архаичной, в ней господствовало некодифицированное мусульманское право. С провозглашением независимости был взят курс на интенсивную модернизацию всего государственно-правового здания. В 1971 г. Эмиром приняты Гражданский, Гражданский процессуальный, Уголовный и Уголовно-процессуальный кодексы, составленные на основе египетских образцов (см. раздел "Египет").

Временная Конституция 1970 г. декларировала общедемократические права и свободы личности (равенство, свободу печати, неприкосновенность жилища, частной и коллективной собственности). Однако в современных условиях Катара они в полной мере не реализуются.

Право личного статуса (брак, развод, наследование) остается в Катаре до сих пор некодифицированным, основываясь непосредственно на нормах шариата и доктринах ханбалитской школы мусульманского права.

В качестве принципов экономической политики государства Конституция Катара провозглашает "интересы общества", "общее благо", "процветание страны и всех граждан". В соответствии с этими принципами государство осуществляет прямой контроль над экономикой, обеспечивая ее стабильность. При этом законодательство закрепляет гарантии прав собственности и частного предпринимательства. В регулировании гражданских и коммерческих правоотношений ведущую роль играет Закон 1971 г. о гражданских и торговых отношениях, испытывающий некоторое влияние шариата. Одним из важных источников торгового права является Закон о коммерческих компаниях 1981 г. Иностранные инвестиции регулирует Закон 1990 г., устанавливающий весьма жесткие ограничения для иностранного капитала.

В области интеллектуальной собственности действуют Закон 1978 г. о товарных знаках и Закон 1995 г. о защите интеллектуальной собственности и авторского права.

Высокие доходы от продажи нефти и газа позволили Катару добиться больших успехов в развитии системы социального обеспечения и здравоохранения. Образование согласно Конституции стало обязательным, всеобщим и бесплатным.

Трудовое законодательство не разрешает работникам объединяться в профсоюзы и вести коллективные переговоры, однако забастовки разрешены (в случае, если правительственное посредничество в разрешении трудового спора не увенчается успехом).

Основным источником уголовного права является Уголовный кодекс Катара 1971 г., предусматривающий применение норм шариата к мусульманам за совершение некоторых видов преступлений. Смертная казнь предусмотрена законом за ряд преступлений: убийство; преступления против государства; предоставление ложной информации, если это привело к осуждению к казни невиновного лица; торговля наркотиками рецидивистом.

Правила судопроизводства, предусмотренные УПК 1971 г., Гражданско- и Торгово-

процессуальным кодексом 1990 г., существенно различаются в шариатских и общих судах. В уголовном процессе предусмотрены основные процессуальные гарантии. Предварительное заключение сроком более 4дней должно санкционироваться судом.

Судебная система. Органы контроля

До принятия временной Конституции 1970 г. в Катаре не существовало четкого разграничения исполнительной и судебной властей, многие судебные дела решались непосредственно Эмиром. Конституция (ст.65) объявила, что судьи независимы при осуществлении своих полномочий и никто не должен вмешиваться в осуществление правосудия. Произошло также некоторое ограничение компетенции шариатских судов, которые прежде занимались всеми спорами, конфликтами, правонарушениями и преступлениями. В настоящее время они действуют в сфере личного и семейного права, напрямую вытекающего из основополагающих источников шариата. К их ведению относится также рассмотрение таких преступлений, как убийство, изнасилование и незаконные половые отношения, если они совершены мусульманами. Система шариатских судов включает суды первой инстанции и апелляционный шариатский суд (Верховный суд шариата).

Помимо шариатских судов существуют общие уголовные и гражданские суды, к ведению которых относится широкий круг правонарушений и преступлений, а также все гражданские споры. Высшей инстанцией для общих судов является Апелляционный суд. Наряду с общими действуют специальные дорожные и трудовые суды.

Важную роль в разрешении коммерческих споров играет Торгово-промышленная палата Катара.

Литература

Al-Baharna H.M. Qatar // International Encyclopedia of Comparative Law. Vol. 1. 1972. P. Q1-4.

Amin S.H. Middle East Legal Systems. P.298-304. Glasgow, 1985.

Redden K.R. Qatar in Modern Legal Systems Cyclopedia. Vol. 5. Buffalo, 1990.

Redden K.R. and Amin S. H. The Legal Systems of Islamic Countries. L., 1997.

Кения
Республика Кения

Государственное устройство
Правовая система
Общая характеристика
Гражданское и смежные с ним отрасли права
Уголовное право и процесс
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство в Восточной Африке на побережье Индийского океана.

Территория - 582,6 тыс. кв. км. Столица - г.Найроби.

Население - 31,8 млн. чел. (1998 г.); на 2/3 состоит из народностей этнической группы банту (кикуйю, луйа, камба), а также нилотских племен (луо, календжин). Проживает около 300 тыс. европейцев, арабов, выходцев из Индии и Пакистана.

Официальные языки - суахили и английский.

Религия - от 20 до 66% христиане (протестанты и католики), около 8% мусульмане, остальные - приверженцы местных традиционных верований.

Первые города-государства на кенийском побережье возникли в XI-XV вв. В 1890 г. страна стала английским протекторатом. В 1920 г. внутриматериковая часть Кении была провозглашена британской колонией, а узкая прибрежная полоса у Индийского океана, ранее номинально контролировавшаяся султаном Занзибара, сохранила статус протектората. В 1963 г. провозглашена независимость в составе Содружества, возглавляемого Великобританией. С 1964 г. - республика.

Государственное устройство

Кения - унитарное государство. Административно-территориальное деление - 7 провинций и столичный округ.

Действует Конституция 1963 г. с последующими изменениями. По форме правления Кения - президентская республика. Политический режим умеренно авторитарный. Кенийский африканский национальный союз (КАНУ) оставался правящей и единственной легальной партией до 1991 г., когда в стране в соответствии с принятыми к Конституции поправками была введена многопартийная система. Создан ряд оппозиционных партий. В 1992 г. состоялись первые президентские и парламентские выборы на многопартийной основе.

Глава государства и правительства - Президент, наделенный чрезвычайно широкими полномочиями. Он избирается всеобщим прямым голосованием сроком на 5 лет и может быть переизбран еще раз.

Законодательная власть осуществляется Президентом и однопалатным Парламентом - Национальной ассамблеей (222 депутата, из них 210 избираются всеобщим прямым голосованием сроком на 5 лет, 12 - назначаются Президентом).

Исполнительная власть возложена на Президента, Вице-президента и членов правительства. Президент назначает Вице-президента и членов правительства из числа депутатов Национальной ассамблеи. Вице-президент является главным помощником Президента в управлении страной. Он руководит работой министров и помощников министров; выполняет президентские функции в случае вакантности поста Президента.

Правовая система

Общая характеристика

В Кении существует смешанная система права, что обусловлено как особенностями процесса формирования национального права, так и сложностью этнокультурного и конфессионального состава населения страны.

Общетерриториальное право Кении основано на английском праве и состоит из национальных законодательных актов независимой Кении, местных законодательных актов колониальных властей и собственно английского права, действующего с колониальных времен. Последнее непосредственно применяется в виде общего права, доктрин права справедливости и статутов общего применения, имевших силу в Англии на 12 августа 1897 г., некоторые не изменены Конституцией и законами Кении. Первоначально в Кении колониальными властями были введены кодексы и законы Британской Индии, однако постепенно они были заменены местным законодательством, основанным на собственно английских законах и, реже, иных образцах. Так, в 1930 г. индийский УК был заменен в Кении типовым колониальным кодексом (см. ниже).

Отношения личного статуса (правоспособность, брак, развод, опека, наследование) у большинства населения регулирует африканское обычное право разных этнических групп, а у мусульманской и индусской общин соответственно мусульманское и индусское право.

В 1967 г. были назначены две комиссии для унификации брачно-семейного и наследственного права. В результате работы комиссий появились проекты единообразных законов о браке и наследовании, призванные заменить действовавшее тогда по этим вопросам обычное, статутное, мусульманское и индусское право. Однако принять удалось лишь Закон о наследстве (1972 г.), в то время как брачно-семейное право осталось неунифицированным.

Судебный прецедент "В. Отиено против Дж. Уго" (1989 г.) подтвердил принцип, в соответствии с которым обычное право применяется, если оно не противоречит "справедливости и морали и действующему законодательству". В решении Апелляционного суда указывалось, что судьи и адвокаты обязаны знать системы обычного права Кении. В ряде вопросов должно применяться именно персональное обычное право, так как "общее право не соответствует условиям народов Кении". Своды норм обычного права Кении о семейных отношениях, браке, разводе, наследовании и т.д.

были опубликованы в 1968-1969 гг. под эгидой Школы восточных и африканских исследований Лондонского университета. Они составляют несколько томов, охватывающих 15 систем обычного права разных кенийских этнических групп.

Применение мусульманского права в вопросах личного статуса признается в разд. 5 Закона о судах кади 1967 г. Помимо этого Закон о мусульманском браке, разводе и наследовании признает его действие в соответствующих сферах и предоставляет Высокому суду юрисдикцию по исламским брачно-семейным делам. Большинство представителей мусульманской общины придерживаются шафиитской школы фикха, имеются также приверженцы ханифитской, джафаритской, исмаилитской, заядитской и ахмадитской традиций.

Гражданское и смежные с ним отрасли права

Для абсолютного большинства населения Кении регулирование имущественных отношений осуществляется обычным правом. Закон об установлении земельных прав (Land Adjudication Act) 1968 г. признает регистрацию в качестве собственника земли как отдельных лиц, так и групп людей (племен, кланов, семей и т.п.).

Общетерриториальное договорное право Кении до 1960 г. основывалось на индийском Законе о договорах. В 1960 г. последний был заменен кратким Законом о праве договоров (Law of Contract Act), который объявил непосредственно применимым к этой области отношений английское право. Исковая давность регулируется Законом об исковойдавности (Limitation of Actions Act) 1968 г.

Семейное право. В Кении имеются четыре вида правовых режимов, регулирующих вопросы брака и развода: статутный, обычно-правовой, мусульманский и индусский.

Брак по статутному праву регулирует Закон о браке (Marriage Act), основанный на английском праве и открытый для всех кенийцев независимо от расы и религии. Закон об африканском христианском браке (African Christian Marriage Act) предусматривает упрощенные процедуры регистрации браков африканцев-христиан и позволяет лицам, уже женатым по обычному праву, преобразовать их отношения в статутный моногамный брак. Развод по статутному праву регулирует Закон о брачных делах (Matrimonial Causes Act), в значительной мере воспроизводящий одноименный английский Закон 1937 г.

В отношении мусульман применяются Закон о мусульманском браке, разводе и наследовании (Mohammedan Marriage, Divorce and Succession Act) и Закон о регистрации мусульманских браков (Mohammedan Marriage Registration Act).

Индусское право в сфере брака и развода было кодифицировано в Кении в Законе об индусском браке и разводе (Hindu Marriage and Divorce Act), составленном по образцу Закона об индусском браке Индии.

Как мусульманское, так и африканское обычное право допускают полигамию.

Наследование. До 1981 г. в Кении существовали четыре системы наследственного права: статутная, обычно-правовая, мусульманская и индусская. Принятый в 1972 г. Закон о наследственном праве Кении (введен в действие в 1981 г.) унифицировал правовое регулирование, сделав определенные оговорки в отношении обычного и мусульманского права. Мусульманский завещатель должен оговаривать в своем завещании, что имущество переходит к наследникам по мусульманскому праву.

Закон 1972 г. устанавливает 3 основания наследования: завещание, закон и обычное право. Наследование по закону имеет место при отсутствии завещания. Новый Закон защищает права женщин: вдова получает в доверительную собственность все имущество мужа (если она умирает или вновь выходит замуж, то все имущество переходит к детям и разделяется поровну независимо от пола). В случае полигамии жены делят наследство покойного мужа в зависимости от количества детей. Обычное право почти никогда не допускает женщин к наследованию земли. В связи с этим в определенных районах страны (где население еще не готово к переменам) из состава имущества, наследуемого по закону, исключаются сельскохозяйственные земли, выращенный на них урожай и домашний скот. Указанные районы определяются генеральным атторнеем. Порядок наследования указанных выше категорий имущества регламентируется в таких случаях "правом или обычаем общины, племени, религии или секты, к которой принадлежал

умерший" (ст.32-33).

Торговое право. В Кении нет Торгового кодекса, соответствующие отношения регулирует серия законов: о векселях, о передаче движимого имущества, об аренде-продаже, о морском страховании, о продаже товаров, о товариществе, об ограниченном товариществе, о компаниях, о банкротстве, о банковском деле и т.д. Большинство из них основано на аналогичных английских законах.

Гражданское судопроизводство основано на английской и индийской моделях. Закон об арбитраже 1968 г. основан на аналогичном английском акте.

Трудовое право Кении состоит из ряда законов: Фабричный закон (Factories Act) 1951 г., Закон о занятости (Employment Act) 1976 г. и др. Законодатель в принципе признает право на объединение в профсоюзы, коллективные переговоры и забастовку, хотя реализация этих прав затруднена, в частности из-за ряда процедурных требований.

Уголовное право и процесс

Основным источником уголовного права Кении является Уголовный кодекс 1930 г. Он представляет собой вариант типовой модели колониального Уголовного кодекса, разработанной в 1920-х гг. Министерством колоний Великобритании на основе УК Квинсленда 1899 г. и УК Нигерии 1916 г. Как и все кодексы этой модели, УК 1930 г. состоит из двух частей. Первая (общие положения) включает шесть глав - предварительные положения, толкование, применение, общие положения об уголовной ответственности, участники преступления, наказание. Вторая часть делится на девять разделов: I преступления против общественного порядка (гл.1-9), II - преступления против порядка управления (гл.10-13), III - преступления, приносящие вред всему обществу (гл.14-18), IV - преступления против личности (гл.19-25), V - преступления против собственности (гл.26-32), VI повреждение собственности (гл.33), VII - подлоги и фальшивомонетничество (гл.34-39), VIII - коррупция (гл.40), IX - покушение, сговор и соучастие после факта совершения преступления (гл.41-43).

До независимости большое значение в Кении имело обычное уголовное право, применявшееся африканскими обычно-правовыми судами. Однако с 1966 г. привлечение к уголовной ответственности за деяния, не предусмотренные в писаном уголовном законе (т.е. по обычному праву), было признано неконституционным.

Видами наказания являются общественные работы, штраф, порка, лишение свободы на срок и пожизненно, смертная казнь. Последняя является обязательным наказанием за измену, которая определяется в Кении как действия или планирование убить, причинить вред или свергнуть главу государства или же свергнуть правительство, а равно оправдание таких действий. За умышленное убийство также выносится обязательный смертный приговор, за ограбление и покушение на него- также смертный приговор, если преступник был вооружен опасным или способным причинить вред оружием, или действовал совместно с другими лицами, или использовал насилие.

Уголовный процесс основан, в принципе, на английской состязательной модели. Арестованный или задержанный должен быть в пределах 24 часов представлен суду, чтобы решить вопрос о мере пресечения. Для преступлений, наказуемых смертной казнью, этот срок продлен до 14 дней. Предусмотрено освобождение до суда под залог. Суд присяжных был упразднен в конце колониального периода.

Судебная система. Органы контроля

Судебная система Кении в целом построена по английскому образцу. В настоящее время она состоит из судов трех видов: гражданских, военных и мусульманских. Существовавшая прежде отдельная система африканских судов обычного права была упразднена Законом о магистратских судах (Magistrates' Courts Act) 1967 г. Тем не менее старосты и советы старейшин деревень рассматривают в качестве традиционного суда мелкие уголовные дела в соответствии с обычным правом.

Гражданские суды включают 4 уровня: окружные магистратские суды, суды магистратского резидента, Высокий суд и Апелляционный суд (высшая судебная инстанция в стране). Военные суды рассматривают дела военнослужащих.

Мусульманские суды учреждены в соответствии с Законом о судах кади (Kadhis' Courts Act) 1967 г. для решения вопросов личного статуса мусульман. Во главе этой системы, насчитывающей 8 судов кади, стоит Суд Главного кади в городе Момбасе. Решения судов кади могут быть обжалованы в Высокий суд.

Основная масса гражданских дел рассматривается магистратскими судами первого и второго уровня. Высокий суд Кении обладает неограниченной юрисдикцией по гражданским и уголовным делам в качестве суда первой инстанции. В него также поступают апелляции на решения нижестоящих судов; он осуществляет конституционный надзор. В частности, Высокий суд вправе решать дела, связанные с членством в Национальном собрании, а также дела об интерпретации Конституции. Высокий суд включает главного судью (главу судебной власти) и устанавливаемое парламентом число младших судей, не менее 11. Обычно решения по гражданскому делу в Высоком суде выносит один судья. Уголовные дела решаются при участии 3 советников. При разрешении апелляций из судов кади, в качестве советников присутствуют главный кади или 2 других кади, апелляций из судов обычного права - советники по обычному праву (представители этнических групп). В состав Апелляционного суда входят также Главный судья (как председатель) и 3 других члена. Решения Апелляционного и Высокого судов обязательны для всех судебных органов.

Главного судью назначает Президент. Младших судей Высокого суда и судей Апелляционного суда - Президент на основе совета Комиссии по делам судебной службы. Назначение на другие судебные должности, включая должности кади, и надзор за деятельностью судей осуществляет Комиссия по делам судебной службы. В состав последней входят Главный судья (председатель); генеральный атторней; 2 лица, назначенных Президентом на основе совета Главного судьи, из числа судей Апелляционного суда или младших судей Высокого суда; и одно лицо, назначенное Президентом на основе совета председателя Комиссии по делам государственной службы, из числа членов этой Комиссии.

За уголовное преследование отвечает генеральный атторней, который назначается и смещается с должности Президентом. Атторнеи находятся при судах. Генеральный атторней имеет право, когда сочтет необходимым: возбуждать и предпринимать уголовное преследование против любого лица в любом суде (за исключением военного суда) в отношении любого преступления; принимать к производству любое уголовное дело, возбужденное другим лицом или органом власти; прекращать уголовное преследование. От имени генерального атторнея вышеуказанные функции осуществляет служба директора публичных преследований.

За рамками общей судебной системы находятся суды по трудовым спорам (industrial court), решения которых не могут быть обжалованы.

Высший орган финансового контроля - служба контролера и генерального аудитора, который назначается на должность Президентом и остается в ней до установленного законом возраста.

В 1998 г. Парламент Кении принял решение о создании службы омбудсмана, однако на практике оно пока не реализовано.

Литература

Cotran E. Kenya // International Encyclopedia of Comparative Law. Vol. 1. 1970.

Cotran E. // Allott's Judicial and Legal Systems in Africa / Ed. by A. N. Allott.L., 1970. P.132-144.

Kenya Institute of Administration. Introduction to Kenya Law. Kenya Institute of Administration, Lower Kabete, 1975.

Jackson T. The Laws of Kenya: an Introduction. Kenya Literature Bureau, 1978.

Кипр
Республика Кипр

Государственное устройство

Правовая система

Общая характеристика

Гражданское и смежные с ним отрасли права
Уголовное право и процесс
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство в Западной Азии, на острове Кипр.

Территория - 9251 кв. км. Столица - г. Никосия.

Население - 764 тыс. чел. (1995 г.), 78% - греки-киприоты, 18% - турки-киприоты.

Официальные языки - греческий и турецкий.

Религия - наиболее распространены православное христианство и ислам.

Кипр, долгое время принадлежавший Византии, крестоносцам, Венеции, Османской империи (с 1570 г.), а затем (с 1878 г.) входивший в состав английских колониальных владений, получил независимость в 1960 г. В период османского владычества на Кипр были переселены турецкие колонисты, что привело к образованию на нем двух враждебных общин. Предоставление Кипру государственной независимости было оформлено Цюрихско-Лондонскими соглашениями 1959 г., ограничившими суверенитет республики. Великобритания, Греция и Турция стали гарантами независимости, территориальной целостности и безопасности Кипра. Однако Соглашения 1959 г. не смогли обеспечить единство острова, предотвратить этническое размежевание и межобщинные столкновения. В июле 1974 г. под предлогом защиты турок-киприотов Турция ввела на остров свои войска, оккупировав около 37% его территории. Это привело к фактическому расколу Кипра на две обособленные части.

Государственное устройство

Административно-территориальное деление - 6 округов. Основу конституционного устройства Республики Кипр составляют Цюрихско-Лондонские соглашения. По Конституции, вступившей в силу 16 августа 1960 г., государственная система страны основана на принципе этнического дуализма. Президентом должен быть грек-киприот, Вице-президентом - турок-киприот; каждого должна избирать соответствующая община на 5-летний срок. Парламент также должен формироваться на общинной основе (35 депутатов от греческой и 15 - от турецкой общин). Однако на практике эти положения применялись совсем недолго. После межобщинных столкновений в декабре 1963 г. турки-киприоты не участвуют в работе Палаты представителей, Совета министров и других государственных органов Республики Кипр.

По форме правления Кипр - президентская республика. Политический режим - демократический.

Законодательная власть принадлежит Палате представителей (парламенту), которая состоит из 56 депутатов-греков (за турками-киприотами зарезервировано 24 места), избираемых на 5 лет путем прямого, общего и тайного голосования.

Законодательная инициатива по вопросам внутренней и внешней политики принадлежит правительству во главе с Президентом и Вице-президентом. Совет министров не подотчетен в своей деятельности Палате представителей, которая не имеет права ставить по своей инициативе вопрос о доверии правительству.

Глава государства - Президент, избираемый непосредственно гражданами на 5 лет. Он обладает обычными прерогативами главы государства: представляет страну за рубежом, подписывает международные соглашения, назначает и отзывает дипломатических представителей, принимает верительные и отзывные грамоты, обнародует принятые парламентом законы, осуществляет помилование и т.д.

Президент реализует исполнительную власть через формируемый и возглавляемый им Совет министров. В него входят 11 министерств (иностранных дел, финансов, внутренних дел, обороны, просвещения, коммуникаций и общественных работ, торговли и промышленности, сельского хозяйства и природных ресурсов, труда и социального обеспечения, здравоохранения, юстиции). Кроме того, в Кабинет входят министр при Президенте и заместитель министра внутренних дел. Исполнительная власть, осуществляемая Советом министров, распространяется на следующие сферы: управление и контроль за ним, руководство общей политикой, включая

внешнеполитическую деятельность, оборону и безопасность, координацию работы всего государственного аппарата, подготовку бюджета перед внесением его в Палату представителей и т.д.

В условиях этнического раздела Кипра в зоне, контролируемой турецкими войсками, состоялся "референдум" по вопросу о конституционном устройстве этой части острова. Конституция сепаратного государства учредила президентско-парламентскую систему. 15 ноября 1983 г. в качестве "суверенного государства" была провозглашена Турецкая республика Северного Кипра (ТРСК), признанная только Турцией. 12 марта 1985 г. Турецко-Кипрская ассамблея в северной части острова одобрила Конституцию независимости. Новый Основной закон заменил прежнюю Конституцию 1975 г. В отличие от предыдущего он не содержит ссылок на возможное объединение греческой и турецкой общин. Новая Конституция была одобрена в ходе проводившегося 5 мая 1985 г. референдума среди населения северной части Кипра.

Правовая система

Общая характеристика

Правовая система Кипра в современном виде сложилась в период британского колониального господства на острове (1878-1960). На формирование большинства отраслей права решающее влияние оказало английское право, многие правовые институты ничем не отличаются от английских.

К моменту британской оккупации Кипра в 1878 г. на острове действовало османское право (см. раздел "Турция"), которое к этому времени было почти полностью кодифицировано, причем большинство кодексов было заимствовано у Франции. Новое право, однако, еще не успело укорениться к тому времени.

Приказом о судах справедливости Кипра 1882 г. было установлено, что в делах, где хотя бы один из ответчиков не являлся османским подданным, применяется английское право, а в других случаях - османское.

Османское право на Кипре включало 5 кодексов, постепенно замененных английским колониальным законодательством. Османский УК был заменен в 1928 г. кипрским Уголовным кодексом, введенным приказом в Совете; османский Коммерческий кодекс - Законом о партнерствах 1928 г., Вексельным законом 1928 г. и Законом о банкротстве 1930 г. Османский Гражданский кодекс (Маджалла), представлявший собой кодификацию норм шариата, был также постепенно отменен и заменен рядом крупных актов. В 1930 г. был введен Закон о контрактах, представлявший собой весьма полную кодификацию английского договорного права. Этот акт был основан на индийском Законе о контрактах 1872 г. и Декрете о контрактах Занзибара 1917 г. Закон о гражданских правонарушениях 1933 г. представлял собой кодификацию английского деликтного права (в настоящее время Кипр является единственной страной в Британском Содружестве, где деликтное право кодифицировано). Оставшиеся статьи Маджаллы были заменены другим законодательством. Османский Земельный кодекс был заменен Законом о недвижимой собственности (держании, регистрации и оценке) 1945 г. Наконец, Морской кодекс действует до сих пор в части, не противоречащей Акту о торговом мореплавании 1894 г.

Помимо вышеуказанных кодексов в период британского господства были кодифицированы и некоторые другие отрасли права (например, уголовно-процессуальное, горное).

После получения независимости Кипром положения английской правовой системы были введены в действие Законом о суде справедливости (Courts of Justice Law) в 1960 г. Согласно терминологии этого Закона гражданским и уголовным судам предписано соблюдать положения английского общего права, "поскольку они не противоречат законам, действующим в настоящее время, или изменения в них не внесены Конституцией". В случаях, если отношения не урегулированы законами Кипра, суды острова должны обращаться к положениям общего права и права справедливости.

В независимом Кипре складывается собственное прецедентное право.

В семейном праве и некоторых вопросах личного статуса доминирующая роль была сохранена за религиозным правом (соответственно церковное право у греческой общины

и мусульманское - у турецкой).

На Кипре отсутствуют собственные юридические высшие учебные заведения. Греки-киприоты получают юридическое образование главным образом в Греции и Великобритании.

Гражданское и смежные с ним отрасли права

Большинство институтов гражданского права и смежных с ним отраслей на Кипре основаны на английском праве. Исключение составляют семейное и наследственное право, тесно связанные с религиозными нормами соответствующих общин.

Ни гражданское, ни торговое право не кодифицированы. Наряду с судебными прецедентами действует значительное количество законов, часть из которых была принята еще до объявления независимости. В то же время по сравнению с собственно английским правом можно говорить о кодификации отдельных гражданско-правовых институтов в Республике Кипр. Так, договорное и деликтное право было кодифицировано в Законе о контрактах (гл.149 Статутного права), Законе о процентах (гл.150) и Законе о гражданских правонарушениях (гл.148).

Кипр "унаследовал" от Англии право доверительной собственности. Таким образом, доктрина права справедливости, на которой основан институт доверительной собственности, давно стала частью правовой системы Кипра. В 1955 г. на Кипре был введен в действие Закон о трастах. Его положения и стали основой регламентации отношений, связанных с доверительной собственностью.

Единого семейного права на Кипре не существует. Каждая община (греки, армяне, марониты, турки) руководствуется собственными религиозно-правовыми нормами. Согласно ст.111 Конституции Кипра любой вопрос, касающийся помолвки, брака, развода, ничтожности брака, судебного разделения или реституции супружеских прав или семейных отношений, должен регулироваться применявшимся на 1960 г. правом Греческой православной церкви или соответственно церкви другой религиозной группы и должен быть подсуден судам такой церкви. Более того, Конституция запрещает законодательным властям вторгаться в указанную сферу.

До 1990-х гг. браки греков-киприотов могли заключаться в религиозной форме, что соответствовало традиции. В настоящее время для действительности брака требуется его гражданская регистрация. Светский брак расторгнуть значительно легче, чем церковный - специальный семейный суд, тоже появившийся на Кипре совсем недавно, разводит обычно через 2 года (церковный развод занимает 7, 10 и более лет). Причем для государства светского развода достаточно - человек после него считается свободным, даже если церковный брак не расторгнут. Религиозный развод при отсутствии светского официально не прекращает брака. В следствие противоречия нового брачного законодательства старым традициям на Кипре значительно распространено фактическое двоебрачие.

Семейное право турецкой общины было кодифицировано в турецком Семейном (Брак и развод) законе (гл.339 Статутного права).

Торговое право Кипра почти полностью основано на английских концепциях. Его основными источниками являются: гл.113 Статутного права Закон о компаниях с последующими изменениями; гл.116 указанного права Закон о партнерах и фирменных названиях с последующими поправками; гл.124 указанного права - Закон о банковском деле; гл. 266 указанного права Закон о патентах; Законы о торговом судоходстве N 45 и 47 от 1963 г. с последующими поправками; Закон о страховых компаниях от 1967 г. с последующими поправками; Закон об авторских правах от 1976 г. с последующими поправками (в 1994 г. принят новый Закон об авторском праве); Закон о банкротстве (гл.9 Статутного права).

Политика кипрского руководства направлена на превращение страны в торговый, финансовый и туристический центр Восточного Средиземноморья. Одним из важнейших элементов экономической политики является привлечение на Кипр иностранных капиталовложений. После 1975 г. Кипр превратился в одну из крупнейших офшорных зон в мире.

В стране нет единого кодекса регулирования иностранных инвестиций, но существует целый ряд законодательных актов, регулирующих отдельные аспекты деятельности иностранных, а также местных предпринимателей. Это прежде всего: гл.10 Статутного права (Statute Laws) Кипра 1959 г. - Закон о судебных решениях по отношению к иностранцам; гл. 105 указанного права Закон о приобретении иностранцами недвижимости (с последующими поправками); Закон об отелях и туристических организациях 1969 г. с последующими изменениями; Закон о свободных зонах 1975 г.; гл.199 Статутного права - Закон о валютном контроле с последующими изменениями; Закон о подоходном налоге 1961 г. с многочисленными последующими поправками; Закон о таможне и сборах 1967 г. с последующими поправками; Закон о таможенных пошлинах и сборах 1978 г. с многочисленными последующими дополнениями; Закон о Центральном банке Кипра от 1963 г. с последующими поправками; Закон о налоге на прирост капитала от 1980 г.

В 1990-е гг. власти Республики Кипр предпринимают активные усилия для гармонизации экономического права страны с законодательством Европейского Союза, в который Кипр должен вступить в 2004 г. В частности, была значительно усилена правовая защита потребителей (в 1994 г. принят Закон о безопасности потребительских продуктов).

Существенные изменения затронули в последние десятилетия земельное право. В период османского господства на Кипре существовали 3 категории земельной собственности: частная, государственная и общинная. Эти категории сохраняются и по сей день. Преобладающей формой земельной собственности является частная. Неограниченное право частной собственности на землю было введено только в 1946 г., когда британская администрация утвердила новый Земельный закон, отменивший прежнее османское законодательство, согласно которому вся сельскохозяйственная земля принадлежала государству. До этого земля находилась в наследственном держании тех, кто ее обрабатывал, и могла переходить без специального разрешения только от отца к сыну. Закон о недвижимой собственности (держании, регистрации и оценке) 1946 г. установил современную, действующую и поныне правовую базу землевладения. Существенной проблемой для Кипра является чрезмерное дробление земельных участков при наследовании. На ее решение направлен Специальный закон о консолидации земли 1969 г., в соответствии с которым специальный государственный орган получил право принудительного выкупа земли для ее перераспределения.

Уголовное право и процесс

Современное уголовное право Кипра основано на английском общем праве. В стране действует УК, следующий типовой модели колониального Уголовного кодекса, разработанного в 1920-хгг. Министерством колоний Великобритании на основе УК Квинсленда 1899 г. и УК Нигерии 1916 г.

Ответственность за преступления военнослужащих предусмотрена в отдельном Кодексе о воинских преступлениях.

Минимальный возраст уголовной ответственности на Кипре - 12 лет. В полном объеме уголовная ответственность предусмотрена с 16 лет.

Наказания включают пожизненное заключение, заключение на срок, порку и штраф. Однако на практике порка не применяется. 19 января 2000 г. Кипр ратифицировал Протокол N 6 к Европейской конвенции по правам человека, обязывающий государство удалить смертную казнь из своего законодательства. Последняя смертная казнь имела место в 1962 г.

Уголовный кодекс сохраняет смертную казнь за измену (ст.36), подстрекательство к вторжению (ст.37) и морской разбой с применением насилия (ст.69). Некоторые преступления против государства наказываются смертной казнью по Кодексу о воинских преступлениях. 15 декабря 1983 г. Совет министров проголосовал за отмену смертной казни за умышленное убийство и замену ее пожизненным лишением свободы (Закон о внесении изменений в Уголовный кодекс 1983 г.). Смертные приговоры за преступления, предусмотренные Уголовным кодексом, могут быть вынесены судом ассизов, а военным судом- за преступления по Кодексу о воинских преступлениях.

Карательная политика в Республике Кипр вообще отличается исключительной

мягкостью. Длительные сроки заключения крайне редки, многие из них укорачиваются в результате помилования и условно-досрочного освобождения. Абсолютное большинство наказаний составляют штрафы.

Уголовный процесс на Кипре в основном следует английской модели. Основным источником уголовно-процессуального права является УПК (глава 155 Статутного права).

Дела расследуются полицией, служба публичного обвинения никаких следственных действий не выполняет. Значительный процент всех судебных преследований осуществляются исключительно по инициативе частных лиц.

По кипрскому законодательству никто не может быть задержан более чем на 1 день без решения суда. Максимальный период задержания (до предъявления обвинения) не может превышать 10 дней. Адвокаты имеют свободный доступ к задержанным.

Дела о преступлениях, наказуемых заключением не более 3 лет или штрафом не более чем в 500 фунтов, подсудны окружным судам, а более серьезные дела - судам ассизов. Окружные суды заседают постоянно и состоят из 1 судьи каждый. Дела в них рассматриваются в порядке суммарного производства непосредственно после проведения предварительного расследования. Суды ассизов проводят свои сессии 3 раза в год в каждом судебном округе, каждый из них состоит из 3 судей, отобранных из судей окружных судов. По итогам предварительного следствия суды ассизов рассматривают вопрос о предании обвиняемого суду. Судебное разбирательство основано на английском общем праве. Обычно дела рассматриваются профессиональными судьями, однако по ходатайству обвиняемого он может предстать перед судом присяжных.

В течение 10 дней после объявления приговора обе стороны процесса могут подать апелляционную жалобу (если наказанием является заключение или штраф более 200 фунтов). Все апелляции поступают в Верховный суд и рассматриваются там как минимум тремя из его членов. Верховный суд может увеличить, уменьшить размер наказания или изменить его вид, вынести вместо обвинительного приговора оправдательный или наоборот, а также направить дело в нижестоящий суд на новое рассмотрение.

Судебная система. Органы контроля

В момент создания независимого кипрского государства предполагалось, что судебная система должна будет отражать двухобщинный характер страны. Во главе высших судебных органов - Высшего конституционного суда и Верховного суда (они были объединены в январе 1964 г.) - должны были стоять нейтральные председатели, которые не принадлежали бы ни к одной из национальных общин, но обладали правом решающего голоса и должны были сохранять баланс между киприотами-греками и киприотами-турками - членами вышеуказанных судов.

Конституция 1960 г. предусматривала, что суд над киприотами-турками вершил только судья - турок, а над киприотами-греками судья - грек. В случае если в тяжбе участвовали киприоты-греки и киприоты-турки, дело рассматривалось смешанным судом. Были созданы общинные конторы адвокатов греков и турок, обладавшие законодательными и административными полномочиями относительно споров по вопросам образования, религии, культуры, спорта, кооперативов и кредитных обществ. После межобщинных столкновений 1963 г. смешанные суды прекратили свое существование.

Верховный суд состоит из 13 членов, назначаемых Президентом Республики. Это высшая апелляционная инстанция в стране. Верховный суд назначает судей нижестоящих судов и решает все вопросы, связанные с их профессиональным продвижением, дисциплинарной ответственностью, увольнением и т.д.

Гражданские дела и незначительные преступления, влекущие наказания до 3 лет заключения или до 500 фунтов штрафа, рассматриваются в окружных судах (District Courts). В юрисдикцию судов ассизов (Assize Courts) входят более серьезные дела. Апелляционной инстанцией по отношению к ним является Верховный суд Кипра. В Республике Кипр нет никаких судов, рассматривающих особые категории уголовных дел (например, связанных с государственной безопасностью). Однако есть специальные суды по рассмотрению некоторых неуголовных дел: Суд трудовых споров, Суд рентного

контроля и Семейный суд. Эти суды осуществляют исключительную юрисдикцию в соответствующих вопросах, их решения могут быть обжалованы только с точки зрения права в Верховный суд.

Генеральный атторней Республики Кипр выступает в качестве главного юридического советника Президента Республики и Совета министров и одновременно является директором департамента публичных преследований.

В состав Верховного суда сепаратного государства - Турецкой республики Северного Кипра - входят председатель и 4 судьи. Он исполняет также функции конституционного суда, высшего административного суда и кассационного суда. Так же, как и в Республике Кипр, окружные суды в составе 1судьи рассматривают дела, наказуемые заключением на срок не более 3лет, суды ассизов в составе 3 судей рассматривают более серьезные дела.

В 1991 г. в Республике Кипр учреждена должность Омбудсмана (уполномоченного по правам человека).

Адвокатура организована в виде партнерств, действующих на основании Закона о партнерствах (повторяет одноименный английский Закон 1890 г.). По получении юридического образования кандидаты в адвокаты должны выдержать адвокатский экзамен, проводимый Правовым советом (Legal Board), и пройти годовую стажировку у адвоката, имеющего по меньшей мере пятилетний стаж. Адвокат с не менее чем 3-летним стажем вправе выступать в любом суде страны.

Литература

Кипр: Справочник. М., 1986.

Pikis G. M. Justice Suprime Court. The English Common Law: Doctrines of Equity and Their Application in Cyprus. Nicosia, 1981.

Serghides G. A. Judge of the Cyprus Family Court. Studies in Cyprus Law. Internal and External Conflict of Laws in Regard to Family Relations in Cyprus. Nicosia, 1988.

Topics of Cyprus Law. Vol. I & II. Nicosia, 1982.

Tornaritis C. G. Cyprus and Its Constitutional Problem and Other Legal Problems. 2nd ed. Nicosia, 1980. P. 300.

Tornaritis C. G. Legal System of the Republic of Cyprus. Nicosia, 1984.

Кирибати
Республика Кирибати

Государственное устройство
Правовая система
Судебная система. Органы контроля

Государство в западной, экваториальной части Тихого океана, расположенное на островах Гилберта и ряде других.

Общая территория - 0,7 тыс. кв. км. Столица - г.Байрики на атолле Тарава.

Население - 85 тыс. чел. (1999 г.); главным образом кирибати микронезийцы.

Официальный язык - английский, однако все население говорит также на тунгаруанском (кирибати) языке.

Религия - христианство.

К моменту появления европейцев население островов сохраняло первобытно-общинный уклад жизни. В 1892-1915 гг. Кирибати (под названием острова Гилберта) совместно с островами Эллис (современное Тувалу) являлись протекторатом, а затем колонией Великобритании. В 1979 г. провозглашена независимость в составе Содружества, возглавляемого Великобританией.

Государственное устройство

Кирибати - унитарное государство. Административно-территориальное деление - 6 округов.

Действует Конституция 1979 г. По форме правления Кирибати парламентская

республика. Политический режим - либеральный.

Законодательная власть осуществляется однопалатным парламентом Палатой собрания (Maneaba ni Maungatabu). Палата собрания состоит из 39 членов, избираемых населением всеобщим прямым голосованием сроком на 4 года, 1 назначаемого члена (Советом о.Банаба) и генерального атторнея по должности, если он не был избран.

Глава государства - Президент (Beretitenti), являющийся одновременно главой правительства. Избирается населением на 4 года и может переизбираться не более чем на 3 срока. Президент назначает Вице-президента из числа депутатов парламента.

Исполнительная власть принадлежит правительству (Кабинету), в состав которого входят Президент, Вице-президент и не более 8 министров, назначаемых Президентом из числа членов Палаты собрания. Правительство ответственно перед парламентом.

Если парламент абсолютным большинством голосов своих членов выразит недоверие Президенту или правительству либо не примет решения, с которым Президент связывает вопрос о доверии, он распускает парламент либо сам досрочно уходит в отставку.

Правовая система

Правовая система Кирибати основана в целом на английском общем праве. При отсутствии национального законодательства по какому-либо вопросу непосредственно применяются английские статуты общего применения по состоянию на 1 января 1961 г. Применяются также нормы английского общего права и доктрины права справедливости, если они не противоречат национальному праву Кирибати.

Составной частью национального права признается местное обычное право, играющее существенную роль в регулировании земельных и брачно-семейных отношений. В некоторых случаях обычно-правовые нормы могут учитываться судами также в сфере гражданского и уголовного права и судопроизводства, если не противоречат "естественной справедливости", совести или любому действующему писаному закону.

Важным источником права являются местные судебные прецеденты, поскольку суды Кирибати по закону связаны ранее вынесенными решениями вышестоящих судов. Решения по апелляционным делам Судебного комитета Тайного совета в Лондоне обязательны в качестве прецедентов для всех судов Кирибати.

Экономическое законодательство Кирибати направлено на привлечение иностранного капитала. Действует Закон об иностранных инвестициях 1985 г.

Трудовое законодательство закрепляет право на объединение в профсоюзы, коллективные переговоры и забастовку, и эти права свободно осуществляются на практике. Основные источники трудового права - Кодекс трудовых отношений (Industrial Relations Code Act) 1998 г., Закон о профсоюзах и организациях работодателей 1998 г.

Продолжает действовать Уголовный кодекс 1965 г. для островов Гилберта и Эллис. Смертная казнь не предусмотрена. Максимальное наказание пожизненное лишение свободы. Уголовный процесс основан в целом на английской модели.

Судебная система. Органы контроля

Судебная система Кирибати включает Апелляционный суд, Высокий суд, земельные суды и 26 магистратских судов. Судьи на всех уровнях назначаются Президентом. Высшей судебной инстанцией для Кирибати является Судебный комитет Тайного совета в Лондоне.

Председатель Высокого суда (Главный судья) назначается Президентом по совету Кабинета, сделанному после консультации с Комиссией публичной службы. Другие судьи Высокого суда назначаются Президентом по совету Главного судьи, заседающего с Комиссией публичной службы.

Апелляционный суд состоит из членов Высокого суда и дополнительных членов, которые могут быть назначены Президентом (в том же порядке, что и судьи Высокого суда) для рассмотрения конкретного дела.

Органом конституционного контроля является Высокий суд.

Уголовное преследование осуществляется под руководством генерального атторнея, который также является главным юридическим советником правительства. Он назначается и освобождается от должности Президентом.

Высшим органом финансового контроля является независимый директор аудита, назначаемый Президентом по совету Комиссии публичной службы.

Китай
Китайская Народная Республика

Государственное устройство
Правовая система
Общая характеристика
Гражданское и смежные с ним отрасли права
Уголовное право и процесс
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство в Центральной и Восточной Азии.

Территория - 9,6 млн. кв. км. Столица - г.Пекин.

Население - 1,259 млрд. чел. (1999 г.); 91% - китайцы (хань), живут также 55 других национальностей и народностей (чжуаны, уйгуры, монголы, тибетцы, хуэй, корейцы и др.).

Официальный язык - китайский.

Религия - большинство населения - атеисты, среди верующих преобладают конфуцианство, даосизм, буддизм.

Китай - одно из древнейших государств мира. До 1911 г. - империя. В феврале 1912 г. провозглашена Китайская Республика. С 1925 по 1949 г. (с перерывами) в стране шла гражданская война между различными военно-политическими группировками. В 1931 г. на части территории провозглашена Китайская Советская Республика. В октябре 1949 г., после поражения правительства Чан Кайши (партия Гоминьдан) в гражданской войне, провозглашена Китайская Народная Республика (КНР). Остатки гоминьдановских войск и правительство прежней Китайской Республики эвакуировались на остров Тайвань. До 1971 г. представитель Тайваня занимал место в ООН, после чего это место перешло к представителю КНР.

Государственное устройство

По форме территориально-политического устройства КНР - унитарное государство с автономными образованиями. Административное деление: 23 провинции (без Тайваня), 5 автономных районов и 4 города центрального подчинения - Пекин, Шанхай, Чунцин и Тяньцзинь. Помимо автономных районов в КНР 30 автономных областей, 124 автономных уезда, а также свыше тысячи автономных волостей.

В 1997 г. бывшая английская колония Гонконг, возвращенная под суверенитет Китая, вошла в состав КНР в качестве специального административного района Сянган.

В КНР применяется административная форма автономии. Компактно проживающие национальные меньшинства могут создавать 3 вида автономных образований: автономный район, автономный округ и автономный уезд.

Действует Конституция 1982 г. (до нее в КНР действовали конституции 1954, 1975 и 1978 гг.).

По форме правления КНР является республикой советского (социалистического) типа. Согласно Конституции 1982 г. КНР социалистическое государство демократической диктатуры народа, руководимое рабочим классом и основанное на союзе рабочих и крестьян. Доминирующей и руководящей силой политической системы является Коммунистическая партия Китая (КПК), что отражено в Конституции КНР. Для политической системы характерно тесное переплетение партийных и государственных функций, КПК и государства. Помимо КПК в Китае существует еще 8 "демократических" партий, имеющих декоративный характер.

Организация государственной власти в Сянгане регулируется Основным законом Специального административного района Сянган КНР, принятым в 1990 г. сессией ВСНП.

Законодательную власть в Сянгане с 1998 г. осуществляет парламентский орган - Законодательный совет в составе 60 членов, из которых 20 были избраны непосредственно населением, 30 - различными функциональными организациями и 10 - Коллегией выборщиков. Однако указанные пропорции постепенно меняются в сторону прямых выборов. В 2004 г. должно быть равное количество депутатов от функциональных организаций и непосредственно избранных населением - по 30 человек, а избрание Коллегией выборщиков не предусмотрено.

Высшим должностным лицом в Специальном административном районе (САР) и главой правительства Сянгана является Глава администрации САР. При нем действует совещательный орган - Исполнительный совет. Глава администрации назначается сроком на 5 лет Центральным народным правительством КНР. Кандидатура на этот пост выдвигается коллегией из 800 выборщиков, формируемой из представителей всех основных слоев населения Сянгана.

Высшим органом государственной власти в КНР является Всекитайское собрание народных представителей (ВСНП), постоянно действующий орган которого - Постоянный комитет ВСНП. Оба эти органа осуществляют законодательную власть в стране. Депутаты ВСНП избираются от провинций, автономных районов, городов центрального подчинения и вооруженных сил путем многоступенчатых выборов на конкурсной основе сроком на 5 лет. В ходе выборов 1998 г. в ВСНП избрано 2978 человек.

ВСНП вносит изменения в Конституцию; принимает уголовные и гражданские законы, законы о государственной структуре и другие основные законы и вносит в них изменения; избирает главу государства Председателя КНР и его заместителя, председателя Постоянного комитета ВСНП и его состав; утверждает Премьера и состав Госсовета КНР (правительства); избирает председателя Центрального военного совета КНР и утверждает его состав; избирает председателя Верховного народного суда и генерального прокурора Верховной народной прокуратуры; рассматривает и утверждает планы экономического и социального развития, государственный бюджет и отчеты об их выполнении; изменяет или отменяет ненадлежащие постановления Постоянного комитета ВСНП.

Поскольку депутаты совмещают выполнение производственных обязанностей с депутатской деятельностью, ВСНП как коллегиальный орган функционирует в течение весьма кратких сессий (2-3 недели в году). В остальное время значительную часть его полномочий осуществляет Постоянный комитет ВСНП, который избирается ВСНП и ему подотчетен. В его состав входят: председатель, заместитель председателя, начальник секретариата и члены Постоянного комитета. Его очередные заседания проводятся один раз в 2 месяца. Срок полномочий- 5 лет.

Полномочия Постоянного комитета весьма обширны и перечень их открыт, так как ВСНП может возложить на него и другие функции. Постоянный комитет ВСНП уполномочен: толковать Конституцию, принимать законы и вносить в них изменения, толковать законы, осуществлять контроль за работой Государственного совета, Центрального военного совета, Верховного народного суда и Верховной народной прокуратуры; отменять акты органов государственной власти провинций, автономных районов и городов центрального подчинения, противоречащие Конституции, законам и административным актам; принимать решения о всеобщей или частичной мобилизации в стране; ратифицировать и денонсировать международные договоры, а также традиционные полномочия главы государства (назначение и отзыв полномочных представителей в иностранных государствах, награждение орденами и присвоение почетных званий, принятие решений о помиловании).

В период между сессиями ВСНП его Постоянный комитет вносит частичные изменения и дополнения в законы, принятые ВСНП, рассматривает и утверждает поправки к планам экономического и социального развития, государственному бюджету в ходе их выполнения; назначает и смещает министров, председателей комитетов, главного ревизора и начальника секретариата (эти полномочия осуществляются по представлению премьера Государственного совета); по представлению председателя Центрального военного совета назначает и смещает его членов; объявляет войну в случае, если КНР подвергнется вооруженному нападению, или в случае необходимости выполнения международных договорных обязательств по совместной обороне от

агрессии.

Глава государства - Председатель КНР, избираемый ВСНП. Срок его полномочий соответствует сроку полномочий ВСНП, но он осуществляет их до вступления в должность Председателя, избранного ВСНП нового созыва. Никто не может занимать должность Председателя КНР более чем два срока подряд. На основе решений ВСНП и его Постоянного комитета Председатель КНР осуществляет полномочия по опубликованию законов, назначению ряда высших должностных лиц (премьера, его заместителей, членов Государственного совета и др.), награждению государственными орденами и присвоению званий, назначению и отзыву представителей в иностранных государствах, ратификации и денонсации договоров с иностранными государствами, опубликованию указов о помиловании, о мобилизации, о введении чрезвычайного положения и объявлению состояния войны. Председателю КНР помогает заместитель, который избирается ВСНП на тех же условиях и в том же порядке, что и Председатель.

Центральным исполнительным органом государства является Государственный совет КНР, который характеризуется в ст.85 Конституции как "Центральное народное правительство, исполнительный орган государственной власти, высший государственный административный орган". Он состоит из Премьера, заместителей Премьера, членов Государственного совета, министров, председателей комитетов, главного ревизора, начальника секретариата. Премьер, его заместители, члены Госсовета и начальник секретариата образуют Постоянный комитет Государственного совета. Срок его полномочий - 5 лет. Государственный совет руководит административной работой общегосударственного масштаба, деятельностью министерств и ведомств и наделен соответствующими полномочиями. Он ответственен перед ВСНП и его Постоянным комитетом и им подотчетен.

Правовая система

Общая характеристика

Правовая система КНР носит смешанный характер, представляя собой сплав древних правовых традиций и современного законодательства, основанного на идеях "социализма с китайской спецификой" и некоторых принципах романо-германского права.

Для правовой культуры Китая характерно традиционное преобладание норм морали над нормами права в регулировании любых вопросов общественной жизни, включая самые важные. Такое отношение к праву вытекает из конфуцианского учения, составлявшего основу государственной идеологии Китайской империи вплоть до революции 1911 г. Согласно идеям конфуцианства на переднем плане должны находиться воспитание и убеждение, а не власть и принуждение. В следствие таких взглядов китайцы отрицательно относятся к европейской идее права с его строгостью и абстрактностью. Человек не должен настаивать на своих правах, поскольку долг каждого стремиться к согласию и забывать о себе в интересах всех. В любом случае конкретное решение должно отвечать справедливым и гуманным чувствам, а не быть втиснутым в рамки юридической схемы. Возмещение вреда не должно ложиться непомерным грузом на плечи должника и вести его семью к разорению.

По этическому учению конфуцианства гражданин, считающий, что кто-то по отношению к нему пренебрег правилами "ли" (т.е. правилами гармоничного, "правильного" поведения), должен стремиться к беспристрастному разрешению конфликта посредством спокойного обсуждения, нежели подчеркивать возникшие разногласия, настаивая на своих правах или апеллируя к судье. Само понятие субъективного права до начала XX в. в Китае отсутствовало.

Китай в течение веков жил, не зная организованных юридических профессий. Суд творили администраторы, сдававшие для занятия поста экзамены литературного характера. Они не знали права и руководствовались советами своих чиновников, принадлежащих к наследственной касте. Людей, сведущих в законе, презирали, и если советовались с ними, то тайно. Не было юридической доктрины, и в долгой истории Китая не обнаруживается ни одного крупного юриста, оставившего в ней след.

Однако в Китае существовал и другой подход к праву. В III в. до н.э. школа легистов

заняла позицию, согласно которой власть должна основываться не столько на добродетели правящих (правлении людей), сколько на подчинении закону (правлении законов). Взгляды легистов изложены в трактате, принадлежащем Хан Фэйцзы. Он и другие легисты настаивали на необходимости постоянно действующих законов; правитель должен знать их, а подданные - строго исполнять. Это была концепция права и закона, близкая к западной. Однако взгляды легистов остались чуждыми сознанию большинства китайского населения. При династии Хань (206 г. до н.э.) конфуцианство снова возобладало, и с тех пор его господство было постоянным. Китайские кодексы, которые появлялись после воцарения династии Хань, содержали лишь административные предписания или нормы, относящиеся к уголовному праву; гражданско-правовые правила попадали в них лишь, когда нарушение норм обычая влекло уголовные санкции.

При последней, Цинской династии (1644-1911 гг.) Китай имел два систематизированных свода законов, один из которых относился к государственному и административному праву, другой - к уголовному, гражданскому и семейному. Первый свод законов (Дацин хуэйдянь) содержал детальные предписания относительно функций всех правительственных учреждений. Второй назывался Дацин люйли (Основные законы и постановления Великой династии Цин). Он состоял из 7 разделов. В первом указывались виды наказаний и обстоятельства, при которых они могут быть смягчены, в остальных содержались составы преступлений и способы разрешения гражданских споров, причем каждый раздел был связан с деятельностью одного из министерств. По форме изложения материала Дацин люйли представлял собой сборник огромного числа казусов. Многие положения этого кодекса действовали до 1931 г. Брачно-семейные, наследственные, торговые и другие отношения регулировало обычное право, отличавшееся чрезвычайной пестротой (партикуляризмом).

С победой синьхайской революции 1911 г. в Китае начался процесс модернизации традиционного права. После провозглашения республики была проведена огромная работа по созданию современных кодексов, основанных на лучших европейских образцах. Уже в 1912 г. принято первое современное Уголовное уложение, пересмотренное в 1928 г. и переименованное в Уголовный кодекс. Основанный преимущественно на германском и японском законодательствах, Гражданский кодекс, включающий и гражданское, и торговое право, вступил в силу в 1929-1931 гг. Гражданский процессуальный кодекс - в 1932 г. Земельный кодекс - в 1930 г. В результате этих работ китайское право (во всяком случае внешне) европеизировалось и вошло в семью правовых систем, основанных на римском праве. Однако за этим фасадом продолжали существовать традиционные понятия и, за немногими исключениями, именно они преобладали в реальной жизни. Кодексы и законы применялись в Китае только в той мере, в какой они отвечали народному чувству справедливости и приличиям.

В результате победы в гражданской войне (1925-1949 гг.) Коммунистической партии, возглавляемой Мао Цзэдуном, Китай с 1 октября 1949 г. стал народной республикой. В том же 1949 г. были отменены все ранее изданные законы и декреты и упразднены старые суды. Началась рецепция (заимствование) социалистического права. Органические законы 1949 г., которые предусматривали воссоздание правовой системы, исходили из советской модели. На Верховный суд возлагалось руководство всеми новыми судами; была создана прокуратура, призванная утвердить принцип социалистической законности. В 1950-1951 гг. изданы крупные законы: о браке, профсоюзах, об аграрной реформе, о судебной организации и др. Кодификационная комиссия приступила к подготовке кодексов.

Однако уже в 1952-1953 гг. принцип законности, и так утверждавшийся с трудом, был подвергнут нападкам: критиковались отделение права от политики, независимость судей, юридический формализм, принцип непридания закону обратной силы, давность, принцип "нет наказания без закона". Тем не менее от советской модели не отказывались, и принцип социалистической законности должен был в итоге восторжествовать. Эту тенденцию подтвердила Конституция 1954 г., построенная по типу советской Конституции 1936 г. В том же году были реорганизованы суды и прокуратура. Постановление 1954 г. содержало гарантии против ареста и задержания.

После разрыва дружеских отношений с СССР в 1960 г. руководство КНР попыталось отойти от советской модели права как "ревизионистской". В рамках этого курса в КНР попытались ввести рабочее самоуправление на предприятиях, полностью отказаться от принципа оплаты по труду и любых других форм материального стимулирования. В период "культурной революции" 1964-1973 гг., сопровождавшейся военными действиями, массовыми репрессиями и погромами, вся система правопорядка была дезорганизована. Законодательство практически перестало применяться, в стране царил хаос.

Начиная с 1979 г. в КНР происходит коренное изменение политического курса. С целью модернизации страны руководство КПК отказалось от идей обострения классовой борьбы и полного огосударствления экономической жизни. В сельском хозяйстве крестьянам была предоставлена большая свобода; им стали больше платить за обязательные поставки государству, разрешили продавать часть продукции на свободном рынке. Сходные реформы были проведены и в промышленности, где допустили деятельность малых и средних частных предприятий. Для развития экономики были приняты меры по привлечению иностранных инвестиций, в частности, в 1979 г. издан Закон о совместных предприятиях, образованы четыре свободные экономические зоны. Начали восстанавливаться режим законности и нормальная деятельность судебно-правоохранительной системы. Начиная с 1979 г. были заново или даже впервые в истории КНР кодифицированы основные отрасли права (в частности, в 1979 г. принят первый в КНР единый Уголовный кодекс и УПК, в 1986 г."Общие положения гражданского права", в 1994 г. кодифицировано трудовое законодательство). По мере накопления правоприменительного опыта и формирования новых общественных потребностей происходит постепенная замена ранее принятых законов новыми, более соответствующими международным стандартам редакциями (в 1996 г. - новая редакция УПК, в 1997 г. - УК). В результате почти 20-летнего периода реформ в КНР сложилась система законодательства, сочетающая в себе как марксистские принципы советского (социалистического) права, так и некоторые начала романо-германской правовой семьи (в экономической сфере).

Основными источниками права в КНР являются законы и другие нормативные правовые акты. Их иерархию образуют Конституция, законы, постановления Постоянного комитета ВСНП, постановления и распоряжения Государственного совета, подзаконные акты других органов государственной власти и управления, в том числе местных.

На практике иерархия правовых актов часто нарушается, что приводит к всевластию инструкции и усмотрения административных органов. Кроме того, в КНР по-прежнему нет четкой границы между правовым актом и политической директивой. В законах встречаются положения неправового характера; например, в Законе об организации народной прокуратуры говорится, что прокуроры должны "проводить в жизнь линию масс, прислушиваться к мнениям масс, находиться под контролем масс" (ст.7).

Совершенно обособленное место в правовой системе КНР занимает бывшая английская колония Гонконг (Сянган). Согласно китайско-британским договоренностям САР Сянган (бывший Гонконг) предоставлена высокая степень самоуправления. Ему дано право иметь собственные исполнительную, законодательную и судебную системы, а также проводить самостоятельную иммиграционную и налоговую политику. Вне компетенции местных властей находятся лишь вопросы внешней политики и обороны. По принятому ВСНП в 1990 г. Основному закону для Гонконга до 2047 г. территории гарантируется неизменность ее социально-экономической системы и "местного образа жизни", за ней сохраняется статус свободного порта (порто-франко), отдельной таможенной территории, международного финансового центра с собственной валютно-финансовой системой. Китаем было подтверждено (локализовано) действие около 140 законов Великобритании, ранее распространявшихся на Гонконг.

На острове Тайвань, номинально принадлежащем КНР, продолжает действовать политическая и правовая система, унаследованная от гоминьдановского Китая.

Гражданское и смежные с ним отрасли права

Содержание гражданского права КНР, как и других отраслей, определяется

особенностями социально-экономической модели этого государства. Основы экономических отношений (прежде всего отношений собственности) закреплены на конституционном уровне. Статья 15 Основного закона КНР в редакции 1993 г. гласит: "Государство осуществляет социалистическое рыночное хозяйство. Государство усиливает законодательную деятельность в области экономики, совершенствует макрорегулирование". В Конституции закреплено, что основа социалистической экономической системы КНР - социалистическая общественная собственность на средства производства, т.е. общенародная собственность и коллективная собственность трудящихся масс (ст.6); государственный сектор экономики "руководящая сила в народном хозяйстве" (ст.7); различные формы кооперативной собственности рассматриваются как социалистический сектор хозяйства (ст.8), а единоличные хозяйства городских и сельских тружеников определяются как дополнение к социалистическому общественному хозяйству (ст.11). В 1988 г. ст.11 Конституции была дополнена следующим образом: "Государство допускает существование и развитие частного хозяйства в пределах, установленных законом. Частное хозяйство является дополнением к социалистической экономике, основанной на общественной собственности. Государство охраняет законные права и интересы частного хозяйства, направляет его деятельность, осуществляет контроль и управление".

Начиная реформу, Китай оказался фактически без гражданского законодательства. Отказ от командно-административных методов и строительство многоукладной экономики смешанного (планово-рыночного) типа потребовали разработки правовых норм, необходимых для регламентации рыночных отношений. Создание нового гражданского законодательства чрезвычайно осложняется тем фактом, что руководство КНР не имеет четкого представления об окончательной общественной модели, которая должна утвердиться в результате длительных экономических реформ. Поскольку эта модель в конечном итоге должна воплощать "социализм с китайской спецификой", законодатель лишен возможности заимствовать "готовые" гражданские законы капиталистических стран, как это было сделано в конце XIX в. в Японии и в 1920-е гг. в гоминьдановском Китае.

В целом гражданское право КНР находится в стадии формирования, многие его институты до сих пор законодательно не закреплены. ВКНР пока нет собственного Гражданского кодекса. Задача разработки ГК ставилась еще в 1950-е гг., работа в этом направлении активно велась в начале 1980-х гг. (было подготовлено несколько проектов ГК). Однако китайский законодатель в итоге отказался от Гражданского кодекса. Вместо ГК в 1986 г. были приняты и в 1987 г. вступили в силу Общие положения гражданского права (ОПГП). Они закрепляют основы систематизации этой отрасли, ее роль и место в системе современного китайского права.

В ОПГП урегулированы лишь те вопросы гражданского права, которые не вызывали резких разногласий у китайских законодателей. В этом акте определено, в частности, какая область общественных отношений регулируется гражданским правом (ст.2); каков метод его регулирования (ст.2, 3); кто является субъектами гражданского права и каково их правовое положение (ст.1, 2, разделы II, III); за какими образованиями может признаваться статус юридического лица (ст.36-53); каково содержание права собственности - важнейшего цивилистического института (ст.71); в каких правовых формах предполагается реализация права государственной и коллективной собственности (ст.80-82); что такое обязательства, как они возникают и каким образом должны исполняться (ст.84-93). Общие положения гражданского права КНР также закрепили единый институт интеллектуальной собственности, не раскрыв, правда, ее понятия (ст.94-97); в специальный институт выделили гражданскую ответственность, разделив ее на договорную и внедоговорную (ст.106-133); установили способы защиты гражданских прав (ст.134), правила исковой давности (ст.135-141); закрепили институт представительства (ст.63-70). Наконец, в ОПГП были включены важные нормы международного частного права, регулирующие гражданско-правовые и семейные отношения с "иностранным элементом" (ст.142-150).

В то же время многие важные моменты гражданско-правового регулирования в ОПГП не отражены. Так, в нем отсутствуют нормы, позволяющие провести классификацию юридических лиц, закрепляющие порядок их образования. Не наблюдается сколь-нибудь

значительного (по сравнению с Конституцией) развития положений о видах собственности - государственной, коллективной, частной собственности, об их режимах и т.п. То же самое можно сказать и об индивидуальной (личной) собственности граждан. В Конституции эта собственность никак не характеризуется, а в ОПГП любая собственность граждан именуется нейтрально - индивидуальное имущество (ст.75). Не содержат ОПГП и основы для регламентации основных видов гражданских договоров, для регулирования совместной деятельности. Неполно обрисован правовой статус индивидуальных хозяйств в промышленности и торговле, а также артелей. Немало вопросов возникает по поводу ответственности при отсутствии вины, правил возмещения убытков и т.д.

Вместе с ОПГП была принята серия законов и положений, которыми регулируется правовой статус различных субъектов хозяйственной и предпринимательской деятельности и в которых одновременно содержится определенная регламентация отношений собственности. Еще в 1981 г. принят Закон КНР о хозяйственном договоре - основной акт, регулирующий отношения хозяйственного оборота (помимо этого Закона в КНР действует ряд положений об отдельных видах хозяйственных договоров). Отношения, связанные с объектами исключительных прав, регламентируются законами о техническом договоре (1987), авторском праве (1990), о патентах (1984) и товарных знаках (1982). Наследственным отношениям посвящен отдельный Закон 1985 г. Регулирование экономических отношений с иностранным участием основывается на Положении об особых экономических зонах провинции Гуандун (1980) и на Законе КНР о внешнеэкономическом договоре (1985).

Гражданское законодательство КНР предусматривает следующие виды субъектов хозяйственной деятельности: государственные предприятия, коллективные предприятия (городские, волостные, деревенские предприятия коллективной собственности), частные предприятия, совместные предприятия с китайским и иностранным капиталом, предприятия иностранного капитала, крестьянские паевые и кооперативные предприятия. Частные предприятия (по Закону о частных предприятиях 1988 г.) делятся на 3 вида: самостоятельные, артельные предприятия и компании с ограниченной ответственностью. В 1993 г. был принят Закон о компаниях, которым предусмотрены также акционерные компании с ограниченной ответственностью. В 1997 г. принят Закон о хозяйственных товариществах.

В области семейного права (которое в КНР не входит в систему гражданского) в период реформ был принят Закон о браке 1980 г. Он отменил Закон 1950 г., закреплявший старый, феодальный строй семейных отношений. В новом Законе отчетливо прослеживается стремление поощрять поздние браки, что должно способствовать решению демографических проблем страны; ст.2 Закона предписывает супругам обязанность "планирования семьи". Подтвержден принцип свободы брака, оба супруга должны выразить согласие на вступление в него. В ст.9 провозглашен принцип равенства супругов. Если оба согласны на развод и при этом договорились о судьбе и содержании детей, то такой развод осуществляется с минимальными формальностями: достаточно обратиться к чиновнику, ведающему актами гражданского состояния, и заполнить соответствующий формуляр. Чиновник выдает супругам свидетельство о разводе, но при условии, если он найдет соглашение справедливым, а согласие на развод - действительно соответствующим намерениям сторон. В противном случае дело о разводе передается в суд.

В 1991 г. был принят новый Гражданский процессуальный кодекс, сменивший аналогичный акт 1982 г.

Значительной трансформации в соответствии с концепциями "социалистической рыночной экономики" подверглось и трудовое право КНР. Наряду с сохранением некоторых прежних, социалистических черт, новое китайское трудовое законодательство восприняло ряд положений и конструкций, присущих странам развитой рыночной экономики. В 1986 г. были изданы 4 Временных правила по регулированию трудовых отношений: о трудовых контрактах; о трудоустройстве; об увольнениях; о страховании по старости и безработице. Эти акты вводили новую модель индивидуальных трудовых отношений, призванную постепенно заменить действовавшую прежде систему пожизненной занятости, при которой наем, перемещение, увольнение значительной части работников допускались только с разрешения государственного органа. Новая система

основывалась на свободе найма и увольнения и предусматривала заключение срочных трудовых контрактов продолжительностью не менее одного года, детально определяющих обязанности, условия труда, способы обеспечения трудовой дисциплины, порядок увольнений. В 1990-е гг. приняты законы о профсоюзах (1992), о безопасности труда на шахтах (1992), о технике безопасности и производственной санитарии (1993) и ряд других нормативных актов, относящихся к отдельным институтам трудового права (например, Правила установления государственного минимума заработной платы 1993 г., Правила о порядке разрешения трудовых споров 1994 г.).

В Законе о труде КНР 1994 г. (в силе с 1 января 1995 г.), закрепившем результаты первого этапа реформы трудового права, прослеживается тенденция к формированию современного трудового законодательства, соответствующего общепризнанным принципам и нормам международного трудового права, стандартам ООН и МОТ. Он состоит из 107 статей, сгруппированных в 13 глав: общие положения; поощрение занятости; трудовые и коллективные договоры; рабочее время и время отдыха; заработная плата; техника безопасности и производственная санитария; специальная охрана труда женщин и молодежи; профессиональное обучение; социальное страхование и благосостояние; трудовые споры; надзор и контроль за соблюдением законодательства; ответственность за нарушение законодательства; переходные положения. Таким образом, Закон 1994 г. фактически представляет собой новый Трудовой кодекс.

В развитие Закона о труде планируется разработать и принять законы о трудовом договоре, о содействии трудоустройству, об охране труда, об условиях труда, о заработной плате, о рабочем времени, о трудовых спорах, о социальном страховании.

Начиная с 1979 г. в КНР введено в действие значительное количество нормативных актов в области охраны окружающей среды. Так, в 1979 г. были приняты экспериментальные Лесной кодекс КНР и Закон КНР об охране окружающей среды, который явился основой для формирования всей системы природоохранного законодательства. В 1989 г. он был заменен более совершенным постоянным актом с аналогичным названием. Экспериментальный Лесной кодекс 1979 г. был пересмотрен и утвержден в качестве постоянного закона в 1984 г. Приняты также законы об охране окружающей среды морей и океанов (1982), о предотвращении загрязнения водной среды (1985), о предотвращении загрязнения атмосферы (1987), Водный кодекс (1988), Закон об охране диких животных (1988), Закон о предотвращении шумового воздействия на окружающую среду (1996) и др.

Уголовное право и процесс

После образования Китайской Народной Республики в 1949 г. новые уголовно-правовые нормы социалистической направленности закреплялись в отдельных актах, таких как: Положение о наказаниях за контрреволюционную деятельность 1951 г., Временное положение о наказаниях за подрыв денежной системы 1951 г., Временное положение об охране государственной тайны 1951 г., Положение о наказаниях за коррупцию 1952 г. и др. Параллельно шла интенсивная работа над созданием проекта нового УК, который был подготовлен и представлен для законодательного принятия в 1957 г. Этот проект, так и не принятый, создавался под сильным влиянием советского уголовного законодательства - в особенности УК РСФСР 1926 г. (что проявилось, например, в дефиниции понятия преступления, умысла, соучастия, стадий преступной деятельности и т.д.). В дальнейшем кодификационные работы в области уголовного законодательства заметно замедлились, и новый УК был принят лишь в 1979 г. (вошел в действие с 1 января 1980 г.). В последующие годы в него были внесены существенные поправки и изменения, а в 1997 г. он принят в новой редакции.

Уголовный кодекс 1979 г. открыто закрепил идеологию марксизма-ленинизма и китайского социализма, его нормы отличал откровенно классовый характер. ВУК развернуто определяется понятие преступления. Оно основано на признаках общественной опасности преступных деяний и их уголовной противоправности и также носит классовый характер: "Все деяния, посягающие на государственный суверенитет и территориальную целостность, наносящие вред системе диктатуры пролетариата,

нарушающие социалистическую революцию и социалистическое строительство, общественный порядок, посягающие на всенародную собственность граждан, их личность, демократические и другие права, а также другие общественно опасные действия, за которые в Кодексе предусмотрено уголовное наказание, являются преступлениями. Но если обстоятельства дела явно незначительны, когда вред невелик, они не считаются преступлениями". Однако, несмотря на то, что запрещенность деяния уголовным законом отнесена к признаку преступления, УК допускает и институт аналогии (как в Общей, так и в Особенной части). Правда, решения судов, вынесенные на основе аналогии, подлежат обязательному утверждению Верховным народным судом Китая (в связи с чем китайские юристы называют такую аналогию контролируемой).

С момента принятия УК был пересмотрен круг субъектов уголовной ответственности. В 1989 г. постановлением ПК ВСНП о дополнительных мерах наказания за коррупцию была впервые введена уголовная ответственность для юридических лиц. В 1995 г. такая же ответственность введена постановлением ПК ВСНП о санкциях за нарушение Закона о компаниях. Эти постановления инкорпорированы в новую редакцию Кодекса.

В УК 1979 г. дается исчерпывающий перечень наказаний. В их систему входят 5 основных видов: надзор, краткосрочный уголовный арест, срочное лишение свободы, бессрочное лишение свободы, смертная казнь, и три дополнительных: штраф, лишение политических прав и конфискация имущества (вотношении иностранцев в качестве и основного, и дополнительного наказания может применяться еще и высылка из страны). Надзор заключается в некотором ограничении свободы осужденного лица. Срок надзора - от 3 месяцев до 2 лет (а при назначении наказания по совокупности преступлений - до 3 лет). Надзор может сочетаться с дополнительным наказанием в виде лишения политических прав. Краткосрочный арест предусматривает лишение свободы, как правило, с отбыванием по месту жительства осужденного. Его продолжительность - от 15 дней до 6 месяцев (при назначении наказания по совокупности преступлений - до одного года). Отбывается такой арест в специальных местах лишения свободы либо (при отсутствии последних в данной местности) в тюрьме. Срочное лишение свободы может быть назначено от 6 месяцев до 15 лет, а по совокупности преступлений - до 20 лет. Бессрочное лишение свободы предусматривается в санкциях статей Особенной части УК как наказание, альтернативное смертной казни. Лишение политических прав предполагает, что осужденного лишают права избирать и быть избранным; конституционных прав и свобод; права занимать должности в государственном аппарате; права занимать руководящие должности на предприятиях, в учреждениях и народных организациях.

Смертная казнь не применяется к лицам, не достигшим к моменту совершения преступления 18-летнего возраста, и к женщинам, находящимся во время судебного разбирательства в состоянии беременности. Правда, в УК сделана оговорка, что лица от 16 до 18 лет за особо тяжкие преступления могут быть приговорены к смертной казни с отсрочкой исполнения приговора на 2 года. После пересмотра в 1997 г. Уголовный кодекс включает 60 статей, предусматривающих смертную казнь. По количеству приводимых в исполнение смертных приговоров (по неполным сведениям, в 1998 г. казнены 1067 человек) КНР занимает первое место в мире.

С момента своего принятия в 1979 г. УК претерпел кардинальные изменения. Он неоднократно дополнялся отдельными законодательными актами, которые ныне инкорпорированы в новую редакцию Кодекса 1997 г. В этой связи в Кодексе резко возросло как общее количество статей (со 192 до 452), так и статей Особенной части (со 101 до 351). Из Кодекса исключено понятие контрреволюционного преступления, первая глава Особенной части УК озаглавлена "Преступления против государственной безопасности". Значительно увеличилось число статей в главе об экономических преступлениях, которая раньше называлась "Преступления против социалистического экономического порядка" и содержала всего 15 составов. Теперь глава называется "Преступления против порядка социалистической рыночной экономики" и содержит свыше 190 статей.

Существенные изменения в годы реформ затронули исполнительно-уголовное законодательство. В конце 1994 г. принят Закон КНР о тюрьмах, предусматривающий определенную гуманизацию пенитенциарной системы (возможность смягчения наказания

или досрочного условного освобождения по ходатайству тюремной администрации, исполнение наказания вне мест заключения и т.п.). Вместе с тем режим содержания заключенных продолжает оставаться достаточно строгим. Новое законодательство не предусматривает исправительно-трудовых лагерей (отрядов) в качестве мест заключения, ограничив последние тюрьмами и воспитательными учреждениями для несовершеннолетних. Тюрьмы возвращены в ведение Министерства юстиции.

Уголовный процесс в КНР основывается на принципах социалистической законности. В 1996 г. был принят в новой редакции Уголовно-процессуальный кодекс КНР (вместо УПК 1979 г.), существенно усиливший гарантии прав личности в суде. С вступлением УПК в силу прекратили действие Положение КНР об арестах и задержаниях, постановление ПК ВСНП о порядке срочного вынесения судебных решений в отношении преступников, серьезно нарушающих общественный порядок, постановление ПК ВСНП по вопросу о сроках разрешения уголовных дел.

В соответствии с Конституцией никто из граждан не может быть подвергнут аресту иначе как органами общественной безопасности с санкции или по постановлению народной прокуратуры или по постановлению народного суда (ст.37); разбирательство дел во всех народных судах ведется открыто, за исключением особых случаев, предусмотренных законом. Обвиняемый имеет право на защиту (ст.124). В Конституции и законодательстве закрепляется также принцип независимости судов, равноправие граждан при разбирательстве дел, право граждан различных национальностей на использование своего языка в процессе судопроизводства.

Народные суды, народные прокуратуры и органы общественной безопасности, рассматривая уголовные дела, должны нести раздельную ответственность за осуществление своих функций, взаимно координировать работу, действовать согласованно с тем, чтобы обеспечить точное и эффективное проведение в жизнь закона (ст.135 Конституции).

Новая редакция УПК, вступившая в силу в 1997 г., предусматривает более ранний и более широкий допуск защитника к обвиняемому и отменяет упрощенную процедуру по некоторым делам, по которым возможно вынесение смертных приговоров. Прежде обвиняемые могли консультироваться с адвокатом не ранее чем за 7 дней до начала суда. Теперь задержанные имеют право на получение юридической помощи до предъявления обвинения.

Несмотря на многочисленные позитивные перемены в законодательстве начиная с 1979 г., на практике уголовный процесс по-прежнему носит обвинительный характер, особенно по политическим делам. Многие процессуальные права являются пока не более чем формальностью. Более 200тыс. человек продолжают находиться под административным арестом без предъявления обвинения или суда в лагерях, где их "перевоспитывают трудом". По-прежнему широко распространены пытки и жестокое обращение с задержанными и заключенными.

Судебная система. Органы контроля

Правовые основы судебной системы КНР определены ст.123-128 Конституции КНР и Законом КНР 1979 г. об организации народных судов. Задачей народных судов является "рассмотрение уголовных и гражданских дел, наказание в судебном порядке преступных элементов и разрешение гражданских споров в целях защиты системы диктатуры пролетариата". В законодательстве закрепляется принцип независимости судов.

Правосудие в КНР осуществляется общими и специальными судебными органами. К общим относятся Верховный народный суд и местные народные суды (народные суды высшей ступени, средней ступени и низовые). Специальными считаются военные суды (в соответствии с законом могут быть учреждены и другие специальные суды). В КНР не существует специальных административных судов; их функции выполняют действующие в общих судах палаты (коллегии) по административным делам. Они принимают жалобы на нарушение администрацией прав и законных интересов граждан и юридических лиц. В деревнях такие жалобы рассматривают комитеты сельского населения (органы общественного самоуправления), решения которых могут быть обжалованы в суд. В 1993 г. созданы также арбитражные комиссии и арбитражные суды по трудовым спорам (от

уезда и ниже), решения которых могут быть обжалованы в народный суд. На практике, в соответствии с традициями, население редко обращается в суд, предпочитая негосударственные, неформальные методы разрешения споров.

Рассмотрение дел, как правило, коллегиальное, но предусмотрена возможность слушания одним судьей несложных гражданских и малозначительных уголовных дел. Приговоры, осуждающие к смертной казни, передаются на утверждение Верховного народного суда. Верховный народный суд как высший судебный орган осуществляет надзор за деятельностью местных и специальных народных судов. Данный судебный орган ответствен перед ВСНП и его Постоянным комитетом. Местные народные суды ответственны перед местными органами государственной власти.

Судьи избираются или назначаются народными собраниями соответствующего уровня и занимают свою должность не более двух 5-летних сроков. Председателя Верховного народного суда избирает ВСНП, членов его Постоянный комитет. Народные заседатели избираются местными жителями или народными собраниями либо назначаются судом.

Административное управление судебной системой осуществляет Министерство юстиции, упраздненное в 1959 г. и восстановленное в 1979 г. Оно, в частности, занимается подготовкой судебных кадров и финансированием судов.

В Китае не существует специальных органов конституционного контроля, так как внешний контроль за конституционностью актов ВСНП несовместим со статусом последнего как высшего органа государственной власти. В соответствии с Конституцией КНР контроль за исполнением Конституции относится к полномочиям самого ВСНП и его Постоянного комитета.

Надзор за законностью в КНР возложен на органы народной прокуратуры, к которым относятся Верховная, местные народные прокуратуры, военные и другие специализированные прокуратуры. Кроме того, прокуратуры уездного и провинциального уровней могут создавать в горнопромышленных районах, на целинных землях и в лесных районах свои отделения. Для этого требуется разрешение Постоянного комитета Собрания народных представителей.

Прокуратура строится на началах строгой централизации и иерархии; организационно она отделена от судов. Генеральный прокурор назначается ВСНП, члены Верховной народной прокуратуры - его Постоянным комитетом, местные прокуроры - генеральным и вышестоящими прокурорами. Согласно Конституции срок полномочий генерального прокурора соответствует сроку полномочий ВСНП; он может занимать эту должность не более чем 2 срока подряд. Верховная народная прокуратура ответственна перед ВСНП и его Постоянным комитетом. Местные народные прокуратуры ответственны перед местными органами государственной власти и вышестоящими прокуратурами.

Помимо осуществления функций общего надзора, прокуроры поддерживают обвинение в суде, участвуют в рассмотрении некоторых гражданских дел, если это, в частности, вызвано интересами государства, ведут расследование более сложных уголовных дел и дел, по которым предусмотрены суровые меры наказания (следственные действия в этом случае проводят следователи при прокуратурах).

Самостоятельная, отдельная от общекитайской судебная система существует в САР Сянган. Ее возглавляет Суд окончательной инстанции, решения которого носят окончательный характер и не подлежат обжалованию. Лишь по уголовным делам возможно обращение к главе администрации за помилованием или смягчением наказания.

Ниже Суда окончательной инстанции находится Высший суд, который разделен на 2 палаты: апелляционную и первой инстанции. Еще ниже стоят окружные суды, суды магистрата и специальные суды, а также система мировых судей. К специальным судам отнесены суды по делам несовершеннолетних, земельные суды, суды по трудовым спорам и др.

В Сянгане сохраняется прежний порядок судопроизводства, в том числе и с участием присяжных заседателей. Судьи назначаются Главой администрации САР по рекомендации независимой комиссии, в состав которой входят судебные чиновники, юристы, известные местные деятели. Мировые судьи выполняют свои функции безвозмездно (по совместительству с государственной службой или на общественных

началах). Специального юридического образования или подготовки от них не требуется.

Литература

Административное право зарубежных стран: Учеб. пособие / Под ред. А.Н. Козырина. М., 1996.

Ахметшин Х.М., Ахметшин Н.Х., Петухов А.А. Современное уголовное законодательство КНР. М., 2000.

Государственный строй Китайской Народной Республики. М., 1988.

Гражданское законодательство КНР. Пер. с кит. М., 1997.

Давид Р., Жоффре-Спинози К. Основные правовые системы современности. М., 1996.

Иностранное конституционное право. М., 1996.

Как управляется Китай: Эволюция властных структур Китая в 80-90-е гг. XX века. М., 2001.

Китайская Народная Республика. Законодательные акты 1984-1988. М., 1989.

Пащенко Е.Г. Экономическая реформа в КНР и гражданское право. М., 1997.

Саидов А.Х. Сравнительное правоведение и юридическая география мира. М., 1993.

Колумбия
Республика Колумбия

Государственное устройство
Правовая система
Общая характеристика
Гражданское и смежные с ним отрасли права
Уголовное право и процесс
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство на северо-западе Южной Америки.

Территория - 1138,9 тыс. кв. км. Столица - г.Санта-Фе-де-Богота.

Население - 41 млн. чел. (1999 г.), колумбийцы, большинство из которых - испано-индейские метисы.

Официальный язык - испанский.

Господствующая религия - католицизм.

В 1530-е гг. страна была завоевана испанскими конкистадорами и получила название Новая Гранада. В результате войны за независимость 1810-1819 гг. территория Колумбии была освобождена от колониального господства и вошла в состав республики Великая Колумбия. В 1830 г. она распалась и образовалась республика Новая Гранада (с 1886 г. - Республика Колумбия).

Государственное устройство

Колумбия - унитарное государство. Административно-территориальное деление - 31 департамент; Санта-Фе-де-Богота и департамент Кундинамарка выделены в столичный округ.

Действует Политическая Конституция от 4 июля 1991 г., сменившая Конституцию 1886 г. По форме правления Колумбия - президентская республика. Политический режим - неустойчивая демократия. Внутриполитическая ситуация на протяжении нескольких десятилетий крайне напряженна. На территории страны действуют левацкие партизанские формирования. Одной из острейших проблем является также деятельность наркомафии, которая активно использует террористические методы, в том числе убийства политических лидеров и захват заложников.

Высший законодательный орган - Конгресс, состоящий из Сената (102места) и Палаты представителей (165 мест). Избирается на 4 года всеобщим тайным голосованием: Сенат - по общенациональному, Палата представителей - по территориальным и специальным избирательным округам. Два места в Сенате

зарезервированы для представительства индейских народов.

Конгресс собирается на совместное заседание обеих палат исключительно для введения в должность Президента Республики.

Обычные законы принимаются простым большинством от числа присутствующих на заседании членов палат. Одобрение, изменение или отмена статутных (т.е. органических) законов требуют абсолютного большинства голосов членов Конгресса и должны осуществляться в рамках одной легислатуры. Процедура включает предварительную проверку исполнимости (конституционности) законопроекта Конституционным судом, причем любой гражданин может выступить в защиту проекта или оспаривать его. Одобрение собственно органических законов (см. ниже) требует абсолютного большинства голосов членов каждой из палат Конгресса.

Принятые законопроекты санкционируются Правительством, возглавляемым Президентом. Вето Правительства может быть преодолено абсолютным большинством членов палат, и Президент обязан санкционировать законопроект. Если Президент возражает против этого по мотиву неконституционности проекта, последний, по настоянию палат, поступает в Конституционный суд, обязанный вынести решение в течение 6 дней. Положительное постановление Суда обязывает Президента санкционировать законопроект. В случаях, когда Президент не выполняет свою обязанность санкционировать закон в срок и на установленных Конституцией условиях, его промульгирует председатель Конгресса (т.е. Сената).

Глава государства и Правительства, верховный главнокомандующий вооруженными силами - Президент, избираемый прямым тайным голосованием на 4 года без права переизбрания на второй срок. Вице-президент избирается тем же путем и на тот же срок.

В состав Правительства входят сам Президент, министры и директора административных департаментов. Президент назначает и смещает министров и директоров по личному усмотрению. Все акты Президента для вступления в силу должны быть скреплены подписью соответствующего министра или директора, исключая акты о назначениях последних.

Правовая система

Общая характеристика

Правовая система Колумбии в целом относится к романо-германской правовой семье, входя в ее обособленную латиноамериканскую группу. Первоначальной основой для формирования колумбийского права выступила бывшая метрополия - Испания. Конституционное право во многом следует модели США, на гражданское и уголовное право значительное влияние оказало французское законодательство.

До 1821 г. в стране действовало испанское колониальное право (см. раздел "Аргентина"). После провозглашения независимости начались работы по созданию современного кодифицированного законодательства. Как и большинство других стран региона, Колумбия активно заимствовала правовой опыт других стран, а иногда и готовые кодексы. В 1873 г. здесь был введен ГК Чили 1857 г. При составлении УК 1924 г. сказалось влияние итальянского права.

В послевоенный период основные усилия колумбийских законодателей были направлены на борьбу с левым повстанческим движением и левой политической оппозицией, а несколько позднее - и с организованной наркопреступностью. Закон от 14 сентября 1954 г. запретил "политическую деятельность международного коммунизма", а Декрет от 1 мая 1956 г. предусмотрел, что лица, занимающиеся "коммунистической деятельностью", заключаются в тюрьму на срок от 1 до 5 лет без права на помилование.

В то же время с конца 1950-х гг. в Колумбии после ряда гражданских войн и диктатур окончательно установилось гражданское конституционное правление, хотя достигнуто это было весьма оригинальным путем. В 1958 г. был подписан документ под названием "Concordancia", в соответствии с которым две главные партии договорились приостановить соперничество на президентских выборах взамен на чередование у власти.

Конституция 1991 г. - одна из наиболее современных и демократических в мире. Она

характеризует Колумбию как социально-правовое государство, организованное в форме унитарной республики, децентрализованное, с автономией его территориальных единиц, демократическое, плюралистическое, основанное на уважении человеческого достоинства, труде и солидарности людей, которых оно объединяет, и на приоритете общего интереса. Конституция 1991 г. закрепляет практически все известные как латиноамериканскому праву, так и мировой демократической конституционной практике институты и гарантии защиты прав человека. Однако реализации этих положений на практике препятствует разгул уголовного насилия, по масштабам которого Колумбия занимает первое место на планете.

Основным источником права в Колумбии являются законодательные и другие нормативные правовые акты, иерархию которых составляют Конституция, органические, статутные и обычные законы и резолюции парламента, декреты Президента, подзаконные акты других органов государственной власти.

Органическими законами (leyes organicas) устанавливаются регламенты Конгресса и каждой из палат, правила подготовки, одобрения и исполнения сметы доходов и закона об ассигнованиях, а также общего плана развития, правила наделения нормативными компетенциями территориальных единиц. Статутные законы (leyes estatutarias) регулируют основные права и свободы лиц, процедуры и средства их защиты, судебные учреждения и механизмы политического участия граждан, а также чрезвычайное положение.

Правовой системе Колумбии известен институт делегированного законодательства. Согласно п.10 ст.150 Конституции Конгресс может предоставлять сроком на 6 месяцев строго определенные чрезвычайные полномочия по изданию норм, имеющих силу закона, когда существует такая необходимость. Эти полномочия предоставляются по просьбе Правительства абсолютным большинством голосов членов каждой из палат Конгресса. Не передаются полномочия по изданию кодексов, органических законов, законов о налогах. Конгресс может в любой момент изменять декреты-законы, изданные Правительством в порядке чрезвычайных полномочий.

Согласно Конституции 1991 г. ратифицированные и вступившие в силу международные договоры о правах человека и конвенции о труде составляют непосредственную часть внутреннего законодательства. Международно-договорные нормы о правах человека имеют приоритет над законами Колумбии и не могут быть приостановлены в периоды военного или чрезвычайного положения.

Решения Верховного суда и Государственного совета используются судами в разъяснительных целях, но обязательной силы не имеют.

Определенное значение в качестве источника права в Колумбии имеет обычай, поскольку индейское сельское население во многих вопросах по-прежнему руководствуется обычным правом.

Гражданское и смежные с ним отрасли права

Колумбийский Гражданский кодекс, принятый 26 мая 1873 г., практически совпадает с чилийским ГК 1857 г., по структуре и текстуально воспроизводит большинство его статей. В 1930-х гг. к разделам Кодекса, посвященным праву собственности, специальными актами были внесены существенные дополнения, касающиеся земельных отношений. Они прилагаются к Кодексу в качестве его составной части, представляя собой, однако, отдельные дополняющие его законы - Закон о правовом режиме земель 1936 г. (вместе с Декретом 1936 г., утвердившим регламент к этому Закону), Закон с таким же названием, принятый в 1944 г., и, наконец, Закон о социальной аграрной реформе 1961 г.

Основным источником торгового права является Торговый кодекс 1971 г. Экономическое законодательство поощряет частную инициативу и иностранные инвестиции. Последние регулируются Специальным законом 1991 г. Еще в 1958 г. в Колумбии были созданы свободные экономические зоны. В 1993 г. принят новый Закон об авторском праве.

Как и большинство стран региона, Колумбия имеет развитое и кодифицированное

трудовое право. Основные права трудящихся, включая право на объединение и на забастовку, закреплены Конституцией 1991 г. В 1990 г. в Трудовой кодекс 1948 г. были внесены существенные изменения, призванные либерализовать его положения, придать им большую гибкость. В частности, отменена норма о том, что человек, проработавший на определенном предприятии более 10 лет и уволенный без уважительных причин, подлежит автоматическому восстановлению на работе; расширены возможности заключать договоры на срок; разрешена деятельность частных бирж труда; при 48-часовой максимальной продолжительности рабочей недели и 8-часовом рабочем дне разрешено увеличивать продолжительность рабочего дня до 10 часов без выплаты сверхурочных; вновь создаваемым предприятиям разрешено вводить с согласия работников многосменный режим труда без выплаты дополнительного вознаграждения за работу в ночное время, в выходные и праздничные дни.

Генеральная система социального страхования в области здравоохранения охватывает все население страны (Закон 1993 г.).

Уголовное право и процесс

Основным источником уголовного права Колумбии является УК 1980 г., заменивший прежний Кодекс 1936 г. Утвержденный президентским Декретом от 23 января 1980 г., Кодекс вступил в силу с 28 января 1981 г. Он сохранил прежнее влияние испанского законодательства и "неоклассические" идеи в системе наказаний. Был также сохранен ставший традиционным для латиноамериканских стран дуализм в системе наказаний: собственно наказания и меры безопасности.

Еще в 1955 г. в Колумбии были приняты акты против лиц, находящихся в "социально опасном состоянии". Исходя из идеи "социальной превенции", Декрет от 12 января 1955 г. в ст.10 указывал, что предусмотренные в нем "меры безопасности" "применяются к лицам, чье прошлое, настоящая действительность, привычки или образ жизни позволяют отнести их к особому состоянию социальной опасности". В ст.70 были перечислены 32 категории таких лиц: пьяницы, наркоманы, проститутки, бродяги, не имеющие постоянного местожительства, "привычные и известные скандалисты", лица, нищенствующие "без основательной причины", и т.д.

Новый УК в целом усилил репрессивную сторону содержащихся в нем норм. В частности, в него были включены новые нормы о терроризме, увеличены предельные сроки тюремного заключения до 30 лет вместо 24 лет и т.д. Несмотря на то, что в предисловии к УК упоминается об отказе от позитивистских концепций и возобладании в Кодексе "догматико-юридического метода" решения уголовно-правовых вопросов, позитивизм и идеи "опасного состояния" занимают еще видное место в данном Кодексе.

По своей структуре УК Колумбии состоит из двух книг, одна из которых посвящена Общей, а другая - Особенной части. Каждая состоит из разделов, глав и статей. Общая часть имеет 6разделов: I - о руководящих нормах уголовного закона, II - о применении уголовного закона, III - об уголовно наказуемых деяниях, IV - о наказаниях, V - о мерах безопасности, VI огражданско-правовой ответственности, вытекающей из факта совершения уголовно наказуемого деяния.

В 1996 г. принят Закон о насилии в семье, который объявил преступлением акты насилия, совершенного в семье, включая супружеское изнасилование.

Смертная казнь в Колумбии отменена в 1910 г. Согласно Конституции (ст.34) запрещаются также изгнание, пожизненное заключение и конфискация (исключая имущество, приобретенное в ущерб общественному имуществу или с "грубым нарушением социальной морали").

Уголовный процесс Колумбии строится в основном по французской модели с некоторыми элементами англо-американской уголовной процедуры. Конституция и УПК закрепляют демократические принципы судопроизводства, а также права и процессуальные гарантии для обвиняемого. Последние включают право на адвоката (в том числе за государственный счет), право на судебную проверку законности и обоснованности задержания, право на освобождение до суда под залог, право на быстрый судебный процесс. Суда присяжных в Колумбии не существует, дела рассматривают профессиональные судьи.

Согласно Конституции любое превентивно задержанное лицо должно быть в течение 36 часов с момента задержания передано компетентному судье, чтобы решить вопрос о дальнейшем содержании под стражей (ст.28). Каждый человек имеет право на иск о защите (accion de tulela) - в любое время и в любом месте посредством преимущественного и суммарного процесса, лично или через представителя - непосредственно защиту своих основных конституционных прав в любых случаях, когда эти права оказались нарушенными или под угрозой из-за действия или бездействия со стороны публичных властей (ст.86). Защита осуществляется посредством приказа, адресованного лицу, от которого просят защитить кого-либо, с тем чтобы оно действовало или воздержалось от действия.

Определенные ограничения демократических стандартов уголовного процесса в Колумбии обусловлены необходимостью бороться с активной террористической и повстанческой деятельностью. В 1984 г. на региональном уровне созданы специальные анонимные суды для рассмотрения дел о наркопреступлениях, терроризме, подрывной деятельности, похищениях людей и некоторых особо тяжких нарушениях прав человека. В таких судах анонимными являются не только судьи и обвинители, но и свидетели. Военные суды действуют на основе Единообразного кодекса военной юстиции; уровень процессуальных гарантий здесь также ниже предусмотренного Конституцией.

Судебная система. Органы контроля

Конституция 1991 г. предусматривает независимую судебную власть, и последняя действительно является таковой.

В соответствии с конституционными положениями в Колумбии существует несколько самостоятельных юрисдикций: общая, административная, конституционная и специальные.

К судам общей юрисдикции относятся Верховный суд (высшая инстанция), вышестоящие окружные, окружные, муниципальные и низшие суды.

В составе Верховного суда (Corte Suprema de Justicia) имеются палаты по гражданским, уголовным и трудовым апелляциям. Вместе эти палаты образуют Пленарный комитет, рассматривающий наиболее важные дела. Члены Верховного суда назначаются из числа кандидатов, отобранных Высшим советом магистратуры, сроком на 8 лет и не могут быть назначены на ту же должность повторно.

Высшим судом административной юстиции в Колумбии с 1914 г. является Государственный совет. Таковым он остается и по новой Конституции Колумбии (п.1 ст.237). Члены Государственного совета назначаются из числа кандидатов, отобранных Высшим советом магистратуры, сроком на 8 лет и не могут быть назначены на ту же должность повторно.

Государственный совет рассматривает иски о признании ничтожности ввиду неконституционности декретов Правительства, поскольку это не входит в компетенцию Конституционного суда; действует как высший консультативный орган Правительства в вопросах администрации, мнения которого должны быть заслушаны по всем вопросам, предусмотренным Конституцией и законами; готовит и представляет проекты законов и актов о реформе Конституции; осуществляет другие полномочия, предусмотренные законом.

Конституционный контроль в стране осуществляет Конституционный суд, учрежденный Конституцией 1991 г. До этого соответствующие функции принадлежали специальной палате Верховного суда. Судьи Конституционного суда избираются Сенатом на индивидуальный 8-летний срок из троек кандидатов, каждая из которых представляется соответственно Президентом Республики, Верховным судом и Государственным советом.

Согласно ст.246 Конституции власти индейских народов могут осуществлять юрисдикционные функции на территории своего обитания в соответствии с собственными нормами и процедурами, если они не противоречат Конституции и законам. Закон определяет формы координации этой специальной юрисдикции с национальной системой правосудия.

Закон может учреждать должности мировых судей, уполномоченных решать на

основе справедливости конфликты индивидуальных лиц и коллективов. Может быть также предусмотрено их прямое избрание народом.

Судейским сообществом управляет независимый Высший совет магистратуры (Consejo Superior de la Judicatura), который имеет 2 палаты: Административную, состоящую из 6 магистратов, избранных на 8-летний срок, в том числе двух - Верховным судом, одного - Конституционным судом и трех Государственным советом; Дисциплинарную палату, состоящую из 6 магистратов, избранных на 8-летний срок Национальным конгрессом из кандидатов, предложенных Правительством.

Высший совет магистратуры составляет списки кандидатов для занятия судейских должностей (кроме военных судей); рассматривает поведение представителей судебной власти и адвокатов при исполнении полномочий и налагает на них санкции; контролирует эффективность работы юридических корпораций и бюро; готовит проект бюджета судебной власти и передает его Правительству, разрешает конфликты между различными юрисдикциями.

Военные суды не входят в общую систему правосудия; ими ведает Министерство обороны.

Конституция 1991 г. разделила колумбийскую прокуратуру на 2 самостоятельные части. Одна из них (Генеральная фискалия) входит в судебную власть и осуществляет уголовное преследование, другая ("Публичное министерство") относится к контрольной власти и осуществляет общий надзор, контролирует деятельность государственных органов в интересах общества и граждан.

Первая Генеральная прокуратура (Генеральная фискалия) состоит из генерального прокурора (Fiscal General), подчиненных ему прокуроров и других служащих, определенных законом. Генеральный прокурор избирается на единственный 4-летний срок Верховным судом из числа 3 кандидатов, представленных Президентом Республики. Как часть судебной власти Генеральная фискалия имеет административную и финансовую автономию.

Генеральная фискалия по своей инициативе или при наличии заявления либо жалобы расследует преступления и поддерживает обвинения в суде. С этой целью Генеральная фискалия должна: обеспечивать явку предполагаемых нарушителей уголовного закона, принимая для этого соответствующие меры; принимать меры по восстановлению прав и возмещению ущерба, причиненного преступлением; оценивать и объявлять о наличии препятствий для расследования; руководить и координировать функции судебной полиции; наблюдать за защитой жертв, свидетелей и участников процесса; выполнять другие функции, предусмотренные законом.

Вторая Генеральная прокуратура (Публичное министерство, Ministerio Publico) возглавляется генеральным прокурором (Procurador General), который избирается Сенатом на срок 4 года из 3кандидатов, представленных Президентом Республики, Верховным судом и Государственным советом.

Генеральный прокурор лично или через своих подчиненных должен: следить за соблюдением Конституции, законов, судебных решений и административных актов; охранять права человека и обеспечивать их действенность с помощью Защитника Народа; защищать общественные интересы и интересы коллективов; наблюдать за эффективным осуществлением административных функций; осуществлять высший надзор за официальным поведением тех, кто осуществляет публичные полномочия, включая избранных народом; осуществлять в приоритетном порядке дисциплинарную власть, проводить соответствующие расследования и налагать санкции в соответствии с законом; вступать в судебный и административный процесс, когда это необходимо для охраны публичного порядка, публичного имущества и защиты фундаментальных прав.

При Генеральной прокуратуре действует Защитник Народа колумбийский аналог омбудсмана. Он избирается Палатой представителей. Защитник Народа гарантирует эффективное осуществление конституционных прав личности, выполняет воспитательную и пропагандистскую работу в области прав человека. Он, кроме того, может по просьбе заинтересованного лица предъявить иск о защите. На местах у Защитника Народа есть свои уполномоченные. Последние вправе просить у него содействия в защите конституционных прав. Местные уполномоченные не подчиняются генеральному прокурору, это - муниципальные чиновники, избранные соответствующими

муниципальными советами (ст.313 Конституции) и выполняющие среди других правоохранительные функции на местном уровне.

Литература

Devis Echandeea H. Colombia // International Encyclopedia of Comparative Law. Vol. 1. 1976. P. C63-73.

Коморские острова
Федеральная Исламская Республика Коморские Острова

Государственное устройство
Правовая система
Судебная система. Органы контроля

Государство в Мозамбикском проливе Индийского океана на архипелаге из четырех островов (Гранд-Комор, Анжуан, Мохели и Майотта).

Территория - 1,86 тыс. кв. км. Столица - г.Морони.

Население - 700 тыс. чел. (1995 г.); в основном коморцы - потомки арабов, смешавшихся с малагасийцами и выходцами с восточного побережья Африки.

Официальные языки - коморский, французский, арабский.

Государственная религия - ислам; христианское меньшинство - 14%.

Заселенные первоначально малагасийцами, в XVI в. Коморские Острова оказались под властью арабов, что привело к широкому распространению мусульманской религии и культуры. В 1841 г. Франция установила контроль над Майоттой, а в 1886 г. - над остальными островами. В 1975 г. провозглашена независимость страны.

Государственное устройство

Конституция 1978 г. закрепила федеративное устройство, предоставив значительную автономию входящим в архипелаг островам. Однако два из четырех островов (Анжуан и Мохели) в 1997 г. в одностороннем порядке провозгласили независимость, а еще один остров (Майотта) с 1976 г. удерживается Францией. В 1999 г. состоялись переговоры с участием делегаций островов Гранд-Комор, Анжуан и Мохели, на которых было достигнуто соглашение, предусматривающее для отделившихся островов еще более широкую автономию, однако делегация Анжуана его не подписала.

По форме правления Коморские Острова - суперпрезидентская республика. Политический режим - авторитарный и крайне нестабильный. С 1975 г. имели место несколько государственных переворотов.

По Конституции, принятой на референдуме в 1996 г., законодательная власть принадлежала однопалатному парламенту (Федеральной ассамблее), избиравшемуся населением на 5 лет. Главой государства и правительства являлся Президент, избираемый всеобщим прямым голосованием сроком на 6 лет. Исполнительную власть осуществляло правительство с "административным" Премьер-министром, назначаемое Президентом и номинально ответственное перед парламентом.

В 1999 г. в результате очередного военного переворота была отменена Конституция 1996 г., распущены все государственные институты. Временной Конституцией 1999 г. было установлено, что Президент является главой государства, руководит Государственным комитетом (правительством), назначает комиссаров (министров) и осуществляет законодательную власть посредством издания ордонансов.

23 декабря 2001 г. на референдуме принята постоянная Конституция, основным новшеством которой стало провозглашение более широкой автономии островов Гранд-Комор, Анжуан и Мохели в рамках федеративного государства.

Правовая система

Правовая система Коморских Островов носит смешанный характер. Основные кодексы (включая Гражданский и Уголовный) основаны на французских образцах, в то

время как вопросы личного статуса (правоспособность, брак, развод, наследование) регулируются мусульманским правом.

Трудовой кодекс не запрещает объединяться в профсоюзы, заключать коллективные соглашения и проводить забастовки.

Смертной казнью по Уголовному кодексу наказывается ряд преступлений, включая измену, шпионаж, умышленное убийство и убийство родителей. С момента получения независимости в 1975 г. первый смертный приговор приведен в исполнение в 1996 г.

Судебная система. Органы контроля

В соответствии с заимствованной у Франции конституционной доктриной Президент Республики является гарантом независимости правосудия. В этом ему помогает Высший совет магистратуры (Conseil Superieur de la Magistrature). Президент Республики является по должности председателем Высшего совета магистратуры, а министр юстиции вице-председателем.

На вершине судебной системы находится Высокий совет Республики (Haut Conseil de la Republique); он заседает в качестве органа конституционного контроля, финансового контроля и в качестве Высокого суда правосудия (Haute Cour de Justice), рассматривая в последнем случае обвинения в адрес главы государства. Он наблюдает за законностью президентских и парламентских выборов, референдумов и объявляет их результаты. Высокий совет Республики состоит из 4 членов, назначенных Президентом Республики; 3 членов, избранных Федеральной ассамблеей; членов, избранных по одному советами каждого из островов. Срок полномочий членов Совета - 7 лет.

К нижестоящим судам общей юрисдикции относятся апелляционный суд, Суд ассизов, суды первой инстанции и мировые судьи. Мелкие гражданские и уголовные дела рассматривают старосты деревень. Решения на основе мусульманского права выносят суды кади.

В судебную систему также входит особый контрольный орган, именуемый Совет Улемов (Conseil Ulemas). Он дает заключение на проекты законов, ордонансов и декретов с точки зрения их соответствия принципам ислама, консультирует высших должностных лиц государства по проблемам религиозного характера.

Конго
Демократическая Республика Конго
(в 1971-1997 гг. - Республика Заир)

Государственное устройство
Правовая система
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство в Центральной Африке.

Территория - 2,35 млн. кв. км. Столица - г. Киншаса.

Население - 44 млн. чел. (1995 г.); свыше 300 племен и народностей: луба, конго, руанда, азонда, банги, тва и др.

Официальный язык - французский.

Религия - около 40% - католики, 14% - протестанты, 12% кимбангисты (афрохристианское религиозное течение), остальные придерживаются традиционных верований и ислама.

Раннефеодальные государства на территории Заира сложились в XIV в. В 1908-1960 гг. Конго - колония Бельгии. В 1960 г. провозглашена независимость республики. В ноябре 1965 г. в стране в результате военного переворота к власти пришел генерал Мобуту, ставший затем Президентом. В стране был установлен режим "президентской монархии", а единственная разрешенная партия - Народное движение революции (НДР) - объявлена высшим органом власти. В апреле 1990 г. Мобуту был вынужден пойти на отказ от однопартийной системы, заявил о своем уходе с поста председателя НДР, согласился на проведение суверенной общенациональной конференции по новому государственному устройству страны. В апреле 1994 г. вступил в действие временный конституционный акт,

перераспределивший функции государственной власти в пользу Высшего совета Республики - переходного парламента и подконтрольного ему правительства; сам Мобуту оставался на посту Президента до новых выборов. В октябре 1996 г. началось вооруженное выступление оппозиционных правительству сил под эгидой Альянса демократических сил освобождения (АФДЛ) с требованием немедленного ухода Мобуту. В мае 1997 г. режим Мобуту окончательно пал под ударами войск АФДЛ.

Государственное устройство

По форме правления Демократическая Республика Конго (ДРК) суперпрезидентская республика. С мая 1997 г. от имени правящего АФДЛ провозглашен очередной переходный период в 2 года, в рамках которого вся полнота законодательной и исполнительной власти принадлежит Президенту - главе государства и Правительства. Он же является главнокомандующим вооруженными силами. Создана Конституционная комиссия по выработке нового Основного закона Республики. В процессе создания находится Конституционное собрание, которое наряду с утверждением текста конституции будет наделено некоторыми законотворческими функциями до проведения президентских и парламентских многопартийных выборов.

Политический режим - авторитарный. С приходом к власти АФДЛ деятельность политических партий приостановлена; на 1999-2000 гг. намечалось проведение выборов, однако по данным на декабрь 2002 г. они так и не состоялись.

Правовая система

Конго имеет смешанную правовую систему. Гражданский и Уголовный кодексы основаны на бельгийском (т.е. романо-германском) и, в меньшей степени, африканском обычном праве. Это сочетание в той или иной пропорции наблюдается и в других отраслях. Основы правовой системы страны, заложенные в колониальный период (1908-1960 гг.), остаются в силе, несмотря на огромное количество актов независимого государства, внесших изменения и дополнения в колониальное законодательство.

Основными источниками права являются законодательные и другие нормативные правовые акты. В условиях суперпрезидентской республики преобладают президентские декреты с силой закона (с 1972 г. любое высказывание президента Мобуту официально рассматривалось как имеющее силу закона). В то же время из-за пробельности многих отраслей конголезского законодательства судебные прецеденты также играют значительную роль. Традиционно большое значение имеют обычаи.

Гражданское право Конго сложилось в период бельгийского господства, когда была осуществлена частичная рецепция бельгийского гражданского права, основанного на ГК Франции (см. раздел "Бельгия"). В области брачно-семейных и некоторых других отношений личного статуса приоритет сохранился за африканским обычным правом.

В качестве основного источника гражданского права до сих пор применяется Гражданский кодекс колониального Конго, представляющий собой серию декретов, изданных в период с 1885 по 1953 г. и распространенных на бельгийскую подмандатную территорию Руанда-Урунди. В независимом Заире он был частично заменен Имущественным кодексом 1973 г.

ГК Конго отличается простотой и адаптированностью к местным обычаям. Первая книга посвящена личному и семейному праву (Декрет 1895 г.). Ее положения в основном воспроизводят соответствующие нормы французского Кодекса Наполеона 1804 г. Вторая книга (1912) посвящена собственности и другим вещным правам. Основываясь на принципах ГК Франции, она содержит уже немало отличий, идущих как из зарубежного, так и местного правового опыта. Закон 1973 г. объявил всю земельную недвижимость неотчуждаемой собственностью государства, уничтожив таким образом частную собственность на землю. Третья книга (1888) охватывает обязательственное право.

В 1987 г. в семейное законодательство были внесены изменения, разрешившие женщине наследовать имущество мужа, распоряжаться собственными вещами, а также требовать раздела общего имущества в случае развода. Однако эти нормы редко применяются на практике, особенно когда обычное право предусматривает обратное. В

частности, согласно обычному праву решение о судьбе имущества покойного мужа принимают его родственники.

Коммерческий кодекс Конго состоит из более чем 25 законодательных актов, промульгированных с 1887 по 1973 г. (в дальнейшем он также изменялся и дополнялся). Экономическое законодательство на протяжении 1960-1990-х гг. было ориентировано на поощрение частного предпринимательства и иностранных инвестиций.

ГПК (Декрет 1960 г.) представляет собой старое бельгийское законодательство 1886 г. с некоторыми улучшениями, отражающими прогресс французского права и опыт местного прецедентного права.

В период независимости в Заире осуществлена серьезная ломка бельгийского колониального законодательства о труде, имевшего открыто реакционный характер. Деколонизация законов была начата еще прогрессивным правительством Патриса Лумумбы (Ордонанс о свободе коалиций 1960 г.). Однако установление в стране прозападного авторитарного режима предопределило противоречивый характер последующих изменений в законодательстве, хотя борьба крупных профсоюзов и многочисленные забастовки трудящихся способствовали появлению ряда демократических норм (например, декреты о коллективных договорах 1963 г., о трудовых договорах 1965 г.). Но в 1966 г. в стране были запрещены забастовки, многие профсоюзные лидеры арестованы. КЗоТ 1967 г. только объединил законодательные нормы без какой-либо их демократизации. С началом политической либерализации в 1990 г. разрешена деятельность независимых профсоюзов и признано право на забастовку (после длительных арбитражных процедур).

Основным источником уголовного права ДРК является УК Конго 1888-1889 гг. в редакции 1940 г., который в значительной мере построен на основе УК Бельгии 1867 г., мало отличающегося от французского Уголовного кодекса 1810 г.

УК Конго состоит из Общей и Особенной частей. Общая часть (42 статьи) разбита на 9 глав: о наказаниях, о возмещении убытков, об отягчающих обстоятельствах, о совокупности преступлений, об участии нескольких лиц в одном преступлении, об определении преступления и наказания, об условном освобождении, об условном осуждении. Особенная часть (159 статей) делится на восемь разделов, которые, в свою очередь, состоят из глав. Раздел первый посвящен ответственности за преступления против лиц, второй - против собственности, третий - против веры, четвертый против общественного порядка, пятый - против общественной безопасности, шестой - против порядка в семье, седьмой - против посягательства на права, гарантированные особым лицам, восьмой - против покушений на безопасность государства.

Уголовный процесс регулируется УПК 1959 г., также основанным на бельгийском законодательстве, и Кодексом военной юстиции. Формально Кодекс гарантирует право на быстрый публичный процесс, презумпцию невиновности, помощь адвоката на всех стадиях. Закреплено право на апелляционное обжалование обвинительного приговора, исключая дела о национальной безопасности, вооруженном грабеже и контрабанде, подсудные Суду государственной безопасности, и дела, рассмотренные специальными военными трибуналами. Закон предусматривает назначаемого судом за государственный счет адвоката по делам, влекущим смертную казнь, и по всем делам, рассматриваемым в Верховном суде.

В условиях политического хаоса, отсутствия конституционных институтов, разгула коррупции и нищеты ни один из демократических стандартов правосудия в стране не соблюдается. Большинство населения страны неграмотно и не имеет никакого понятия о своих конституционных правах.

Судебная система. Органы контроля

ДРК унаследовала от колониального периода дуалистическую судебную систему, включающую гражданские суды и суды обычного права. Принятый в 1968 г. Кодекс судебной организации и компетенции предусматривал устранение судов обычного права (замену их мировыми судами, в которых профессиональные юристы должны были прийти на смену судьям из племенной знати). Магистратура была четко разделена на прокуратуру и суды.

Последняя по времени постоянная Конституция 1974 г. установила систему судов, которая в значительной степени сохранялась к концу 1990-хгг. Она включала Верховный суд в Киншасе, три апелляционных суда в Киншасе и двух крупных провинциальных городах (каждый из которых имел юрисдикцию на несколько провинций), региональные суды (tribunaux de grande instance) в каждой из провинций и Киншасе, а также большое число городских и сельских субрегиональных судов с юрисдикцией, охватывавшей основную массу преступлений. В 1987 г. было объявлено о создании системы судов для несовершеннолетних, хотя этот план не был полностью реализован. Кроме того, был создан Суд государственной безопасности, рассматривающий дела о преступлениях, затрагивающих вопросы национальной безопасности, о вооруженных ограблениях и контрабанде. Военные суды рассматривают дела военнослужащих, а в период действия чрезвычайного положения и вооруженных конфликтов - и дела гражданских лиц.

В течение всех лет независимости конголезские суды находились под полным контролем Президента и его администрации. Президент Мобуту смещал и назначал судей по собственному усмотрению. Последние автоматически являлись членами правящей партии НДР и были официально обязаны неукоснительно выполнять все ее указания. Совет магистратуры, управляющий судейским сообществом, является одним из органов Правительства и его возглавляет Президент Республики.

Сразу после объявления независимости Конго в 1960 г. страну покинули все бельгийские судьи и другие юристы, оставив молодое государство практически без юридических кадров. Положение в этой сфере оставалось бедственным и спустя 40 лет. Из-за нехватки кадров не был выполнен Закон 1978 г. о создании на местах мировых судов. Ко всему прочему ДРК уже 30 лет считается одним из самых коррумпированных государств в мире. Поэтому большинство населения предпочитает обращаться за правосудием к племенным вождям и старейшинам, формально давно утратившим судебные полномочия.

Предпринимающиеся с 1990 г. попытки государственно-правовых реформ преследуют цель восстановить конституционную независимость судебной власти.

Литература

Piron P. Zaire // International Encyclopedia of Comparative Law. Vol. 1. 1973. P. Z1-13.

Salacuse J. W. Africa South of the Sahara // An Introduction to Law in French-speaking Africa. Vol. I. Charlottesville, 1969. P. 434-509.

Конго
Республика Конго

Государственное устройство
Правовая система
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство в Центральной Африке.

Территория - 342 тыс. кв. км. Столица - г.Браззавиль.

Население - 3 млн. чел. (1999 г.); основные этнические группы конго, теке, мбоши и др.

Официальный язык - французский.

Религия - от 50 до 80% населения - христиане, 3% - мусульмане, остальные придерживаются традиционных верований.

Уже в X-XIII вв. в бассейне реки Конго возникли ранние государственные образования, пришедшие в упадок в XVI в. В конце XIX в. территория современной Республики Конго была захвачена французскими колонизаторами. В 1960 г. провозглашена независимость. С этого времени страной правили диктаторские военные или однопартийные режимы, провозглашавшие курс социалистической ориентации. В 1991 г. состоялась Национальная конференция, ознаменовавшая начало демократических преобразований в Конго, переход к многопартийной политической системе.

Государственное устройство

Конго - унитарное государство. В административном отношении территория Конго разделена на автономный округ Браззавиль и 10 областей.

Действует временная Конституция 1997 г. По форме правления Конго суперпрезидентская республика. Политический режим - переходный. В 1997 г. после короткой гражданской войны власть в стране захватили войска бывшего президента (1979-1992 гг.) Дени Сассу-Нгессо, который вновь объявил себя главой государства. В январе 1998 г. состоялась конференция по национальному примирению, которая установила трехлетний переходный период, после которого должны состояться всеобщие выборы и референдум по новой конституции.

Законодательная власть принадлежит Президенту и временному парламенту - Национальному переходному совету в составе 75 человек.

Глава государства - Президент, являющийся одновременно главой коалиционного правительства.

Согласно прежней Конституции 1992 г. Президент избирался прямыми всеобщими выборами на 5-летний срок. Главой правительства был премьер-министр. Законодательная власть принадлежала Президенту и парламенту, состоящему из 2 палат - Национального собрания (125 депутатов, избираемых на 5-летний срок) и Сената (60 депутатов, избираемых на 6-летний срок).

Правовая система

Правовая система Конго носит смешанный характер. Все современные отрасли законодательства, начиная с конституционного, основаны на французском (т.е. романо-германском) праве. В то же время население, особенно за пределами городов, продолжает широко применять местное обычное право. Закон от 30 января 1962 г. уравнял юридическую силу правового обычая и закона.

Частное право Конго основано на французских Гражданском и Торговом кодексах, введенных здесь в колониальные времена. Брачно-семейные отношения регулируются Семейным кодексом 1984 г. и обычным правом, которое дискриминирует женщин. Семейный кодекс признает полигамный и моногамный браки и выкуп за невесту как факультативное условие брака.

Экономическое законодательство направлено на поощрение частного предпринимательства и привлечение иностранных инвестиций. Последние регулируются Инвестиционным кодексом 1973 г.

Трудовой кодекс закрепляет право на свободное объединение в профсоюзы, коллективные переговоры и забастовки.

Основным источником уголовного права с 1946 г. является УК Франции 1810 г., действующий в Конго в собственной редакции (в частности, добавлен ряд специфических для региона составов преступлений колдовство, каннибализм и др.). Среди видов наказания сохраняется смертная казнь (предусмотрена за умышленное убийство, измену, шпионаж, восстание и ряд др. преступлений).

УПК 1963 г. закрепляет гарантии демократического судопроизводства. В частности предусмотрено, что любое задержанное лицо в пределах трех дней должно быть доставлено к судье для решения вопроса о дальнейшем содержании под стражей. В условиях Конго эта норма редко соблюдается на практике.

Судебная система. Органы контроля

Согласно Конституции Президент Республики является гарантом независимости судебной власти. Ему помогает Высший совет магистратуры (орган управления судейским сообществом).

Судебная система включает суды первой инстанции, апелляционные суды и Верховный суд. Имеются специальные суды по делам несовершеннолетних. В сельской местности большинство дел о гражданских спорах и правонарушениях рассматривается традиционными судами обычного права.

Органом конституционного контроля по Конституции 1992 г. являлся Конституционный совет, смоделированный по французскому образцу.

Литература

Gabou A. Congo. International Encyclopedia of Comparative Law. Vol. 1. 1977.

Salacuse J. W. Africa South of the Sahara // An Introduction to Law in French-speaking Africa. Vol. 1. Charlottesville, 1969.

Корейская Народно-Демократическая Республика

Государственное устройство
Правовая система
Общая характеристика
Гражданское и смежные с ним отрасли права
Уголовное право и процесс
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство в северной части Корейского полуострова.
Территория - 121,2 тыс. кв. км. Столица - г.Пхеньян.
Население - 22,3 млн. чел. (1996 г.).
Официальный язык - корейский.
Религия - официально все жители атеисты.

Государственное устройство

Корейская Народно-Демократическая Республика (КНДР) - унитарное государство. Административно-территориальное деление: 9 провинций и 2 города центрального подчинения (Пхеньян и Кэсон).

Действует Конституция 1972 г., согласно которой КНДР "суверенное социалистическое государство, которое в своей деятельности руководствуется идеями чучхе". Последние наряду с марксизмом-ленинизмом (упоминание о котором из Конституции исключено) составляют официальную идеологию страны. В самом общем виде "чучхе" означает самостоятельность. В соответствии с этими идеями все вопросы "в революции и строительстве" должны решаться с позиций самостоятельности, при опоре на собственные силы, сообразно с действительностью страны. Правящей партией в КНДР является Трудовая партия Кореи, созданная в 1945 г. и насчитывающая около 3 млн. членов. Ее конечной целью провозглашено "преобразование всего общества на основе идей чучхе и построение коммунистического общества".

Особенностью политического режима является культ личности покойного лидера страны "великого вождя" Ким Ир Сена (1948-1994) и его сына и официального преемника "любимого руководителя" Ким Чен Ира. Дни рождения обоих - национальные праздники.

Высший законодательный орган - однопалатное Верховное народное собрание (ВНС), избираемое на пять лет. В период между сессиями функционирует Постоянный совет (Президиум) ВНС.

Прежняя редакция Конституции 1972 г. предусматривала, что главой государства является Президент (избирается ВНС на четыре года), который возглавляет высший руководящий орган государственной власти - Центральный народный комитет (ЦНК). ЦНК формирует распорядительный и исполнительный орган - Административный совет.

На первой сессии ВНС КНДР X созыва, состоявшейся 5 сентября 1998 г., в Конституцию внесены существенные изменения. Согласно новой редакции Конституции Ким Ир Сен объявлен "вечным президентом" КНДР. "Высшим руководящим органом" страны объявлен Комитет обороны КНДР. Его председатель (Ким Чен Ир) является "высшим должностным лицом" и осуществляет "командование всеми политическими, военными и экономическими силами" КНДР. Высшим административно-исполнительным органом власти стал Кабинет министров.

Местные органы власти - провинциальные (городов центрального подчинения),

городские (районные), уездные народные собрания, избираемые сроком на четыре года. Исполнительными органами на местах являются народные комитеты, на которые возложена также подготовка сессий местных народных собраний.

Правовая система

Общая характеристика

К началу 2003 г. КНДР оставалось единственным государством в мире, сохранившим социалистическую правовую систему почти в том виде, в каком она сложилась в СССР к середине XX в. В то же время на развитие корейского государства и права определенное влияние оказали особенности национальной культуры страны и идеи "чучхе".

До 1945 г. на территории нынешней КНДР, как и всего полуострова, действовало японское право (см. раздел "Корея"). С созданием народно-демократического государства и началом социалистических преобразований оно было полностью отменено. Новая правовая система создавалась как бы "с чистого листа" на основе кодексов и законов, составленных по советскому образцу.

Учрежденный в 1946 г. Временный народный комитет Северной Кореи (ВНКСК) в качестве центрального органа власти для северной части страны издал ряд актов о демократических преобразованиях, из которых наиболее важным был Закон о земельной реформе, уничтоживший систему колониального и феодального землевладения. Затем последовали законодательные акты о национализации промышленности, транспорта, средств связи и банков, о введении 8-часового рабочего дня, о равноправии женщин и др.

Избранное в августе 1948 г. Верховное народное собрание на своей первой сессии 9 сентября 1948 г. провозгласило создание Корейской Народно-Демократической Республики и приняло ее Конституцию. В ней провозглашались демократические права и свободы граждан; устанавливались социально-экономические права, в том числе 8-часовой рабочий день, ежегодный оплачиваемый отпуск, социальное обеспечение по старости, в случае болезни и потери трудоспособности; вводились бесплатное образование и медицинское обслуживание. Конституция закрепила систему государственных органов во главе с Верховным народным собранием, а также новые принципы организации и деятельности судебной системы и органов прокурорского надзора.

В 1972 г. была утверждена вторая, ныне действующая Конституция, официально закрепившая построение в КНДР основ социализма. Характер власти в стране определен в ней как диктатура пролетариата, а основной формой народовластия, по Конституции, является деятельность представительных органов: Верховного народного собрания и местных народных собраний различных ступеней. Язык Конституции имеет своеобразный декларативно-констатирующий стиль: "ВКНДР блестяще осуществлена историческая задача индустриализации" (ч.2 ст.24), "ВКНДР учится весь народ, всесторонне расцветает и развивается социалистическая национальная культура" (ст.35) и т.д.

Основным источником права в КНДР является законодательство. В Конституции (ст.17) закреплен принцип социалистической законности, согласно которому "закон отражает волю и интересы рабочих, крестьян и всего трудового народа и сознательно соблюдается всеми государственными органами и предприятиями, общественными, кооперативными организациями и гражданами". В соответствии с Законом о судоустройстве КНДР пленум Верховного суда на основе решений, принятых по рассмотренным судебным делам, может давать руководящие указания по различным вопросам судебной практики.

Гражданское и смежные с ним отрасли права

В ходе преобразований начального периода на севере Кореи было отменено японское гражданское право, включая ГК Японии, и создано новое, социалистическое гражданское право народной республики.

Конституция 1972 г. объявляет, что в КНДР средства производства принадлежат государству и кооперативным организациям (ст.18). Государственная собственность

является всенародным достоянием. Объекты права собственности государства не ограничиваются. Все природные богатства страны, важнейшие заводы и предприятия, порты, банки, транспорт и средства связи принадлежат только государству (ст.19). Кооперативная собственность является коллективным достоянием трудящихся, объединенных в кооперативные хозяйства. Кооперативные организации могут иметь в своей собственности землю, рабочий скот, сельскохозяйственный инвентарь, рыболовные суда, постройки, а также средние и мелкие заводы и предприятия (ст.20). Государство укрепляет и развивает социалистическую систему кооперативного хозяйства и постепенно превращает кооперативную собственность во всенародную согласно свободной воле всех членов, объединенных в кооперативные организации (ст.21). Личная собственность образуется за счет доли от социалистического распределения по труду, дополнительных государственных льгот, а также продукции личного подсобного хозяйства населения.

В апреле 1991 г. был подписан новый Гражданский кодекс КНДР. Часть первая Кодекса "Общие положения" включает разделы о регулировании гражданских отношений, основных принципах гражданского права. Часть вторая содержит нормы о праве собственности и других вещных правах. В части третьей рассматриваются вопросы обязательственного права и отдельные виды договоров. Наконец, часть четвертая касается вопросов гражданской ответственности и сроков давности.

Еще в 1946 г. в Северной Корее был издан Закон о равноправии женщин; женщине по этому Закону наравне с мужчиной предоставлялись, в частности, свобода вступления в брак и его расторжения, право наследовать имущество и земельные угодья, а также получать долю имущества и земли при разделе в случае развода.

В области хозяйственного регулирования Конституция 1972 г., как и предыдущая, закрепляет плановый характер экономики (ст.31); объявляет, что государство полностью ликвидирует систему налогов как наследие старого общества (ст.33). Внешняя торговля ведется государством или под его контролем (ст.34).

Трудовое право КНДР, как и все другие отрасли, основано на социалистических принципах. В соответствии с Конституцией 1972 г. труд является правом и обязанностью всех граждан. Все профсоюзы в стране входят в состав единой централизованной системы (Объединенные профсоюзы Кореи), действующей под полным контролем государства. Забастовки не допускаются. Широко распространено применение принудительного труда, в том числе несовершеннолетних.

В развитие конституционных положений о труде в апреле 1978 г. Верховное народное собрание приняло новый Закон о социалистическом труде, действие которого распространяется на все категории трудящихся.

Уголовное право и процесс

Основы современного уголовного и уголовно-процессуального права КНДР были заложены вскоре после провозглашения КНДР. В 1950 г. приняты Уголовный и Уголовно-процессуальный кодексы, составленные по образцу советских. В 1974 г. издан новый Уголовный кодекс (пять частей, 215 статей), текст которого оставался недоступным для внешнего мира до конца 1980-х гг. Действующий УК КНДР принят в 1987 г. и имеет всего 161 статью, разбитые на 13 глав восьми разделов. Хотя Общая и Особенная части в нем структурно не выделены, они прослеживаются по смыслу. Как и предыдущие кодексы, он основан на классовых принципах.

В УК КНДР (ст.21) предусмотрены следующие виды наказаний: 1) смертная казнь; 2) исправительный труд; 3) лишение избирательного права; 4) конфискация имущества; 5) лишение определенного права и отстранение от должности. При этом смертная казнь и исправительный труд являются основными видами наказаний, а остальные отнесены к дополнительным.

Смертная казнь предусмотрена в четырех статьях, три из которых входят в главу 1 (Преступления против государственного суверенитета: ст.44, 45, 47) и одна в главу 2 (Преступления против народно-освободительной борьбы: ст.52) раздела 3 "Антигосударственные преступления". Таким образом, число наказуемых смертной казнью преступлений многократно сократилось по сравнению с прежними УК. Статистика

исполнения смертных приговоров к 2000 г. оставалась закрытой.

Исправительный труд в качестве санкции предусмотрен во всех без исключения статьях УК. Он назначается на срок от 6 месяцев до 15 лет, но при сложении наказаний может и превышать указанный предел.

Вопреки современным демократическим принципам уголовного права УК КНДР допускает (ст.10) применение уголовного закона по аналогии.

Уголовный процесс в КНДР почти полностью следует советской модели. Конституция КНДР провозглашает ряд демократических принципов правосудия и процессуальных гарантий: в частности, дела должны рассматриваться публично (хотя заседания могут быть объявлены закрытыми в соответствии с законом), обвиняемый имеет право на защиту. Адвокат назначается государством и является не процессуальным противником обвинения, а помощником правосудия, обязанным "содействовать установлению объективной истины по делу". Институт судебного контроля над арестами и задержаниями в КНДР отсутствует.

Судебная система. Органы контроля

В соответствии с Конституцией (ст.133) КНДР имеет трехуровневую систему судов, включающую Центральный суд, провинциальные суды и народные суды в районах. К провинциальным приравнены суды городов центрального подчинения. Специальные суды существуют для вооруженных сил и работников железной дороги. Большинство гражданских и уголовных дел рассматриваются народными судами (в составе одного судьи и двух народных заседателей). Решение первой инстанции может быть обжаловано в кассационном порядке.

Центральный суд является последней инстанцией по уголовным и гражданским делам и может рассматривать по первой инстанции дела о наиболее тяжких преступлениях против государства.

Согласно Конституции (ст.91) Верховное народное собрание (ВНС) наделено полномочием избирать и отзывать председателя Центрального суда, назначать и смещать генерального прокурора. Судей и народных заседателей Центрального суда избирает и отзывает Постоянный совет ВНС. Судьи и народные заседатели нижестоящих судов избираются представительными органами власти соответствующего уровня на срок полномочий последних. Судьи специальных судов назначаются Центральным судом, а народные заседатели избираются на соответствующих собраниях военнослужащих или гражданских коллективов.

Институт судебного конституционного контроля в КНДР отсутствует. Постоянный совет ВНС имеет право давать толкование законов и указов.

В КНДР также нет арбитражных (хозяйственных) и административных судов. Центральный суд рассматривает споры между государственными предприятиями.

Согласно Конституции КНДР (ст.143-146) прокурорскую деятельность осуществляют Центральная прокуратура, провинциальные (городов центрального подчинения), городские (районные), уездные прокуратуры и специальные прокуратуры. В обязанности прокуратур входит: 1) надзор за точным исполнением государственных законов; 2) надзор за непротиворечием постановлений и распоряжений государственных органов Конституции законам, актам Президента, Центрального народного комитета, Постоянного совета Верховного народного собрания, Административного совета; 3) защита "власти рабочих и крестьян и социалистического строя" от любых посягательств, охрана государственной и общественно-кооперативной собственности, конституционных прав, жизни и имущества граждан.

Деятельностью прокуратуры централизованно руководит Центральная прокуратура, которая назначает и освобождает от должности прокуроров. Председатель же Центральной прокуратуры, в соответствии с п.8 ст.76 Конституции, назначается и освобождается от должности ВНС. Все прокуратуры подчиняются вышестоящим прокуратурам и Центральной прокуратуре, которая за свою деятельность ответственна перед ВНС и высшим должностным лицом государства.

Литература

Иванов А.М., Корчагин А.Г. Законодательный опыт решения вопроса об уголовных наказаниях в соседних странах: Краткий обзор УК КНДР и УК Республики Корея // Правоведение. 1998. N 2.

Конституции социалистических государств. В 2 т. / Редкол.: Б.А. Страшун и др.; Вступ. ст. И.П. Ильинского. Т. 1. М., 1987.

Корея
Республика Корея

Государственное устройство
Правовая система
Общая характеристика
Гражданское и смежные с ним отрасли права
Уголовное право и процесс
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство в Восточной Азии, занимает южную часть Корейского полуострова.

Территория - 98,5 тыс. кв. км. Столица - г.Сеул.

Население - 46,86 млн. чел. (1999 г.), в основном корейцы.

Официальный язык - корейский.

Религия - буддизм, конфуцианство, англиканство; часть населения придерживается традиционных верований.

Корея - один из древнейших очагов человеческой цивилизации. Появление первых рабовладельческих государств относится к VIII-IV вв. до н.э. Процесс образования единого государства завершился в 668 г. н.э. В годы русско-японской войны 1904-1905 гг. Корея была оккупирована Японией. В 1910-1945 гг. входила в состав Японской империи на правах генерал-губернаторства.

В сентябре 1945 г. часть Кореи к югу от 38-й параллели заняли американские войска. 15 августа 1948 г. в Сеуле была официально провозглашена Республика Корея (РК), а 9 сентября 1948 г. в Пхеньяне Корейская Народно-Демократическая Республика (КНДР).

В течение четырех десятилетий в РК сохранялся диктаторский режим. После массовых выступлений 1987 г. начался переход к демократической системе правления.

Государственное устройство

Республика Корея - унитарное государство. Административно-территориальное деление: 9 провинций и города - Сеул и Пусан.

Действующая Конституция РК принята на референдуме в 1987 г. и вступила в силу 25 февраля 1988 г. (до этого действовали конституции 1948, 1962, 1972 и 1980гг.). По форме правления РК - президентская республика (согласно Конституции - "парламентская республика во главе с Президентом"). Политический режим - демократия в процессе становления.

Законодательную власть осуществляет парламент (Национальное собрание) в составе 299 членов, из которых 253 избираются путем всеобщего прямого и тайного голосования, а 46 назначаются от политических партий пропорционально числу мест, полученных в результате выборов. Срок полномочий Национального собрания - 4 года.

Для принятия закона необходимо большинство присутствующих на заседании членов парламента, притом что в заседании участвуют более половины общего числа членов. Принятый закон передается Президенту, который в течение 15 дней промульгирует его или возвращает Национальному собранию. Для повторного принятия закона необходимо большинство как минимум в 2/3 присутствующих на заседании членов парламента.

Помимо законодательных полномочий Национальное собрание утверждает государственный бюджет, ратифицирует наиболее важные международные соглашения, дает согласие на объявление войны, размещение иностранных войск на территории страны, утверждает представленные Президентом кандидатуры членов правительства,

назначает трех членов Конституционного суда.

По инициативе не менее чем 1/3 общего числа своих членов Национальное собрание может большинством не менее чем в 2/3 списочного состава рекомендовать Президенту отправить в отставку премьер-министра или любого из членов правительства.

Глава государства и исполнительной власти - Президент, избираемый населением путем всеобщего прямого и тайного голосования сроком на 5 лет. По Конституции 1987 г. президентская власть значительно ограничена, в частности запрещено повторное избрание на президентский пост, ограничены полномочия по роспуску парламента и введению чрезвычайного положения.

Президент отвечает за независимость, территориальную целостность и непрерывность государства, а также за охрану Конституции. Он представляет государство за рубежом, назначает и принимает дипломатических представителей, заключает международные соглашения, является верховным главнокомандующим.

Президент может издавать декреты по вопросам, делегированным ему законом, а также по осуществлению законов.

Высший орган исполнительной власти - Государственный совет (правительство), возглавляемый Президентом в качестве председателя и Премьер-министром - в качестве вице-председателя. Госсовет вырабатывает основные направления внутренней и внешней политики страны, рассматривает вопросы о назначении генерального прокурора, председателя комитета начальников штабов и др. Премьер-министр и по его рекомендации другие члены Государственного совета назначаются Президентом и одобряются Национальным собранием. Премьер-министр может рекомендовать Президенту сместить того или иного члена правительства. Из числа членов Госсовета Президент по рекомендации Премьер-министра назначает глав исполнительных министерств.

Премьер-министр или глава любого исполнительного министерства могут в соответствии с полномочиями, делегированными им законом или президентским декретом, или ex officio, издавать ордонансы по вопросам, входящим в их компетенцию.

Совет национальной безопасности оказывает помощь Президенту в формировании внешней, военной и внутренней политики.

Правовая система

Общая характеристика

Современная правовая система Республики Корея входит в романо-германскую правовую семью, имея также значительные заимствования из американского права. При этом правосознание и правовая культура корейцев по-прежнему в значительной степени основываются на общих для народов Восточной Азии конфуцианских традициях: коллективизм, патернализм, приоритет этических норм над юридическими, обязанностей над правами, предпочтение неформальных примирительных процедур судебному разбирательству и т.д.

На протяжении столетий Корея находилась под влиянием китайской (конфуцианской) государственно-правовой культуры. В соответствии с этим собственно правовые предписания ограничивались преимущественно уголовными нормами. Основная масса общественных отношений регулировалась морально-этическими нормами, обычаями и традициями. Наряду с заимствованием китайских законов в средневековой Корее принимались и оригинальные правовые акты.

Первая рецепция европейского, романо-германского права в Корее произошла "опосредованно" через введение японского законодательства в период реформ конца XIX в. и японского колониального господства (1910-1945 гг.). В то же время в период японской оккупации корейское обычное право сохраняло роль главного правового источника в сфере семейных отношений и наследования.

После достижения независимости все японские кодексы и законы, ассоциировавшиеся с иноземным гнетом, были заменены на корейские. В частности, приняты собственные Уголовный кодекс (1953), Уголовно-процессуальный кодекс (1954), Гражданский кодекс (1958), Гражданский процессуальный кодекс (1960) и Торговый

кодекс (1962), а также ряд других кодексов, при разработке которых законодатель подчеркнуто старался отойти от прежних японских актов. Тем не менее в наиболее важных отраслях и институтах южнокорейское право сохранило основные принципы и черты романо-германского права в том самом виде, в котором они были заимствованы через японское законодательство.

Как результат деятельности американской военной администрации в 1945-1948 гг. и общей ориентации сеульского правительства на США, в послевоенный период правовая система Кореи заимствовала многие элементы американского права, особенно в административной, торговой, трудовой, уголовно-процессуальной сферах.

В 1980-1990-е гг. важнейшие изменения в южнокорейской правовой системе связаны с ее демократизацией. Конституция 1987 г. ввела прямые президентские выборы вместо многоступенчатых, расширила права парламента, ограничила полномочия Президента и сократила срок его пребывания на посту с 7 до 5 лет, закрепила свободу печати, право на создание профсоюзов и проведение собраний, демонстраций. Под давлением оппозиции в Конституцию включено положение о недопустимости вмешательства армии в политику. В конце 1988 г. приступил к работе Конституционный суд.

Основным источником права в РК являются законодательные и другие нормативные акты. Иерархию образуют: Конституция, законы Национального собрания, декреты Президента, ордонансы премьер-министра или исполнительного министерства.

Южнокорейской правовой системе известен институт чрезвычайного законодательства. В соответствии со ст.76 Конституции во время внутренних беспорядков, внешней угрозы, естественного бедствия или серьезного финансового или экономического кризиса Президент может издавать приказы, имеющие силу закона, если необходимо принять срочные меры для обеспечения национальной безопасности или публичного мира и порядка и нет времени ждать созыва Национального собрания. Такие же полномочия принадлежат Президенту в случае военных действий.

Согласно Конституции (ст.6) ратифицированные международные договоры становятся частью правовой системы. Они, как и общепризнанные нормы международного права, имеют ту же силу, что и внутренние законы.

Вспомогательным источником права для некоторых отраслей (гражданское, торговое, трудовое право) признается обычай, который не должен противоречить законодательству. Вспомогательным источником рассматривается и судебная практика.

Особое место в системе источников занимают решения Верховного суда и Конституционного суда, выносимые в порядке конституционного контроля. Некоторые из них имеют революционное значение для развития правовой системы страны, утверждая новые стандарты защиты прав человека.

Гражданское и смежные с ним отрасли права

Гражданское право Республики Корея в большинстве своих подотраслей представляет собой опосредованную рецепцию романо-германского гражданского права. После установления в 1910 г. в Корее японского колониального господства здесь был введен японский Гражданский кодекс 1898 г., основанный преимущественно на нормах Германского гражданского уложения 1896 г. и в меньшей степени - на нормах французского гражданского права. Вопросы гражданской правоспособности, брачно-семейных и наследственных отношений весь период японской оккупации продолжали регулироваться корейским обычным правом.

В 1958 г. был принят собственный Гражданский кодекс РК, который вступил в силу с 1 января 1960 г. Он воспроизводит принципы и большинство норм прежнего японского ГК. Кодекс 1958 г. состоит из пяти разделов: Основные положения; Право собственности; Обязательственное право; Семья; Наследование.

Перечень вещных прав включает собственность, владение, суперфиций, сервитут, преимущественное право покупки, залог, ипотеку.

Семейное право РК является одной из немногих отраслей, в которых традиционные корейские нормы преобладают над заимствованиями из западных правовых систем. От западного (романо-германского) семейного права его отличает прежде всего само

понятие семьи. Она включает всех лиц с общими предками, объединенных родовой фамилией. Соответственно не разрешается брак между однофамильцами. Замужняя женщина всегда сохраняет свою девичью фамилию.

Согласно обычному корейскому праву брак создается особой церемонией. Однако ГК (ст.812 пар.1) предусматривает, что брак становится юридически действительным с его регистрацией. Фактические браки могут быть "узаконены" по решению Семейного суда в Сеуле.

Вплоть до начала 1990-х гг. южнокорейское семейное и наследственное право носило откровенно дискриминационный характер по отношению к женщинам. Изменения в семейном законодательстве, вступившие в силу в 1991 г., впервые позволили женщине быть главой домашнего хозяйства, признали право жены на часть имущества супругов, а также предоставили женщине больше возможностей для общения с ее детьми после развода.

Коллизионные нормы содержатся в Законе о международном частном праве 1962 г., который включает положения, относящиеся как к гражданскому, так и торговому праву.

Важнейшими источниками торгового права являются Торговый кодекс 1962 г., Закон о переводном и простом векселе и Закон о чеках 1962 г. Торговый кодекс имеет 5 разделов: 1) Общие положения; 2) Торговые сделки; 3)Компании; 4) Страхование; 5) Морское право. Концепции и нормы южнокорейского ТК в целом следуют образцу японского торгового права, которое в свою очередь основывается на Германском торговом уложении 1898 г.

Правовая база для защиты интеллектуальной собственности была заложена законами о торговых марках (1949), об авторском праве (1957), о полезных моделях (1961), о промышленных образцах (1961), о предотвращении нечестной конкуренции (1961), Патентным законом (1961). Пакет современных законов об интеллектуальной собственности был принят также в 1973 г., а в 1990 г. - утвержден в новой редакции. В 1987 г. принят Закон о защите компьютерных программ. Перечисленные законы предусматривают уголовную ответственность в виде лишения свободы сроком до 5 лет или крупного денежного штрафа.

С 1961 г. правившие в Южной Корее военные режимы проводили политику поощрения частной инициативы, укрепления национального частнокапиталистического уклада. Главным средством достижения этих целей стала система "управляемой капиталистической экономики", что означало введение государственного регулирования хозяйством. Составной частью экономической политики стали пятилетние планы развития. Выполнение первой пятилетки началось в 1962 г. При этом пятилетние планы в Южной Корее никогда не носили директивного характера, хотя в руках правительства имелись достаточные рычаги воздействия на экономику.

Вышеуказанные принципы нашли закрепление и в действующей Конституции страны, согласно которой экономический порядок Республики Корея основан на уважении свободы и творческой инициативы предприятий и личности в экономических делах. Государство может регулировать и координировать экономические дела, чтобы поддерживать сбалансированный рост и стабильность национальной экономики, гарантировать правильное распределение дохода, предотвращать доминирующее положение на рынке и злоупотребление экономической властью и "демократизировать экономику через гармонию между участниками экономических отношений" (ст.119).

Одной из наиболее динамично развивающихся подотраслей экономического права является законодательство об иностранных инвестициях, которое подвергается постоянным изменениям в сторону либерализации (расширение сфер для инвестиции, упрощение инвестиционных процедур, сокращение налогов и т.д.). Принятый в 1966 г. Закон о поощрении иностранного капитала в 1997 г. был полностью пересмотрен и переименован в Закон о поощрении иностранных прямых инвестиций и капитала. Однако уже в сентябре 1998 г. его сменил новый Закон о содействии иностранным инвестициям (Foreign Investment Promotion Act). Новый акт направлен на создание в РК режима наибольшего благоприятствования прямым иностранным инвестициям, полностью соответствующего международным стандартам. В этих целях предусматривается либерализация практически всех секторов экономики РК.

С 1 февраля 1997 г. система выдачи разрешений на иностранные инвестиции в

открытые сектора экономики была заменена на уведомительную систему, в соответствии с которой иностранному инвестору, чтобы начать свою деятельность, достаточно направить соответствующее уведомление местному банку. В конце 1997 г. допущено беспрепятственное приобретение иностранцами государственных и частных облигаций, специальных и корпоративных облигаций. В мае 1998 г. сняты ограничения на покупку иностранцами местных компаний путем нежелательных "слияний и поглощений", в результате чего количество отраслей, полностью или частично закрытых для иностранных инвесторов, сократилось до 31.

Гражданский процесс регулируется ГПК 1960 г., следующим японскому образцу. Хотя в целом гражданский процесс построен на романо-германской модели, в нем есть определенные заимствования из англо-американского права, в частности институт перекрестного допроса. В гражданском процессе рассматриваются как собственно гражданские, так и торговые дела.

В отличие от большинства других стран, в которых трудовое право формировалось на протяжении многих десятилетий по мере их социально-экономического развития, трудовое право Кореи было создано почти одномоментно после окончания Второй мировой войны в условиях американской оккупации, по определенной схеме, разработанной с помощью военной администрации США и отражающей концепцию развития Южной Кореи по капиталистическому пути. Соответственно южнокорейская система трудового права построена в целом по американскому образцу. В то же время заимствованы и некоторые аспекты европейского опыта.

Основные принципы регулирования трудовых отношений заложены в Конституции 1987 г., провозглашающей право на труд (и обязанность трудиться), необходимость охраны труда и человеческого достоинства работников через установление законодательным путем достойных условий работы, специальной охраны труда женщин и подростков, право работников на организацию, коллективные переговоры и коллективные действия. В то же время в Основном законе допускается возможность ограничения коллективных трудовых прав (например, права на забастовку) государственных служащих, работников государственных предприятий, работников оборонных предприятий, а также лиц, занятых "существенными услугами".

Фундамент трудового права в Республике Корея составляют четыре закона: Закон об условиях труда (фактически это трудовой кодекс), Закон о профсоюзах, Закон о порядке разрешения трудовых споров и Закон о комитетах по вопросам труда. Их дополняют такие акты, как Закон о занятости (1961), о труде моряков (1962), о профессиональном обучении (1973), о совместных производственных советах (1980).

До 1990-х гг. нормы южнокорейского трудового законодательства были одними из наиболее жестких, антирабочих в мире, что обеспечивало местной экономике дополнительную конкурентоспособность. В настоящее время положения пересматриваются и постепенно приближаются к мировым стандартам. Увольнение работника допустимо только по уважительным причинам, которые в законе не расшифрованы. Эти причины конкретизируются в коллективных договорах и правилах внутреннего трудового распорядка. Продолжительность нормального рабочего времени установлена в 8 часов в день и 44 часа в неделю (с 1989 г.). Сверхурочная работа возможна только с согласия работника и при надзоре инспекции труда. Минимальный возраст приема на работу - 13 лет.

В Республике Корея достаточно развита система социального партнерства, сходная с европейской моделью. В частности, предусмотрено создание двух органов: совместных производственных советов на предприятиях, основанных на двустороннем сотрудничестве предпринимателей и работников, и комитетов по труду - органов трехстороннего сотрудничества профсоюзов, организаций предпринимателей и государства (правительственных органов). В рамках производственного совета путем консультирования принимаются решения по вопросам, представляющим взаимный интерес для трудового коллектива и администрации (повышения производительности труда, профессионального обучения, предотвращения трудовых конфликтов, безопасности и гигиены труда, улучшения производственной среды, совершенствования управления).

В феврале 1998 г., после принятия нового Закона о труде, рынок рабочей силы стал

более эластичным. Этому способствовали поправки, предусматривающие возможность как массовых увольнений, так и создания крупных отраслевых профсоюзов.

Уголовное право и процесс

Основным, но далеко не единственным источником уголовного законодательства РК является Уголовный кодекс Республики Корея 1953 г., действующий с многочисленными изменениями и дополнениями. По своей структуре он делится на Общую часть, где изложены основные принципы и категории уголовного права, и Особенную, посвященную главным образом конкретным видам преступлений. Кодекс состоит из 46 разделов, включающих 372 статьи.

УК предусматривает девять видов наказаний: 1) смертная казнь; 2) "каторга" (тюремное заключение с исполнением тяжелых физических работ); 3) тюремное заключение (без исполнения тяжелых физических работ); 4) лишение определенного права; 5) отстранение от должности; 6) штраф в крупном размере; 7) арест, заключение под стражу; 8) мелкий штраф; 9) конфискация имущества. К основным видам наказания относятся: смертная казнь, каторга, тюремное заключение, штраф в крупном размере. Мелкий штраф, лишение определенного права, отстранение от должности и арест являются дополнительными видами наказания, хотя могут применяться и самостоятельно.

Система уголовных санкций отражает суровость южнокорейского уголовного права. Смертный приговор может быть вынесен по широкому кругу преступлений (среди которых нет ни одного "общеуголовного") на основании Уголовного кодекса и других законов. Это обязательная мера наказания для граждан РК (и иностранцев, задержанных на территории республики), воюющих на стороне врага, и за преступления, предусмотренные Воинским уголовным кодексом, такие как руководство вооруженным восстанием или дезертирство офицера. Каторга предусмотрена в более чем 210 статьях УК РК, в то время как простое тюремное заключение - только в 29 статьях, а арест в виде самостоятельного наказания устанавливается лишь санкциями пяти статей. Каторга и простое тюремное заключение могут быть как срочными, так и бессрочными.

Уголовный процесс в РК представляет собой смесь обвинительной и состязательной моделей, поскольку уголовно-процессуальное законодательство сформировалось преимущественно под влиянием уголовных процедур Германии и США.

Основным источником уголовно-процессуального права является УПК 1954 г. Он сохранил основные черты, присущие романо-германской правовой системе, закрепив и ряд элементов англо-американского права. Среди заимствований из правовой системы США - необходимость судебных ордеров для производства ареста и обыска, право на освобождение до суда под залог, усиление роли института назначаемого государством защитника.

Согласно Конституции (ст.12), по общему правилу, для ареста или обыска требуется ордер, выданный судом в соответствии с должной процедурой по запросу прокурора. Всякий, кто арестован или задержан, имеет право на получение помощи адвоката. Если обвиняемый не способен обеспечить себе адвоката, государство должно его назначить. Арестованный или задержанный имеет также право обратиться в суд для проверки законности ареста или задержания. В соответствии с УПК РК обвиняемый должен быть представлен адвокатом, если инкриминируемое преступление наказуемо смертной казнью или заключением на срок более трех лет.

Суд присяжных в РК отсутствует. Уголовные дела, по которым наказание может составлять один год лишения свободы и выше, рассматриваются коллегией из трех судей, остальные дела - судьей единолично.

На практике уголовное судопроизводство в Республике Корея всегда демонстрировало обвинительный уклон; судьи обычно следуют доводам обвинения, доля оправдательных приговоров в начале 1990-х гг. не превышала 0,5%. Значительно ограничены права обвиняемого при производстве по делам, затрагивающим вопросы национальной безопасности. В частности, нередко исключается участие адвоката на стадии предварительного следствия, до 1989 г. по таким делам не применялось освобождение до суда под залог.

Судебная система. Органы контроля

Основы судебной системы РК установлены Конституцией и Законом об организации суда 1949 г. (с изменениями и дополнениями).

Во главе системы общих судов находится Верховный суд, являющийся высшей апелляционной инстанцией по всем делам, включая подсудные военным судам. Изъятие составляют смертные приговоры и решения военных судов, вынесенные в период действия чрезвычайного положения.

Высокие суды в Сеуле, Кванджу и Тэгу рассматривают апелляции на решения нижестоящих судов по гражданским и уголовным делам. Они могут также выступать в качестве судов первой инстанции по искам против правительственных учреждений и высших должностных лиц.

Судами первой инстанции для большинства гражданских и уголовных дел служат окружные суды в Сеуле и главных провинциальных городах. Семейный суд в Сеуле рассматривает вопросы семейного права и дела о правонарушениях несовершеннолетних; в других городах соответствующие вопросы рассматриваются окружными судами. Помимо Семейного суда специальными являются также военные суды.

Главный судья Верховного суда назначается Президентом РК с согласия Национального собрания, другие - Президентом РК по рекомендации Главного судьи с согласия Национального собрания. Судьи нижестоящих судов назначаются Главным судьей Верховного суда с согласия Конференции судей Верховного суда. Срок полномочий судей Верховного суда - 6 лет, нижестоящих судей - 10 лет.

Осуществление конституционного контроля в соответствии с Конституцией отнесено к компетенции Верховного и Конституционного судов. Верховный суд проверяет только конституционность (законность) декретов и других подзаконных актов в связи с проблемой, возникшей в конкретном судебном процессе. Конституционный суд имеет значительно более широкие полномочия. Он рассматривает конституционность законов по просьбе суда в конкретном процессе, а также по запросу любого лица, исчерпавшего все другие средства правовой защиты.

Помимо этого Конституционный Суд имеет исключительное полномочие выносить решение о роспуске политических партий и об импичменте Президента, членов правительства и других высших должностных лиц.

В состав Конституционного суда входят 9 членов, назначаемых в равных долях (т.е. по 3) Национальным собранием, Президентом и Главным судьей Верховного суда. Председатель Конституционного суда назначается Президентом РК из числа судей с согласия Национального собрания.

Преследование по уголовным делам осуществляется прокуратурой. Прокуроры находятся под руководством и надзором Службы высшего генерального прокурора. Последний назначается Президентом РК.

В период диктаторских режимов судебная власть в РК находилась под сильным влиянием правительства. С 1989 г. наблюдается процесс постепенного укрепления независимости судов. В частности, по целому ряду дел Конституционный суд признал действия и акты правительства нарушающими конституционные права граждан. Кроме того, Верховный суд аннулировал результаты выборов двух членов Национального собрания, указав на нарушение избирательного законодательства кандидатами от правящей партии.

Литература

Иванов А.М., Корчагин А.Г. Законодательный опыт решения вопроса об уголовных наказаниях в соседних странах: Краткий обзор УК КНДР и УК Республики Корея // Правоведение. 1998. N 2.

Song Sang Hyun. Introduction to the Law and Legal System of Korea. Hyung Mun Sa Publishing Co, 1983..

Kim Chan Jin. Business Laws in Korea. Panmun Book Company Ltd, 1990.

Laws of Republic of Korea. Korean Legal Center, 1992.

Коста-Рика
Республика Коста-Рика

Государственное устройство
Правовая система
Общая характеристика
Гражданское и смежные с ним отрасли права
Уголовное право и процесс
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство в Центральной Америке.

Территория - 50,7 тыс. кв. км. Столица - г.Сан-Хосе.

Население - 3,4 млн. чел. (1995 г.), костариканцы - потомки испанских переселенцев (креолы - 87%, метисы).

Официальный язык - испанский.

Господствующая религия - католицизм.

В 1509 г. территория нынешней Коста-Рики была завоевана испанцами, истребившими индейское население. В 1821 г. Коста-Рика стала независимым государством.

Государственное устройство

Коста-Рика - унитарное государство. Административно-территориальное деление - 7 провинций.

Действует Политическая Конституция Республики Коста-Рика от 7 ноября 1949 г. По форме правления Коста-Рика - президентская республика. Политический режим - демократический.

Законодательная власть принадлежит однопалатному Законодательному собранию (57 депутатов, избираемых прямым и тайным голосованием на 4 года). Депутаты не могут быть переизбраны на очередной срок. Сессии парламента проводятся дважды в год - с 1 мая по 31 июля и с 1 сентября по 30 ноября.

Решения Собрания принимаются абсолютным большинством присутствующих членов, за исключением случаев, когда Конституция требует квалифицированного большинства.

Законодательное собрание вправе принимать законы, изменять, отменять их и давать их аутентичное толкование; одобрять или отклонять международные соглашения, государственные договоры или конкордаты; уполномочивать исполнительную власть объявлять состояние национальной обороны и заключать мир; приостанавливать голосами не менее 2/3 своих членов в случае очевидной государственной необходимости действие некоторых личных прав и гарантий; принимать бюджеты Республики; вводить национальные налоги и давать согласие на установление муниципальных налогов; назначать членов Верховного суда и их заместителей; назначать главного контролера Республики и его заместителя; декретировать отчуждение или передачу в общественное пользование собственности, принадлежащей нации; назначать из числа своих членов комиссии для расследования любого вопроса по поручению Собрания и для последующего отчета.

В целях политического контроля за деятельностью исполнительной власти Законодательное собрание может формулировать интерпелляции министрам Правительства и, кроме того, решением 2/3 присутствующих депутатов выносить порицание этим должностным лицам, когда, по мнению Собрания, они виновны в совершении неконституционных или незаконных актов или серьезных ошибок, причинивших или могущих причинить явный ущерб государственным интересам.

Глава государства и Правительства - Президент, избираемый прямым голосованием на 4 года (без права переизбрания). Два вице-президента в порядке должностного первенства замещают главу государства в случае его отсутствия или недееспособности.

Вице-президенты избираются тем же путем и на тот же срок, что и Президент.

Исключительными обязанностями и полномочиями Президента Республики являются: свободно назначать и смещать министров Правительства; представлять нацию в актах официального характера; осуществлять верховное командование вооруженными силами; представлять Законодательному собранию в начале первого периода ежегодной сессии письменное послание по различным вопросам деятельности Правительства и о политическом положении Республики.

Президент имеет право законодательной инициативы и наложения вето на решения парламента (преодолевается голосами 2/3 депутатов Законодательного собрания), может созывать специальные сессии Собрания. Важным полномочием Президента является назначение губернаторов провинций. Он обладает также рядом других обычных полномочий главы государства.

Исполнительная власть осуществляется Президентом с помощью кабинета министров. Президент формирует правительство. Министры не могут быть одновременно членами парламента.

Министры Правительства представляют Законодательному собранию ежегодно, в пределах 15 дней первого периода очередной сессии, отчет о делах своих министерств. Они обязаны присутствовать на заседаниях, когда этого требует Законодательное собрание.

В Совет Правительства входят Президент и министры для реализации (под председательством Президента) следующих функций: 1) просить у Законодательного собрания объявить состояние национальной обороны, разрешить призыв в вооруженные силы, организацию армии и ведение переговоров о мире; 2) осуществлять право помилования в форме, указанной законом; 3) назначать и смещать дипломатических представителей Республики; 4) назначать директоров автономных учреждений, если это относится к ведению исполнительной власти; 5) решать все остальные вопросы, которые ставит Президент Республики. Он, если этого требует серьезность вопроса, может пригласить и других лиц для участия в работе Совета в качестве консультантов.

Правовая система

Общая характеристика

Правовая система Коста-Рики в целом относится к романо-германской правовой семье, входя в ней в обособленную латиноамериканскую группу. Первоначальной основой для формирования костариканского права выступила правовая культура бывшей метрополии - Испании. Конституционное право во многом следует модели США, на гражданское и уголовное право оказало значительное влияние французское законодательство.

Для государственного и правового развития Коста-Рики, особенно с начала 1940-х гг., характерны демократические тенденции. Она одной из первых в мире отменила смертную казнь (1877). Весьма прогрессивная для своего времени Конституция 1949 г. провозгласила труд правом и обязанностью перед обществом, закрепила право на минимум заработной платы, обеспечивающий благосостояние и достойное существование, 8-часовой рабочий день, ежегодный оплачиваемый отпуск, право на забастовку и установила в качестве основных гарантий защиты конституционных прав процедуры хабеас корпус и ампаро. Она также впервые в Латинской Америке запретила создание в стране регулярной армии.

Основным источником права в Коста-Рике являются законодательные и другие нормативные акты, иерархию которых составляют Конституция, законы и резолюции парламента, декреты Президента, подзаконные акты других органов государственной власти.

Костариканское право хорошо кодифицировано. Действуют ГК, ГПК, УК, УПК, Торговый кодекс, Трудовой кодекс, Семейный кодекс, Кодекс о несовершеннолетних, Кодекс об образовании, Муниципальный кодекс, Налоговый кодекс, Кодекс полиции.

Согласно Конституции (ст.46) декреты, решения, резолюции и приказы исполнительной власти требуют скрепления их Президентом Республики,

соответствующим министром и в установленных Конституцией случаях одобрения Советом Правительства (Consejo de Gobierno).

Судебные решения в Коста-Рике не причисляются к формальным источникам права, хотя практика Верховного суда заметно влияет на решение нижестоящих инстанций.

Гражданское и смежные с ним отрасли права

Вскоре после провозглашения независимости Коста-Рика, как и многие другие страны региона, рецепировала (с некоторыми изменениями) французский ГК. Действующий Гражданский кодекс Коста-Рики 1975 г. также составлен по образцу Кодекса Наполеона 1804 г. и испанского ГК 1888 г.

Экономическое законодательство направлено на поощрение частной инициативы и иностранных инвестиций. Согласно ст.46 Конституции запрещаются монополии частного характера и всякий акт, хотя бы и вытекающий из закона, но ставящий под угрозу или нарушающий свободу торговли, сельского хозяйства и промышленности. В 1981 г. принят Закон о зонах экспортного производства (Export Processing Zones Law).

В Коста-Рике высоко развито трудовое право, основным источником которого является Трудовой кодекс 1943 г. Он устанавливает, в частности, что в любой компании не менее 90% сотрудников должны быть костариканскими гражданами, на которых должно приходиться не менее 85% фонда зарплаты. Трудовое законодательство устанавливает многочисленные права и льготы для работников, в том числе право на забастовку. В 1998 г. Верховный суд постановил, что право на забастовку имеют также работники публичного сектора, исключая некоторые жизнеобеспечивающие должности.

Конституция (ст.63) установила, что коллективные трудовые договоры, которые в соответствии с законом заключаются предпринимателями (их объединениями) с законным образом организованными профессиональными союзами трудящихся, имеют силу закона.

Уголовное право и процесс

Основным источником уголовного права в Коста-Рике является УК, принятый в 1970 г. Со вступлением его в силу в 1971 г. отменены ранее действовавший УК 1941 г., Кодекс полиции, а также другие уголовные законы. УК 1970 г., составленный с учетом ранее действовавшего законодательства, воспринял структуру и концепции французской системы уголовного права. Кодекс отразил многие идеи новой социальной защиты. Так, в нем объявляется, что тюремное заключение и меры безопасности, связанные с ограничением свободы, которые могут назначаться сроком до 25 лет, служат в качестве "реабилитирующей функции" для осужденного (ст.51). Устанавливается, что при назначении условного наказания, условно-досрочного освобождения и в некоторых других случаях запрашивается мнение Института криминологии, которое должно содержать данные о диагнозе личности подсудимого или осужденного, прогнозе его поведения, что учитывается при вынесении приговора (ст.60, 61, 64 и др.). Кодекс содержит и многие другие моменты, соответствующие идеям доктрины новой социальной защиты.

УК Коста-Рики состоит из четырех книг, каждая их которых делится на главы и разделы, и содержит 417 статей.

Уголовный процесс строится в основном по французской модели с некоторыми элементами англо-американской уголовной процедуры. Конституция и УПК закрепляют демократические принципы судопроизводства, а также права и процессуальные гарантии для обвиняемого. Последние включают право на адвоката (в том числе за государственный счет), право на судебную проверку законности и обоснованности ареста или задержания в течение 24 часов, на освобождение до суда под залог, на быстрый судебный процесс.

Согласно Конституции (ст.48) любое лицо, считающее, что его незаконно лишили свободы, имеет право прибегать к хабеас корпус. Это обращение рассматривается только Верховным судом, и он решает вопрос о вызове пострадавшего, чему не может

помешать ссылка на должное подчинение или другие мотивы.

Суда присяжных не существует, дела рассматриваются коллегией из трех судей или только одним судьей, если преступление наказывается не более чем тремя годами заключения.

Судебная система. Органы контроля

Согласно Конституции судебная власть осуществляется Верховным судом и другими судами, созданными на основании закона (ст.152). Для обсуждения и одобрения законопроекта, относящегося к организации и деятельности судебной власти, Законодательное собрание должно получить консультацию Верховного суда; при несогласии с его мнением для решения необходимо большинство в 2/3 всех членов парламента.

Судебная власть независима и подчиняется лишь Конституции и законам. Кроме осуществления функций, указанных Конституцией, судебная власть рассматривает гражданские, уголовные, торговые, трудовые дела, вопросы административной юстиции, а также другие дела, указанные законом.

Низшее звено судебной системы составляют мэрии (алькальдии), которые под руководством мировых судей или магистратов рассматривают дела о проступках. Второе звено - суды первой инстанции, рассматривающие дела, по которым максимальное наказание не превышает 3 лет заключения. Вышестоящий и Верховный трибуналы имеют юрисдикцию по делам, где предусмотрено более строгое наказание. Вышестоящий трибунал является, кроме того, апелляционным судом, в то время как Верховному трибуналу подсудны по первой инстанции наиболее тяжкие преступления. Судьи вышестоящих инстанций назначаются Верховным судом, а нижестоящих Судебным советом.

Верховный суд является высшим органом судебной власти, и ему подчинены все суды, служащие и должностные лица судебных органов. Он состоит из 17 членов, избираемых Законодательным собранием и составляющих различные палаты в соответствии с законом. Члены Верховного суда избираются на 8 лет и считаются вновь избранными на такой же срок, если голосами 2/3 всех членов Законодательного собрания не будет принято противоположного решения.

Законодательное собрание назначает не менее 25 заместителей членов Верховного суда, избранных из списка в 50 кандидатов, предложенных Верховным судом. Места временно отсутствующих заполняются по жребию из заместителей членов Верховного суда. Если освобождается место заместителя, то выбирается один из двух кандидатов, предложенных Верховным судом.

Верховный суд имеет 4 палаты (Salas): Первая - по гражданским и семейным делам; Вторая - по трудовым делам и некоторым другим вопросам; Третья - по уголовным делам; Четвертая палата осуществляет функции конституционного контроля.

Согласно ст.128 Конституции, когда вето Президента мотивируется неконституционностью законопроекта и если Собрание с этим не согласно, оно направляет проект в Верховный суд, чтобы он в течение 10 дней решил этот вопрос. Если Верховный суд большинством в 2/3 признает, что законопроект содержит неконституционные положения, то соответствующая его часть считается отклоненной.

В судебной системе действуют также специальные суды (семейный, подростковый, земельный и трудовой).

Конституция Коста-Рики предусматривает особый независимый орган электоральной юстиции - Верховный суд по избирательным делам, на который возлагаются организация, руководство и контроль за проведением выборов. От этого суда зависят все остальные избирательные органы. Верховный суд по избирательным делам формируется из трех судей и их заместителей, назначаемых не менее чем 2/3 голосов всех членов суда. Срок полномочий членов Верховного суда по избирательным делам 6 лет.

Контроль за государственными финансами в соответствии с Конституцией (ст.183) осуществляет Главное контрольное управление Республики. Оно является вспомогательным органом Законодательного собрания, однако полностью независимо как в своей деятельности, так и в административном отношении. Главный контролер и его

заместитель назначаются Законодательным собранием спустя 2 года с даты начала президентских полномочий сроком на 8 лет; они могут переизбираться неограниченное число раз и пользуются иммунитетом и прерогативами членов высших органов власти.

Литература

Antillon W. Costa Rica // International Encyclopedia of Comparative Law. Vol. 1. 1978. P.C87-93.

Zecrcher H. A. A Statement of the Laws of Costa Rica in Matters Affecting Business. 5th ed. Washington, 1975.

Кот-д'Ивуар*(13)
Республика Кот-д'Ивуар

Государственное устройство
Правовая система
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство в Западной Африке.

Территория - 322,5 тыс. кв. км. Столица - г.Ямусукро, фактически Абиджан.

Население - 15,8 млн. чел. (1998 г.); африканские народности бауле, бете, анья, сенуфо и др.

Официальный язык - французский.

Религия - мусульмане - 39%, христиане - 28%, остальное население - анимисты (традиционные африканские культы).

Элементы государственности у некоторых народностей современного Кот-д'Ивуара возникли еще в XI в., однако не получили большого развития в дальнейшем. В конце XIX в. территория страны была оккупирована Францией и превращена в колонию под названием Берег Слоновой Кости. В 1960 г. провозглашена независимость.

Государственное устройство

Кот-д'Ивуар - унитарное государство. Административное деление 50 департаментов.

Действует Конституция 1960 г., во многом копирующая французскую конституцию 1958 г. По форме правления Кот-д'Ивуар - суперпрезидентская республика. Политический режим - авторитарный. В течение 30 лет после достижения независимости в стране существовал однопартийный режим. В 1990 г. начался переход к многопартийной системе. В 1999 г. произошел первый за время независимости военный переворот.

Законодательная власть принадлежит Национальному собранию, состоящему из 175 депутатов, избираемых всеобщим прямым голосованием на 5 лет. Конституционные поправки 1998 г. предусматривают создание второй палаты Парламента - Сената. 2/3 сенаторов избираются косвенным всеобщим голосованием и 1/3 назначается Президентом Республики сроком на 6 лет. Законодательные полномочия Парламента строго ограничены установленным Конституцией перечнем вопросов, за пределами которого регулирование осуществляется президентскими декретами в порядке регламентарной власти.

Глава государства - Президент Республики, избираемый всеобщим прямым голосованием сроком на 7 лет. Президент обладает исключительно большими полномочиями, фактически контролируя все прочие органы власти.

Исполнительная власть принадлежит Президенту, который формирует и возглавляет правительство, назначает и освобождает от должности Премьер-министра и по предложению последнего других министров. Премьер-министр отвечает за координацию деятельности правительства только перед главой государства. Наиболее важные решения Президент принимает после обсуждения в Совете министров, на котором он председательствует.

Правовая система

Правовая система Кот-д'Ивуара носит смешанный характер. Все современные отрасли законодательства, начиная с конституционного, основаны на французском (т.е. романо-германском) праве. В то же время население, особенно за пределами городов, продолжает широко применять местное обычное право. Кроме того, в мусульманской общине страны применяется мусульманское право. Иногда оно перемешивается с обычным.

В период независимости были приняты ряд кодексов: УПК (1960), Кодекс трудового права (1964), Гражданский кодекс (1964, 1970), Кодекс социального обеспечения (1968), Уголовный кодекс (1981).

В 1964 г. Парламент страны принял восемь законов, относящихся к регулированию личного статуса: вопросов гражданского статуса, брака, развода, усыновления, наследования - в совокупности эти акты составили большую часть так называемого нового Гражданского кодекса Кот-д'Ивуара. Новый кодекс практически полностью отменил нормы традиционного, обычного наследственного права, которое обеспечивало господствующее положение большой африканской семьи. В нем сделан решительный выбор в пользу интересов формирующейся в обществе малой семьи и порядка наследования, базирующегося в основном на французском праве. На практике внедрение новых норм идет трудно: за пределами городских центров сохраняется традиционный порядок наследования. Закон 1970 г. касается отношений между родителями и детьми, статуса несовершеннолетних, опеки и эмансипации. Он также основывается преимущественно на французских концепциях. За французским гражданским законодательством осталось регулирование вопросов договорного и деликтного права, а также некоторых других.

Торговое законодательство Кот-д'Ивуара с незначительными коррективами воспроизводит положения соответствующего французского законодательства по его состоянию до 1955 г. Последующие реформы французского законодательства в отношении торговых товариществ, банкротства и др. не нашли отражения в аналогичных актах законодательства Кот-д'Ивуара.

Экономическое законодательство Кот-д'Ивуара в целом ориентировано на развитие частного бизнеса и привлечение иностранных инвестиций. Последние регулируются Инвестиционным кодексом 1995 г.

Трудовой кодекс 1995 г. закрепляет право на свободное объединение в профсоюзы, коллективные переговоры и забастовки. Одной из задач нового кодекса является либерализация рынка труда путем сокращения государственного вмешательства в регламентацию трудовых отношений, упрощения процедур найма и увольнения и т.д.

Основной источник уголовного права - УК 1981 г. В целом он основан на УК Франции 1810 г., но в то же время включает ряд положений, разработанных современной доктриной французского уголовного права. УК 1981 г. предусматривает четкое деление на Общую и Особенную части и насчитывает (на момент принятия) 502 статьи. Общая часть (книга первая) состоит из вступительных положений и пяти разделов: преступление и его исполнитель, наказание и меры безопасности, уголовная ответственность, множественность преступлений, освобождение от наказания и меры безопасности. Особенная часть (книга вторая) включает 4 раздела: преступления против человечности, государства и публичных интересов, против личности, против собственности, воинские преступления. Одной из новаций этого кодекса явилось исключение смертной казни как меры наказания за все политические преступления. Смертная казнь отменена в 2000 г.

Уголовный процесс не обеспечивает должный уровень гарантий прав личности. Отсутствует институт судебного определения законности ареста.

Судебная система. Органы контроля

Согласно Конституции Президент Республики является гарантом независимости судебной власти. Ему помогает Высший совет магистратуры. Судьи назначаются Президентом по предложению министра юстиции, сделанному после консультации с Высшим советом магистратуры.

Высшими юрисдикциями государства в соответствии с конституционными

поправками 1998 г. являются Кассационный суд, Государственный совет и Счетный суд, возглавляющие, соответственно, суды общей юрисдикции, систему административной юстиции и финансово-экономический контроль. Прежде Конституция предусматривала Верховный суд, имевший четыре палаты: конституционную, счетную, административную и общей юрисдикции. Нижестоящие суды общей юрисдикции включают Апелляционный суд и суды первой инстанции. Наряду с гражданскими существуют военные суды, не имеющие юрисдикции в отношении гражданских лиц. За рамками формальной судебной системы действуют деревенские традиционные суды, разбирающие мелкие споры и правонарушения на основе обычного права. Их роль постепенно падает.

Органом конституционного контроля является, как и во Франции, Конституционный совет. Он осуществляет предварительный контроль конституционности законов и международных договоров, проверяет законность выборов.

Особым судебным органом является Высокий суд правосудия, который имеет исключительное право судить Президента по обвинению в измене, а также членов правительства по обвинению в преступлениях и проступках, совершенных при исполнении должностных обязанностей (обвинение выдвигается большинством в 2/3 голосов членов каждой из палат Парламента). Члены Высокого суда правосудия избираются в равном количестве палатами Парламента из числа их членов.

Литература

Linossier L. Ivory Coast // International Encyclopedia of Comparative Law. Vol. 1. 1972.

Куба
Республика Куба

Государственное устройство
Правовая система
Общая характеристика
Гражданское и смежные с ним отрасли права
Уголовное право и процесс
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство в Вест-Индии.

Территория - 110,86 тыс. кв. км. Столица - г.Гавана.

Население - 11,16 млн. чел. (1999 г.).

Официальный язык - испанский.

Религия - католицизм.

Остров Куба был открыт Колумбом в 1492 г. и уже в 1511 г. колонизирован испанцами. Коренное индейское население было полностью истреблено. После двух освободительных войн (1868-1878 и 1895-1898 гг.) Куба добилась независимости от Испании. В 1956 г. на острове началась партизанская война во главе с Ф. Кастро против диктаторского режима Батисты, завершившаяся падением последнего 1 января 1959 г. В апреле 1961 г. Ф. Кастро объявил о социалистическом характере кубинской революции.

Государственное устройство

Куба - унитарное государство. Административно-территориальное деление - 14 провинций, которые делятся на 169 муниципий.

Действует Конституция, одобренная всенародным референдумом 15 февраля 1976 г. и вступившая в силу 24 февраля 1976 г. По форме правления Куба - социалистическая республика с однопартийной системой. В июле 1992 г. Национальная ассамблея внесла поправки в Конституцию, обновив около 2/3 ее статей. Новая редакция Основного закона, подтверждая цель построения социалистического общества, в качестве идейно-политической основы государства и общества выдвигает на первый план национально-освободительные идеалы, принципы независимости, суверенитета и самобытности. В то же время сохраняется полный контроль правящей Коммунистической партии Кубы над

обществом. Не допускается политический и идеологический плюрализм, сохраняются некоторые ограничения свободы слова, печати, собраний, гражданских прав.

Высшим органом государственной власти является Национальная ассамблея народной власти (избирается всеобщим прямым тайным голосованием на 5 лет), наделенная законодательными полномочиями. Из числа своих депутатов она избирает Государственный совет, представляющий Ассамблею в перерыве между сессиями, а также назначает членов Совета министров высшего исполнительного и административного органа.

Государственный совет состоит из председателя, первого заместителя, 5 заместителей председателя, секретаря и 23 членов. Государственный совет является постоянно действующим органом Национальной ассамблеи народной власти, представляющим ее между сессиями и претворяющим в жизнь ее решения. Государственный совет подотчетен Национальной ассамблее народной власти. Срок полномочий Государственного совета истекает при завершении выборов новой Ассамблеи. Председатель Государственного совета является главой государства и правительства, возглавляет Совет национальной обороны.

Государственный совет имеет право созывать внеочередные сессии Национальной ассамблеи народной власти; принимать декреты-законы в период между сессиями Национальной ассамблеи; осуществлять общее и обязательное толкование действующих законов; осуществлять законодательную инициативу; заменять, по предложению председателя, членов Совета министров в период между сессиями Национальной ассамблеи; давать инструкции общего характера для судов через президиум Верховного народного суда; назначать и смещать по предложению председателя дипломатических представителей Кубы в других государствах; награждать и присваивать почетные звания; осуществлять право помилования; ратифицировать и денонсировать международные договоры; приостанавливать распоряжения Совета министров, решения и распоряжения местных ассамблей народной власти, которые не соответствуют Конституции или законам.

Полномочия председателя Государственного совета и главы правительства следующие: представлять государство и правительство и направлять их общую политику; организовывать и руководить деятельностью, созывать и председательствовать на заседаниях Государственного совета и Совета министров; контролировать и руководить деятельностью министерств и других центральных органов управления; принимать на себя руководство любым министерством или другим центральным органом управления; предлагать для утверждения Национальной ассамблее членов Совета министров; принимать отставку, предлагать Национальной ассамблее или Государственному совету замену любого члена Совета министров; осуществлять верховное командование Революционными вооруженными силами; подписывать декреты-законы и другие акты Государственного совета и отдавать распоряжения об их официальной публикации.

Высшим исполнительным органом власти является Совет министров Республики Куба (правительство), члены которого представляются на утверждение Национальной ассамблее председателем Государственного совета. Совет министров несет ответственность и периодически отчитывается о своей деятельности перед Национальной ассамблеей; он вправе принимать декреты и распоряжения на основе и во исполнение действующих законов и контролировать их реализацию.

Правовая система

Общая характеристика

Правовая система Кубы входит в социалистическую правовую семью, сохраняя сильные традиции испанского наследия и отдельные черты англо-американского права.

До завоевания независимости Куба в течение почти четырех веков была колонией Испании и имела преимущественно испанское право. В этот период на Кубе сложилась довольно полная правовая система, которая сохранилась с незначительными изменениями вплоть до революции 1959 г. Королевскими декретами на Кубе были введены в действие (с незначительными изменениями) испанские кодексы. Испанский ГК

1888 г. был утвержден в этой колонии в 1889 г., ГПК Испании 1881 г. - в 1885 г. Куба являлась страной с дуалистической системой частного права. Наряду с Гражданским кодексом там действовал испанский Коммерческий, или Торговый, кодекс 1886 г. УПК Испании 1882 г. начал действовать на острове в 1889 г.

Право независимой Кубы стало складываться в ходе освободительной войны. Так, 28 июля 1896 г. национально-освободительной армией был введен Военно-процессуальный закон Кубинской Республики, а также ряд военных уголовных законов. После провозглашения независимости испанские законы не были отменены и продолжали действовать до замены новыми актами.

В досоциалистический период Куба была одним из крупнейших в Латинской Америке центров правовой мысли. В стране имелся относительно многочисленный класс хорошо подготовленных и высокопрофессиональных юристов. Один из них, Санчес де Бустаманте-и-Сирвен (1865-1951), прославился как автор крупнейшей региональной кодификации международного частного права, известной как Кодекс Бустаманте (1925 г.). Многими новаторскими идеями отличался принятый в 1935 г. Кодекс социальной защиты (УК) Кубы.

Новый период в развитии кубинской правовой системы начался после победы революции 1959 г. и провозглашения курса на социалистические реформы в стране (1961 г.). Новое правительство во главе с Ф. Кастро приступило к созданию первого в Западном полушарии социалистического государства. Революционные власти не стремились к немедленному и полному упразднению прежней правовой системы. Действующее после революции право представляло собой сложное переплетение старых и новых нормативных актов. Так, использовались (с многочисленными поправками) Кодекс социальной защиты 1935 г., УПК 1882 г., Военный процессуальный кодекс 1896 г. и др.

В 1970-хгг. после долгого подготовительного периода была осуществлена кодификация отраслей нового социалистического права. В 1973 г. принята Общая часть Уголовного кодекса (Закон от 25 июня 1973 г.), затем новая редакция остальных частей Кодекса социальной защиты 1935 г., в 1979 г. - новый УК целиком. В 1974 г. были приняты законы о гражданском, административном и трудовом процессе, а в 1977 г. - новый УПК и Закон об организации судебной системы. Наконец, в 1975 г. были приняты пересмотренный ГК и первый в истории страны Семейный кодекс.

Итогом процесса создания нового законодательства явилась первая кубинская Конституция, одобренная на референдуме в 1976 г. Отражая общую для социалистических конституций тенденцию расширения пределов конституционного регулирования, Основной Закон охватывает своими установлениями все основные стороны жизни кубинского общества. Его политической основой Конституция провозгласила власть трудящегося народа, опирающуюся на прочный союз рабочего класса с крестьянством и другими слоями трудящихся города и деревни под руководством рабочего класса и его передового отряда - Коммунистической партии Кубы.

В 1980-е гг. приняты Трудовой кодекс (1984), новый Гражданский кодекс (1987), новая редакция Уголовного кодекса (1987). В 1982 г. вступил в силу Общий закон о жилище, устанавливающий порядок его распределения, управления жилищным фондом, обеспечения его сохранности.

Для социалистического периода развития кубинского права характерно сочетание социалистических правовых принципов, идей и институтов, заимствованных у СССР и других стран соцлагеря, с твердой приверженностью национальным правовым традициям. Последние основаны не только на богатейшей правовой культуре бывшей метрополии - Испании, но и на собственном, весьма интересном опыте правового развития предреволюционного периода.

В числе основных элементом сохраняющейся на Кубе социалистической правовой системы следует назвать концепцию "социалистической законности", однопартийную политическую систему советского типа, приоритет государственных и общественных интересов над частными, привилегированное положение общенародной собственности и ведущую роль государства в экономике, партийное руководство судами и правоохранительной системой в целом.

Основными источниками права Кубы являются законодательные и другие нормативные акты, иерархия которых включает Конституцию, законы Национальной

Ассамблеи, декреты-законы Государственного совета, декреты и постановления Совета министров, правила и инструкции Верховного народного суда, подзаконные акты центральных органов государственного управления.

Гражданское и смежные с ним отрасли права

Частное право Кубы долгое время развивалось как колониальный вариант испанского частного права. В 1889 г. на Кубе был введен Гражданский кодекс Испании 1888 г., который в свою очередь был построен по системе французского Кодекса 1804 г. и воспроизводит значительное число его положений.

Кодекс 1889 г. состоял из Вводной главы и четырех книг, содержащих 1976 статей, из 13 переходных и 3дополнительных постановлений. Книга I ("Лица") посвящена физическим лицам и семейному праву (положение юридических лиц регламентировалось не ГК, а Торговым кодексом Кубы 1886 г.), книга II ("Собственность и владение") - различным видам имущества, праву собственности и другим вещным правам, т.е. владению, пользованию и общей собственности, узуфрукту и сервитутам, регистрации собственности. В книге III рассматриваются вопросы о приобретении собственности, о залоге, дарении, наследовании и т.д. Книга IV охватывает обязательственное право.

Как и все буржуазные ГК первого поколения, Кодекс 1889 г. был основан на принципах формального равенства граждан перед законом, "неограниченности и священности" права частной собственности, принципе "свободы" договоров, ограниченной правоспособности замужней женщины, бесправного положения внебрачных детей.

Введение испанских Гражданского и Торгового кодексов на Кубе сопровождалось рядом дополнений и изменений, касавшихся преимущественно вопросов деятельности торговых обществ и товариществ. После принятия на Кубе демократической Конституции 1940 г. в ГК были внесены изменения, расширяющие правоспособность замужней женщины, предоставляющие некоторые права внебрачным детям и ряд других.

После революции 1959 г. ГК 1889 г. оставался в силе, но его действие было ограничено целым рядом новых законодательных актов. Прежде всего были ограничены принципы неприкосновенности частной собственности и свободы договора.

Государство уже в 1959 г. установило контроль над всеми капиталистическими предприятиями страны, ограничивая (в общественных интересах) действие частного предпринимательства, а также контроль над ценами, оборотом валюты, внешней торговлей. В 1959-1961 гг. проводится национализация сначала предприятий и имущества американских граждан, затем сахарных заводов, фабрик, железных дорог и других промышленных и торговых предприятий.

В ходе аграрной реформы часть земель была национализирована, часть передана крестьянам в пределах определенного максимума. Полученный крестьянином участок не был объектом договоров купли и продажи, дарения, аренды, пользования, заклада. Эта земля могла быть передана лишь по наследству, продана государству или обменена на другую (со специального разрешения компетентных органов власти). На основе национализированных латифундий создавались государственные имения.

В 1975 г. был принят пересмотренный ГК. Он воспроизвел те части старого Кодекса, которые не были изменены законами об аграрной и городской реформах, о национализации. Брачно-семейные отношения выделены из ГК в Семейный кодекс, принятый в том же 1975 г. Последний в целом основан на общих для социалистических стран принципах; в то же время в нем есть некоторые особенности, связанные с политическими, экономическими и социальными условиями Кубы. В соответствии с Конституцией брак основывается на абсолютном равенстве прав и обязанностей супругов, которые должны заботиться о сохранении семьи и гармоничном воспитании детей посредством общих усилий и так, чтобы эти усилия не мешали ни одному, ни другому супругу в их общественной деятельности. Брак считается законным, если он зарегистрирован. Признание брака в судебном порядке производится в тех случаях, когда союз между женщиной и мужчиной отвечает требованиям единства и стабильности. Развод производится судом по взаимному согласию супругов или если суд установит, что

брак утратил значение для супругов, детей, а в связи с этим и для общества.

В 1987 г. Национальной ассамблеей был принят новый Гражданский кодекс Кубы, который как бы подвел итог социалистических преобразований в гражданском праве страны. В качестве основных форм собственности закреплялись социалистическая (государственная и кооперативная) собственность, собственность мелких земледельцев на их землю и другие средства и орудия производства, личная собственность граждан.

Конституция 1976 г. провозгласила, что на Кубе господствует экономическая система социализма, базирующаяся на общенародной социалистической собственности на средства производства и на ликвидации эксплуатации человека человеком (ст.14); государство организует, направляет и контролирует экономическую жизнь в стране в соответствии с Единым планом социально-экономического развития (ст.16).

До конца 1980-х гг. на Кубе существовала управляемая командно-административными методами централизованная экономика, в которой исключалась какая-либо частная хозяйственная инициатива. С начала 1990-х гг. правительство проводит реформы, направленные на внедрение рыночных элементов при господствующих позициях государственного сектора (легализация долларового обращения на внутреннем рынке, создание совместных предприятий, кооперирование государственного сектора сельского хозяйства и открытие сельхозрынков, разрешение многих видов индивидуальной трудовой деятельности, реорганизация механизма управления экономикой, привлечение иностранных инвестиций). Правовая основа для этих реформ была заложена с пересмотром многих положений Конституции 1976 г. в 1992 г. С июня 1995 г. значительно расширен перечень разрешенных видов мелкой частнопредпринимательской деятельности, включающий теперь более 140 позиций. В соответствии с Законом об иностранных инвестициях (1995) иностранные капиталовложения сейчас допускаются практически во все сферы, "кроме образования и здравоохранения", причем разрешается создание предприятий со 100%-ным зарубежным участием.

Регулирование предпринимательских отношений основано на испанском Торговом кодексе 1885 г. Многие положения этого Кодекса были лишены силы или изменены законами, изданными после 1958 г. Права интеллектуальной собственности на Кубе регулируются Законом об изобретателях и рационализаторах 1982 г. и Декретом-законом 68/83. До сих пор на острове отсутствует законодательство о банкротстве.

Трудовое и социальное законодательство на Кубе возникло в начале XX в. В 1910 г. был введен 8-часовой рабочий день для правительственных чиновников, работников отелей, ресторанов и кафе. Для чиновников вводился также минимум заработной платы. Были предприняты и некоторые попытки ограничить эксплуатацию детей (запрещалось брать на работу подростков моложе 14 лет). В 1916 г. была установлена компенсация за несчастный случай на производстве, тогда же введены пенсионные фонды для престарелых учителей, личного состава полиции и армии, работников суда и других правительственных учреждений, портовых рабочих, рабочих железных дорог и городского транспорта.

Более быстрыми темпами развитие трудового и социального законодательства пошло после революции 1933 г. Президентским декретом от 19 сентября 1933 г. устанавливался 8-часовой рабочий день для всех работников, в октябре 1933 г. - 48-часовая рабочая неделя. Однако это не распространялось на сельскохозяйственных рабочих, домашних слуг, шоферов такси и др. Декрет от 7 ноября 1933 г. подтвердил право на объединения в профсоюзы рабочих и служащих всех специальностей, за исключением правительственных чиновников, армии и полиции. Им же регулировалось право на забастовки, которые не могли проводиться без предварительного обращения в арбитраж (в дальнейшем были введены и другие ограничения).

После революции 1959 г. и до начала 1990-х гг. трудовое право Кубы развивалось на чисто социалистических принципах. В соответствии с Конституцией труд был провозглашен правом, обязанностью и делом чести граждан. Кубинские профсоюзы огосударствлены и находятся под полным контролем Коммунистической партии. На них возлагается задача активного участия в воспитательной деятельности. Забастовки запрещены законом и не допускаются на практике. Важная роль в регулировании трудовых отношений принадлежит Министерству труда. В 1984 г. принят Трудовой кодекс

Кубы, отражающий типичный для социалистических стран подход к регулированию трудовых отношений. Он предоставляет работникам многочисленные права, льготы и социальные гарантии. Закреплена 44-часовая рабочая неделя.

С начала 1990-х гг. в трудовое право вносятся некоторые коррективы, связанные с введением в стране элементов рыночных отношений. В сентябре 1993 г. узаконена индивидуальная трудовая деятельность.

Большое развитие в социалистический период получила государственная система здравоохранения, ставшая лучшей во всей Латинской Америке (Закон о здравоохранении 1983 г.).

Уголовное право и процесс

До 1938 г. на Кубе действовал Уголовный кодекс Испании 1870 г. Он исходил из деления всех преступлений на тяжкие, или собственно преступления, и менее тяжкие, или правонарушения. Это деление сохраняется в кубинском уголовном праве и поныне.

Первый Уголовный кодекс независимой Кубы был принят в 1935 г. и окончательно введен в действие в 1938 г. вместе с правилами о наказаниях, подготовленными Министерством юстиции. В этом Кодексе, получившем название "Кодекса социальной защиты", нашли отражение идеи социологической школы права, объявлявшей задачей уголовной политики не наказание преступника, а защиту общества от преступных акций. Сам термин "наказание" в нем заменен термином "санкция". "Опасное состояние", выявляемое специфическими симптомами, являлось критерием для применения правовой ответственности, или "санкции". Проводилось различие между уголовной ответственностью и мерами безопасности, применяемыми за совершение вредных действий.

Кодекс 1935 г. состоял из четырех книг и 594 статей, а также ряда дополнительных и переходных постановлений. Книги первая и вторая представляли собой соответственно Общую и Особенную части УК. В книге третьей рассматривались нарушения общественного порядка и другие нарушения, не являющиеся преступлениями, но влекущие санкции; методы превенции, обеспечения безопасности "индивидуума и общества": принудительное содержание в больничных учреждениях, сельскохозяйственных колониях, исправительных учреждениях и т.д.

После победы революции 1959 г. уголовное законодательство подвергалось постоянным изменениям, хотя Кодекс 1935 г. долгое время оставался в силе. Общей тенденцией было постоянное ужесточение уголовной репрессии, особенно в отношении "контрреволюционных" действий. Первые акты разрешали применять к защитникам свергнутого режима законы, принятые после того, как совершено преступление. Принятый в июле 1959 г. Закон о повышении ответственности за политические преступления изложил в новой редакции главы I, III, IV Кодекса социальной защиты, касающиеся преступлений "против целостности и безопасности государства и преступлений против государственной власти". Мерами наказания предусматривались смертная казнь и лишение свободы на срок до 30 лет. В 1960 г. к разряду контрреволюционных был отнесен ряд тяжких должностных преступлений, предусмотренных главами V и VI части VIII книги II Кодекса социальной защиты (присвоение имущества, подлог с целью хищения). В 1961 г. усилена ответственность за террористическую деятельность.

В 1973 г. была принята Общая часть Уголовного кодекса (Закон от 25 июня 1973 г.), а в 1979 г. - новый УК целиком. Уголовный кодекс 1979 г. предусматривал смертную казнь как альтернативное наказание за широкий круг преступлений. В 1980-егг. появилась тенденция к некоторому смягчению кубинской уголовной политики. При пересмотре УК в декабре 1987 г. смертная казнь была отменена за "преступления против коллективной безопасности", некоторые виды "преступлений против мира и международного права", а также за ограбление с использованием насилия или угрозы его применения. Кроме того, был полностью декриминализирован целый ряд политических преступлений, сокращены размеры санкций за многие общеуголовные преступления и увеличен диапазон наказаний, альтернативных тюремному заключению. Тем не менее смертная казнь сохранялась в качестве альтернативного наказания в 23 статьях, в 19 из которых указаны

преступления против государственной безопасности. Еще за 19 преступлений она предусматривалась Законом 1979 г. о воинских преступлениях.

В кубинском УК закреплен классовый характер уголовного законодательства, приоритет защиты государственных интересов перед личными и соответствующая этому трактовка понятия преступления. В то же время, в отличие от других социалистических уголовных кодексов, в нем отражена концепция "опасного состояния" (предделиктной опасности), а наряду с наказаниями предусмотрены меры безопасности.

В Особенной части УК Кубы по-прежнему сохраняется немало составов преступлений, типичных для социалистического уголовного права (использование положения на госпредприятии для личной выгоды, спекуляция, незаконный выезд из страны). В 1993 г. была отменена уголовная ответственность за владение валютой.

Основными источниками уголовно-процессуального права являются Конституция и УПК 1977 г. (сменил УПК 1882 г.). В Основном законе (ст.58) закреплен ряд важных процессуальных гарантий, в частности, установлено, что каждый обвиняемый имеет право на защиту; запрещается применять насилие или принуждение любого вида к лицам, с тем чтобы заставить их давать показания; считаются недействительными любые показания, полученные с нарушением данного правила, а виновные в этом подвергаются наказаниям, которые предусмотрены законом.

Кубинский уголовный процесс построен на принципах социалистической законности, публичности, гласности, равенства граждан перед законом и судом. Однако при общности принципов УПК Кубы имеет целый ряд важных отличий от законодательства других социалистических стран, что обусловлено сохранением на острове ряда прежних правовых традиций.

В числе особенностей УПК Кубы - наличие норм, определяющих процессуальный порядок назначения мер безопасности. Согласно ст.404 УПК в компетенцию муниципальных народных судов входит рассмотрение признаков предделиктной опасности и назначение мер безопасности во всех случаях, когда это устанавливает материальный уголовный закон. В соответствии со ст.405 УПК производство по рассмотрению признака предделиктной опасности начинается по письменному ходатайству прокурора, в котором излагаются факты и данные, необходимые для идентификации лица, против которого направлена мера безопасности, а также предлагается конкретная мера. В случае душевной болезни, наркомании и дипсомании (запоя) такое ходатайство могут подать опекун или законный представитель лица, к которому должна быть применена мера безопасности, а при их отсутствии родственник, под опекой которого находится указанное лицо. Окончательный вопрос о мере безопасности решается судом (ст.417).

УПК (но не Конституция) Кубы предусматривает такой институт, как обжалование в порядке хабеас корпус (обжалование в суд законности задержания). Этот институт был заимствован из англосаксонской правовой системы и не имел применения в уголовно-процессуальном законодательстве СССР и других социалистических государств, поскольку в них надзор за законностью задержания и ареста осуществлялся исключительно прокуратурой. Согласно УПК Кубы до судебного решения лицо может находиться под стражей не более 7 суток.

Если советское уголовно-процессуальное законодательство знало только кассацию, то кубинское предусматривает как кассационное, так и апелляционное обжалование.

В муниципальных судах уголовные дела рассматривают коллегии из одного профессионального судьи и двух народных заседателей. Более серьезные уголовные дела в провинциальных судах рассматриваются коллегиями из 3 профессиональных судей и 2 народных заседателей.

Специальный, усложненный порядок установлен для вынесения смертных приговоров. Дела о преступлениях, наказуемых смертной казнью, которые подпадают под юрисдикцию гражданских судов, сначала слушаются в провинциальном народном суде. Дела, по которым вынесены смертные приговоры, автоматически направляются на проверку в Верховный народный суд. Если этот суд утвердил приговор, министр юстиции изучает дело и дает рекомендации Государственному совету. Государственный совет имеет право решить, казнить осужденного или помиловать; помилование имеет форму замены смертной казни лишением свободы на срок не более 30 лет.

По мнению международных наблюдателей, предусмотренные законом процессуальные гарантии и принципы правосудия нередко не соблюдаются на практике, особенно в отношении политических заключенных.

Судебная система. Органы контроля

Основы судебной системы закреплены в главе X Конституции Кубы "Суды и прокуратура". Функция отправления правосудия принадлежит народу и осуществляется от его имени Верховным народным судом и другими судами, учреждаемыми на основании закона (ст.121). Суды составляют систему государственных органов, функционально независимых от любых других органов и подчиненных только Национальной ассамблее народной власти и Государственному совету (ст.122). Судьи при осуществлении своих функций независимы и подчиняются только закону.

В соответствии со ст.124 Конституции Верховный народный суд является высшей судебной инстанцией, и его решения являются окончательными. Через свой президиум он осуществляет законодательную инициативу и полномочия в соответствии с регламентом, принимает решения и издает правила, обязательные к выполнению всеми народными судами, и на основе их опыта издает инструкции обязательного характера для установления единой судебной практики при толковании и применении закона.

Положения ст.124 Конституции воспроизводятся в п."б" ст.21 Закона "Об организации судебной системы". Пленум Верховного народного суда Республики может направлять судей этого суда в провинциальные и муниципальные народные суды для проверки вынесенных приговоров, получения данных о состоянии преступности, а также о различных аспектах деятельности названных судов, сбора информации по вопросам правильного и единообразного применения закона и в связи с изданием соответствующих инструкций. Пленум осуществляет через Управляющий совет контроль и наблюдение за судебной деятельностью всех судов.

Второе звено кубинской правовой системы составляют провинциальные суды, рассматривающие по первой инстанции определенные категории уголовных, гражданских и других дел, а также жалобы на решения муниципальных судов, составляющих нижнее звено. Муниципальные суды рассматривают по первой инстанции основную массу всех уголовных, гражданских и других дел. Отдельную вертикаль образуют военные трибуналы, для которых высшей инстанцией является военная палата Верховного народного суда.

Верховный народный суд и провинциальные суды имеют в своем составе палаты (salas) по уголовным, гражданским, административным, трудовым делам и делам государственной безопасности (Верховный народный суд - также военную палату).

Все суды принимают решения коллегиально. Профессиональные судьи и народные заседатели обладают равными правами и обязанностями.

Суды отчитываются в своей деятельности перед Ассамблеей, которая их избрала, не реже одного раза в год. Право отзыва судей принадлежит органу, который их избрал. Статья 66 Конституции Кубы устанавливает, что все суды избираются и периодически обновляются. Закон об организации судебной системы 1977 г. подробно регламентирует порядок выбора судей и заседателей, а также указывает на те требования, которым должны соответствовать лица, избираемые на должность судей и в качестве заседателей. Согласно ст.66 этого Закона судья должен быть пригодным к осуществлению адвокатской деятельности; иметь диплом, выданный или подтвержденный университетом или управомоченным официальным учреждением; быть кубинским гражданином по рождению или натурализации; активно участвовать в революционной деятельности; обладать высокими моральными качествами и пользоваться достойной репутацией.

На Кубе по-прежнему действуют товарищеские суды, рассматривающие дела о мелких правонарушениях и некоторые виды гражданских споров.

Судебное преследование по уголовным делам (только по преступлениям, а не проступкам) и общий надзор осуществляет прокуратура. В соответствии с Конституцией (ст.130) главной задачей Генеральной прокуратуры Республики является контроль за соблюдением социалистической законности государственными органами,

хозяйственными и социальными учреждениями и гражданами. Прокуратура также возбуждает ходатайства о применении мер безопасности, утверждает постановления о производстве обыска, проверяет законность задержания, следит за исполнением наказаний, представляет общественный интерес в неуголовных видах процесса.

Генеральная прокуратура представляет собой единый орган, подчиненный исключительно Национальной ассамблее народной власти и Государственному совету. Генеральный прокурор получает инструкции непосредственно от Государственного совета и отчитывается в своей деятельности перед Национальной ассамблеей народной власти не реже одного раза в год. Он руководит деятельностью прокуратуры на всей национальной территории. Органы прокуратуры организованы по вертикали, подчиняются только Генеральной прокуратуре и независимы от местных органов власти.

Генеральный прокурор и его заместители избираются и могут быть отозваны Национальной ассамблеей народной власти. Генеральный прокурор является по должности членом президиума Верховного народного суда.

Литература

Крашенинникова Н.А. История государства и права Кубы. М., 1966.

Azieri M. Introduction to Cuban Socialist Law // Review of Socialist Law. Vol. 6. 1980. P.153-163.

Berman H.J. Impressions of Cuban Law // American Journal of Comparative Law. Vol. 28. 1980. P. 475-486.

Lisborne J. Cuba // International Encyclopedia of Comparative Law. Vol. 1. 1977. P.C95-102.

Кувейт
Государство Кувейт

Государственное устройство
Правовая система
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство в северо-восточной части Аравийского полуострова, на побережье Персидского залива.

Территория - 17,8 тыс. кв.км. Столица - г.Эль-Кувейт.

Население - 2,2 млн.чел. (1998 г.), из них уроженцев Кувейта - 753 тыс. (34,6%).

Официальный язык - арабский.

Государственная религия - ислам суннитского толка.

С XVI в. Кувейт находился в составе Османской империи. В первой половине XX в. Кувейт являлся шейхством с господством родоплеменных отношений, находившимся под английским протекторатом (1899-1961 гг.). В 1946 г. в стране началась добыча нефти. В 1961 г. Кувейт стал независимым эмиратом.

Государственное устройство

Кувейт - унитарное государство. Административное деление - 3 губернаторства.

Действует Конституция 1962 г. По форме правления Кувейт квазиконституционная монархия. Политический режим - абсолютистский с элементами парламентаризма. Политических партий в стране нет.

Законодательная власть принадлежит Эмиру (глава государства) и Национальному собранию. Однопалатное Национальное собрание (парламент) по Конституции состоит из 75 депутатов (50 членов избираются прямым тайным голосованием сроком на 4 года и 25 назначаются Эмиром). Избирательным правом пользуются только мужчины, грамотные, урожденные кувейтцы.

Глава государства - наследственный Эмир, который фактически обладает всей полнотой власти в стране. Эмир сам назначает наследника престола. Это назначение затем утверждается парламентом. В период между сессиями Национального собрания он

может издавать декреты, имеющие силу закона, которые затем должны быть внесены в парламент для утверждения. Эмир может распускать Национальное собрание декретом, обозначив причины такого решения. Однако Собрание не может быть распущено повторно по тем же причинам. В 1976 и 1986 гг. Эмир распускал парламент, который был затем восстановлен только в 1992 г.

Исполнительная власть принадлежит Эмиру и Совету министров. Согласно Конституции Эмир после традиционных консультаций назначает Премьер-министра и освобождает его от должности. Эмир также назначает и освобождает министров по рекомендации Премьер-министра. Со времени принятия конституции главой правительства Кувейта назначается наследный принц. Национальное собрание имеет право обращаться к членам правительства с вопросами и интерпелляциями, а также выразить недоверие отдельному министру правительства (но не его главе), что влечет его отставку. Однако это право используется редко.

Правовая система

Правовая система Кувейта носит смешанный характер. Согласно Конституции (ст.2) шариат является "главным", "фундаментальным" источником законодательства. На практике мусульманское право регулирует прежде всего отношения личного статуса, тогда как большинство других отраслей права представлены законодательством романо-германского типа. Согласно ст.1 (2) ГК Кувейта при отсутствии законодательных норм судьи должны выносить решение в соответствии с обычаем ('urf), а при отсутствии и такового - в соответствии с принципами мусульманской юриспруденции (фикха), наиболее полно отвечающей условиям и интересам страны.

В 1959-1964 гг. правовая система Кувейта подверглась существенной модернизации. В 1960 г. при помощи египетских юристов были приняты современные кодексы - Гражданский и торговый процессуальный (206 статей), Уголовно-процессуальный (250 статей) и Уголовный (208 статей), в 1961 г. Торговый (1040 статей). Все эти кодексы в значительной мере копировали египетские образцы (см. раздел "Египет"), которые, в свою очередь, основывались на французском законодательстве.

Другими важнейшими актами этого периода были Закон о коммерческих компаниях 1960 г., Закон о коллизионном праве 1961 г., Закон о гражданских деликтах 1961 г., Закон о страховании 1961 г., Закон о патентах, промышленных образцах и товарных знаках 1962 г.

Наконец, в 1980 г. был принят Гражданский кодекс Кувейта, составленный также по образцу египетского ГК. В том же году были изданы новые, ныне действующие Торговый кодекс, Гражданский и торговый процессуальный кодекс.

Право личного статуса (брак, развод, опека, наследование) в Кувейте долгое время оставалось некодифицированным. В 1984 г. принят Кодекс личного статуса. Он основан на маликитской школе фикха. Шиитская часть населения Кувейта (около 30%) следует джафаритской школе.

Экономическое законодательство страны в целом направлено на защиту и поощрение иностранных инвестиций и местного частного бизнеса. С 1990 г. осуществляются программы приватизации. Согласно Конституции (ст.21) природные ресурсы и все доходы от них - собственность государства.

Согласно Закону о труде и другим актам работники имеют право на объединение в профсоюзы, забастовку и коллективные переговоры, однако первые два из этих прав существенно ограничены в законе и на практике. Стандартная рабочая неделя установлена в 48 часов. Трудовое законодательство устанавливает особые условия работы для иностранцев (80% рабочей силы), значительно худшие, чем у местных подданных.

Уголовный кодекс 1960 г. предусматривает смертную казнь в качестве обязательного наказания за преступления против безопасности государства, включая покушение на жизнь, безопасность или свободу Эмира или принца крови, а также попытку насильственного свержения правительства. Смертная казнь предусматривается так же как обязательная мера наказания за умышленное убийство и отравление и как альтернативная - за другие виды убийства, в том числе за причинение смерти

должностными лицами в результате пыток. Среди других преступлений, за которые смертная казнь предусмотрена в качестве обязательного или альтернативного наказания, похищение людей при отягчающих обстоятельствах, изнасилование при определенных обстоятельствах, лжесвидетельство, приведшее к казни подсудимого, и причинение смерти во время нападения на транспорт.

Конституция и УПК закрепляют основные гарантии демократического судопроизводства. В то же время уголовный процесс в отдельных аспектах отличается от практики западных стран. В частности, аресты санкционируются не судом, а прокурором.

Судебная система. Органы контроля

Конституция (гл.5) закрепляет основные принципы судопроизводства. Она провозглашает независимость судей, ограждает их от какого-либо давления при отправлении правосудия, гарантирует открытость судебного процесса за исключением особых случаев, предусмотренных законом.

В период протектората в Кувейте параллельно с шариатскими судами существовали разнообразные светские судебные органы - комитеты по трудовым спорам, торговые комитеты, апелляционные комитеты при департаменте общей безопасности, суды, занимающиеся иностранцами. В 1959 г. был принят закон "Об организации судопроизводства", который установил в стране единое судопроизводство, учитывающее смешанный характер правовой системы.

В настоящее время судоустройство Кувейта регулируется Законом 1990 г. о правосудии. Судебная система включает органы правосудия четырех уровней: суды первой инстанции, суммарный суд, апелляционный суд, Кассационный суд. Суды всех инстанций состоят из нескольких секций (палат), каждая из которых специализируется на определенной группе дел: личного статуса, уголовные, гражданские, торговые, административные. Кроме того, секции, рассматривающие дела личного статуса, имеют 3 подсекции: для суннитов, шиитов и немусульман.

Суды первой инстанции состоят из собственно судов первой инстанции и мировых судов. Организационная структура первых совпадает с указанной выше схемой. Вынесенные ими судебные решения могут быть обжалованы в вышестоящих судах. До 1995 г. эти решения выносились одним судьей, с 1995 г. - судебным присутствием в составе трех судей. К компетенции мирового суда относятся только гражданские и коммерческие дела малой значимости, решения по которым выносятся одним судьей. При этом решения по искам до 1000 динаров являются окончательными. К судам первой инстанции относятся также и специализированные суды (судебные палаты): по трудовым конфликтам, дорожно-транспортным происшествиям. Суммарный суд выступает при рассмотрении некоторых дел (например, уголовных) судом первой инстанции, а по другим - второй инстанцией.

Апелляционный суд заново рассматривает все материалы дела. Однако в некоторых случаях дела направляются сюда напрямую, минуя суды первой инстанции. Дела слушаются в составе трех судей, назначаемых общим собранием суда.

Решения суда второй инстанции могут быть опротестованы в Кассационном суде, который проверяет их на предмет правильности применения правовых норм. Сами же материалы дела пересмотру не подлежат. Кассационный суд заседает в составе 5 судей, назначаемых Высшим судебным советом.

Органом конституционного контроля является Конституционный суд, учрежденный в соответствии со ст.173 Конституции и призванный выносить решения о соответствии законодательных и других нормативных актов основному закону.

В 1969-1995 гг. в Кувейте существовал Суд государственной безопасности, решения которого были окончательными и пересмотру не подлежали. Помимо собственно дел о государственной безопасности, он рассматривал дела о некоторых иных преступлениях, караемых смертной казнью. Статья 164 Конституции допускает также образование военных судов на случай военного положения.

Вопросы, связанные с назначением, отставкой и смещением судей, определением их квалификации и служебного соответствия, отнесены к ведению Высшего судебного совета. По его представлению Эмир назначает судей Конституционного и Кассационного

судов. Судьи-кувейтцы назначаются на судейские должности пожизненно, в то время как иностранцы работают судьями по контрактам, возобновляемым через 1-3 года.

Литература

Amin S. H. Middle East Legal Systems. Glasgow, 1985. P.269-282.
Background and Sources: Amin. Legal System of Kuwait. Glasgow, 1991.
Redden K.R. Kuwait // Modern Legal Systems Cyclopedia. Vol. 5. Buffalo, 1990.
Huneidi I. A. The Legal Aspects of Doing Business in Kuwait // International Company and Commercial Law Review. Vol. 2. Issue 12. December 1991.

Кыргызстан*(14)
Кыргызская Республика

Государственное устройство
Правовая система
Общая характеристика
Гражданское и смежные с ним отрасли права
Уголовное право и процесс
Судебная система. Органы контроля

Государство на северо-востоке Средней Азии.
Территория - 198,5 тыс. кв.км. Столица - г.Бишкек.
Население - 4,856 млн. чел. (1998 г.); 60% - киргизы, 15% русские, 14% - узбеки.
Официальные языки - кыргызский, русский.
Религия - ислам суннитского толка.

Территория современного Кыргызстана в XIII-XVI вв. находилась под правлением монголо-татарских ойратов, в начале XIX в. стала частью Кокандского ханства, в 1860-1870-х гг. - частью Российской империи. Советская власть установлена в ноябре 1917 - июне 1918 г. По Национально-государственному Размежеванию Средней Азии 14 октября 1924 г. была образована Кара-Киргизская автономная область в рамках РСФСР, ставшая с 25 мая 1925 г. Киргизской автономной областью, а с 1 февраля 1926 г. - Киргизской АССР (Конституция Киргизской АССР была принята 30 апреля 1929 г.). 5 декабря 1936 г. была образована Киргизская ССР; ее Конституция принята 23 марта 1937 г. С принятием Декларации о государственном суверенитете 15 декабря 1990 г. Киргизская ССР переименована в Кыргызскую Республику (Кыргызстан). Независимость Киргизии провозглашена 31 августа 1991 г.

Государственное устройство

Кыргызстан - унитарное государство. Административно-территориальное деление - 6 областей, 40 районов и 21 город.

Конституция Республики принята Верховным Советом 5 мая 1993 г. Существенные изменения в нее внесены в 1995, 1996 и 1998 гг. по результатам референдумов. Конституция 1993 г. заменила собой Конституцию Киргизской ССР от 20 апреля 1978 г. (с изменениями).

Согласно Конституции Кыргызстан - суверенная, унитарная, демократическая республика, строящаяся на принципах правового светского государства. По форме правления она является президентско-парламентской республикой с сильной президентской властью (в особенности после внесения изменений 1996 г.).

Двухпалатный парламент Кыргызской Республики - Жогорку Кенеш, является представительным органом, осуществляющим законодательную власть. Его палаты: Законодательное собрание (60 депутатов) и Собрание народных представителей (45 депутатов); обе избираются на пять лет. Законодательное собрание представляет общенациональные, Собрание народных представителей - территориальные интересы.

Законодательное собрание: изменяет и дополняет Конституцию; принимает законы; официально толкует Конституцию и законы; изменяет границы Кыргызской Республики; одобряет законы, принятые Собранием народных представителей; избирает

Конституционный суд, 1/3 состава Центральной комиссии по выборам и 1/3 аудиторов Счетной палаты; ратифицирует и денонсирует международные договоры, решает вопросы войны и мира; вводит военное положение, объявляет состояние войны, принимает решения по вопросу о возможности использования Вооруженных сил Кыргызской Республики; устанавливает воинские звания, дипломатические ранги, классные чины и специальные звания; учреждает государственные награды и почетные звания Кыргызской Республики; издает акты об амнистии; заслушивает ежегодные отчеты Премьер-министра и иных должностных лиц; выдвигает обвинения против Президента Кыргызской Республики для отрешения его от должности.

Собрание народных представителей: изменяет и дополняет Конституцию; принимает законы; одобряет законы, принятые Законодательным собранием; официально толкует Конституцию и принятые им законы; утверждает государственный бюджет и отчет о его исполнении; изменяет границы Кыргызской Республики; решает вопросы административно-территориального устройства Республики; назначает выборы Президента Кыргызской Республики; дает согласие на назначение Премьер-министра, Генерального прокурора и Председателя Национального банка; избирает по представлению Президента Председателя Конституционного суда, Верховного суда и Высшего арбитражного суда; избирает 1/3 состава Центральной комиссии по выборам; решает вопросы об освобождении от должности судей; назначает 1/3 аудиторов Счетной палаты; отрешает Президента от должности; выражает недоверие Премьер-министру; заслушивает отчеты Генерального прокурора и Председателя Национального банка; заслушивает годовые отчеты Премьер-министра и иных должностных лиц.

Право законодательной инициативы принадлежит каждой группе лиц, насчитывающей не менее 30 тыс. человек ("народная инициатива"), Президенту Кыргызской Республики, депутатам обеих палат парламента, Правительству Республики, а также Верховному суду и Высшему арбитражному суду по вопросам их ведения.

Глава государства - Президент, избираемый путем прямых выборов сроком на 5 лет. Пост Президента введен в Кыргызстане в октябре 1990 г.

С согласия Собрания народных представителей Президент назначает и освобождает от должности Премьер-министра, а по его предложению отдельных членов Правительства и глав административных ведомств. Им же определяется структура Правительства. Учрежден пост государственного секретаря Кыргызской Республики, назначение на этот пост осуществляется Президентом. Помимо этого, Президент принимает прошение Премьер-министра, Правительства и его отдельных членов об отставке; по своей собственной инициативе может также принимать решение об отставке Премьер-министра или Правительства. Президент также назначает и освобождает от должности глав государственных административных областей, районов и городов с согласия соответствующих местных кенешей; формирует администрацию Президента, образует и упраздняет исполнительные органы, не входящие в состав Правительства; образует и возглавляет Совет безопасности и иные координационные органы; формирует подчиненные ему службы государственной охраны и Национальную гвардию; по итогам консультации с Премьер-министром, утверждает единую систему подготовки и подбора кадров для органов, содержащихся за счет государственного бюджета.

Председатель Национального банка назначается на должность и освобождается от нее Президентом с согласия Собрания народных представителей.

Президент осуществляет руководство внешней политикой Киргизии, ведет переговоры и подписывает международные договоры, ратификационные грамоты, назначает и отзывает дипломатических представителей Кыргызской Республики, решает вопросы гражданства и предоставления политического убежища.

Президент вносит законопроекты в Жогорку Кенеш, подписывает законы либо возвращает их со своими возражениями для повторного рассмотрения; обнародует законы; вправе опротестовать в Конституционный суд законы или ратифицированные Кыргызской Республикой международные договоры; обращается к народу с ежегодными посланиями о положении дел в стране; вправе приостановить или отменить действие актов Правительства Кыргызской Республики и других органов исполнительной власти; решает вопросы финансирования неотложных мероприятий; в определенных случаях осуществляет законодательные полномочия путем принятия законов.

Президент вправе досрочно созвать заседание Законодательного собрания или Собрания народных представителей, определив вопросы для рассмотрения, назначить проведение референдума и парламентские выборы, распустить парламент, назначить выборы в местные кенеши и распустить их, назначить председателя Центральной комиссии по выборам и проведению референдумов, назначить председателя Счетной палаты.

Президент издает указы и распоряжения; в тех случаях, когда указы издаются в рамках его законодательных полномочий, они имеют силу закона.

Правительство является высшим органом исполнительной государственной власти, состоит из Премьер-министра, вице-премьеров, министров, председателей государственных комитетов. В случае трехкратного отклонения Собранием народных представителей кандидатуры на должность Премьер-министра, предложенной Президентом, он сам назначает Премьер-министра и распускает Собрание народных представителей. Деятельность Правительства регламентируется Законом "О Правительстве Кыргызской Республики", принятым 25 марта 1997 г. (с изменениями и дополнениями).

Перечень основных обязанностей Правительства включает разработку республиканского бюджета и представление его Собранию народных представителей; проведение бюджетно-финансовой, налоговой и ценовой политики; организацию управления государственным имуществом; обеспечение обороны и государственной безопасности Кыргызской Республики; реализацию внешней политики; обеспечение законности, прав и свобод граждан, охрану собственности и общественного порядка, борьбу с преступностью.

Правовая система

Общая характеристика

Правовая система Киргизии входит в романо-германскую правовую семью, образуя в ней вместе с правовыми системами других республик СНГ самостоятельную "евразийскую" группу.

Вплоть до 1920-х гг. на территории современного Кыргызстана господствовали системы обычного (адат) и, в значительно меньшей степени, мусульманского права. В советский период здесь была фактически осуществлена рецепция социалистического права РСФСР, и до конца 1980-х гг. официальная правовая система Киргизской ССР просто копировала право других союзных республик.

Правовая система Кыргызстана переживает коренную трансформацию с начала 1990-хгг. Провозглашенные общие принципы реформ такие же, как и на всем постсоветском пространстве: идеологический и политический плюрализм, социально ориентированная рыночная экономика, расширение прав и свобод личности и укрепление их гарантий.

По темпам правовых реформ Киргизия занимает одно из ведущих мест среди бывших советских республик. К2000 г. здесь был принят практически полный набор новых кодексов: Таможенный (1992), Лесной (1993), Арбитражный процессуальный (1996), Налоговый (1996), Гражданский (1996-1998), Трудовой (1997), Уголовный (1997), Об административных правонарушениях (1998), Уголовно-процессуальный (1999), Гражданский-процессуальный (1999), Уголовно-исполнительный (1999), Земельный (1999).

Основной источник права в Киргизии - законодательство. Иерархия нормативных актов определена Законом "О нормативных правовых актах Кыргызской Республики", принятым 1 июля 1996 г. (с изменениями): Конституция; конституционные законы; законы, постановления Жогорку Кенеша и его палат; указы Президента Кыргызской Республики; постановления Правительства; акты министерств, государственных комитетов, Фонда государственного имущества и административных ведомств; решения местных органов государственного управления и органов самоуправления.

Правовой системе Кыргызстана известен институт делегированного законодательства. Согласно ст.68 Конституции палаты Жогорку Кенеша могут

делегировать свои законодательные полномочия Президенту КР на срок не более одного года. Помимо этого, законодательные полномочия переходят к Президенту в случаях роспуска палат Жогорку Кенеша. Вслучае роспуска одной из палат Президент осуществляет законодательные полномочия только этой палаты. Законодательные полномочия осуществляются Президентом путем принятия указов, имеющих силу закона.

В отношении международных договоров Закон "О нормативных правовых актах" предусматривает, что если закон или иной нормативный правовой акт Кыргызской Республики не противоречит международному договору, заключенному в установленном порядке, или общепризнанным нормам международного права, то применяются правила и нормы, установленные договором. Порядок заключения, денонсации и исполнения международных договоров регулируется Законом "О международных договорах Кыргызской Республики", принятым 21 июля 1999 г.

С 1990-х гг. в Кыргызстане возрождается авторитет обычного права, применение которого осуществляют суды аксакалов. Тем не менее это право играет достаточно ограниченную и дополнительную по отношению к законодательству роль.

Гражданское и смежные с ним отрасли права

Так же как и в России, гражданское право Кыргызстана в 1990-е гг. подверглось преобразованию в соответствии с принципами рыночной экономики и романо-германскими цивилистическими традициями.

Основы новых экономических отношений были установлены в Конституции 1993 г., согласно которой (ст.4) собственность в Кыргызской Республике может быть государственной и частной. Государство гарантирует разнообразие форм собственности и их равную правовую защиту. В первоначальной редакции Конституции указывалось, что земля, ее недра, воды, воздушное пространство, леса, растительный и животный мир, все природные богатства являются собственностью государства. В случаях и размерах, установленных законом, земельные участки могут передаваться в пользование гражданам и их объединениям. Не допускается купля-продажа земли. Однако 17 октября 1998 г. в Конституцию были внесены поправки, вводящие частную собственность на землю.

Гражданско-правовые отношения регулируются в основном Гражданским кодексом Кыргызской Республики; его часть первая была принята 8 мая 1996 г. (изменения в нее вносились 15 октября 1997 г., 2 декабря 1998 г., 2 июня 1999 г. и 21 июля 1999 г.). Часть вторая принята 5 января 1998 г. (изменения внесены 21 июля 1999 г.). В основу ГК положен Модельный гражданский кодекс, утвержденный Межпарламентской ассамблеей государств участников СНГ. Это предопределило высокую степень сходства киргизского и российского кодексов.

Структура ГК КР практически совпадает со структурой новых гражданских кодексов РФ, Белоруссии, Узбекистана и Казахстана. Часть первая состоит из трех разделов: раздел I "Общие положения", раздел II "Право собственности и другие вещные права", раздел III "Обязательственное право (общая часть)". Часть вторая включает раздел IV "Отдельные виды обязательств", раздел V "Интеллектуальная собственность", раздел VI "Наследственное право", раздел VII "Применение норм международного частного права к гражданско-правовым отношениям".

В соответствии с вышеуказанными нормами Конституции ГК устанавливает, что имущество может находиться в собственности граждан и юридических лиц, а также государства. Права всех собственников защищаются равным образом (ст.223). Государственная собственность состоит из республиканской и местной казны, а также имущества, закрепленного за государственными юридическими лицами в соответствии с законодательными актами (ст.225). Тем не менее ГК закрепляет третью форму собственности (ст.227): местное сообщество может иметь в собственности любое имущество, необходимое для осуществления его функций (коммунальная собственность).

Вещными правами наряду с правом собственности по ГК являются: право хозяйственного ведения; право оперативного управления; право пожизненного наследуемого владения земельным участком; право бессрочного (постоянного)

пользования земельным участком; право ограниченного пользования чужим недвижимым имуществом (сервитут); иные вещные права на имущество лиц, не являющихся собственниками этого имущества в случаях, предусмотренных законом (ст.288).

В соответствии с положениями Гражданского кодекса был принят ряд законов, устанавливающих правовые основы рыночной экономики. Среди них: Закон "О залоге" от 27 июня 1997 г.; Закон "Об ипотеке" от 29 мая 1999 г.; Закон "О хозяйственных товариществах и обществах" от 15 ноября 1996 г; Закон "О рынке ценных бумаг" от 21 июля 1998 г.; Закон "О банкротстве" от 15 октября 1997 г. (с изменениями). Кроме того, ранее были приняты законы "Об акционерных обществах" от 26 июня 1991 г. (с изменениями), "Об ограничении монополистической деятельности, развитии и защите конкуренции" от 15 апреля 1994 г., Положение о лизинговых операциях и статусе лизинговых договоров, утвержденное 4 апреля 1995 г.

Внешнеэкономические отношения в Кыргызстане регулируются в первую очередь Законом "Об иностранных инвестициях в Кыргызской Республике", принятым 24 сентября 1997 г. (с изменениями от 14 мая 1998 г.); Законом "О государственном регулировании внешнеторговой деятельности в Кыргызской Республике", принятым 2 июля 1997 г.; Законом "Об антидемпинге", принятым 31 октября 1998 г. Пребывание иностранцев на территории Киргизии в основном регулируется Законом "О правовом положении иностранных граждан в Кыргызской Республике", принятым 14 декабря 1993 г.

В 1991 г. в Киргизии началось осуществление аграрной реформы, которая ориентировалась на создание сектора фермерских хозяйств при сохранении исключительной государственной собственности на землю (законы "О земельной реформе" от 19 апреля 1991 г. и "О крестьянском хозяйстве" от 2 февраля 1991 г.). В феврале 1994 г. был издан Указ Президента РК "О мерах по углублению земельной и аграрной реформы в Кыргызской Республике", который существенно изменил некоторые положения Земельного кодекса, введя принципиально новые нормы владения и пользования землей. Было разрешено распоряжаться правом землевладения: продавать это право, обменивать, передавать его по наследству, сдавать в залог или аренду. Эта мера стала промежуточным этапом на пути к легализации частной собственности на землю в 1998 г. Теперь земля может находиться в государственной, коммунальной, частной и иной собственности.

Новый (постсоветский) семейный кодекс к 2000 г. еще не был принят; продолжает действовать Кодекс о браке и семье Киргизской ССР, принятый 26 декабря 1969 г., с незначительными изменениями, внесенными в 1994 г.

Трудовые отношения в Кыргызстане в целом регулируются Трудовым кодексом Кыргызской Республики 1997 г. (с изменениями от 25 июня 1998 г.). Закон "О профессиональных союзах" был принят 16 октября 1998 г. Конституция закрепляет право на охрану труда во всех его формах и проявлениях, на условия труда, отвечающие требованиям безопасности и гигиены, на социальную защиту от безработицы (ст.27), а также право на забастовку (ст.30). Граждане Киргизии, работающие по трудовому договору (контракту), имеют право на вознаграждение не ниже установленного государством прожиточного минимума (ст.29).

Гражданский процесс по-прежнему регулируется Гражданско-процессуальным кодексом Киргизской ССР, принятым 30 июля 1964 г. (с изменениями).

Уголовное право и процесс

Действующий Уголовный кодекс Кыргызской Республики принят 10 октября 1997 г. (с изменениями от 21 сентября 1998 г.), заменив УК Киргизской ССР, принятый 29 декабря 1960 г. Он был подготовлен на основе Модельного уголовного кодекса для государств - участников СНГ. В силу этого УК Кыргызстана по своим концепциям и содержанию весьма близок к УК РФ 1996 г.

В УК 376 статей. Согласно ст.1 уголовное законодательство Кыргызской Республики состоит из Уголовного кодекса. Новые законы, предусматривающие уголовную ответственность, подлежат включению в УК.

Подобно другим "мусульманским" государствам СНГ, в Киргизии по новому УК предусматривается уголовная ответственность за двоеженство и многоженство (ст.153),

вступление в фактические брачные отношения с лицом, не достигшим брачного возраста (ст.154), принуждение женщины к вступлению в брак или воспрепятствование вступлению в брак (ст.155), что отражает специфику местных социокультурных условий. Среди других неизвестных УК РФ составов преступлений - склонение к самоубийству (ст.103), подкуп голосов избирателей (ст.140), скотокрадство (ст.165), коррупция (ст.303), получение взятки за предоставление должности (ст.312), разделение в отдельные составы взятки-вознаграждения и взятки-подкупа (ст.310, 311).

Основными видами наказаний по УК 1997 г. (ст.42) являются: 1) привлечение к общественным работам; 2) штраф; 3) тройной айып; 4) лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью; 5) содержание в дисциплинарной воинской части; 6) арест; 7) лишение свободы; 8) смертная казнь. К дополнительным наказаниям относятся лишение специального или воинского звания и конфискация имущества.

Тройной айып представляет собой взыскание, налагаемое судом, в трехкратном размере причиненного ущерба в денежном или натуральном выражении. При этом две его части взыскиваются в пользу потерпевшего, а третья - в пользу государства.

Смертная казнь в Кыргызстане применяется только в отношении лиц, совершивших особо тяжкие преступления, и ни при каких обстоятельствах не может быть применена к женщинам или несовершеннолетним.

Уголовный процесс регулируется Уголовно-процессуальным кодексом Кыргызской Республики, принятым 30 июня 1999 г. и вступившим в силу с 21 июля 1999 г. Он сменил УПК Киргизской ССР, принятый 29 декабря 1960 г. Новое уголовно-процессуальное законодательство в значительной мере сохраняет преемственность традиций советского уголовного судопроизводства. Конституция Кыргызстана в отличие от большинства новейших основных законов не предусматривает судебного контроля над арестами. В то же время Конституция 1993 г. закрепила ряд иных важных уголовно-процессуальных гарантий прав личности. Так, при отсутствии у гражданина средств юридическая помощь и защита обеспечиваются ему за счет государства (ст.88); доказательства, полученные с нарушением закона, признаются несуществующими, ссылка на них в суде не допускается (ст.89).

Новый УПК заменил кассационную инстанцию апелляционной, сохранив проверку приговоров в надзорном порядке. Согласно УПК (ст.341) по апелляционным жалобам и представлениям суд проверяет правильность установления фактических обстоятельств дела и применения уголовного закона, а также соблюдение норм уголовного процессуального закона.

Ни суда присяжных, ни вообще коллегиальности в первой инстанции не предусмотрено. Судья единолично рассматривает дела обо всех преступлениях. Суд в составе трех судей рассматривает дела в апелляционном, всем составом суда - в надзорном порядке (ст.31 УПК).

Судебная система. Органы контроля

Судебную систему Кыргызской Республики образуют Конституционный суд, Верховный суд, Высший арбитражный суд и местные суды (суды областей, города Бишкека, районов, городов, арбитражные суды областей и города Бишкека, военные суды).

Верховный суд является высшим органом судебной власти в сфере гражданского, уголовного и административного судопроизводства. Он осуществляет надзор за судебной деятельностью областных, Бишкекского городского, районных, городских и военных судов Киргизии.

Высший арбитражный суд и арбитражные суды областей и города Бишкека составляют единую систему арбитражных судов. Они разрешают возникающие в экономической сфере и в процессе управления ею споры между хозяйствующими субъектами различных форм собственности.

Весь состав Верховного суда и Высшего арбитражного суда избирается Собранием народных представителей по представлению Президента Республики сроком на 10 лет. Президент лично назначает судей всех местных судов, а в определенных случаях может

также освободить их от должности; первоначально судьи местных судов назначаются сроком на три года, а впоследствии - на семь лет. Основы системы арбитражных судов изложены в Законе "О системе арбитражных судов Кыргызской Республики", принятом 1 декабря 1997 г., Арбитражно-процессуальном кодексе Кыргызской Республики 1996 г. (с изменениями от 1 декабря 1997 г.). Правовое положение судов в целом определено Конституционным законом "О статусе судов Кыргызской Республики" от 8 октября 1999 г., судов общей юрисдикции - Законом "О Верховном суде Кыргызской Республики и местных судах общей юрисдикции" от 24 апреля 1999 г.

Согласно последнему из вышеуказанных законов в Кыргызской Республике действуют Военный суд КР на правах областного суда и военные суды гарнизонов на правах районных судов. Военные суды отправляют правосудие в Вооруженных силах КР, в органах и формированиях, где законодательством предусмотрена военная служба, а также рассматривают дела, отнесенные к их подсудности процессуальным законом. Военный суд является судом апелляционной инстанции и действует в составе судебных коллегий по уголовным и гражданским делам.

Наряду с государственными в Кыргызстане имеются и общественные суды. В соответствии с Конституцией (ст.85) по решению собрания граждан, местных кенешев или иного представительного органа местного самоуправления на территории аилов, поселков, городов из аксакалов, иных граждан, пользующихся уважением и авторитетом, могут учреждаться суды аксакалов и третейские суды. Они рассматривают переданные им (по взаимному согласию сторон) имущественные, семейные споры и иные предусмотренные законом дела, с целью достичь примирения сторон и вынести справедливое, непротиворечащее закону решение. Решения судов аксакалов и третейских судов могут быть обжалованы в соответствующие суды районов и городов КР.

Кыргызстан стал первой союзной республикой в бывшем СССР, изменившей свою Конституцию в целях упразднения Комитета конституционного надзора и учреждения вместо него Конституционного суда. Полный состав Конституционного суда - 9 человек - избирается Собранием народных представителей и Законодательным собранием по представлению Президента Республики сроком на 15 лет. Законодательство о Конституционном суде включает Закон "О Конституционном суде Кыргызской Республики" и Закон "О конституционном судопроизводстве Кыргызской Республики", принятые 18 декабря 1993 г. Однако по ряду причин организационного характера Конституционный суд не занимался рассмотрением дел вплоть до 9 ноября 1995 г.

Конституционный суд Кыргызстана выполняет следующие функции: 1) признает неконституционными законы и иные нормативные правовые акты в случае их расхождения с Конституцией; 2) решает споры, связанные с действием, применением и толкованием Конституции; 3) дает заключение о правомерности выборов Президента; 4) дает заключение по вопросу об отстранении от должности Президента, а также судей Конституционного суда, Верховного суда, Высшего арбитражного суда; 5) дает согласие на привлечение судей местных судов к уголовной ответственности; 6) дает заключение по вопросу об изменениях и дополнениях Конституции; 7) отменяет решения органов местного самоуправления, противоречащие Конституции; 8) принимает решение о конституционности правоприменительной практики, затрагивающей конституционные права граждан. Решение Конституционного суда является окончательным и обжалованию не подлежит.

Прокуратура Кыргызстана представляет собой единую и централизованную систему, на которую Конституция (ст.78) возлагает надзор за точным и единообразным исполнением законодательных актов в пределах ее компетенции. Другая ее конституционная функция - уголовное преследование и участие в рассмотрении дел в суде в порядке, предусмотренном законом. Работа прокуратуры регулируется Законом "О прокуратуре Кыргызской Республики" от 18 декабря 1993 г. (с изменениями от 21 ноября 1997 г). Генеральный прокурор назначается с согласия Собрания народных представителей и освобождается от должности Президентом. Заместители генерального прокурора, прокуроров областей и города Бишкека, а также военные прокуроры - все назначаются и освобождаются от должности Президентом.

Адвокатами могут быть только граждане Кыргызской Республики. Порядок ведения адвокатской деятельности регулируется Законом "Об адвокатской деятельности",

принятым 21 октября 1999 г. Сама адвокатура продолжает руководствоваться Положением об адвокатуре в Киргизской ССР, утвержденным 11 ноября 1980 г.

Контроль за соблюдением конституционных прав и свобод человека и гражданина в Кыргызской Республике осуществляет Омбудсман (Акыйкатчы) Кыргызской Республики, должность которого была введена Законом "Об Омбудсмане (Акыйкатчы) Кыргызской Республики" от 31 июля 2002 г. Омбудсман избирается на должность Законодательным собранием Жогорку Кенеша тайным голосованием сроком на 5 лет.

Лаос
Лаосская Народно-Демократическая Республика

Государственное устройство
Правовая система
Судебная система. Органы контроля

Государство в центральной части полуострова Индокитай в Юго-Восточной Азии.

Территория - 236,8 тыс.кв.км. Столица - г.Вьентьян.

Население - 5,41 млн.чел. (1999 г.); в стране проживает 68 народностей, в том числе три основные этнические группы: лао-лум, лао-сунг и лао-тенг.

Официальный язык - лаосский.

Основная религия - буддизм.

Первое единое лаосское государство было образовано в XIV в. В 1893 г. Королевство Лаос стало французским протекторатом. С 1945 г. ведется активная борьба за независимость, которую страна окончательно обрела в 1954 г. В 1960-1973 гг. в стране шла гражданская война между коммунистическими, правыми и нейтралистскими группировками. После недолгого периода коалиционного правительства (1973-1975 гг.) левые силы взяли всю полноту власти в стране. В 1975 г. Национальный конгресс народных представителей Лаоса упразднил монархический строй, провозгласил страну Лаосской Народно-Демократической Республикой, распустил коалиционные органы власти, создал Верховное народное собрание (с 1992 г. - Национальное собрание) и правительство ЛНДР.

Государственное устройство

Лаос - унитарное государство. Административно-территориальное деление - 17 провинций и особый район Сайсомбун.

В Лаосе действует Конституция, принятая в августе 1991 г. По форме правления Лаос - республика социалистического типа. Политический режим авторитарный. Единственная политическая партия Народно-революционная партия Лаоса, именуемая в Конституции "руководящим ядром политической системы".

Высший законодательный орган - однопалатное Национальное собрание, избираемое всеобщими прямыми выборами сроком на 5 лет (85 депутатов). Помимо собственно законодательных полномочий оно вводит и отменяет налоги, утверждает государственный бюджет, ратифицирует соглашения и решает вопросы войны и мира. Члены Национального собрания имеют право подавать интерпелляции членам правительства.

Постоянно действующим органом Национального собрания является его Постоянная комиссия. По рекомендации последней Национальное собрание избирает Президента государства, председателя Верховного народного суда, генерального прокурора. В перерывах между сессиями Комиссия контролирует и наблюдает за деятельностью административных и судебных органов. В ее компетенцию входит также назначение заместителя председателя Верховного народного суда и судей всех нижестоящих судов.

Глава государства - Президент, избираемый сроком на 5 лет 2/3 голосов Национального собрания. Президент с одобрения Национального собрания назначает и освобождает от должности Премьер-министра и членов Правительства. Председательствует на заседаниях правительства "в случае необходимости", назначает и смещает по рекомендации Премьер-министра губернаторов провинций и мэров муниципалитетов, так же как высших офицеров вооруженных сил. Кроме того, Президент

принимает и назначает послов, объявляет чрезвычайное или военное положение, возглавляет вооруженные силы, промульгирует законы и издает декреты.

Текущее управление государством осуществляет Правительство, которое состоит из Премьер-министра (глава правительства), заместителей Премьер-министра, министров и председателей госкомитетов. Срок полномочий Правительства - 5 лет.

Правовая система

Правовая система Лаоса сложилась под влиянием местного обычного права, буддистских правовых норм, французского законодательства и идей социалистического права. В настоящее время основным источником права официально является законодательство, которое находится еще в процессе становления. Прежнее, королевское законодательство перестало действовать в 1975 г. и страна на многие годы оказалась в условиях правового вакуума. Первый Уголовный кодекс народно-демократического Лаоса появился только в 1989 г., а Конституция - в 1991 г. Лишь с 1993 г. началась регулярная официальная публикация законов, декретов и подзаконных актов. Некоторые отрасли права пока остаются некодифицированными.

Поскольку Лаос является глубоко отсталым аграрным обществом, большая часть населения продолжает руководствоваться обычным правом, которое имеет определенные различия у многочисленных этнических групп страны.

Основы современной правовой системы заложены в Конституции 1991 г. Последняя сочетает как общедемократические принципы и нормы, так и отдельные специфические черты социалистических основных законов. В ней нет упоминания о задачах построения социализма, в то же время запрещаются любые попытки разделения народа по религиозному или классовому принципу. Конституция закрепляет наиболее важные демократические права и свободы человека и гражданина, хотя ив весьма краткой и декларативной форме.

Гражданское право Лаоса остается некодифицированным. Базовыми источниками гражданского законодательства являются Закон о праве собственности (1990), Закон о договорных обязательствах (1990), Закон о наследовании (1990).

В основе современного гражданского законодательства Лаоса лежит признание равноправного существования различных форм собственности. Согласно Конституции (ст.14) "государство защищает и поощряет все формы государственной, коллективной и индивидуальной собственности, так же как частную собственность местных капиталистов и иностранцев, делающих инвестиции в Лаосской Народно-Демократической Республике. Государство поощряет все экономические сектора конкурировать и сотрудничать друг с другом в расширении их производства и бизнеса. Все экономические сектора равны перед законом".

С 1986 г. в экономической сфере стал осуществляться переход от централизованной административно-командной системы управления к хозрасчетным механизмам, многоукладной и рыночной экономике при одновременном расширении внешнеэкономических связей, привлечении иностранных капиталов. Официально разрешено привлечение иностранных капиталов в лаосскую экономику было в 1988 г., когда парламентом страны был принят Закон "О защите иностранных инвестиций", а также создан Комитет по управлению иностранными инвестициями. Иностранные инвестиции в лаосскую экономику осуществляются в двух формах. Во-первых, путем создания совместных предприятий, действующих по договору; во-вторых, в виде предприятий со стопроцентным иностранным капиталом, зарегистрированных в соответствии с законодательством страны.

В марте 1990 г. был издан декрет, предусматривающий фактическую приватизацию государственных предприятий. Согласно этому декрету многие государственные предприятия были преобразованы в организации других форм собственности через аренду, продажу, смешанную собственность или заключение договоров с коллективами работников.

В 1988 г. правительство приняло решение о преобразовании сельскохозяйственного сектора. Была введена свобода торговли сельхозпродуктами, большинство государственных ферм и сельскохозяйственных кооперативов было расформировано с

передачей земли во владение крестьянам. В 1997 г. принят довольно подробный Закон о земле. В соответствии с положениями ст.15 Конституции ст.3 этого Закона объявляет всю землю "собственностью национального сообщества" и запрещает ее куплю-продажу в качестве товара. Государство гарантирует права пользования и пользовладения землей, в том числе наследуемого, а также право передачи земли.

Брачно-семейные отношения регулирует Семейный кодекс (Закон о семейном праве), который запрещает любую дискриминацию женщин в браке и наследовании.

Основным источником трудового права является Закон о труде 1990 г. Он закрепляет все основные права трудящихся, включая рабочую неделю, ограниченную 48 часами. Забастовки не запрещены, но пока не случаются на практике. Многие социальные гарантии для работников трудновыполнимы из-за крайней бедности страны.

Гражданский процесс регулируется законом 1990 г.

Уголовное право и процесс. С момента создания в 1975 г. и до 1989 г. ЛНДР не имела Уголовного кодекса. Вместо него действовали временные правила и регламенты об аресте и суде над людьми, обвиненными в определенных преступлениях. В 1989 г. принят действующий Уголовный кодекс, имеющий много общего с УК социалистических государств. Среди видов наказания сохраняется смертная казнь.

Уголовный процесс близок к модели социалистических стран. В отличие от большинства современных основных законов в Конституции ЛНДР почти полностью отсутствуют гарантии уголовно-процессуального характера. Санкционирование арестов относится к компетенции прокуроров. В стране существует острая проблема длительного предварительного заключения и неадекватной юридической помощи. Адвокатура как институт начала формироваться в ЛНДР только в 1990-е гг.

Судебная система. Органы контроля

Согласно Конституции (ст.65) судебная система Лаоса включает Верховный народный суд, народные провинциальные и муниципальные суды, народные окружные суды и военные суды.

Председатель Верховного народного суда и генеральный прокурор избираются и освобождаются от должности Национальным собранием по рекомендации его Постоянной комиссии. Последняя назначает или освобождает заместителя председателя Верховного народного суда и всех нижестоящих судей.

Судьи независимы и подчиняются только закону (ст.68 Конституции).

Конституция также закрепляет принцип независимости органов прокуратуры (ст.73) и возлагает на них следующие задачи: 1) следить за единым и правильным соблюдением законов всеми министерствами, государственными и общественными организациями, местными административными органами, предприятиями, государственными служащими и всеми гражданами; 2) осуществлять уголовное преследование.

Помимо системы регулярных судов в Лаосе сохраняется развитая система общинного правосудия. Многие мелкие конфликты улаживаются комитетами деревень (кварталов), которые могут использовать меры общественного воздействия.

Латвия
Латвийская Республика

Государственное устройство
Правовая система
Общая характеристика
Гражданское и смежные с ним отрасли права
Уголовное право и процесс
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство на северо-западе Восточной Европы, на побережье Балтийского моря.

Территория - 64,5 тыс. кв. км. Столица - г.Рига.

Население - 2,566 млн. чел. (1995 г.); 54,2% - латыши, 33,1% русские, 4,1% - белорусы, 3,1% - украинцы, 2,2% - поляки, 1,3% - литовцы.

Официальный язык - латышский.

Религия - большинство верующих - протестанты и православные.

Латвийская государственность существует с 1918 г. До этого территория Латвии входила в состав разных государств - немецких рыцарских орденов, Польши, Швеции. В 1721 г. основная часть нынешней Латвии (с городом Рига) вошла в состав Российской империи (остальная часть - в 1795 г.). В начале 1920 г. образована независимая Латвийская Республика. 16 июня 1940 г. в Латвию были введены советские войска, сформировано просоветское правительство, 21 июля 1940 г. Народный сейм провозгласил Латвийскую Советскую Социалистическую Республику. 5 августа 1940 г. Верховный Совет СССР одобрил вступление Латвии в состав СССР. 4 мая 1990 г. Верховный Совет Латвийской ССР принял Декларацию о восстановлении независимости и изменил название республики на нынешнее.

Государственное устройство

Государственно-территориальное устройство Латвии - унитарная республика. Административно-территориальное деление - 26 районов.

В 1992 г. в Латвии было восстановлено действие первой Конституции, принятой Учредительным собранием 15 февраля 1922 г. В 1994 и 1996 гг. в нее был внесен ряд изменений. 15 октября 1998 г. Сейм дополнил Конституцию 1922 г. новым разделом, содержащим нормы о правах человека, а также положением о латышском языке как единственном государственном.

По форме правления Латвия является парламентарной республикой. Политический режим - национал-демократический.

Законодательная власть в Латвии принадлежит Сейму, однопалатному парламенту, состоящему из 100 депутатов. Сейм избирается на 3 года всеобщим, равным, прямым, тайным и пропорциональным голосованием. Постоянно действующим органом Сейма является его президиум, состоящий из председателя, двух его товарищей и секретарей.

Наряду с парламентом законодательная власть может осуществляться непосредственно гражданами. Не менее 1/10 части избирателей вправе представить Президенту Республики разработанный проект поправок к Конституции или законопроект, который Президент передает Сейму. Если Сейм не примет проект без изменений по существу, то он передается на народное голосование. Конституцией Латвии также предусмотрен институт "срочного законодательства" Кабинета министров (см. ниже).

Главой государства является Президент Республики, которого избирает Сейм закрытым голосованием большинством не менее 51 голоса сроком на 3 года. Одно и то же лицо не может быть Президентом Республики более 6 лет подряд.

Президент Республики представляет государство в международных отношениях, назначает латвийских и принимает иностранных дипломатических представителей, выполняет постановления Сейма о ратификации международных договоров. Он также выдвигает кандидатуру Президента министров (главы правительства).

Президент Республики вправе возбудить вопрос о роспуске Сейма. В таком случае должно состояться народное голосование. Если больше половины участников выскажется за роспуск Сейма, он считается распущенным; новые выборы должны состояться не позже 2 месяцев со дня роспуска Сейма. При этом полномочия его членов сохраняют силу до открытия Сейма нового состава, но заседания прежнего Сейма могут состояться лишь по инициативе Президента и согласно предложенной им повестке дня. Если в народном голосовании более половины голосов подано против роспуска Сейма, то Президент считается смещенным, и Сейм избирает нового Президента Республики на остающийся срок полномочий смещенного.

По предложению не менее половины всех членов Сейм в закрытом заседании большинством голосов не менее 2/3 списочного состава может постановить о смещении Президента Республики. Вслед за таким постановлением Сейм немедленно избирает нового Президента.

Президент Республики публикует принятые в Сейме законы не ранее чем на 7-й и не позднее чем на 21-й день по их принятии. Президент в течение 7дней может требовать в мотивированном письме на имя председателя Сейма вторичного рассмотрения закона.

Если Сейм закон не изменит, Президент не может возражать вторично.

Президент Республики вправе задержать публикацию закона (на 2 месяца) по своей инициативе и обязан это сделать, если того требует не менее 1/3 членов Сейма. Этим правом Президент Республики или 1/3 членов Сейма могут воспользоваться в течение 7 дней с момента принятия закона. Задержанный таким образом закон подвергается народному голосованию, если того потребует не менее 1/10 части избирателей. Если в течение вышеуказанных 2 месяцев подобное требование предъявлено не будет, то закон подлежит публикации. Народного голосования не происходит, если Сейм вторично вотирует закон и если за его принятие выскажется не менее 3/4 всех депутатов.

Если Сейм большинством не менее 2/3 голосов признает закон спешным, то Президент Республики не может требовать его вторичного пересмотра; такой закон не передается на народное голосование и должен быть опубликован не позднее чем на 3-й день с момента получения закона Президентом.

Президент Республики за свою деятельность политической ответственности не несет. Все его распоряжения должны быть контрасигнованы главой правительства или соответствующим министром. Не подлежат контрасигнации возбуждение вопроса о роспуске Сейма и выдвижение кандидатуры главы правительства.

Президент Республики может быть привлечен к уголовной ответственности, если на то соглашается Сейм большинством не менее 2/3 голосов.

Исполнительная власть принадлежит правительству - Кабинету министров, который состоит из Президента министров и приглашенных им министров. Кабинет составляется лицом, призванным к этому Президентом Республики. Число министерств, объем их деятельности, равно как и взаимоотношения государственных органов, устанавливаются законом.

Кабинету министров подчинены органы государственного управления. Для исполнения своей должности Президенту министров и министрам необходимо доверие Сейма, и за свою деятельность они ответственны перед Сеймом. Если он выражает недоверие Президенту министров, то в отставку уходит весь Кабинет. Когда недоверие выражено отдельному министру, то последний подает в отставку, а вместо него Президент министров призывает другое лицо.

Заседания Кабинета министров ведет Президент министров, а во время его отсутствия - министр, которого он на то уполномочил.

В промежутке между сессиями Сейма Кабинет министров имеет право в силу необходимости издавать постановления, имеющие силу закона. Такие постановления не могут изменять закона о выборах в Сейм, законов о судоустройстве и судопроизводстве, бюджета и бюджетного права, а также законов, принятых во время деятельности существующего Сейма; равным образом они не могут касаться амнистии, эмиссии, законов государственного казначейства, государственных налогов, таможенных сборов, железнодорожных тарифов и займов; они теряют силу, если не будут внесены в Сейм до истечения 3 дней после открытия ближайшей сессии Сейма.

Главной проблемой государственного строительства Латвии является статус русскоязычных граждан. Несмотря на то что русскоязычные составляют 48% населения Республики, правящие круги Латвии проводят курс на создание этнически однородного латышского национального государства. С этой целью осуществляется политика вытеснения русскоязычного населения из страны либо его насильственной ассимиляции. Большинство русскоязычных в Латвии (около трети всего населения Республики) лишены гражданских прав, их положение определяется Законом о статусе граждан бывшего СССР, не имеющих гражданства Латвии или другого государства, от 25 апреля 1995 г. Прием в латвийское гражданство ограничен специальными квотами и обусловлен рядом требований, в том числе сдачей экзамена на знание латышского языка, истории, Конституции. Режим "нового апартеида" в Латвии неоднократно осуждался международным сообществом как нарушающий основополагающие международные акты о правах человека.

Правовая система

Общая характеристика

Латвия входит в романо-германскую правовую семью, занимая в ней своеобразное место. Нынешняя правовая система Латвии сформировалась на протяжении последних 150 лет под влиянием самых различных правовых культур: главным образом немецкой, дореволюционной русской, а также советской.

Латвия получила собственную государственность только в 1918 г., до этого страна принадлежала немецким рыцарским орденам (XIII - середина XVI в.), Швеции (середина XVI - начало XVIII в.), Российской империи. Некоторые части Латвии до конца XVIII в. входили в состав Польши.

Средневековое право местного населения Прибалтики не ушло дальше обычного. Немцы принесли с собой развитое право, создали законодательство, опиравшееся на принципы германского права. Эти законы действовали в той или иной мере вплоть до XIX в. Немцы также кодифицировали местное обычное право, приспособив его в качестве крестьянского.

Вскоре по присоединении к России Остзейского края была осознана необходимость составления единого Гражданского уложения, могущего заменить собой бесконечно разнообразные законы: шведские, польские, германские и др. С 1728 г. созывается ряд комиссий, на которые возлагают эту задачу. Выполнить ее удалось лишь в XIX в., когда II Отделением Собственной Ее Императорского Величества Канцелярии был составлен местный Свод, третья часть которого охватывала собой гражданские законы. Окончательная переработка этой части была поручена профессору Дерптского университета Бунге. 12 ноября 1862 г. третий том "Свода местных узаконений губерний Остзейских" был утвержден и вступил в действие с 1 июля 1865 г.

В 1889 г. на Прибалтику было распространено действие судебных уставов России. Тем не менее в целом вплоть до 1917 г. в Прибалтийских губерниях продолжало действовать не общероссийское право, а Свод законов губерний Остзейских.

В 1915-1917 гг. территория Латвии, как и другие земли Прибалтики, была оккупирована немцами, которые ввели здесь в действие русское Уголовное уложение 1903 г. (так и не вступившее в силу в самой России, за исключением ряда статей). Это Уложение действовало в независимой Латвии вплоть до принятия собственного УК 1933 г.

В 1930-егг. в Латвии была проведена кодификация гражданского права. Гражданский закон 1937 г., вступивший в силу с 1 января 1938 г. и считавшийся сугубо латвийским законодательным актом, был подготовлен на основе III тома вышеупомянутого Свода местных узаконений.

Поскольку большинство латвийских юристов межвоенного времени получило юридическое образование в царской России, влияние русской правовой мысли было преобладающим. Все преподавание права строилось на основе русских учебников и классических трудов, в том числе написанных русскими эмигрантами, жившими в Латвии.

Развитие национальной правовой системы Латвии было прервано после установления здесь советской власти в июне 1940 г. Все местное законодательство было немедленно отменено. В ноябре 1940 г. Президиум Верховного Совета СССР ввел в действие на территориях трех прибалтийских республик законодательство РСФСР и СССР: уголовное, уголовно-процессуальное, гражданское, гражданско-процессуальное, трудовое и семейное. Собственные кодексы в Латвии, так же как в Литве и Эстонии, были приняты только в 1960-е гг.

Будучи вполне сформировавшейся буржуазной нацией к моменту включения в состав СССР, латыши всегда находились в оппозиции как к социалистическим ценностям, так и к советской государственно-правовой культуре. Латвийский менталитет, сформировавшийся главным образом под влиянием немецкой колонизации и шведского владычества, отличается законопослушностью, дисциплинированностью. Поэтому латыши считают себя вполне органичной частью западноевропейской правовой культуры.

В 1990 г., заявив о восстановлении своей независимости, Латвия начала самую радикальную ломку советской правовой системы. Из всех республик Союза Латвия стала единственной, которая пошла по пути реставрации досоветской правовой системы. Это выразилось прежде всего в том, что в 1992 г. были восстановлены в силе два главных акта Конституция 1922 г. и Гражданский закон 1937 г. Оба документа с точки зрения

современных правовых реалий и юридической техники выглядят просто архаичными, однако для латвийского руководства важно их символическое значение как свидетельство непрерывности, преемственности латвийской государственности. В акты вносятся только самые необходимые изменения, например, Конституция 1922 г. дополнена отсутствовавшим ранее разделом о правах человека и нормами о Конституционном суде. Восстановление других досоветских законов часто имеет временный характер, они действуют до принятия нового законодательства.

Несмотря на неприязнь к советскому праву, латвийская правовая система во многих отношениях все еще основана на его кодифицированном законодательстве. Так, по-прежнему действуют (с многочисленными поправками) советские УК, УПК. Поэтому современная правовая система Латвии оказалась как бы "разорванной": на уровне одних отраслей она все еще входит в "постсоветскую" группу романо-германской правовой семьи, а на уровне других - уже явно вышла из нее, заняв изолированное место в романо-германской правовой семье.

Гражданское и смежные с ним отрасли права

Исторически частное право Латвии тяготеет к германскому типу. Основу современного гражданского права Республики составляет Гражданский закон 1937 г., восстановленный в силе в 1992 г. (Закон "О Гражданском законе Латвийской Республики 1937 года" от 14 января 1992 г.) и действующий с рядом незначительных поправок. Как указывалось выше, он был составлен на основе третьего тома "Свода местных узаконений губерний Остзейских" 1862 г., вобравших в себя нормы немецкого, шведского, польского и местного обычного права. Многие положения Гражданского закона безнадежно устарели, поскольку воспроизводят социальные, хозяйственные, земельные отношения и семейно-бытовые устои межвоенной Латвии.

Гражданский закон состоит из Введения и четырех частей: 1) семейное право; 2) наследственное право; 3) вещное право; 4) обязательственное право. Каждая из частей делится на главы, некоторые из глав включают подразделы. Всего в Гражданском законе около 2400 статей. Многие частные вопросы гражданского оборота регламентируются им гораздо детальнее, чем ГК государств СНГ, немалое число норм носит явно казуистический характер.

Во Введении содержатся главным образом положения, относящиеся к международному частному праву (коллизионные нормы).

В части, посвященной семейному праву, закрепляются институты помолвки, приданого, наряду с гражданским браком признается церковный. Причем за каждой конфессией (римско-католической, православной, старообрядческой, иудаистской и т.д.) признается право заключения брака по ее собственным правилам.

Весьма характерным является выделение в Гражданском законе в качестве самостоятельного института владения, которое поставлено на первое место в ряду вещных прав. Это соответствует романо-германской цивилистической традиции, не воспринятой в гражданском праве большинства государств СНГ. Сисключительной подробностью Закон регулирует всевозможные виды городских и сельских сервитутов. Так же как и гражданские кодексы Франции и Германии, Гражданский закон относит к числу вещных прав залоговые права.

В отличие от наследственных и вещных, обязательственные отношения в Гражданском законе регулируются менее подробно, чем в ГК РФ и других государств - членов СНГ. Этот недостаток восполняется отдельными законами (например, в 1998 г. принят Закон о договоре страхования).

Самым радикальным изменениям в постсоветский период подверглись в Латвии аграрные отношения. Начало преобразований в сельском хозяйстве было объявлено постановлением Верховного Совета Латвии "Об аграрной реформе в Латвийской Республике" от 13 июня 1990 г. Оно определяло основные цели и содержание готовящейся реформы, которую предстояло осуществлять по трем направлениям: земельная реформа, реформа экономических отношений и реформа управления аграрной отраслью. 21 ноября 1990 г. принят Закон "О земельной реформе в сельской

местности Латвийской Республики", предусматривающий постепенную приватизацию земли, которая должна способствовать перестройке правовых, социальных и экономических отношений на селе, восстановлению традиционного для Латвии уклада сельской жизни. Закон определяет порядок предоставления земли в пользование с правом наследования. Следующим шагом было принятие 21 июня 1991 г. второго основополагающего акта - Закона "О приватизации сельскохозяйственных предприятий и рыболовецких колхозов". Эти акты вместе с законами "О приватизации земли в сельской местности" от 9 июля 1992 г., "Об индивидуальном (семейном) предприятии, крестьянском хозяйстве и индивидуальной трудовой деятельности" от 8 января 1992 г., постановлением Совета Министров Латвийской Республики "О волостных сельскохозяйственных кооперативных товариществах (обществах)" от 26 октября 1992 г. заложили основы правовой базы реформы в сельском хозяйстве.

Главной отправной точкой аграрной реформы в Латвии было приведение сельского хозяйства в состояние, существовавшее до 1940 г. В ходе приватизации на селе первостепенной задачей стал возврат земли и имущества бывшим собственникам. Эту задачу облегчило то, что к началу реформы в Латвии сохранились не только документы о собственности на землю и имущество, но и представления о прежних формах деятельности в сельском хозяйстве. Например, латвийские товарищества молокохозяев в настоящее время создаются по образцу товариществ, существовавших до 1940 г., причем те, кто имел в них тогда паи, теперь получают такое же количество паев без вложения каких-либо средств. Как и в межвоенный период, нынешние сельскохозяйственные кооперативные товарищества в Латвии представляют собой скорее кооперативные союзы и образуются по территориальному принципу в волостях.

Курс на восстановление статус-кво в имущественных отношениях проводится и в других сферах, в частности жилищной (законы "О возвращении домовладений законным собственникам" от 30 октября 1991 г., "О квартирной собственности" от 28 сентября 1995 г., "О приватизации государственных жилых домов и жилых домов самоуправлений" от 21 июня 1995 г.).

В 1990-егг. принята также большая серия законов, направленных на создание современной правовой базы для развития предпринимательства, в том числе законы "О предпринимательской деятельности" от 26 сентября 1990 г., "Об акционерных обществах" от 5 декабря 1990 г., "Об обществах с ограниченной ответственностью" от 23 января 1991 г., "Об иностранных инвестициях в Латвийской Республике" от 5 ноября 1991 г., "О биржах" от 28 января 1992 г., "О кредитных учреждениях" от 5 октября 1995 г., "О ценных бумагах" от 23 сентября 1995 г., "О несостоятельности предприятий и предпринимательских обществ" от 2 октября 1996 г., "О безопасности товаров и услуг и ответственности производителя и оказывающего услуги лица" от 8 октября 1996 г., "О конкуренции" от 8 июля 1997 г., "Об инвестиционных обществах" от 30 декабря 1997 г., "О гарантиях вкладов физических лиц" от 3 июня 1998 г., Патентный закон Латвии от 30 марта 1995 г. и др.

Формирование новой отрасли торгового права завершил в целом Коммерческий закон, принятый Сеймом 13 апреля 2000 г. Этот акт, являющийся по своей сути торговым кодексом, состоит из двух частей. Часть А "Общие правила коммерческой деятельности" содержит определения и общие положения о коммерсантах и коммерческой деятельности, коммерческом регистре, предприятии и филиале, прокуре и простой коммерческой доверенности, коммерческом агенте, маклере. Часть В "Коммерсанты" закрепляет и регулирует организационно-правовые формы предпринимательства в Латвии. К последним относятся: индивидуальный коммерсант, общество с полной ответственностью, коммандитное товарищество, товарищество капитала, общество с ограниченной ответственностью, акционерное общество.

В соответствии с новыми экономическими отношениями перестраиваются и другие отрасли права: трудовое право (Закон "О забастовках" от 12 мая 1998 г. и др.), право социального обеспечения (Закон "О частных пенсионных фондах" от 20 июня 1997 г.).

Основным источником гражданского процессуального права является Гражданско-процессуальный закон от 3 ноября 1998 г., вступивший в силу с 1 марта 1999 г.

Уголовное право и процесс

В отличие от частного, уголовное и уголовно-процессуальное право Латвии сформировались под влиянием русского, а затем и советского законодательства, хотя в межвоенный период наблюдались заимствования и из других правовых систем.

Временное правительство Латвии Законом от 6 декабря 1918 г. оставило в силе введенное немцами русское Уголовное уложение 1903 г. На территории Латвии также действовали уголовные законы Временного правительства России и с изменениями Военно-уголовный закон России 1896 г. С декабря 1919 г. по 1 августа 1933 г. в Уложение 1903 г. внесено около 40 изменений и дополнений. В 1927 г. Чрезвычайный закон предоставил правительству право создавать военно-полевые суды в мирное время. Уже в 1920 г. образована комиссия по выработке нового УК, в 1928 г. работа над проектом завершена, в 1930 г. он утвержден в Кабинете министров (в окончательном варианте - в 1933 г.) и вступил в силу с 1 августа 1933 г. Этот УК был переработкой Уложения 1903 г.; были также заимствования из уголовного права Германии и Италии (УК 1930 г.). Предусматривались меры общественной безопасности в духе социологической школы права. Самым тяжелым наказанием были каторжные работы (в том числе пожизненные). В новом УК был расширен круг политических преступлений, наказывались забастовки. После переворота 1934 г. принят ряд реакционных уголовных актов, в том числе Закон о порядке и общественной безопасности в стране, стали расширяться внесудебные репрессии 1938 г.

С 1940 по 1960 г. в Латвии действовали УК и УПК РСФСР, затем были приняты соответствующие кодексы Латвийской ССР, сохранившие силу и после провозглашения независимости (с многочисленными изменениями).

В настоящее время в Латвии действует Уголовный закон, принятый Сеймом 17 июня 1998 г. и обнародованный 8 июля 1998 г. Он состоит из Общей и Особенной частей, 25 глав и 356 статей. По содержанию и стилю латвийский Уголовный закон близок новым уголовным кодексам государств СНГ, хотя есть и существенные отличия. В частности, ст.7 подразделяет все преступные деяния на уголовные правонарушения и преступления. Преступления делятся на менее тяжкие, тяжкие и особо тяжкие. Уголовным правонарушением является деяние, за которое Уголовным законом предусмотрено лишение свободы на срок не более двух лет или более мягкое наказание.

В качестве основных наказаний Уголовный закон 1998 г. предусматривает: смертную казнь; лишение свободы; арест; принудительные работы; штраф. Осужденный может быть приговорен также к дополнительным наказаниям: конфискации имущества; выдворению из Латвийской Республики; штрафу; ограничению прав; полицейскому надзору. Согласно ст.37 Уголовного закона приговор к смертной казни - расстрелу возможен исключительно за убийство при особо отягчающих обстоятельствах. Максимальный срок лишения свободы - 20 лет; в предусмотренных Уголовным законом особых случаях может назначаться пожизненное заключение. В 1996 г. Латвия объявила о введении моратория на смертную казнь. В 1999 г. смертная казнь была отменена за все общеуголовные преступления.

Основным источником уголовно-процессуального права по-прежнему остается УПК 1960 г. (с многочисленными изменениями и дополнениями).

По мнению самих латвийцев и международных наблюдателей, нынешняя система судопроизводства в стране страдает из-за нехватки квалифицированных кадров и коррупции. В 1990-е гг. имели место явно политически окрашенные судебные процессы над лидерами местной компартии и престарелыми сотрудниками советских карательных органов (по обвинению в геноциде).

В то же время в системе латвийского уголовного правосудия наблюдаются и положительные тенденции. Постепенно создается правовая база для борьбы с новыми видами преступности (законы "О борьбе с коррупцией" от 11 октября 1995 г., "О предотвращении легализации средств, добытых преступным путем" от 6 января 1998 г.). Важную роль в усилении защиты прав граждан в уголовном процессе имеет Закон "О возмещении убытков, причиненных в результате незаконных или необоснованных действий производившего дознание, прокурора или судьи" от 16 июня 1998 г. В том же году принят Специальный закон "О помиловании" от 7 июля 1998 г.

Судебная система. Органы контроля

Организация судебной системы Латвии определяется Конституцией, законами "О судебной власти" от 15 декабря 1992 г., "О сиротских судах и волостных судах" от 23 ноября 1995 г., "О Конституционном суде" от 14 июня 1996 г.

Судьи утверждаются Сеймом и несменяемы. Они отрешаются от должности исключительно постановлением суда. Закон может определить возраст, с достижением которого судьи оставляют свою должность.

Систему общих судов образуют Верховный суд, окружные суды (всего их пять) и районные (городские) суды. Районный суд по первой инстанции рассматривает основную массу гражданских, уголовных и административных дел. По общему правилу, дела слушаются судьей и двумя непрофессиональными судьями, а в случаях, предусмотренных законом, - судьей единолично. Окружной суд является апелляционной инстанцией для районных судов; он также может рассматривать дела в первой инстанции. В порядке апелляции дела слушаются тремя профессиональными судьями.

Верховный суд состоит из Сената и трех коллегий: Гражданского суда, Уголовного суда и Коммерческого суда. Коллегии Верховного суда являются апелляционной инстанцией для дел, рассмотренных окружными судами по первой инстанции. Сенат Верховного суда- апелляционный суд для решений Государственного контроля и дел, рассмотренных окружными и районными судами по первой инстанции. Сенат состоит из четырех департаментов: гражданского, уголовного, коммерческого и административного. Все судьи Верховного суда образуют Пленум, который является общим собранием судей Сената Верховного суда и его коллегий. Пленум принимает руководящие разъяснения для судов о применении законов.

Военные суды действуют на основании особого закона.

В 1996 г. в Латвии учрежден и с 1997 г. приступил к работе Конституционный суд, который в пределах установленной законом компетенции рассматривает дела о соответствии законов Конституции, а также другие дела, переданные в его компетенцию. Он вправе признать утратившими силу законы и другие акты или их части. Судьи Конституционного суда утверждаются на установленный законом срок Сеймом путем закрытого голосования большинством не менее 51 голоса.

Организацию и деятельность латвийской прокуратуры регулирует Закон "О прокуратуре" от 19 мая 1994 г. Прокуратура является органом судебной власти, который самостоятельно осуществляет надзор за соблюдением законности в пределах установленной компетенции. Она представляет собой единую, централизованную трехступенчатую систему учреждений, возглавляемую генеральным прокурором. Ее образуют Генеральная прокуратура, прокуратуры судебных округов, прокуратуры районов (республиканских городов) и специализированные прокуратуры. Генерального прокурора по предложению председателя Верховного суда утверждает в должности Сейм на семь лет. Нижестоящих прокуроров назначает сам генеральный прокурор.

Организация латвийской адвокатуры определена Законом "Об адвокатуре" от 27 апреля 1993 г.

Высший орган финансово-экономического контроля в Латвии Государственный контроль, являющийся, согласно Конституции, независимым коллегиальным учреждением. Государственный контролер назначается парламентом на четырехлетний срок. По его предложению парламент утверждает членов Совета Государственного контроля также на четырехлетний срок. Устройство и компетенцию этого органа определяет Закон о Государственном контроле 1993 г. Государственный контролер ежегодно докладывает парламенту о фактическом выполнении предыдущего годового государственного бюджета.

В 1995 г. постановлением Кабинета министров создано Государственное бюро по правам человека (в 1996 г. принят Закон о нем).

Литература

Миллер В., Стумбана Э. Очерки по истории государства и права Латвийской ССР. Рига, 1961.

Лесото
Королевство Лесото

Государственное устройство
Правовая система
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство на юге Африки, окружено со всех сторон территорией Южно-Африканской Республики.

Территория - 30,35 тыс. кв. км. Столица - г.Масеру.

Население - 2 млн. чел. (1995 г.); главным образом народность басуто.

Официальные языки - английский и сесуто.

Религия - более 90% населения - христиане, остальная часть исповедует местные традиционные верования.

Зарождение государственности Лесото относится к первой половине XIX в., когда вождь Мошеш I объединил под своей властью разрозненные бантуязычные племена. С 1868 по 1966 г. - протекторат Великобритании (Басутоленд). В 1966 г. провозглашена независимость в составе Содружества, возглавляемого Великобританией.

Государственное устройство

Лесото - унитарное государство. Административно-территориальное деление - 10 округов.

Действует Конституция 1993 г. По форме правления Лесото конституционная парламентская монархия. Политический режим либеральный. В марте 1993 г. впервые с 1970 г. состоялись демократические выборы в Парламент.

Законодательная власть принадлежит двухпалатному Парламенту, состоящему из Национальной ассамблеи и Сената. Национальная ассамблея включает 80 депутатов, избираемых всеобщим голосованием сроком на 5 лет. Сенат не избирается, он состоит из 22 традиционных вождей и 11 членов, назначенных Королем (фактически - правящей партией). Срок полномочий Сената - 5 лет.

Глава государства - Король. Он является наследным, но коллегия традиционных вождей имеет право определять, кто будет следующим в линии наследования. Монарх выполняет в целом церемониальную роль и не обладает ни исполнительной, ни законодательной властью. Свои конституционные полномочия (назначение министров и 11 сенаторов, роспуск Парламента) он осуществляет по совету Премьер-министра или Государственного совета. В состав последнего входят Премьер-министр, генеральный атторней, спикер Национальной ассамблеи, один из традиционных вождей и ряд других лиц.

Исполнительная власть осуществляется правительством (Кабинетом министров) во главе с Премьер-министром. На пост последнего Король назначает лидера партии большинства в Парламенте. Другие министры назначаются Королем по представлению Премьер-министра из числа выборных или назначаемых членов Парламента. Национальная ассамблея может выразить недоверие правительству. В этом случае Премьер-министр либо уходит в отставку, либо просит Короля распустить Парламент.

Правовая система

Правовая система Лесото носит смешанный характер. Ее элементами являются римско-голландское право, в том виде, в каком оно действовало в Капской провинции к 1884 г. (см. раздел "Южно-Африканская Республика"), английское общее и местное обычное право. Первое преобладает в сфере гражданского права, второе - в области уголовного права и процесса, а также современного торгового права, третье - в брачно-семейных, наследственных и земельных отношениях.

Обычное право дискриминирует женщин, которые в период замужества приравниваются к несовершеннолетним: не могут заключать сделки, выступать в суде и

т.д. Распространен обычай платы за невесту. В то же время полигамные браки в Лесото встречаются редко.

Трудовой кодекс 1993 г., разработанный при помощи МОТ, закрепляет право на объединение в профсоюзы, коллективные переговоры и на забастовку. Из-за ряда ограничений за все время независимости не было ни одной легальной забастовки.

Уголовное право Лесото в целом сходно с правом Южно-Африканской Республики. По нормам Прокламации об уголовном судопроизводстве и доказательствах N 59 от 1938 г. (с последующими дополнениями) смертная казнь является обязательной мерой наказания за убийство, если суд придет к заключению об отсутствии смягчающих обстоятельств. За измену и изнасилование смертная казнь - альтернативное наказание.

Конституция закрепляет судебный контроль над арестами и демократические гарантии судопроизводства. Закон об уголовном процессе и доказательствах 1981 г. предусматривает возможность освобождения до суда под залог. Суда присяжных не существует. Дела о серьезных преступлениях рассматриваются Высоким судом в составе одного профессионального судьи и двух заседателей. Последние решают только вопросы факта.

Судебная система. Органы контроля

Судебная система Лесото включает Апелляционный суд (высшая инстанция), Высокий суд, магистратские суды, а также традиционные суды обычного права. Существует также отдельная система военных судов во главе с апелляционным военным судом.

Председатель Высокого суда (Главный судья) и председатель Апелляционного суда назначаются Королем, действующим по совету Премьер-министра. Другие судьи - тоже Королем, но по совету Комиссии судебной службы. Судьи занимают свои должности до установленного законом возраста.

В состав Комиссии судебной службы входят Главный судья (председатель), генеральный атторней, председатель Комиссии публичной службы и один назначенный член из высших судей.

Как и в ряде других стран английского общего права, в Лесото имеются должности генерального атторнея и директора публичных преследований. Оба назначаются Королем по совету Премьер-министра и занимают свою должность до установленного законом возраста. Генеральный атторней является главным юридическим советником правительства, руководит директором публичных преследований, принимает необходимые правовые меры для защиты и поддержки Конституции и других законов Лесото.

Жалобы на нарушение прав человека госорганами и должностными лицами рассматриваются службой Омбудсмана, который назначается Королем по совету Премьер-министра сроком на 4 года.

Высшим органом финансового контроля является генеральный аудитор, назначаемый Королем по совету Премьер-министра и занимающий свою должность до установленного законом возраста.

Литература

Palmer V. V. The Legal System of Lesotho. Charlottesville, 1972.
Poulter S. M. Lesotho // International Encyclopedia of Comparative Law. Vol. 1. 1972.

Либерия
Республика Либерия

Государственное устройство
Правовая система
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство в Западной Африке.

Территория - 111,4 тыс. кв. км. Столица - г.Монровия.

Население - 3,2 млн. чел. (1998 г.); различные африканские народности, а также около 2% - потомки негров - переселенцев из США.

Официальный язык - английский.

Религия - большинство населения придерживается традиционных местных верований, 14% - христиане, 16% - мусульмане.

В 1821 г. на территорию современной Либерии из США началось переселение освобожденных рабов - негров. В 1847 г. колонисты провозгласили создание Республики Либерия.

Государственное устройство

Либерия - унитарное государство. Административно-территориальное деление - 13 графств.

Действует Конституция 1986 г., принятая на референдуме в 1984 г. и сменившая Конституцию 1847 г. По форме правления Либерия президентская республика по образцу США. Политический режим неустойчивый. В 1989-1996 гг. в Либерии шла гражданская война на межплеменной основе, конституционные органы власти не функционировали (восстановлены в 1997 г.).

Законодательная власть осуществляется Национальным собранием (двухпалатным парламентом), состоящим из Палаты представителей (64 депутата) и Сената (26 сенаторов). Члены Палаты представителей избираются всеобщим прямым голосованием сроком на 6 лет. Сенаторы избираются всеобщим прямым голосованием сроком на 9 лет по двое от каждого графства.

Глава государства - Президент, избираемый всеобщим прямым голосованием сроком на 6 лет. Он может быть переизбран только один раз. Одновременно с Президентом избирается Вице-президент, который является по должности председателем Сената.

Исполнительная власть принадлежит правительству (Кабинету) во главе с Президентом. Члены Кабинета назначаются Президентом и утверждаются Сенатом.

Правовая система

Правовая система Либерии носит смешанный характер. Ее основными элементами являются английское общее право в его американском варианте и африканское обычное право. Последнее преобладает в регулировании брачно-семейных, наследственных и иных отношений личного статуса.

Законы 1824 и 1839 гг. установили, что в Либерии действуют общее право и обычаи судов Англии и Соединенных Штатов Америки в том виде, как они изложены в комментариях Блэкстона, Кента и в других авторитетных книгах, и поскольку они могут быть применены к условиям данного общества. В дальнейшем эти нормы неоднократно изменялись и дополнялись местными законами и судебными прецедентами.

Экономическое законодательство направлено на поощрение частного предпринимательства и привлечение иностранных инвестиций. Либерия более 30 лет является одним из международных центров офшорного бизнеса. В качестве модели для офшорных компаний используется закон американского штата Делавер. В то же время Конституция (ст.22) содержит ограничение, согласно которому только либерийские граждане вправе иметь недвижимость в пределах Республики, и запрещает частную собственность на любые минеральные ресурсы.

Трудовое законодательство закрепляет право на объединение в профсоюзы, коллективные переговоры и забастовку.

Уголовный закон Либерии 1976 г. предусматривает смертную казнь в качестве альтернативного наказания за измену и убийство. В 1986 г. вооруженное ограбление, угон воздушного судна и терроризм также стали преступлениями, наказуемыми смертной казнью.

Уголовный процесс Либерии формально основан на американских стандартах. Предусмотренная Конституцией 1986 г. система уголовно-процессуальных прав и

гарантий почти дословно воспроизводит формулировки из Конституции и законов США. В частности, гарантируется право на судебную проверку законности ареста (процедура хабеас корпус), на освобождение до суда под залог (исключая преступления, наказуемые смертной казнью, и иные тяжкие деяния, предусмотренные законом), на суд присяжных. Однако многие из демократических гарантий не соблюдаются на практике.

Судебная система. Органы контроля

Судебная система Либерии включает Верховный суд, окружные суды, суды гражданских исков (claims courts) и др. В 1998 г. были учреждены суды по делам несовершеннолетних. Судьи назначаются Президентом Республики с одобрения Сената и служат до 70-летнего возраста. Мировые судьи назначаются Президентом самостоятельно сроком на 2 года.

В связи с общей дезорганизацией судебной и правоохранительной системы в результате гражданской войны 1989-1996 гг. основная роль в осуществлении правосудия за пределами столицы перешла к традиционным структурам - племенным вождям, судам обычного права.

Органом конституционного контроля является Верховный суд.

Литература

Parnall T. Liberia // International Encyclopedia of Comparative Law. Vol. 1. 1971.

Ливан
Ливанская Республика

Государственное устройство
Правовая система
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство в Западной Азии, на восточном побережье Средиземного моря.

Территория - 10,4 тыс. кв. км. Столица - г.Бейрут.

Население - 3,56 млн. чел. (1999 г.); около 90% - арабы, остальные армяне, турки, курды, черкесы и др.

Официальный язык - арабский.

Религия - 17 основных религиозных общин: мусульманские - суннитская, шиитская, друзская; христианские - маронитская, православная, греко-католическая, армяно-григорианская и др. Мусульмане составляют 60% населения.

В IV-II тыс. до н.э. на территории Ливана возникли финикийские города-государства. В VII в. н.э. завоеван арабами. С 1517 по 1918 г. Ливан входил в состав Османской империи. Во время Первой мировой войны он был оккупирован войсками Англии и Франции, а затем передан под мандат Франции (1922 г.). 26 мая 1926 г. французский верховный комиссар обнародовал Конституцию, на основе которой Ливан был провозглашен республикой, но Франция оставляла за собой контроль за его внешними отношениями и обороной. После отмены статей Конституции, ограничивавших суверенитет страны, 22 ноября 1943 г. Ливан был официально провозглашен независимой республикой. В результате обострения противоречий между различными конфессиями ливанского общества в стране 15 лет (1975-1991 гг.) продолжалась кровопролитная гражданская война.

Государственное устройство

Ливан - унитарное государство. Административное деление - шесть губернаторств (мухафаз).

Действует Конституция 1926 г. с последующими изменениями. По форме правления Ливан формально является парламентской, а фактически полупрезидентской республикой.

В соответствии с Национальным пактом 1943 г. высшие государственные посты в стране распределялись по конфессиональному признаку: главой государства (Президентом) должен быть только христианин-маронит, Премьер-министром - мусульманин-суннит, председателем парламента мусульманин-шиит. Соответствующее соотношение было установлено для представительства религиозных общин в парламенте, Правительстве, министерствах и ведомствах. Конфессиональная система сложилась в те годы, когда христиане составляли большинство населения. Демографические изменения в пользу мусульман поставили вопрос о приведении политической структуры в соответствие с новыми реалиями.

22 октября 1989 г. депутаты ливанского парламента приняли "Хартию национального согласия", которой в качестве основной национальной задачи объявлена ликвидация политического конфессионализма, принятие нового избирательного закона, административная децентрализация, проведение других назревших реформ. За представителями трех основных общин закреплены только высшие посты. Формально упразднен принцип конфессионального представительства во всех звеньях госаппарата, суда, в армии и органах безопасности, учреждениях государственного и смешанного секторов, за исключением чиновников первой категории (от директора департамента и выше), где действует правило равного представительства христиан и мусульман.

Высший законодательный орган страны - Палата депутатов (однопалатный парламент). Она состоит из 128 депутатов, избираемых на основе всеобщего избирательного права сроком на 4 года по принципу фиксированного представительства от религиозных общин. Конституция в редакции 1990 г. предусматривает, что с избранием первой Палаты депутатов на общенациональной, неконфессиональной основе будет учрежден Сенат, в котором будут представлены все религиозные общины.

Принятые парламентом законы обнародуются Президентом в течение месяца с момента передачи их правительству. Однако законы, специальным решением Палаты объявленные срочными, он обязан обнародовать в течение пяти дней. В установленный для промульгации (обнародования) законов срок Президент может потребовать вторичного рассмотрения законопроекта. Для принятия закона при вторичном обсуждении требуется абсолютное большинство голосов депутатов.

Глава государства - Президент, избираемый парламентом сроком на шесть лет. Согласно Конституции (ст.17) он осуществляет исполнительную власть с помощью министров (т.е.Правительства). Фактически Президенту принадлежит основная роль в государственном управлении. Он назначает и смещает членов Правительства, из числа которых выбирает Премьер-министра. Президент обладает правом законодательной инициативы, правом промульгации законов, правом отлагательного вето, принимает решения по всем крупным внутри- и внешнеполитическим вопросам, назначает на гражданские и военные должности, заключает международные договоры и т.д. По "мотивированному декрету с одобрения Совета министров" Президент может распускать Палату депутатов до окончания срока ее полномочий. Это право неоднократно использовалось на практике. Каждый из актов Президента Республики скрепляется соответствующим министром или министрами (исключая акты о назначении или смещении последних).

Правительство Ливана, согласно Конституции, обладает значительными полномочиями, однако может активно решать государственные дела лишь с согласия Президента. Осуществление права законодательной инициативы, внесение Правительством законопроектов в парламент также согласуется с Президентом. Обычно сам Президент председательствует на заседаниях Правительства, в особенности при обсуждении наиболее важных вопросов. Правительство несет солидарную ответственность перед парламентом и обязано в случае вынесения ему последним вотума недоверия уйти в отставку.

Правовая система

Ливан имеет смешанную правовую систему, которая в целом ориентируется на европейские, преимущественно французские, правовые образцы. Вопросы личного статуса (брачно-семейные отношения, правоспособность, опека, наследование) у каждой

конфессии регулируются собственными правовыми нормами.

Основным источником права являются законы и другие нормативные акты. В Ливане широко распространена практика "правительственного законодательства", т.е. издания "законов-декретов".

До середины XIX в. в Ливане господствовало мусульманское право (за исключением некоторых вопросов личного статуса у немусульманских общин). Во второй половине XIX - начале XX в. мусульманское право стало постепенно вытесняться османскими кодексами, представлявшими рецепцию французского законодательства либо кодификацию мусульманского права (см. раздел "Турция"). К числу последних относилась Маджалла 1869-1976 гг. крупнейшая кодификация мусульманского права, регулировавшая гражданско-правовые отношения, а также османский Семейный закон 1917 г. первая в истории мусульманских стран кодификация семейного права.

После того как Ливан в 1922 г. стал подмандатной территорией Франции, началась новая волна рецепции французского права. В области хозяйственных отношений Маджалла постепенно была заменена современными кодексами, хотя ряд ее положений остаются в силе. В 1932 г. в Ливане вступил в силу Кодекс обязательственного и договорного права, разработанный французскими юристами, и в первую очередь проф. Жоссераном. Гражданский процессуальный (1983) и Торговый (1943) кодексы также были основаны на французском праве.

В соответствии с Законом об организации мусульманского судопроизводства 1942 г. османский Семейный закон 1917 г. и сейчас продолжает регулировать семейные отношения среди мусульман-суннитов. Работа созданной еще в 1956 г. комиссии по кодификации отрасли "личного статуса" до сих пор не завершена.

Семейный закон 1917 г. сравнительно подробно регулирует вопросы брака и развода. В его основу были положены выводы ханифитского толка, но в отдельных случаях, нередко имеющих принципиальное значение, использовались нормы иных мусульманско-правовых школ. Кроме того, Семейный закон закрепил ряд норм, которых традиционное мусульманское право не содержало. Одновременно он предусматривает, что в случае "молчания" закона судья применяет выводы ханифитского толка. Применение ханифитской доктрины регулируется также Законом о семейных правах 1962 г.

У мусульман-шиитов брачно-семейные отношения регулируются некодифицированным мусульманским правом джафаритской школы и не противоречащими последней нормами османского Семейного закона 1917 г.

Право личного статуса друзов было кодифицировано в 1948 г.

Что касается христианских общин, то Семейный закон 1951 г. уполномочивает церковные власти регулировать только вопросы заключения брака и усыновления (с последующим утверждением принимаемых правил Апелляционным судом или Ватиканом, в зависимости от конфессии).

В 1946 г. в Ливане принят первый Кодекс о труде, в 1964 г. он был дополнен Декретом о коллективных договорах.

Уголовное право Ливана, как и большинство отраслей, базируется на французском законодательстве. Сразу же по достижении независимости был принят УК Ливана 1943 г., сменивший турецкий УК 1858 г. В качестве основы он взял Кодекс Франции 1810 г., однако имеет деление на Общую и Особенную части и значительно более подробен, чем французский Кодекс. Будучи весьма обширным по объему (771 статья), ливанский УК отличается тщательной догматической разработкой многих уголовно-правовых проблем. В нем содержится целый ряд норм, подробно регламентирующих вопрос о действии уголовного закона во времени и пространстве и, в частности, о законной силе приговоров, вынесенных иностранными судами. Детально рассмотрены вопросы вины и причинной связи, соучастия, стадий преступления и т.п., причем решение многих из этих вопросов отличается немалой оригинальностью. Благодаря этому УК Ливана стал важной вехой в развитии уголовного права стран Ближнего Востока, послужив образцом для УК Сирии 1949 г. и УК Иордании 1960 г.

Уголовный кодекс Ливана предусматривает смертную казнь за измену; убийство при отягчающих обстоятельствах; поджог и нападения на средства транспорта и связи, приведшие к гибели людей. В Воинском уголовном кодексе по меньшей мере 12 статей

предусматривают смертную казнь за такие преступления, как дезертирство, использование оружия против своего государства и отказ от исполнения приказов в военное время.

Наряду с наказаниями УК 1943 г. содержит подробно разработанную систему "мер безопасности и воспитания", которые могут применяться лишь в случаях, прямо предусмотренных законом, и лишь при наличии "совершенного преступления".

Судебная система. Органы контроля

Судебная система Ливана включает суды общей юрисдикции, Военный суд и Судебный совет - постоянный трибунал из пяти старших судей, рассматривающий дела о преступлениях против национальной безопасности. Шариатские суды и конфессиональные суды немусульман рассматривают дела, касающиеся вопросов личного статуса.

Высшей инстанцией в системе судов общей юрисдикции является Верховный суд, который состоит из 7 депутатов, избираемых парламентом, и из 8 ливанских судей, занимающих высшие должности в иерархическом порядке, или в случае равенства рангов - в порядке старшинства, под председательством самого старшего по чину судьи. Верховный суд выносит свои приговоры большинством в 10 голосов.

Судьи назначаются Министерством юстиции в соответствии с принципом конфессионального представительства.

Особенностью судебной системы Ливана, граждане которого придерживаются различных направлений и толков мусульманского права, является создание нескольких параллельных систем шариатских судов (суннитских и джафаритских). Другой особенностью является наличие верховных шариатских судов, выполняющих функции апелляционной инстанции Верховные суннитский и джафаритский суды включают 3 судей и специального прокурора. Для шариатских судов действуют отдельные процессуальные законы (Регламент шариатских судов 1942 г.).

В 1990 г. в Конституцию Ливана были внесены изменения, предусматривающие учреждение Конституционного совета. На этот орган возложены полномочия контролировать конституционность законов и выносить решения относительно конфликтов, возникающих при проведении парламентских и президентских выборов. Запросы о конституционности законов вправе вносить Президент, председатель парламента, Премьер-министр, а также группы из не менее 10 депутатов парламента. Официально признанные главы религиозных общин имеют право консультироваться с Советом только относительно законов, касающихся личного статуса, свободы веры и религиозной практики, а также свободы религиозного образования. Закон о Конституционном Совете принят в 1993 г.

Литература

The Lebanese Legal System. 2 v. // Ed. A.E.El-Gemayel. Washington, 1985.

Gannagu P. Lebanon // International En-cyclopedia of Comparative Law. Vol. 1. 1972. P.L7-21.

Wickersham W. G. Legal System of Lebanon // International Lawyer. Vol. 5. 1971. P.300-307.

Ливия
Социалистическая Народная Ливийская Арабская Джамахирия

Государственное устройство
Правовая система
Общая характеристика
Гражданское и смежные с ним отрасли права
Уголовное право и процесс
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство в Северной Африке.

Территория - 1,76 тыс.кв.км. Столица - г.Триполи.

Население - 4,4 млн.чел. (1995 г.), 98% - арабы.

Официальный язык - арабский.

Государственная религия - ислам суннитского толка.

В древние времена Ливия находилась под властью египтян, финикийцев, римлян, Византии. В VII в. захвачена арабскими племенами. В XVI в. захвачена турками и вплоть до начала XX в. входила в состав Османской империи. С 1911 г. - колония Италии, в 1943 г. в результате разгрома войск итало-германской коалиции была оккупирована Англией и Францией. В 1951 г. Ливия провозглашена независимым суверенным государством - "Соединенным Королевством Ливия". 1 сентября 1969 г. группа офицеров ливийской армии во главе с М. Каддафи, входивших в "Движение свободных офицеров-юнионистов-социалистов", свергла монархический режим и провозгласила Ливийскую Арабскую Республику (ЛАР). В марте 1977 г. она переименована в Социалистическую Народную Ливийскую Арабскую Джамахирию (СНЛАД).

Государственное устройство

Ливия - унитарное государство. Административное деление - 380 коммун (махаллий).

Государственно-политическое устройство Ливии отличается своеобразием. Конституции нет, "основным законом общества" считается Коран. Официальной идеологической доктриной является "третья мировая теория" М. Каддафи, основные положения которой изложены им в "Зеленой книге". В соответствии с ней традиционные формы современной демократии были отвергнуты как "фальшивые" и введена система прямого народовластия джамахирия ("государство Масс"), понимаемая как участие всего населения страны в решении вопросов государственной жизни.

В марте 1977 г. были официально упразднены прежняя государственная структура, включая правительство и политические партии, а также парламент в его классической форме. Первичные народные собрания (ПНС), объединяющие все взрослое население страны соответствующей коммуны (деревни, квартала), наделены правом законодательной инициативы, решения вопросов хозяйственной и культурной жизни на местах, а также правом вынесения рекомендаций по вопросам внутренней и внешней политики страны в целом. Каждое народное собрание возглавляет секретариат, состоящий из секретаря, его заместителя, секретарей по делам народных собраний, народных комитетов и профессиональных союзов. Исполнительными органами являются народные комитеты, избираемые народными собраниями соответствующего уровня.

Высший законодательный орган Ливии - Всеобщий народный конгресс (ВНК), в состав которого автоматически входят секретари ПНС, руководители отраслевых народных комитетов и представители массовых общественных организаций (всего около 800-1000 человек). Работа ВНК проводится в форме сессий, которые собираются обычно один раз в год. ВНК принимает различные законы, резолюции по вопросам внутренней и внешней политики страны, формирует Высший народный комитет (ВНКом), выполняющий функции правительства, а также назначает на высшие государственные должности. Сам ВНК не имеет права законодательной инициативы, а исходит из рекомендаций народных собраний. Постоянно действующий орган ВНК - Генеральный секретариат, состоящий из секретаря ВНК, его заместителя и трех секретарей по различным вопросам. На него возложены организационно-технические функции (контроль за выполнением решений ВНК, связь с секретариатами местных народных собраний, подготовка материалов к очередной сессии ВНК и др.).

Высшим органом исполнительной власти (правительством) СНЛАД является Высший народный комитет (ВНКом), состав которого утверждается Всеобщим народным конгрессом по представлению революционного руководства. В ВНКом входят возглавляющий его секретарь, руководители главных народных комитетов (ГНК) - министерств, а также председатель Верховного суда, директор Центрального банка и ряд других лиц. ВНКом в целом ответствен перед революционным руководством и ВНК за общую политику государства, а его члены - за работу соответствующих отраслевых главных народных комитетов, которые они возглавляют. Делегаты ВНК имеют право

заслушивать членов ВНКома, требовать их отставки. Назначение новых членов ВНКома и их увольнение утверждаются на заседаниях ВНК открытым голосованием делегатов.

Каждый ГНК (министерство) объединяет всех членов народных комитетов, ответственных за данную отрасль на уровне коммуны (число членов каждого ГНК 380) и осуществляет координирующие функции. Все народные комитеты от ВНКома до низовых образуют единую исполнительскую вертикаль.

"Революционное руководство", созданное в 1979 г. с целью "отделить революцию от власти", состоит из М. Каддафи и еще трех деятелей, возглавивших революцию 1 сентября 1969 г.; формально оно не входит в структуру государственных органов. В то же время "революционное руководство" является высшим политическим органом страны, формирующим внутреннюю и внешнюю политику Ливии и контролирующим деятельность ВНК и ВНКома. Глава Ливийской Джамахирии полковник М. Каддафи, именуемый "лидер революции 1 сентября", является Верховным главнокомандующим вооруженными силами страны. Не занимая никаких других официальных постов, М. Каддафи поставлен как бы над государственными структурами, он не избирается и никому не подотчетен, обладает неограниченными полномочиями. Без санкции М.Каддафи не принимается ни одно важное государственное или политическое решение.

Для контроля за деятельностью органов "народной власти" и выполнением решений руководства, а также для борьбы с оппозицией созданы "революционные комитеты", подчиняющиеся непосредственно М. Каддафи.

Правовая система

Общая характеристика

Ливия относится к числу стран с сильно исламизированной правовой системой. Основой законодательства считается шариат. Ряд отраслей права в колониальный и послеколониальный период сформировались под сильным влиянием итальянского законодательства.

После революции 1969 г. официальной целью было провозглашено построение в стране "подлинно социалистического общества", базирующегося на исламских ценностях. В рамках этого курса осуществлен ряд важных социально-экономических преобразований: национализированы нефтяная промышленность, иностранные банки и компании, повышен минимум зарплаты, введено бесплатное образование и медицинское обслуживание, ограничена частная собственность на недвижимость, значительная часть внутренней и внешней торговли перешла в руки государства.

В новейшее время Ливия стала одной из первых стран в мире, провозгласивших курс на возрождение мусульманского права и включение его принципов, институтов и норм в законодательство. В 1971 г. Совет революционного командования Ливии провозгласил исламизацию правовой системы страны. Было решено, что все вновь принимаемые законы должны основываться на принципах шариата и действующее законодательство следует пересмотреть под этим углом зрения. Созданные с этой целью комиссии работают до сих пор.

В 1972 г. были введены в действие законы о закате, запрете процентов при займах между частными лицами и наказании кражи и разбоя ампутацией руки или руки и ноги, что преподносилось в качестве первого шага на пути к "возрождению истинного ислама". В течение последующих двух лет были приняты законы о наказании за прелюбодеяние и употребление спиртных напитков, взявшие за основу выводы мусульманского права маликитского толка. В 1977 г. Коран объявлен "законом общества", а в 1984 г. принят Закон о браке и разводе, фиксирующий нормы шариата.

С конца 1980-х гг. в Ливии началась некоторая либерализация в экономической и политической сферах (поощрение кооперативных форм собственности, частной торговли, освобождение части политзаключенных, разрешение свободного въезда и выезда из страны). В июне 1988 г. по инициативе руководителя СНЛАД чрезвычайная сессия ВНК провозгласила "Зеленую декларацию прав человека". В то же время в 1994 г. принят Закон о чистке, на основе которого развернулась кампания борьбы с коррупцией и преступлениями в сфере экономики.

Помимо мусульманского права и принимаемых ВНК законов в Ливии имеется еще один, весьма специфический источник права. Принятая на сессии ВНК в марте 1990 г. "Хартия революционной законности" провозглашает, что источником законности народных собраний и народных комитетов является "законность" самой ливийской революции, а директивы ее лидера - М. Каддафи - обязательны для исполнения.

В сельской местности господствуют традиционные патриархальные отношения. Здесь применяется также обычное право.

Гражданское и смежные с ним отрасли права

Частное право Ливии, как и в других странах региона, носит смешанный характер. Все отношения личного статуса (брак, семья, дееспособность, опека, наследование) регулируются законодательством, основанным на мусульманском праве, а торговые отношения законодательством, отражающим преимущественно европейские правовые традиции.

После революции 1969 г. новое руководство национализировало иностранные банки и страховые компании, а также компании, занимавшиеся сбытом нефтепродуктов и газа на внутреннем рынке. Была секвестирована собственность, принадлежавшая итальянским колонистам. С провозглашением в 1977 г. СНЛАД в стране приняты активные меры по ограничению масштабов деятельности крупной и средней национальной буржуазии и ликвидации института частной собственности на недвижимость. Введена монополия внешней торговли, практически осуществлена ликвидация частной торговли, отчуждены излишки недвижимости. В 1978 г. проведена кампания по "захвату" промышленных предприятий; созданы органы самоуправления из представителей рабочих и служащих. Бывшие владельцы частных предприятий отстранены от владения и управления ими. В результате доля госсектора в промышленности достигла 90%. Социально-экономическое развитие в стране до середины 1980-х гг. осуществлялось на плановой основе (по пятилеткам). До 1989 г. широко практиковалось предоставление субсидий для поддержания стабильных и низких цен на основные потребительские товары, финансовой поддержки госпредприятий.

С конца 1980-х гг. в Ливии осуществляются шаги по либерализации в экономической сфере и возрождению малого и среднего частного бизнеса. Проводится приватизация оптовой и розничной торговли, поощряются кооперативные формы собственности, разрешено учреждение частных банков, активно создаются народные акционерные банки в регионах, призванные содействовать развитию производительного сектора на местах, начато учреждение акционерных обществ, принято решение о приватизации нерентабельных госпредприятий.

Изменилось и отношение к иностранному капиталу, который вновь стараются привлечь в экономику страны. Источниками права в сфере внешнеэкономической деятельности, служат следующие акты: Торговый кодекс Ливии; Закон об иностранных инвестициях 1997 г.; Закон о создании комитета по содействию и гарантиям иностранным инвестициям 1997 г.; Закон о возможном заключении контракта, минуя тендер, 1972 г.; Таможенный закон 1972 г.; Таможенные тарифы 1974 г., а также ряд других законов, положений и инструкций о взимании налогов с иностранных компаний.

Весьма оригинальный характер носит земельное право Ливии. 4 мая 1986 г. Закон N 7 отменил собственность на землю в Джамахирии и ввел понятие "использование земли" (до принятия этого закона в СНЛАД собственность на землю могла быть: государственной, кооперативной, частной и вакуфной). В соответствии с указанным законом юридические и физические лица получают право использовать сельскохозяйственные земли, причем эти территории могут приобретаться путем "захвата". Под ним подразумевается обработка земли, т.е. человек, который начинает возделывать тот или иной участок, автоматически приобретает право владения. Он может привлекать к работе не только членов своей семьи, но и других лиц. Владелец, однако, не может продавать землю или сдавать ее в аренду, ему позволено только передавать ее по наследству. Каждая ливийская семья (родители и их несовершеннолетние дети) имеет право на один участок земли, размеры которого

специально не оговариваются. Контроль за распределением земельного фонда осуществляет Служба социалистической регистрации недвижимости и документации при ГНК юстиции и общественной безопасности.

В отношении несельскохозяйственных земель и жилого фонда наряду с госсобственностью официально признается и право частной собственности. Правом собственности на недвижимость обладают как физические лица, так и частные компании, организации и кооперативы. Право сдавать недвижимость в аренду предоставлено только льготным категориям лиц. Каждая ливийская семья имеет право лишь на одну единицу жилья, площадь которого не ограничивается.

Помимо упомянутых видов собственности на недвижимость в Ливии сохранена традиционная для мусульманского права система вакуфного землевладения с той лишь разницей, что были упразднены частные вакуфы, существовавшие до революции.

В период итальянского и английского господства трудовые отношения в Ливии не получили практически никакого специального регулирования. Первые значительные акты о труде приняты уже после получения независимости. Затем трудовое законодательство было кодифицировано (Кодекс о труде 1970 г.).

Высокого уровня развития достигло право социального обеспечения. После революции 1969 г., провозгласившей задачу построения в стране "подлинно социалистического общества", были проведены мероприятия по улучшению материального статуса трудящихся масс: повышен минимум заработной платы, снижена плата за аренду жилья и введены бесплатные медицинское обслуживание и образование. Деятельность системы соцстраха определяется Законом N 13 от 1980 г. Главная национальная корпорация по соцстраху оказывает материальную поддержку работникам как государственных, так и частных предприятий и организаций, оформившим соответствующие документы и регулярно уплачивавшим взносы. Многие социальные программы финансируются за счет доходов от продажи нефти.

Уголовное право и процесс

В Ливии применяется УК 1953 г., на который оказал заметное влияние УК Италии 1930 г., а также УК Египта 1937 г. В ливийском Кодексе воспроизведены положения итальянского УК по вопросам причинной связи, форм вины, обстоятельств, исключающих уголовную ответственность, применения мер безопасности. Влияние египетского Кодекса обнаруживается в трактовке положений о соучастии, стадиях преступления, ответственности при совокупности преступлений.

После решения об исламизации правовой системы страны в Ливии были приняты законы, восстанавливающие ряд важных норм мусульманского уголовного права: об ответственности за кражу и разбой (1972), о наказании за прелюбодеяние (1973), о наказании за ложное обвинение в прелюбодеянии (1974) и об ответственности за употребление спиртных напитков (1974). Эти акты разрешили применять наиболее авторитетные произведения маликитской школы мусульманского права при установлении ответственности за указанные преступления.

В основу всех названных актов было положено мусульманское деликтное право. В частности, за кражу предусматривается наказание ампутацией правой руки, а за разбой - правой руки и левой ноги. Лицо, совершившее прелюбодеяние, подлежит телесному наказанию 100 ударами плети, а за ложное обвинение другого лица в таком преступлении полагается телесное наказание в виде 80 ударов плетью. Употребление спиртных напитков влечет телесное наказание 40 ударами плети, причем такую ответственность несут только мусульмане, а последователи иных религий наказываются лишением свободы и штрафом. Данное законодательство применяется только тогда, когда все признаки совершенного преступления соответствуют условиям, установленным мусульманским деликтным правом. В противном случае виновное лицо несет ответственность по Уголовному кодексу 1953 г.

Согласно Уголовно-процессуальному кодексу 1953 г. дела о преступлениях, за которые предусмотрено наказание в виде смертной казни, слушаются в коллегии по уголовным делам Апелляционного суда. Кодекс предусматривает обязательную проверку смертных приговоров Кассационным судом, но также предусматривает, что об этом его

должен просить защитник или сам осужденный. Судьи могут снизить наказание, руководствуясь мотивом милосердия. Все смертные приговоры требуют утверждения секретариатом Всеобщего народного конгресса.

При применении ряда изданных в 1970-х гг. уголовных законов, закрепляющих предписания шариата, используются мусульманско-правовые правила доказательства.

После революции 1969 г. многие уголовные дела политического характера рассматривались разного рода специальными судами и даже несудебными органами. Ни те ни другие обычно не были связаны уголовно-процессуальным законодательством.

Судебная система. Органы контроля

В течение ряда лет после революции 1 сентября 1969 г. в Ливии сохранялась прежняя судебная система, предусмотренная Законом о судоустройстве 1962 г. В 1973 г. принят Закон об унификации судебной системы, в соответствии с которым ликвидированы ранее самостоятельные шариатские суды, а судебная система страны стала включать три основных звена - суммарные суды, суды первой инстанции и апелляционные суды. Кроме того, остались Верховный суд и специальные суды для отдаленных районов. В своей основе такая система сохранилась и после принятия действующего Закона о судоустройстве 1976 г., который регулирует организацию всех указанных судов, кроме Верховного, статус которого определяется отдельным законом (1982). В соответствии с ним Верховный суд возглавляет председатель, а в его состав входят назначенные советники. В структуре Верховного суда имеется несколько палат, каждая из которых состоит из трех или пяти советников. Верховный суд решает споры о юрисдикции судебных органов, а также выступает кассационной инстанцией, рассматривающей жалобы на решения нижестоящих судов.

Суммарные суды, суды первой инстанции и суды для отдаленных районов рассматривают гражданские и уголовные дела, а также дела, касающиеся личного статуса, которые до 1973 г. входили в юрисдикцию шариатских судов. Однако при рассмотрении последней категории дел суды продолжают применять процессуальные правила, предусмотренные Законом 1958 г. о процессе в шариатских судах.

В 1969 г. был учрежден Народный суд. Хотя первоначально он создавался для рассмотрения дел о "политической и административной коррупции" бывших высших гражданских служащих, его юрисдикцию впоследствии расширили. Суд не был связан процессуальными нормами, и его решения подлежали проверке только Советом революционного командования, высшим органом страны в то время. В мае 1988 г. учрежден новый Народный суд с такой же юрисдикцией. Новый суд, однако, обязан соблюдать Уголовно-процессуальный кодекс, и его решения могут быть обжалованы в Кассационный суд.

В соответствии с Законом N 74 от 1975 г. некоторыми судебными полномочиями наделены первичные народные комитеты, которые улаживают незначительные споры между жителями соответствующей местности с использованием примирительных процедур. Хотя судебная система Ливии не включает органы административной юстиции, в соответствии с Законом N 88 от 1971 г. в каждом апелляционном суде создана специальная палата по административным спорам, решения которой могут быть обжалованы в Верховный суд.

Литература

Luther G. Libya // International Encyclopedia of Comparative Law. Vol. 1. 1973. P.L33-40.

Mahmood T. Legal System in Modern Li-bya- Reflorescence of Islamic Laws // Journal of Indian Law Institute. Vol. 18. 1976. P. 431-454.

Литва
Литовская Республика

Государственное устройство
Правовая система
Общая характеристика

Гражданское и смежные с ним отрасли права
Уголовное право и процесс
Судебная система. Органы контроля

Государство на северо-западе Восточной Европы, на побережье Балтийского моря.

Территория - 65,2 тыс. кв. км. Столица - г.Вильнюс.

Население - 3,720 млн. чел. (1996 г.); 81% - литовцы, 8,3% русские, 7% поляки, 1,5% - белорусы.

Официальный язык - литовский.

Религия - большинство верующих - католики.

Литовская государственность создавалась трижды. Первое литовское государство - Великое княжество Литовское - было образовано в начале XIII в. В 1569 г. это государство объединилось с Польшей. При третьем разделе Речи Посполитой в 1795 г. почти вся Литва вошла в состав России. С августа 1919 г. была провозглашена независимость литовского государства. В августе 1940 г. Литва, после установления в ней советской власти, была официально включена в состав СССР. 11 марта 1990 г. Верховный Совет Литвы принял Акт о восстановлении Литовского государства, а в мае 1990 г. - Декларацию о государственном суверенитете Литвы.

Государственное устройство

Литва - унитарное государство. Административно-территориальное деление - 11 городов центрального подчинения, 10 уездов.

По Конституции, принятой на референдуме 25 октября 1992 г., Литва является полупрезидентской республикой с демократическим режимом.

Законодательная власть в Литве принадлежит однопалатному парламенту Сейму, который состоит из 141 депутата, избираемого сроком на 4 года на основе всеобщего избирательного права. Досрочные выборы могут проводиться по постановлению Сейма, принятому большинством голосов не менее чем 3/5 всех его членов. Кроме того, досрочные выборы вправе объявить Президент Республики: 1) если Сейм в 30-дневный срок после представления не принял решения о новой программе Правительства или в течение 60 дней два раза подряд не одобрил программу Правительства; 2) если Сейм выражает недоверие Правительству. Объявить о досрочных выборах нельзя, если до истечения срока полномочий Президента осталось менее 6 месяцев, а также если после досрочных выборов Сейма не прошло 6 месяцев.

Право законодательной инициативы принадлежит членам Сейма, Президенту Республики и Правительству, а также гражданам Литовской Республики. 50 тысяч граждан, обладающих избирательным правом, могут представить в Сейм проект закона, который тот обязан рассмотреть. Законы считаются принятыми, если за них проголосовало большинство членов Сейма, участвовавших в заседании. Конституционные законы принимаются большинством голосов всех членов Сейма, а изменения в них - большинством в 3/5 голосов всех его членов. Законы Литовской Республики могут приниматься и референдумом.

Сейм наделен значительными правами: помимо собственно законодательных функций он принимает постановления относительно референдумов; назначает выборы Президента Республики; учреждает предусмотренные законом государственные институты, а также назначает и освобождает их руководителей; по предложению Правительства образует или упраздняет министерства; назначает судей Конституционного суда, судей Верховного суда, а также председателей этих судов; назначает и освобождает Государственного контролера, председателя правления Банка Литвы; образует Главную избирательную комиссию и вносит изменения в ее состав; утверждает государственный бюджет и осуществляет контроль за его исполнением; устанавливает налоги; ратифицирует и денонсирует международные договоры Литовской Республики, рассматривает другие вопросы внешней политики; устанавливает административное деление Республики; вводит прямое правление, военное и чрезвычайное положение, объявляет мобилизацию и принимает решение об использовании вооруженных сил.

Важнейшей функцией Сейма является формирование и парламентский контроль деятельности Правительства. Сейм одобряет или не одобряет кандидатуру Премьер-министра, представляемую Президентом Республики; рассматривает представленную Премьер-министром программу Правительства и принимает решение относительно ее одобрения; осуществляет контроль за деятельностью Правительства, может выразить недоверие Премьер-министру или министру.

Главой государства в Литве является Президент Республики, избираемый непосредственно населением сроком на 5 лет. Одно и то же лицо может избираться Президентом не более двух раз подряд.

Президент решает важнейшие вопросы внешней политики и совместно с Правительством осуществляет внешнюю политику; подписывает международные договоры Литовской Республики и представляет их в Сейм для ратификации, назначает и отзывает дипломатических представителей и т.д.

С одобрения Сейма Президент назначает Премьер-министра, поручает ему образовать Правительство и утверждает его состав; также с одобрения Сейма освобождает Премьер-министра. В случае отставки Правительства или сложения им своих полномочий Президент в 15-дневный срок представляет на рассмотрение Сейма кандидатуру Премьер-министра; по представлению Премьер-министра назначает и освобождает министров. Он также представляет в Сейм кандидатуры судей Верховного суда и председателя Верховного суда; назначает судей Апелляционного суда, а из их числа - председателя Суда; назначает судей и председателей окружных и апелляционных судов (в случае одобрения их кандидатур Сеймом), меняет места их работы и вносит в Сейм предложения об освобождении судей; представляет в Сейм кандидатуры 3 судей Конституционного суда, а после назначения всех судей этого Суда из их числа представляет в Сейм кандидатуру председателя Конституционного суда; представляет в Сейм кандидатуру Государственного контролера и председателя правления Банка Литвы; может вносить в Сейм представление о выражении им недоверия; с одобрения Сейма назначает и освобождает командующего войсками и руководителя службы безопасности; в установленных Конституцией случаях объявляет досрочные выборы в Сейм. Президент обладает правом законодательной инициативы, подписывает и обнародует законы.

Осуществляя предоставленные ему полномочия, Президент Республики издает акты-декреты. Для придания силы декретам Президента по ряду вопросов (объявление чрезвычайного положения, присвоение высших воинских званий и др.) они должны быть подписаны (контрасигнованы) Премьер-министром или соответствующим министром.

Совместно с Президентом исполнительную власть осуществляет Правительство Литовской Республики, которое составляют Премьер-министр и министры. Премьер-министр в 15-дневный срок с момента своего назначения представляет Сейму образованное им и утвержденное Президентом Правительство и его программу. Полномочия на осуществление своей деятельности новое Правительство получает в случае одобрения программы простым большинством голосов.

Правительство Литовской Республики управляет делами края, охраняет территориальную неприкосновенность Литовской Республики, гарантирует государственную безопасность и общественный порядок; исполняет законы и постановления Сейма, а также декреты Президента Республики; координирует деятельность министерств и других правительственных учреждений; подготавливает проект государственного бюджета и вносит его в Сейм; исполняет государственный бюджет, представляет в Сейм отчет об исполнении бюджета; подготавливает и вносит в Сейм законопроекты; устанавливает дипломатические отношения и поддерживает связи с иностранными государствами и международными организациями; исполняет иные обязанности, возлагаемые на Правительство Конституцией и другими законами.

Правительство решает вопросы государственного управления на заседаниях путем принятия постановлений большинством голосов. Постановления Правительства подписываются Премьер-министром и министром соответствующей отрасли. Правительство несет солидарную ответственность перед Сеймом за свою деятельность. Министры, осуществляя руководство порученными им сферами управления, отвечают перед Сеймом, Президентом Республики и непосредственно подотчетны Премьер-

министру. По требованию Сейма Правительство или отдельные министры должны отчитаться за свою деятельность.

Премьер-министр представляет Правительство Литовской Республики и руководит его деятельностью.

В настоящее время литовское государство является наиболее либеральным на территории всего бывшего СССР. В отличие от Латвии и Эстонии здесь не существует откровенной дискриминации русскоязычного населения, хотя и проводится целенаправленная политика ассимиляции последнего.

Правовая система

Общая характеристика

Современная правовая система Литвы принадлежит к романо-германской правовой семье. Литовское право имеет богатую историю, наиболее яркий период которой приходится на время существования Великого княжества Литовского (XIV-XVI вв.). Выдающиеся памятники европейского средневекового права - Литовские статуты XVI в. - действовали на территории края (а также Белоруссии) до 1840 г. В них переплелись многие нормы древнерусского, польского, немецкого городского и даже римского права. В свою очередь Статуты были использованы в качестве одного из источников при кодификации русского права (Соборное уложение 1649 г.). В знак преемственности государственно-правовой традиции в преамбуле к Конституции 1992 г. Литовские статуты названы в качестве правового фундамента государства наряду с самой Конституцией.

Самобытность литовской правовой традиции была сначала нарушена царским правительством, которое в XIX в. распространило на Литву основные русские законы, а затем и вовсе искоренена после включения страны в состав СССР в 1940 г. Уже в ноябре 1940 г. Президиум Верховного Совета СССР ввел на территории Литвы (как и других прибалтийских республик) законодательство РСФСР и СССР: уголовное, уголовно-процессуальное, гражданское, гражданско-процессуальное, трудовое и семейное. Собственные кодексы у Литовской ССР появились только в 1960-е гг.

После восстановления независимого государства в Литве осуществляется коренная правовая реформа, имеющая целью перестроить всю систему законодательства в соответствии с нормами новой демократической Конституции, международными стандартами и европейской правовой традицией. Каждый кодекс подвергся существенным изменениям, почти все законы советских времен были заменены новым законодательством, ориентированным на западноевропейские образцы. Литовская правовая система стала приобретать индивидуальные черты. Язык, стиль и само содержание новых законов существенно отличаются от того, что принято в государствах СНГ, и весьма близки латвийским и эстонским образцам. В то же время смена основ законодательства в Литве осуществляется медленнее, чем в государствах СНГ, и не столь радикально, как в соседних Латвии и Эстонии: фундамент ее правовой системы к 2000 г. все еще составляли обновленные советские кодексы. Это позволяет говорить о том, что Литва по-прежнему входит с государствами СНГ в одну "постсоветскую" группу в рамках романо-германской правовой семьи, хотя и занимает в ней автономное положение.

Правовая система Литвы основана на следующей иерархии нормативных актов: Конституция; международные соглашения, ратифицированные парламентом; законы (конституционные или обычные) и другие акты, принятые парламентом; декреты Президента Республики; постановления Правительства, принятые во исполнение законов или в порядке делегирования законодательных полномочий парламентом; распоряжения Премьер-министра; приказы и другие акты министерств, министров; акты представительных и исполнительных органов местного самоуправления.

Гражданское и смежные с ним отрасли права

Гражданское право Литвы с 1990 г., как и другие отрасли права, трансформируется в связи с утверждением в стране новой социально-экономической системы. В отличие от

Латвии, восстановившей Гражданский закон 1937 г., и Эстонии, принявшей большую часть нового ГК, в Литве пока предпочитают вносить изменения в ГК 1964 г. В частности, Законом от 17 мая 1994 г. в ГК были целиком заменены главы 4 и 5, касающиеся авторских и смежных прав.

Гражданское право Литвы с 1990 г., как и другие отрасли права, трансформируется в связи с утверждением в стране новой социально-экономической системы. Основы новых имущественных отношений закреплены в Конституции Литвы 1992 г., согласно которой (ст.46) хозяйство Литвы основывается на праве частной собственности, на личной свободе хозяйственной деятельности и личной инициативе. Основным источником гражданского права является Гражданский кодекс Литвы, принятый 1 июля 2001 г. и заменивший прежний ГК 1964 г.

Особое внимание литовский законодатель уделяет созданию правовой базы для развития предпринимательской деятельности. В 1990-е гг. приняты законы о конкуренции (1992), об основах свободных экономических зон (1995), о публичном обращении ценных бумаг (1996), об акционерных обществах (1994), о банкротстве предприятий (1997), о страховании (1996), о торговом судоходстве (1996), о предприятиях Республики Литва (1999), об иностранных капитальных инвестициях в Республике Литва (1995).

На коренное изменение отношений собственности в стране направлены законы о приватизации государственной и муниципальной собственности (1995), о приватизации государственного имущества и имущества самоуправлений (1997), о восстановлении прав собственности граждан на сохранившееся недвижимое имущество (1997).

Достаточно радикально и последовательно в Литве осуществляется земельная реформа. По Закону о земельной реформе (1991) существуют два способа приобретения земли в частную собственность: восстановление права собственности и покупка земельного участка. Бывшие собственники, получившие землю, имеют наряду с работниками приватизируемого сельскохозяйственного предприятия преимущественное перед другими гражданами право на приобретение имущества этого предприятия. Основной формой, в которую преобразованы колхозы и совхозы, являются сельскохозяйственные общества (представляют собой, по сути, производственные кооперативы).

В 1996 г. принят специальный конституционный закон, впервые допустивший приобретение земельных участков в собственность иностранцами.

Уголовное право и процесс

Литовское уголовное право в последнее столетие воспроизводило сначала русское, а затем и советское законодательство. В 1918 г. в Литве немецкими оккупационными властями было введено русское Уголовное уложение 1903 г., которое оставалось в силе и после провозглашения независимости республики. В 1940 г. на территории Литвы стал действовать УК РСФСР и уголовные законы СССР. В 1960 г. принят УК Литовской ССР, копировавший кодексы других союзных республик. Этот Кодекс с многочисленными изменениями будет действовать до конца 2002 г.

Изменения, внесенные в последнее время в уголовное законодательство Литвы, как и в других бывших социалистических государствах, отражают новые политические и социально-экономические реалии в обществе, а также общую гуманизацию уголовной политики. 1 января 1995 г. вступил в силу Закон о поправках и дополнениях УК и УПК, который сокращал число основных видов наказания до четырех (смертная казнь, лишение свободы, исправительные работы и штраф), а дополнительных - до трех (конфискация имущества, штраф и лишение права выполнять определенную работу). Новый Закон существенно снизил возможность применения мер наказания, не связанных с лишением свободы. С октября 1991 г. УК был дополнен положением о возможности замены смертной казни пожизненным заключением. В 1995 г. в последний раз были приведены в исполнение два приговора к смертной казни. В 1996 г. Литва объявила о введении моратория на смертную казнь. 9 декабря 1998 г. смертная казнь была признана Конституционным судом противоречащей Конституции, после чего 22 декабря того же года Сейм окончательно отменил этот вид наказания.

26 сентября 2000 г. парламент Литвы одобрил новый Уголовный кодекс, который

планируется ввести в действие с 1 января 2003 г. одновременно с новыми уголовно-процессуальным и уголовно-исполнительным кодексами. К наиболее существенным чертам нового УК следует отнести разделение уголовно противоправных деяний на собственно преступления и проступки (что характерно для уголовного права большинства стран мира), а также значительное сокращение среди санкций удельного веса наказаний, связанных с лишением свободы.

Основным источником уголовно-процессуального права Литвы к 2003 г. остается УПК 1960 г. С конца 1980-х гг. уголовный процесс Литвы подвергается реформам, преследующим цели укрепления в нем правовых гарантий для личности. Некоторые новые демократические нормы и принципы уголовного судопроизводства получили закрепление в Основном законе страны 1992 г. Так, согласно Конституции (ст.20) задержанное на месте преступления лицо в течение 48 часов должно быть доставлено в суд, где в присутствии задержанного решается вопрос об обоснованности задержания. В случае непринятия судом постановления об аресте лица задержанный незамедлительно отпускается.

В последние годы принят ряд актов, направленных на борьбу с новыми формами преступности. Среди них Закон "О предупреждении организованной преступности" от 1 июля 1997 г., Закон "О превенции отмывания денег" от 19 июня 1997 г.

Судебная система. Органы контроля

Судебная система Литвы включает Верховный суд, Апелляционный суд, окружные и апилинковые (местные) суды. Согласно Конституции для рассмотрения административных, трудовых, семейных и других дел могут быть учреждены специализированные суды. До своего упразднения в 1998 г. в качестве специализированного в Литве действовал также Хозяйственный суд. В настоящее время в качестве специализированного в Литве действует Хозяйственный суд. Суды с особыми полномочиями в мирное время учреждаться не могут. Компетенция и порядок образования судов определены Законом "О судах Литвы" от 31 мая 1994 г.

Верховный суд является высшим судебным органом в Литве. Он руководит юрисдикционной деятельностью всех других судов, анализирует и обобщает судебную практику и статистику. Местные суды рассматривают основную массу дел; решения в них принимаются единоличным судьей. Принятые ими решения могут быть обжалованы в окружные суды, которые (как и вышестоящие суды) рассматривают дела в составе трех судей. Институт народных заседателей был отменен в конце 1994 г. Хозяйственный суд решает споры между предприятиями и другими коммерческими организациями.

Закон о судах предусматривает особый орган - Сенат судей, который состоит из председателей Верховного, Апелляционного и окружных судов, а также председателей и членов департаментов Верховного суда. Сенат рассматривает судебную практику и дает рекомендации по применению законов, а также рассматривает жалобы на решения судейских квалификационных коллегий и судов чести.

В соответствии с Законом "Об учреждении административных судов" от 14 января 1999 г. в Литве были учреждены отделение административных дел Апелляционного суда, Высший административный суд, административные суды Вильнюсского, Каунасского, Клайпедского, Шяуляйского и Паневежского округов. Административные суды рассматривают вопросы законности административных правовых актов, споры, возникающие в сферах общественного управления и налогов.

Судьи Верховного суда, а из их числа - председатель назначаются и освобождаются Сеймом по представлению Президента Республики. Судьи Апелляционного суда, а из их числа - председатель назначаются Президентом Республики с одобрения Сейма. Назначение судей и председателей апилинковых, окружных и специализированных судов и изменение места их работы осуществляются Президентом. Советы относительно назначения, повышения, перевода или освобождения от занимаемых должностей Президенту дает специальная судейская институция. Эта институция была учреждена в феврале 1995 г. на съезде судей путем прямых выборов.

Конституционный суд не входит в судебную систему. Он принимает решение о соответствии законов и других актов Сейма Конституции, а актов Президента Республики

и Правительства - Конституции и законам. Конституционный суд представляет заключения относительно того: 1) имелись ли нарушения законов о выборах в ходе выборов Президента Республики или членов Сейма; 2) позволяет ли состояние здоровья Президента Республики исполнять им в дальнейшем свои обязанности; 3) не противоречат ли Конституции международные договоры Литовской Республики; 4) противоречат ли Конституции конкретные действия членов Сейма и государственных должностных лиц, в отношении которых возбуждено дело об импичменте.

Статус Конституционного суда и порядок осуществления его полномочий установлены Законом "О Конституционном суде" от 3 февраля 1993 г. Суд состоит из 9 судей, назначаемых на 9 лет и только на один срок полномочий. Состав Конституционного суда каждые три года обновляется на 1/3.

Прокуратура - независимая часть судебной власти. Структура и порядок деятельности установлены Законом "О прокуратуре" от 13 октября 1994 г. Она состоит из Генеральной прокуратуры при Верховном суде, региональных прокуратур при окружных судах и местных прокуратур при местных судах. Прокуроры поддерживают государственное обвинение по уголовным делам, производят уголовное преследование, контролируют деятельность органов дознания.

Защиту граждан в Литве осуществляет независимая адвокатура, действующая на основании Закона "Об адвокатуре" от 6 октября 1992 г.

Система защиты прав граждан в Литве включает и институт, аналогичный омбудсману (парламентскому уполномоченному по правам человека). Согласно Конституции жалобы граждан относительно злоупотреблений или бюрократизма со стороны государственных должностных лиц (за исключением судей) и должностных лиц самоуправлений рассматриваются контролерами Сейма. Они вправе вносить предложения в суд об освобождении виновных должностных лиц от занимаемых должностей. При необходимости Сейм создает и другие институты контроля.

Финансово-экономический контроль в стране осуществляет орган, именуемый "Государственный контроль". Руководство им осуществляет Государственный контролер, который назначается Сеймом на 5 лет по представлению Президента Республики. Государственный контроль осуществляет надзор за законностью управления государственным имуществом и его использования и за исполнением государственного бюджета. Государственный контролер представляет в Сейм заключение о годовом отчете об исполнении бюджета.

Лихтенштейн
Княжество Лихтенштейн

Государственное устройство
Правовая система
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство в Центральной Европе, расположено между Швейцарией и Австрией.

Территория - 160 кв. км. Столица - г.Вадуц.

Население - 31 тыс. чел. (1998 г.).

Официальный язык - немецкий.

Религия - католицизм (87% населения).

Княжество было основано в 1719 г., когда произошло объединение феодальных владений Вадуц и Шелленберг под управлением семьи Лихтенштейн. В 1923 г. Лихтенштейн заключил договор о таможенном союзе со Швейцарией. Последняя представляет дипломатические и консульские интересы княжества за рубежом.

Государственное устройство

Лихтенштейн - унитарное государство. В административном отношении состоит из двух исторически сложившихся частей: Оберланд (Верхний Лихтенштейн) и Унтерланд (Нижний Лихтенштейн). Делится на 11 общин.

Действует Конституция 1921 г. По форме правления Лихтенштейн наследственная

парламентская монархия. Политический режим демократический. Лихтенштейн последним из европейских стран предоставил избирательные права женщинам (в 1986 г.).

Законодательная власть принадлежит Ландтагу (однопалатному парламенту), который состоит из 25 депутатов, избираемых прямым тайным голосованием по системе пропорционального представительства (15 депутатов от Оберланда и 10 - от Унтерланда) сроком на 4 года.

Глава государства - Князь, который представляет Лихтенштейн во взаимоотношениях с другими государствами. Он открывает и закрывает Ландтаг и вправе распустить его по собственной инициативе. Ни одно из решений парламента не может принять силу закона без согласия главы государства, в то же время сам Князь при чрезвычайных обстоятельствах может издавать указы с силой закона без согласия парламента и Премьер-министра. Помимо этого, Князь имеет неограниченные права по вопросам помилования, вправе приостанавливать уголовное преследование, присваивает титулы, звания, возводит в дворянский ранг и вручает государственные награды Лихтенштейна.

Исполнительная власть возложена на коалиционное Правительство из 5 человек: Премьер-министра, которому принадлежат также функции министра иностранных дел, юстиции и финансов, его заместителя и трех так называемых правительственных советников. Три члена Правительства, включая его главу, представляют парламентское большинство, двое - оппозицию. Члены Правительства назначаются Князем по предложению Ландтага на 4-летний срок. При утрате доверия Ландтаг просит Князя об отзыве того или иного члена Правительства.

Правовая система

Правовая система Лихтенштейна входит в романо-германскую семью и сложилась под влиянием австрийского и швейцарского права. Гражданский, Уголовный и Уголовно-процессуальный кодексы следуют австрийским образцам, в то время как торговое право основано на швейцарских законах (Лихтенштейн является внутренней экономической зоной Швейцарии).

К наиболее важным актам торгового законодательства относятся: Закон о единоличных предприятиях и компаниях 1926 г.; Закон о трастовых компаниях 1928 г.; Закон о товарных знаках 1929 г.; швейцарский Закон о патентах, введенный федеральным актом 1954 г.; Банковский закон 1960 г.; Коммерческий закон 1969 г.; Закон о международном частном праве 1996 г.

Лихтенштейн относится к числу "налоговых гаваней". В связи с низким налогом на размещаемый капитал и отсутствием налога на прибыль он избран местом регистрации свыше 40 тыс. иностранных компаний. В стране нет специального законодательства, регулирующего иностранные инвестиции.

Трудовое законодательство закрепляет право на объединение в профсоюзы, коллективные переговоры и забастовку.

До конца 1980-х гг. в Лихтенштейне применялся Уголовный кодекс Австрии 1852 г. Действующий УК принят парламентом Лихтенштейна 24 июня 1987 г., вступил в силу с 1 января 1989 г. Он отменил смертную казнь за все преступления. Последняя смертная казнь имела место в 1785 г.

Судебная система. Органы контроля

Конституцией Лихтенштейна закрепляется независимая судебная власть. Система судов общей юрисдикции имеет три уровня. Окружной суд (Landgericht) в Вадуце является судом первой, Высший суд (Obergericht) судом апелляционной, а Верховный суд (Oberste Gerichtshof) последней инстанции. Профессиональные судьи назначаются Князем по представлению Ландтага.

Административную юстицию осуществляет Административный суд, рассматривающий жалобы на решения Правительства.

Функции конституционного контроля выполняет Высший государственный трибунал,

который защищает права, предоставленные Конституцией, разрешает споры о юрисдикции между судами и административными властями, а также действует как дисциплинарный суд в отношении членов Правительства. Кроме того, Высший трибунал компетентен рассматривать вопросы о конституционности законов и о законности издаваемых Правительством указов. Члены Высшего трибунала выбираются Ландтагом; выборы председателя подлежат утверждению Князя.

Литература

Schqnle H. Liechtenstein // International Encyclopedia of Comparative Law. Vol. 1. 1972. P.L41-45.

Люксембург
Великое Герцогство Люксембург

Государственное устройство
Правовая система
Общая характеристика
Гражданское и смежные с ним отрасли права
Уголовное право и процесс
Судебная система. Органы контроля

Государство в Западной Европе.
Территория - 2,6 тыс. кв. км. Столица - г.Люксембург.
Население - 441 тыс. чел. (1998 г.).
Официальные языки - французский, немецкий, люксембургский.
Религия - католицизм.

С I в. н.э. в составе римской провинции Бельгика. В VII в. территория страны включена в состав Франкского государства. В 963 г. образовалось самостоятельное графство Люксембург, в XIV в. - герцогство Люксембург. В дальнейшем находился под властью различных европейских держав. В 1815 г. создано Великое Герцогство Люксембург. Современные границы страны установлены в 1839 г. Лондонским договором.

Государственное устройство

Люксембург - унитарное государство. Страна разделена на 3 округа, округа, в свою очередь, - на кантоны. Представительных органов в этих административных единицах нет, и функции местной администрации исполняются высшими должностными лицами, назначаемыми Правительством: в округах- комиссарами, в кантонах - бургомистрами.

Действующая Конституция Люксембурга принята 17 октября 1868 г. С тех пор в нее были внесены важные изменения. Так, в 1919 г. было установлено, что суверенная власть исходит от народа, аннулированы все секретные договоры, введено всеобщее избирательное право на основе пропорционального представительства. В 1948 г. был существенно расширен список демократических прав и свобод граждан Люксембурга. В частности, провозглашались новые социально-экономические свободы. Декларация о пересмотре Конституции от 29 апреля 1954 г. предоставила Правительству право при желании отказаться от части национального суверенитета и передать его так называемым наднациональным органам. "Осуществление прерогатив, - было записано в законе, - предоставленных Конституцией законодательной, исполнительной и судебной властям, может быть временно возложено на учреждения международного права". Конституция 1868 г. объявила Великое Герцогство Люксембург конституционной монархией.

Главой государства является Великий герцог. Полномочия его были весьма обширны. Однако поправки к Конституции, внесенные в 1919 г., существенно урезали его права. Великий герцог представляет страну во внешних сношениях, заключает

международные договоры, имеет право с согласия парламента объявлять войну и заключать мир. Он назначает и увольняет членов правительства. В определенной мере он участвует в осуществлении законодательной власти путем реализации своего права законодательной инициативы, утверждения и обнародования принятых законов. Великому герцогу принадлежит также ряд прав в отношении парламента. Он открывает и закрывает его сессии, может отложить его заседания, а в случае необходимости - созвать чрезвычайную сессию; он вправе распустить парламент. Великий герцог назначает министров. Ему принадлежат также некоторые судебные полномочия.

Законодательная власть осуществляется парламентом Люксембурга Палатой депутатов. Это представительный однопалатный орган, избираемый сроком на 5 лет путем всеобщих выборов на основе пропорционального представительства. В составе Палаты депутатов 60 членов. Главная ее функция- принятие законов. Процедура принятия законов следующая: прежде чем поставить на голосование тот или иной законопроект, Палата депутатов должна направить его для рассмотрения в специально созданные секции. После того как члены секции дадут свое заключение, законопроект выносится на голосование. В случае принятия закона Палатой депутатов он должен быть утвержден Великим герцогом и подписан министром, к компетенции которого относится. По общему правилу, закон считается вступившим в силу через три дня после его опубликования.

Правительство Люксембурга осуществляет исполнительную власть, формально принадлежащую Великому герцогу. Фактически оно проводит всю внутреннюю и внешнюю политику. Правительство состоит из председателя, который именуется Государственным министром, и министров. Правительство должно состоять не менее чем из 3 человек. Члены Правительства не могут быть депутатами парламента. Каждый министр, как правило, руководит несколькими министерствами. За свою деятельность Правительство отвечает перед Палатой депутатов.

С целью оказания помощи Правительству государством создан институт советников Правительства.

В структуре государственных органов Люксембурга весьма заметную роль играет Государственный совет. В его составе высшие должностные лица суда и прокуратуры и наиболее высокопоставленные чиновники. Члены Совета назначаются Великим герцогом пожизненно, однако он вправе отстранить их от должности, указав мотивы своего решения. Наиболее важные функции Совета - рассмотрение и обсуждение законопроектов и административная юрисдикция. Любой законопроект, прежде чем он поступит в Палату депутатов, должен быть рассмотрен Государственным советом. Совет высказывает свое мнение о законопроекте и передает его Великому герцогу, который в свою очередь направляет проект в Палату депутатов. Государственный совет не только обладает правом выразить свое мнение по законопроекту, ему также принадлежит право отлагательного вето. Государственный совет является высшим органом по рассмотрению административных дел: он разбирает жалобы на действия должностных лиц, применяет дисциплинарные наказания к государственным служащим, рассматривает административные споры.

Правовая система

Общая характеристика

Люксембург принадлежит к романо-германской правовой семье. Его современная правовая система в основных чертах сложилась после образования самостоятельного государства (1815). Существенное влияние на развитие права и судебной системы оказали конкретные исторические условия, предшествовавшие получению Люксембургом независимости, а также позднейшие события в истории государства: в 1794-1814 гг. территория страны была оккупирована Францией, и на ней действовали французские законы; долгие десятилетия Люксембург был связан таможенными и другими союзами с Бельгией либо германскими государствами; в 1815-1890 гг. находился в личной унии с Нидерландами; с 1948 г. он входит вместе с Бельгией и Нидерландами в экономическое объединение Бенилюкс. После образования самостоятельного государства в

Люксембурге продолжали действовать Гражданский кодекс Наполеона 1804 г. и другие французские кодексы. Лишь со временем некоторые из них были заменены новыми законодательными актами, нередко, однако, ориентированными на те же французские кодексы. Правовые отношения в Люксембурге регламентируются не только принимаемыми парламентом законодательными актами, но и постановлениями, издаваемыми Великим герцогом в порядке делегированного законодательства.

Гражданское и смежные с ним отрасли права

Гражданский кодекс Наполеона продолжает действовать в Люксембурге, причем здесь он подвергся даже меньшим исправлениям и дополнениям, чем в самой Франции. Это относится, в частности, к положениям о браке, семье, наследовании и др. Лишь в нормах, регулирующих вопросы движимого имущества, кредита и некоторые другие, люксембургский законодатель отступил от его первоначальных положений. Также продолжает действовать в Люксембурге Торговый кодекс Франции 1807 г. За исключением некоторых разделов, которые не подверглись сколь-нибудь заметным изменениям, большинство его положений, как и во Франции, было со временем весьма существенно преобразовано. В частности, начиная с 1915 г. издан ряд законов, регулирующих деятельность акционерных обществ, которые составлялись под явным воздействием бельгийского законодательства. Вместе с тем люксембургские законы по вопросам деятельности сельскохозяйственных кооперативов (1900, 1915, 1945) признаются совершенно самостоятельными. Мало того, они оказали известное влияние на право других государств. В 1973 г. проведена существенная реформа всего законодательства о компаниях. Довольно большое развитие уже в XX в. в стране получило социальное законодательство. В 1901-1911 гг. введено страхование от болезней, от несчастных случаев на производстве, выплата пенсий по инвалидности и по старости, в 1921 г. - выплата (в течение некоторого времени) пособий при "вынужденной безработице" для некоторых профессиональных групп, впоследствии постепенно распространившаяся на более широкие слои населения. В 1925 г. был издан Кодекс социального страхования. Трудовые отношения служащих частных учреждений регулируются особым законом 1919 г. (с последующими изменениями 1937, 1962 гг. и др.). В 1945 г. издан Указ Великого герцога об учреждении национальной согласительной службы, надзирающей за заключением и выполнением коллективных трудовых договоров, а в 1965 г. издан Закон о коллективных трудовых договорах, подробно регулирующий все связанные с этим вопросы. Закон об индивидуальных трудовых договорах 1980 г. требует, чтобы увольнение работника было "справедливым", а не произвольным. Закон о коллективных увольнениях 1982 г. вводит их согласование с органами рабочего представительства на предприятиях. В 1987 г. законодательно установлена единая система пенсионного обеспечения, охватывающая не только наемных работников, но и ремесленников, торговцев, бизнесменов и фермеров.

За последние годы в Люксембурге приняты решительные законодательные меры по охране окружающей среды. В 1980 г. издан Закон об устранении отходов, направленный на предотвращение вредных воздействий на почву, флору и фауну, на предупреждение порчи ландшафта, загрязнений воздуха и воды, на борьбу с шумами и другими вредными воздействиями на организм. В 1982 г. - Закон о защите природы и природных ресурсов, в развитие которого в 1986 г. издано постановление Великого герцога об улучшении естественной среды и структуры лесов.

Уголовное право и процесс

Уголовный кодекс Франции 1810 г. действовал в Люксембурге на протяжении нескольких десятилетий. На смену ему в 1879 г. был введен бельгийский УК 1867 г. (см. раздел "Бельгия"), поскольку было сочтено, что в силу сходства правовых и судебных систем, языковой и культурной общности и т.п. именно Кодекс Бельгии может быть воспринят в стране с наименьшими издержками. В его текст были внесены лишь небольшие исправления, относящиеся главным образом к учреждениям, в которых

отбывается лишение свободы. Важными дополнениями к УК 1879 г. служат Закон об условном осуждении 1894 г. (с изменениями 1952 г. и последующими) и Закон о защите несовершеннолетних 1971 г.

Уголовно-процессуальное законодательство Люксембурга, первоначально воспроизводившее УПК Франции 1808 г., неоднократно подвергалось изменениям. Среди важнейших дополнений к нему - Закон о предварительном заключении 1877 г. и Закон об организации судов 1885 г.

Смертная казнь в Люксембурге была отменена в 1979 г. Фактически же смертные приговоры не приводились в исполнение с 1949 г.

Судебная система. Органы контроля

Система общих судов в стране возглавляется Верховным судом правосудия. Он функционирует либо в качестве апелляционного суда (в составе 5 судей), который рассматривает жалобы на постановления окружных судов, вынесенные по первой инстанции по гражданским, торговым и уголовным делам, либо в качестве кассационного суда (в составе 7 судей), который рассматривает в последней инстанции жалобы по вопросам права на приговоры и решения всех судов. Для рассмотрения дел о наиболее серьезных уголовных преступлениях созывается суд ассизов, состоящий из 2-3 членов Верховного суда и 3-4 (всего должно быть 6 судей) членов окружных судов. Для признания подсудимого виновным необходимо не менее 4 голосов. Суд ассизов формируется председателем Верховного суда на определенное время.

В стране имеются два окружных суда (при рассмотрении уголовных дел они именуются "исправительные трибуналы") в городах Люксембурге и Дикирхе. Они слушают по первой инстанции дела об уголовных преступлениях средней тяжести, все гражданские и торговые дела, за исключением малозначительных, а также рассматривают апелляционные жалобы на постановления, вынесенные мировыми судьями. (Суды присяжных существовали в Люксембурге лишь сравнительно короткое время, в 1848-1868 гг., для рассмотрения уголовных дел о политических преступлениях и о нарушениях законов о печати.)

Низшее звено судебной системы Люксембурга - мировые суды. Они единолично рассматривают дела о малозначительных преступлениях, наказуемых не строже чем 7 днями ареста (в таком качестве они именуются "полицейские трибуналы"), споры по гражданскому и торговому праву с небольшими суммами иска, а также выполняют некоторые другие функции (наложение и снятие ареста на имущество, защита интересов недееспособных и т.п.).

В целях разрешения конфликтов между предпринимателями и работниками накануне Второй мировой войны были учреждены три примирительные комиссии, состоящие каждая из мирового судьи (председателя) и 2 заседателей представителей, участвующих в конфликте. Имеются также различные трибуналы, рассматривающие споры по вопросам социального страхования, административные дела и др.

Особое место в системе судебных учреждений занимает Юридический комитет Государственного совета. Его составляют 7 членов этого совета, обязательно имеющие степень доктора права. Комитет является высшим органом административной юстиции в стране и рассматривает жалобы как на решения нижестоящих судов, так и в предусмотренных законом случаях непосредственно на решения административных органов (парламентские и муниципальные выборы, налоговое обложение, закрытие "опасных" учреждений и т.п.). Возможность обсуждения в судах вопроса о конституционности законов в силу сложившихся правил практически исключена.

Все судьи в Люксембурге назначаются пожизненно Великим герцогом и могут быть смещены со своих должностей только по приговору суда.

С 1 октября 1997 г. в Люксембурге существует Конституционный суд, который решает путем принятия постановлений вопросы соответствия законов Конституции. В Конституционный суд может обратиться в преюдициальном порядке любой суд для проверки конституционности законов (кроме законов о ратификации международных договоров).

Расследование дел об уголовных преступлениях производится либо следственными

судьями, входящими в состав окружного суда, либо полицейскими службами под наблюдением генерального прокурора. Обвинение в полицейском трибунале поддерживается комиссаром полиции либо бургомистром или его заместителем. В окружном суде (исправительном трибунале) обвинение поддерживает государственный прокурор или его заместитель, а в Верховном суде - генеральный прокурор либо один из двух его заместителей, носящих звание генерального адвоката. Защиту обвиняемого в уголовном процессе и интересов сторон в гражданском судопроизводстве осуществляют лица, допущенные к выступлениям в суде в качестве адвокатов-поверенных. Они должны иметь высшее юридическое образование, пройти 3-летнюю стажировку и сдать соответствующие экзамены. Предусмотрено оказание бесплатной юридической помощи неимущим.

Маврикий
Республика Маврикий

Государственное устройство
Правовая система
Судебная система. Органы контроля
Литература

Островное государство в юго-западной части Индийского океана.

Территория - 2045 кв. км. Столица - г.Порт-Луи.

Население - более 1,2 млн. чел. (1998 г.); 69% - индомаврикийцы, 27% креолы, 3% - китайцы, 1,5% - выходцы из Европы.

Официальный язык - английский.

Религия - 50% населения исповедуют индуизм, 32% - христианство, 16% - ислам.

В 1511 г. на остров Маврикий проникли португальцы; в 1598 г. его захватила Голландия. С 1715 по 1810 г. - французская, а затем английская колония. В 1968 г. провозглашена независимость в составе Содружества, возглавляемого Великобританией. В 1992 г. на Маврикии введена республиканская форма правления.

Государственное устройство

Маврикий - унитарное государство. Административно-территориальное деление - 5 городов и 9 округов.

Действует Конституция 1968 г. (с последующими дополнениями). По форме правления Маврикий - парламентская республика. Политический режим демократический.

Законодательная власть принадлежит однопалатному парламенту Национальной ассамблее, состоящей из спикера и 70 депутатов (62 депутата избираются всеобщим прямым голосованием, 8 мест в соответствии с Конституцией выделяются для побежденных кандидатов, набравших наибольшее число голосов, с учетом принципа этнического представительства). Срок полномочий парламента - 5 лет.

Глава государства и главнокомандующий вооруженными силами Президент, избираемый простым большинством депутатов парламента по предложению главы Правительства на 5-летний срок. Если иное прямо не предусмотрено Конституцией, Президент обязан во всех случаях действовать по совету Правительства.

Исполнительная власть осуществляется правительством (Кабинетом). На должность Премьер-министра Президент назначает лидера партии парламентского большинства. Другие министры назначаются Президентом по совету Премьер-министра. Кабинет несет коллективную ответственность перед парламентом. В случае принятия последним вотума недоверия Кабинет уходит в отставку или Президент по совету Премьер-министра распускает парламент и назначает досрочные выборы.

Правовая система

Правовая система Маврикия носит смешанный характер и основана на французском и английском общем праве. В стране продолжают действовать наполеоновские ГК, ГПК, УК и Торговый кодекс с местными изменениями. В то же время конституционное,

уголовно-процессуальное, трудовое, налоговое, доказательственное право, законодательство о компаниях и ряд других подотраслей торгового права имеют английское происхождение.

В период британского правления на Маврикии был издан закон, разрешавший применение мусульманского права личного статуса по брачно-семейным вопросам представителями мусульманской общины. Однако в последствии этот закон был отменен как нарушающий равноправие женщин.

Торговое и экономическое законодательство Маврикия направлены на всемерное поощрение частного предпринимательства и привлечение иностранных инвестиций. В стране существует одна из наиболее успешных в мире зон экспортного производства. Действуют Закон о компаниях 1984 г., Закон об офшорной деловой активности 1992 г., Закон о международных компаниях 1994 г.

Конституция закрепляет право на объединение в профсоюзы, а трудовое законодательство - также коллективные переговоры и забастовки. Эти права осуществляются на практике.

Смертная казнь за все виды преступления отменена в 1995 г. Последний раз она применялась в 1987 г.

Судебная система. Органы контроля

Во главе судебной системы находится Верховный суд, выступающий в качестве и уголовного, и гражданского апелляционного суда. Он также имеет право толковать Конституцию и рассматривать вопросы о конституционности законодательства. Нижестоящие суды включают Промежуточный суд, Трудовой суд и 10 окружных судов. Система военных судов отсутствует.

Последняя апелляционная инстанция для Маврикия - Юридический комитет Тайного совета в Лондоне.

Председатель Верховного суда (главный судья) назначается Президентом после консультации с Премьер-министром, еще один член Верховного суда после консультации с председателем Верховного суда, остальные судьи - по совету Комиссии судебной и правовой службы. Судьи занимают свои должности до возраста отставки.

В состав Комиссии судебной и правовой службы входят председатель и второй старший по рангу член Верховного суда, председатель Комиссии по публичной службе и еще один член, назначенный Президентом по совету председателя Верховного суда. Комиссия отвечает за назначения на все нижестоящие судебные должности и осуществляет дисциплинарный контроль за судьями.

Главным юридическим советником правительства является генеральный атторней, назначаемый Президентом по совету Премьер-министра. За осуществление уголовного преследования отвечает директор публичных преследований, назначаемый Комиссией судебной и правовой службы и независимый при осуществлении своих полномочий.

Контроль за порядком в сфере государственного управления и соблюдением прав человека возложен на Омбудсмана, который назначается Президентом после консультации с Премьер-министром, Лидером Оппозиции и лидерами парламентских партий.

Высшим органом финансового контроля является директор аудита, назначаемый Комиссией публичной службы после консультации с Премьер-министром и Лидером Оппозиции.

Литература

Angelo A. H. Mauritius: The Basis of the Legal System // Comparative and International Law Journal of Southern Africa. Vol. 3. 1970.

Lalouette M. J. C. The Mauritius Digest // International Encyclopedia of Comparative Law. Vol. 1.

Мавритания
Исламская Республика Мавритания

Государственное устройство
Правовая система
Уголовное право и процесс
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство на северо-западе Африки.

Территория - 1030,7 тыс. кв.км. Столица - г.Нуакшот.

Население - 2,6 млн.чел. (1999 г.); арабо-берберы - свыше 80%, остальные - негроидные народы (тукулер, пель, волоф, бамбара и др.).

Официальный язык - арабский.

Государственная религия - ислам суннитского толка.

В VII в. на территорию современной Мавритании вторглись арабские завоеватели, проводившие насильственную исламизацию населения. В XIII-XV вв. в результате второго нашествия арабские племена установили свою гегемонию над исламизированными берберами-кочевниками (мавры) и негроидными племенами юга страны. В 1814 г. Франция закрепила за собой мавританское побережье, а в 1920 г. объявила Мавританию своей колонией в составе Французской Западной Африки. В 1960 г. провозглашена независимость страны.

Государственное устройство

Мавритания - унитарное государство. Административно-территориальное деление - 12 провинций (вилай), возглавляемых вали (губернаторами), столичный автономный округ (на правах вилайи).

Действует Конституция 1991 г., составленная в значительной мере по образцу Конституции Франции 1958 г. По форме правления Мавритания полупрезидентская республика. Политический режим - либеральный. В 1960-1978 гг. в Мавритании существовала однопартийная система, в 1978-1990 гг. правил военный режим. С 1991 г. началась демократизация страны, провозглашены многопартийность и свобода печати. После проведения президентских и парламентских выборов в 1992 г. закончен переход к гражданскому правлению.

Законодательная власть осуществляется двухпалатным Парламентом, состоящим из Национальной ассамблеи (нижняя палата) и Сената (верхняя палата). В Национальную ассамблею входят 79 депутатов, избираемых всеобщим прямым голосованием сроком на 5 лет. Сенат состоит из 56 сенаторов, избираемых путем непрямых и тайных выборов главами местных органов власти сроком на 6 лет. Часть сенаторов переизбирается каждые два года. Президент Республики после консультации с Премьер-министром и председателями палат может объявлять о роспуске Национальной ассамблеи. Законодательные полномочия Парламента строго ограничены установленным Конституцией кругом вопросов, за пределами которого регулирование осуществляется президентскими декретами в порядке регламентарной власти. Кроме того, Парламент может делегировать законодательные полномочия правительству.

Глава государства - Президент, избираемый всеобщим прямым голосованием сроком на 6 лет; может переизбираться неоднократно.

Исполнительная власть осуществляется правительством во главе с Президентом Республики. Президент назначает Премьер-министра, а по рекомендации последнего - других министров. Премьер-министр под контролем Президента определяет политику правительства, а также распределяет задачи среди министров, направляет и координирует работу правительства. Для принятия наиболее важных решений Президент созывает Совет министров и председательствует на нем.

Премьер-министр и министры ответственны перед Президентом Республики и Национальной ассамблеей. Вотум недоверия или отказ в доверии Национальной ассамблеей влечет отставку правительства.

Правовая система

Правовая система Мавритании носит смешанный характер: большинство отраслей

законодательства основаны на французских кодексах и законах, а вопросы личного статуса (правоспособность, брак, развод, наследование) и некоторые другие регулируются мусульманским правом. Позиции последнего особенно усилились в стране в 1970-1980-е гг., особенно в сфере уголовного законодательства и судопроизводства.

В первые годы после независимости в Мавритании сохраняли силу французские кодексы. В начале 1970-х гг. в стране были приняты собственные Трудовой, Уголовный, Уголовно-процессуальный и ряд других кодексов.

В 1980 г. правительство официально объявило шариат действующим правом гражданского оборота, исключая некоторые так называемые современные отношения (корпоративные, транспортные и т.д.). Тем не менее имущественные отношения по-прежнему регулируются в рамках исламских принципов Гражданским кодексом Мавритании, составленным по образцу французского ГК 1804 г.

Экономическое законодательство направлено на поощрение частного предпринимательства и привлечение иностранных инвестиций. Правовой режим последних устанавливает Инвестиционный кодекс 1989 г. С 1990 г. осуществляется программа приватизации.

На протяжении столетий в Мавритании существовала система кланово-племенного землевладения, где до недавнего времени использовался рабский труд (последний закон о запрете рабства издан в 1980 г.). В 1983 г. принят Закон об аграрной реформе, предусматривающий наделение землей безземельных сельских жителей.

Основным источником трудового права является Трудовой кодекс 1963 г. Конституция и трудовое законодательство закрепляют право на объединение в профсоюзы, коллективные переговоры и забастовку.

В Мавритании нет собственного юридического образования, все юристы готовятся во Франции, Тунисе или Сенегале.

Уголовное право и процесс

С 1970-х гг. в сфере уголовного законодательства и правосудия стали существенно усиливаться позиции мусульманского права. В мае 1980 г. был принят закон о создании Специального уголовного суда, получившего право рассматривать дела о преступлениях против граждан и выносить решения на основе маликитского толка мусульманского права об ампутации руки за кражу, а также смертные приговоры в порядке кисаса. Уже в сентябре 1980 г. указанный суд, рассмотрев дело о краже, приговорил трех обвиняемых к ампутации руки. Приговор был приведен в исполнение публично.

В 1983 г. в Мавритании был принят новый Уголовный кодекс, сменивший УК 1972 г. Как и предыдущий, он в значительной мере основывается на образце УК Франции 1810 г., но включает многие положения мусульманского деликтного права.

УК 1983 г. предусматривает смертную казнь за многочисленные преступления против личности и государства. Мусульмане могут быть приговорены к смертной казни за вероотступничество без раскаяния, а в некоторых случаях - за супружескую неверность, гомосексуализм и изнасилование. Смертные приговоры, вынесенные Специальным уголовным судом, приводятся в исполнение через забрасывание камнями или отсечение головы.

За некоторые преступления по мусульманскому праву (например, употребление алкоголя) предусмотрены телесные наказания (порка).

Нормы мусульманского права применяются также в области уголовного процесса, когда рассматриваются дела о преступлениях по мусульманскому праву. По общему правилу суд должен проверить законность заключения под стражу в течение 48 часов с момента ареста или задержания.

Судебная система. Органы контроля

Согласно Конституции, Президент Республики является гарантом независимости судебной власти. Ему помогает Высший совет магистратуры (ВСМ), в котором Президент председательствует. В состав ВСМ входят также председатель и старший вице-председатель Верховного суда, министр юстиции, 3 магистрата и представители палат

парламента. ВСМ рассматривает вопросы о назначении, продвижении по службе и дисциплинарной ответственности судей и прокуроров.

Существует единая система судов, включающая суды низшего, среднего и высшего уровней.

53 районных суда, состоящие из председателя и двух других судей, имеющих мусульманско-правовое образование, рассматривают брачно-семейные, наследственные и небольшие гражданские дела. 13 областных судов выступают в качестве апелляционной инстанции по отношению к районным судам, а также рассматривают по первой инстанции прочие гражданские и небольшие уголовные дела. 3 трудовых суда, состоящих из председателя и двух заседателей (по одному от работодателей и работников), являются заключительной инстанцией при рассмотрении трудовых споров.

На среднем уровне имеются 3 апелляционных суда, каждый из которых в составе 2 палат (гражданско-коммерческой и смешанной) слушает апелляции на решения областных судов и рассматривает по первой инстанции дела о серьезных преступлениях.

Во главе судебной системы стоит Верховный суд, председатель которого назначается на 5-летний срок Президентом.

Конституционный контроль осуществляет Конституционный совет (КС), состоящий из 6 членов, 3 из которых назначаются Президентом, 2 председателем Национальной ассамблеи и один - председателем Сената. Срок полномочий членов КС составляет 9 лет без права повторного назначения. Конституционный контроль носит предварительный характер. КС также следит за соблюдением законности при проведении выборов и референдумов.

За рамками общей судебной системы находится и Высокий суд правосудия, который имеет исключительное право судить в порядке импичмента Президента Республики, а также членов правительства. Высокий суд состоит из членов, избранных из его среды (в равном числе) Национальной ассамблеей и Сенатом.

Литература

Jeol M. Mauritania // International Encyclopedia of Comparative Law. Vol. 1. 1972.

Salacuse J. W. Africa South of the Sahara // An Introduction to Law in French-speaking Africa. Vol. 1. Charlottesville, 1969.

Мадагаскар
Республика Мадагаскар

Государственное устройство
Правовая система
Общая характеристика
Гражданское и смежные с ним отрасли права
Уголовное право и процесс
Судебная система. Органы контроля

Государство на острове Мадагаскар в Индийском океане у юго-восточного побережья Африки.

Территория - 595,8 тыс. кв. км. Столица - г.Антананариву.

Население - 14,87 млн. чел. (1999 г.), 99% - малагасийцы.

Официальные языки - малагасийский и французский.

Религия - около 45% населения исповедуют местные традиционные верования, около 50% - протестанты и католики, 5% - мусульмане-сунниты.

В I тыс. до н.э. остров Мадагаскар был заселен выходцами из Юго-Восточной Азии. В XIV-XV вв. на Мадагаскаре сложился ряд феодальных государств, вошедших в XIX в. в состав Малагасийского королевства. С 1896 г. Мадагаскар - колония Франции, с 1960 г. - независимое государство. В 1975 г. к власти пришел Верховный революционный совет. Малагасийская Республика переименована в Демократическую Республику Мадагаскар, провозглашен курс социалистической ориентации. В 1991 г. в результате демократического движения был восстановлен многопартийный режим.

Государственное устройство

Мадагаскар - унитарное децентрализованное государство. Административно-территориальное деление - 6 фаритани (автономных провинций).

Действует Конституция Республики Мадагаскар, одобренная на референдуме в августе 1992 г. и существенно измененная в 1998 г. Многие ее положения концептуально основаны на французской конституции 1958 г. По форме правления Мадагаскар - суперпрезидентская республика. Политический режим - демократия в процессе становления. В 1996 г. здесь впервые в Африке был осуществлен импичмент главы государства.

Законодательную власть осуществляет Парламент, состоящий из двух палат: Национальной ассамблеи (избирается всеобщим прямым голосованием на 4 года) и Сената (60 сенаторов избираются главами муниципальных образований и канцлерами провинций страны, 30 - назначаются лично Президентом Республики, те и другие сроком на 6 лет). Первое заседание Сената открылось в мае 2001 г. после 29-летнего перерыва. Конституция ограничивает законодательные полномочия Парламента определенным кругом вопросов, за пределами которого регулирование осуществляется декретами в порядке регламентарной власти.

Глава государства - Президент, избираемый всеобщим прямым голосованием сроком на 5 лет. Его конституционные характеристики во многом совпадают с таковыми французского главы государства: он гарантирует своим арбитражем нормальное функционирование публичных властей, национальную независимость и территориальную целостность. Президент назначает и смещает Премьер-министра, а по представлению последнего- всех других членов Правительства, является верховным главнокомандующим, может осуществлять законодательные полномочия посредством ордонансов в порядке чрезвычайного или делегированного законодательства, вправе распускать Национальную ассамблею "по определенным причинам". Наиболее важные решения Президента оформляются в виде декретов, принятых в Совете министров.

Исполнительная власть осуществляется Правительством. Согласно Конституции Премьер-министр является главой Правительства и проводит в жизнь общую политику государства. Он председательствует на Совете Правительства (Conseil de Gouvernement). Правительство несет ответственность как перед главой государства, так и перед Парламентом. Если Национальная ассамблея большинством в 2/3 голосов вынесет вотум недоверия Правительству, последнее должно подать в отставку.

Правовая система

Общая характеристика

Правовая система Мадагаскара носит смешанный характер. Господствующие позиции в ней занимает заимствованное у Франции европейское право, в то время как в регулировании многих общественных отношений значительную роль продолжает играть малагасийское обычное право. В соответствии с малагасийским законом от 19 июля 1961 г. нарушение обычая было приравнено к нарушению закона.

До аннексии Мадагаскара Францией на острове, как и в Тропической Африке, действовало только обычное право. Однако если в странах Тропической Африки обычное право оставалось неписаным, то на Мадагаскаре в 1885 г. был издан закон "305 параграфов", представлявший собой кодификацию местных уголовно-правовых обычаев.

С приходом французов началось внедрение европейского права. Так, в 1911 г. на острове были введены Гражданский и Торговый кодексы Франции, действующие здесь и поныне. После ликвидации колониального режима большинство французских кодексов изданы с некоторыми изменениями в качестве национальных малагасийских кодексов. В 1962 г. таким образом были приняты УК, УПК, ГПК.

Основным источником права в современном Мадагаскаре является законодательство, система которого заимствована у Франции. К законодательным актам относятся обычные и органические законы, ордонансы и декреты. Конституция предоставляет законодательные полномочия не только национальному Парламенту, но и

провинциальным советам, которые принимают законы по указанным в Конституции вопросам ведения провинций. Кроме того, каждая провинция имеет свой уставной закон (loi statutaire), закрепляющий подробности организации местной власти.

Гражданское и смежные с ним отрасли права

Основными источниками гражданского и торгового права остаются Гражданский и Торговый кодексы, введенные французскими колониальными властями. В период независимости развитие гражданского законодательства пошло по линии упрощения и приспособления к современным условиям. В частности, ордонансом 1962 г. о доказательствах гражданских обязательств отменена регистрация всех актов и соглашений, заключаемых населением, которая вносила чрезмерный формализм и затрудняла развитие торгового оборота. 9 июня 1965 г. в Республике был принят закон об основаниях возникновения обязательств, который можно приравнять к частичной реформе обязательственной части гражданского права. В целом он выработан в соответствии с французским правом, однако законодатель принимал во внимание не только французский ГК, но и французскую судебную практику. Поэтому он в значительной степени отличается от наполеоновского кодекса. Закон состоит из двух больших разделов. В разделе первом рассматриваются юридические акты; он, в свою очередь, подразделяется на главы о договорах, договорной ответственности и регулировании одностороннего волеизъявления, создающего обязательства. Раздел второй закона озаглавлен "Юридические факты". Он состоит из двух глав - о недоговорной ответственности; о ведении дел без поручения и неосновательном обогащении.

Вопросы брака и развода регулирует ордонанс 1962 г. Допускается заключение брака в соответствии с обрядами традиционного права, однако впоследствии такие браки подлежат официальной регистрации. Несмотря на то что полигамия была формально отменена еще в 1868 г., мужчина может с разрешения "старшей" жены обзавестись второй и последующими "женами", если от первой нет детей или он достаточно богат, чтобы содержать и других.

В период социалистической ориентации право частной собственности и предпринимательская деятельность были сильно ограничены. Конституция Демократической Республики Мадагаскар 1975 г. (ст.25) устанавливала, что государство признает за отдельными трудящимися право заниматься частной деятельностью в рамках, установленных законом, если она не предполагает эксплуатации чужого труда и не противоречит духу и целям Хартии малагасийской социалистической революции. По Конституции 1992 г. было вновь гарантировано право на свободное предпринимательство.

Первый трудовой кодекс независимого Мадагаскара был принят в 1960 г. на основе колониального французского Кодекса о труде 1952 г. В период социалистической ориентации он был заменен Кодексом о труде 1975 г., разработанным с участием профсоюзов. Этот кодекс не внес принципиальных корректив, но предусмотрел ряд улучшений для трудящихся (запрет дискриминации в связи с профсоюзной деятельностью, введение обязательных коллективных переговоров, запрет коллективных увольнений без согласия властей и др.). В декабре 1976 г. была одобрена Хартия социалистического предприятия, предусматривавшая принцип участия трудящихся в управлении предприятиями. Действующий Трудовой кодекс 1995 г. закрепляет все основные права работников, включая право на объединение в профсоюзы, заключение коллективных соглашений и на забастовку.

Уголовное право и процесс

С 1946 г. единым источником уголовного права для всего населения Мадагаскара стал УК Франции 1810 г. в форме, несколько отличной от той, которая применялась в метрополии. После провозглашения независимости он был сменен УК 1962 г., который остается основным источником уголовного права страны. В основе действующего УК также лежит французский кодекс по состоянию на 1958 г. В УК 1962 г. были внесены и

некоторые изменения. связанные с принятием более суровой системы наказаний и увеличением конкретных санкций по многим составам преступлений. Так, Закон от 10 июля 1962 г. предусматривал запрет проживания в определенной местности для лиц, которые "по общему мнению" считаются "скотокрадами".

Уголовный кодекс предусматривает смертную казнь за некоторые преступления против безопасности государства, в том числе за подстрекательство к гражданской войне, восстание, причинение ущерба государственному имуществу и измену. Она также является обязательной мерой наказания за умышленное убийство, применение пыток, поджог, приведший к смерти или причинению телесного повреждения, и вооруженное ограбление. Последняя известная казнь состоялась в 1958 г. В дальнейшем при вынесении смертных приговоров глава государства во всех случаях использовал свое право помилования.

В некоторых изолированных сельских районах преступников вопреки закону по-прежнему судят на основе обычного права, причем наказания могут налагаться вплоть до смертной казни.

Конституция и УПК закрепляют основные гарантии демократического судопроизводства. Обвиняемые имеют право на освобождение до суда под залог, однако эта мера редко применяется в отношении тяжких преступлений.

Судебная система. Органы контроля

Согласно Конституции Президент Республики является гарантом независимости правосудия. В этом ему помогает Высший совет магистратуры (Conseil superieur de la Magistrature). Президент по должности является председателем, а министр юстиции - вице-председателем Высшего совета магистратуры.

Мадагаскар имеет 3 уровня судов. Местные суды рассматривают относительно небольшие гражданские и уголовные дела. Апелляционный суд (Cours d'Appel), в составе которого действует уголовный суд, рассматривает дела о преступлениях, наказуемых лишением свободы на 5 лет или более. Верховный суд (Cour Supreme) функционирует как высший суд в стране. В его состав входят Кассационный суд (Cour de Cassation), Государственный совет (Conseil d'Etat) и Счетный суд (Cour des Comptes). Эти 3суда представляют, соответственно, общую, административную и финансовую юрисдикции. Первый председатель и генеральный прокурор Верховного суда назначаются Советом министров по предложению министра юстиции после консультации с Высшим советом магистратуры.

Военные суды имеют юрисдикцию по всем делам, которые затрагивают национальную безопасность. Они включены в общегражданскую судебную систему.

Наряду с регулярными судами на Мадагаскаре широко действуют традиционные общинные суды, которые рассматривают как гражданские, так и уголовные дела. Эти суды не подчиняются обычным правилам процедуры, установленным законом.

Исключительную юрисдикцию представляет Высокий суд правосудия (Haute Cour de Justice), который может судить в порядке импичмента Президента Республики и других высших должностных лиц государства, если обвинение против них выдвинуто обеими палатами Парламента. В состав этого суда входят 9 членов, включая представителей высших судов, Парламента и главу государства по должности.

Органом конституционного контроля является Высокий конституционный суд (Haute-Cour constitutionnelle), который проверяет на предмет соответствия Конституции законов, ордонансов и декретов, а также наблюдает за проведением национальных выборов и референдумов и удостоверяет их результаты. В состав Высокого конституционного суда входят 9 членов, назначаемых сроком на 7 лет. Трое членов назначаются Президентом Республики, по 2 - Национальной ассамблеей и Сенатом и 2 избираются Высшим советом магистратуры.

Контроль за соблюдением прав человека осуществляет Служба Посредника - аналог института омбудсмана.

Македония
Республика Македония

Государственное устройство
Правовая система
Общая характеристика
Уголовное право и процесс
Судебная система. Органы контроля

Государство на юго-востоке Европы, в южной части Балканского полуострова.

Территория - 25,7 тыс. кв. км. Столица - г.Скопье.

Население - 2 млн. чел. (1994 г.); 67% - македонцы, 22,9% албанцы, 4% турки, 2,3% - цыгане, 2% - сербы, 0,4% - влахи.

Официальный язык - македонский (относится к славянской группе).

Религия - преобладает православие, у албанцев - ислам.

В XIV - начале XX в. населенная преимущественно славянами Македония находилась под властью Османской империи. После второй Балканской войны 1913 г. западная и центральная части Македонии (Вардарская Македония) отошли к Сербии. В 1918 г. Вардарская Македония в составе Сербии стала частью Королевства сербов, хорватов и словенцев (с 1929 г. - Королевство Югославия). С 1945 г. Македония (Вардарская) входила в состав федеративной Югославии в качестве одной из ее 6 республик. По итогам референдума 8 сентября 1991 г. парламент Республики объявил о суверенитете и независимости Македонии. В ноябре 1991 г. Македония вышла из состава Югославии. В 1993 г. она была принята в ООН.

Государственное устройство

Македония - унитарное государство. Основная административно-территориальная единица - община.

Действующая Конституция принята парламентом 17 ноября 1991 г. По форме правления Македония - парламентско-президентская республика. Политический режим - демократия. В ноябре 1990 г. в ней впервые состоялись выборы на многопартийной основе.

Высший законодательный орган - однопалатное Собрание Республики Македония (120 депутатов), избираемое прямыми выборами на 4 года.

Законы принимаются простым большинством голосов присутствующих на заседании членов Собрания, а в случаях, прямо предусмотренных Конституцией, - большинством в 2/3. Обычные законы могут быть возвращены Президентом на повторное рассмотрение, в этом случае для их принятия необходимо большинство всех членов Собрания.

Помимо осуществления законодательной деятельности Собрание утверждает бюджет, вводит и отменяет налоги, ратифицирует международные соглашения, формирует Правительство Республики, избирает и смещает судей, осуществляет политический контроль и надзор за деятельностью Правительства и других государственных органов, ответственных перед Собранием; объявляет амнистии.

Группа из не менее чем 5 депутатов Собрания имеет право на интерпелляцию по поводу работы любого публичного должностного лица, Правительства в целом и любого его члена индивидуально. Кроме того, любой депутат может обращаться с парламентскими запросами.

Глава государства - Президент Республики, избираемый тайным голосованием на всеобщих и прямых выборах сроком на 5 лет, но не более двух раз. Президент представляет Республику за рубежом и является верховным главнокомандующим вооруженными силами страны.

Президент назначает мандатора, ответственного за формирование нового Правительства Республики; назначает и увольняет декретами послов и других дипломатических представителей Республики Македония за границей; принимает верительные грамоты и отзывные письма иностранных дипломатических представителей; предлагает двух судей в состав Конституционного суда; предлагает 2 членов Республиканского судебного совета; назначает 3 членов в Совет безопасности Республики; предлагает членов Совета по межэтническим отношениям; назначает и увольняет других государственных должностных лиц, определенных Конституцией и

законом; присваивает государственные награды и почетные звания; осуществляет помилование.

Исполнительная власть принадлежит Правительству, которое состоит из Премьер-министра и министров. Посты в Правительстве не совместимы с депутатским мандатом.

Президент Республики обязан в течение 10 дней после учредительного заседания вновь избранного Собрания предоставить мандат на формирование Правительства кандидату от партии или партий, которые имеют большинство в Собрании. В течение следующих 20 дней "мандатор" представляет Собранию программу и предлагает состав Правительства.

Правительство избирается Собранием по предложению мандатора и на основе изложенной программы деятельности большинством голосов от общего числа депутатов.

Правительство определяет политику Республики на основе законов и других подзаконных актов Собрания и ответственно за ее осуществление; предлагает законы, бюджет Республики и другие подзаконные акты, принимаемые Собранием; определяет принципы внутренней организации и работы министерств и других административных органов, направляет и контролирует их работу; дает оценку проектов законов и иных актов, представленных Собранию другими уполномоченными органами; принимает решение о признании государств и правительств; устанавливает дипломатические и консульские отношения с другими государствами; принимает решение об открытии дипломатических и консульских служб за границей; предлагает назначение послов и представителей Республики Македония за границей и назначает руководителей консульских служб; предлагает кандидатуру прокурора Республики; назначает и увольняет должностных лиц, определенных Конституцией и законами.

Правительство и каждый из его членов ответственны перед Собранием. Последнее может выразить Правительству вотум недоверия по инициативе, как минимум, 20 депутатов. Если Правительству большинством голосов всех членов парламента выражен вотум недоверия, оно обязано подать в отставку. Правительство само имеет право поставить вопрос о доверии перед Собранием и подать в отставку.

Премьер-министр может предлагать Собранию смещение того или иного члена Правительства. Если Премьер-министр увольняет (с согласия Собрания) больше чем 1/3 начального состава Правительства, Собрание формирует новое Правительство.

Правовая система

Общая характеристика

Правовая система страны входит в романо-германскую правовую семью и имеет общие черты с правовыми системами других бывших союзных республик Югославии.

До освобождения от турецкого ига в 1913 г. в Македонии господствовало обычное право. С 1913 г. здесь стало действовать право Сербии, а с 1945 г.социалистическое право Югославии. С принятием Конституции Югославии 1974 г. Македония, как и другие республики, получила возможность принимать собственные законодательные акты в области гражданского и уголовного права.

После смены общественного строя в 1990 г. и провозглашения независимости в 1991 г. правовая система Македонии, как и других бывших социалистических стран, переживает период реформ, направленных на создание правовой базы демократического государства со свободной рыночной экономикой.

Принятая в 1991 г. Конституция независимой Македонии (ст.8) провозгласила в качестве главных ценностей конституционного строя Республики Македония: основные свободы и права человека и гражданина, признанные в международном праве и перечисленные в Конституции; свободное выражение национальной идентичности; верховенство права; разделение властей; правовую защиту собственности; свободу рынка и предпринимательства; гуманизм, социальную справедливость и солидарность; местное самоуправление; городское и сельское планирование с целью обеспечить благоприятную окружающую среду; уважение общепринятых норм международного права.

Основными источниками права в Македонии являются законодательные и другие

нормативные правовые акты. Международные соглашения, ратифицированные в соответствии с Конституцией, являются основой внутреннего правового порядка и не могут быть изменены законом (ст.118).

До 1945 г. в Македонии действовал сербский ГК 1844 г. В социалистический период ее гражданское право не было кодифицировано. Таковым оно остается и по сей день. Действует ряд крупных законов, охватывающих отдельные институты гражданского права. Так, право собственности и другие вещные права регулирует сохраняющий силу югославский Федеральный закон об основных имущественно-правовых отношениях 1980 г. (с изменениями 1990 г.). Обязательственное право основано также на югославском Законе об обязательственных отношениях 1978 г. (с изменениями и дополнениями 1985, 1986, 1989 гг.), которым охватываются и залоговые отношения. Отношения интеллектуальной собственности регулируют Закон о промышленной собственности 1993 г.; Закон об авторском праве 1996 г. Наследственным отношениям посвящен Закон о наследовании 1996 г.

В 1990-е гг. в Македонии, как и в других бывших социалистических странах, был принят пакет новых законов о предпринимательстве: о торговле 1995 г., представляющий собой типичный торговый кодекс; о коммерческих предприятиях 1996 г. (с изменениями); о государственных предприятиях 1996 г. (с изменениями); о банкротстве 1997 г.; о концессиях 1993 г.; о страховании 1997 г.; о внешней торговле 1993 г. (с изменениями). Иностранным инвесторам, согласно ст.59 Конституции, гарантируется право на свободное перемещение вложенного капитала и прибыли.

Важной частью экономических реформ является преобразование собственности и реорганизация хозяйствующих субъектов. В этой сфере были приняты законы о преобразовании предприятий с общественным капиталом 1993 г.; о приватизации государственного капитала в предприятиях 1996 г.; о преобразовании предприятий и кооперативов, владеющих сельскохозяйственной землей, 1996 г.

Гражданское судопроизводство основано на Законе о гражданском процессе 1977 г. (с многочисленными изменениями).

Большое внимание македонские законодатели уделяют развитию трудового права в новых экономических условиях. Конституция 1991 г. закрепляет право каждого на труд, свободный выбор занятия, защиту на работе и материальную помощь в течение временной безработицы, право каждого наемного работника на оплаченный ежедневный, еженедельный отдых и ежегодный отпуск (ст.32), а также на объединение в профсоюзы (ст.37), на забастовку (ст.38). При этом закон может ограничивать осуществление двух последних прав в вооруженных силах, полиции и административных органах.

В развитие вышеуказанных конституционных прав приняты Закон о трудовых отношениях 1993 г. (с изменениями); Закон о занятости и страховании от безработицы 1997 г.; Закон о заработной плате 1994 г. (с изменениями); Закон о пенсионном страховании и страховании на случай нетрудоспособности 1993 г. (с многочисленными изменениями).

Уголовное право и процесс

После освобождения от турецкого ига в Македонии действовало уголовное и уголовно-процессуальное право Сербии, а затем Югославии буржуазной (УК 1929 г. и УПК 1930 г.) и социалистической федеративной (УК 1951 г. и УПК 1953 г.). В соответствии с Конституцией СФРЮ 1974 г. компетенция в области уголовного права была разделена между федерацией (Общая часть УК и ответственность за общефедеральные преступления) и республиками (Особенная часть). Уголовно-процессуальное законодательство целиком оставалось за федерацией. В 1977 г. Македония, как и другие республики, приняла свой республиканский УК (Особенная часть). После достижения независимости в 1991 г. в Македонии были приняты собственные Уголовный кодекс 1996 г., Уголовно-процессуальный кодекс 1997 г., Закон об исполнении наказаний 1997 г.

Уголовное право Македонии проводит различие между собственно преступлениями и уголовно наказуемыми проступками. Тюремное заключение назначается на срок от 30 дней до 15 лет. Может также назначаться пожизненное заключение. Конституция 1991 г. (ст.10) полностью запретила смертную казнь.

Конституция закрепила и ряд демократических принципов и норм уголовного правосудия. Ею, в частности, предусмотрено, что задержанное лицо должно быть доставлено в суд в течение 24 часов с момента задержания, где незамедлительно решается вопрос о его законности. В 1998 г. была принята поправка к Конституции, увеличившая максимальный срок досудебного заключения с 90 до 180 дней. Уголовные дела рассматриваются судьей единолично или с помощью двух народных заседателей, имеющих совещательный голос.

Судебная система. Органы контроля

Судебная система Македонии установлена Конституцией 1991 г. (ст.98-105) и Законом о судах 1995 г. (с изменениями).

Согласно Конституции суды автономны и независимы. Они образуют единую систему. Запрещается создание чрезвычайных судов (ст.98).

Судебная система имеет 3 уровня, включая муниципальные, окружные суды и Верховный суд. Последний является высшим судом в Республике, обеспечивающим единообразное применение законов.

Судья избирается без ограничения срока службы и не может быть перемещен на другую должность против его желания. Судью освобождают от должности по причине недееспособности, уголовного осуждения или серьезного дисциплинарного проступка, непрофессионального и неэтичного поведения.

Автономным органом управления судейским сообществом в Македонии является Республиканский судебный совет. Он состоит из 7 членов, избираемых парламентом на 6 лет с правом на одно переизбрание. Республиканский судебный совет предлагает Собранию избрать судей и освободить их от должности (в указанных Конституцией случаях), принимает решения о дисциплинарной ответственности судей; оценивает компетентность и этику судей при исполнении ими своих обязанностей; предлагает 2 судей в качестве членов Конституционного суда. Действует Закон о Судебном совете 1992 г.

Конституционный контроль осуществляет Конституционный суд (КС). Он состоит из 9 судей, избираемых Собранием большинством голосов от общего числа депутатов. Срок полномочий судей - 9 лет без права на переизбрание. КС выбирает председателя из числа своих членов на 3 года без права на переизбрание.

Помимо проверки конституционности законов и других нормативных актов КС осуществляет защиту конституционных прав и свобод граждан и других лиц, рассматривает споры о компетенции между различными органами государственной власти. Решения КС носят окончательный и общеобязательный характер.

В соответствии с Конституцией прокуратура является автономным государственным органом, имеющим исключительное право осуществлять уголовное преследование (исключая дела частного обвинения). Прокурор Республики назначается Собранием сроком на 6 лет. Действует Закон о прокуратуре 1992 г. (с изменениями).

В феврале 1997 г. парламент Македонии в соответствии со ст.77 Конституции принял Закон о создании службы омбудсмана (Народного правозащитника). Он назначается парламентом на 8 лет и наделен правом расследовать нарушения прав человека. Если такие нарушения и их виновники будут обнаружены, омбудсман может предложить привлечь виновных лиц к дисциплинарной или уголовной ответственности.

Конституция 1991 г. (ст.53) устанавливает статус адвокатуры как автономной публичной службы, оказывающей правовую помощь и выполняющей публичные полномочия в соответствии с законом. Причем соответствующая норма помещена в раздел "Гарантии основных прав и свобод". Действует Закон об адвокатуре 1992 г.

Малави
Республика Малави

Государственное устройство
Правовая система
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство в Юго-Восточной Африке.

Территория - 118,5 тыс. кв. км. Столица - г.Лилонгве.

Население - 11,1 млн. чел. (1995 г.); 99,7% - африканцы, главным образом народы языковой группы банту.

Официальные языки - английский и ньянджа (язык малави).

Религия - около 40% верующих исповедуют христианство, свыше 20% ислам, остальные придерживаются местных традиционных верований.

С 1891 по 1964 г. страна являлась протекторатом Великобритании под названием Ньясаленд. В 1964 г. провозглашено независимое государство, получившее название Малави. В 1966 г. провозглашена Республика Малави. Входит в Содружество, возглавляемое Великобританией.

Государственное устройство

Малави - унитарное государство. В административном отношении страна делится на три провинции, состоящие из округов.

Действует Конституция от 17 мая 1995 г. По форме правления Малави суперпрезидентская республика. Политический режим - либеральный. В 1994 г. в стране прошли первые после 30-летнего диктаторского правления "пожизненного" президента Х.К. Банды свободные демократические парламентские и президентские выборы.

Законодательная власть осуществляется Национальным собранием, состоящим из 193 депутатов, избираемых всеобщим голосованием сроком на 5 лет, и Сенатом, состоящим из 80 членов. Сенат формируется следующим образом: по одному сенатору от каждого округа избирают окружные муниципальные советы; еще по одному - собрания традиционных вождей каждого округа из своей среды; 32 сенатора избираются самим Сенатом (по представлению Комитета) по назначениям из числа представителей бизнеса, фермерства, профсоюзов, женских организаций, инвалидов, науки, культуры, религиозных объединений.

Конституция предусматривает также независимый законосовещательный орган - Комиссию по правовым вопросам (Law Commission), глава которой назначается Президентом по рекомендации Комиссии судебной службы.

Глава государства и правительства - Президент, избираемый всеобщим голосованием сроком на 5 лет; он может переизбираться только на следующий срок. Ему помогают Первый и Второй вице-президенты. Первый вице-президент избирается совместно с Президентом, а Второго он назначает в случае необходимости.

Исполнительная власть осуществляется Президентом и правительством (Кабинетом). Министры назначаются Президентом и несут перед ним ответственность. Президент председательствует на заседаниях Кабинета.

Правовая система

Правовая система Малави носит смешанный характер. Ее основными элементами являются английское общее и африканское обычное право. Последнее преобладает в регулировании брачно-семейных, наследственных и земельных отношений.

Приказ о независимости Малави 1964 г. определил, что в стране применяются "статуты общего применения, действовавшие в Англии на 11 августа 1902 г., а также принципы английского общего права и доктрины права справедливости". Постепенно старые английские акты заменяются национальными, которые, однако, продолжают следовать образцам бывшей метрополии. Так, в 1984 г. в Малави был принят закон о компаниях, смоделированный по образу английского.

Новый этап в развитии правовой системы Малави начался с принятием Конституции 1995 г., являющейся одной из самых демократических в мире. Конституция провозглашает практически все известные современной мировой практике права и свободы человека, а также их гарантии. Особое внимание уделяется равноправию женщин во всех областях жизни. Однако на практике продолжают широко применяться нормы обычного права, дискриминирующие женщин в брачно-семейных и имущественных отношениях.

Экономическое законодательство направлено на поощрение частного предпринимательства и привлечение иностранных инвестиций.

Конституция и Закон о трудовых отношениях (Labour Relations Act) 1996 г. закрепляют право на свободное объединение в профсоюзы и коллективные переговоры. Указанный Закон также разрешает забастовки, но только при неудаче всех примирительных процедур.

Уголовный кодекс Малави издан британскими властями в 1930 г. и представляет собой вариант модельного акта, разработанного в 1920-е гг. министерством колоний Великобритании на основе УК Квинсленда 1899 г. и УК Нигерии 1916 г. Аналогичные кодексы были введены во многих других английских колониях в Африке, на Кипре и Фиджи. Среди видов наказания сохраняется смертная казнь, которая предусмотрена за убийство, изнасилование, измену, разбой.

Уголовное судопроизводство в формальных судах следует в целом английской модели. Конституция закрепляет судебный контроль за арестами и задержаниями (включая процедуру хабеас корпус), право на освобождение до суда под залог и другие демократические процессуальные гарантии. Закон не предусматривает права на суд присяжных, однако в Высоком суде используется жюри из 12 лиц при рассмотрении дел об убийстве. До принятия нынешней Конституции любые уголовные дела могли рассматриваться также традиционными судами, которые состояли из непрофессиональных судей и не были связаны никакими общепризнанными процессуальными гарантиями.

Судебная система. Органы контроля

Судебная система включает Верховный апелляционный суд (высшая судебная инстанция), Высокий суд (первая инстанция по наиболее значительным делам) и магистратские суды.

Главный судья (председатель Высокого суда) назначается Президентом с одобрения Национального собрания. Другие судьи - по рекомендации Комиссии судебной службы; они занимают свои должности до возраста 65 лет. Магистраты (мировые судьи) назначаются Главным судьей по рекомендации Комиссии судебной службы и служат до возраста 70 лет.

Трудовые споры в соответствии с Конституцией рассматривает Суд по трудовым отношениям, второй инстанцией которого служит Высокий суд.

Согласно Конституции (ст.110) Парламент может издавать акты относительно традиционных или местных судов, возглавляемых непрофессиональными мировыми судьями и вождями. Юрисдикция таких судов ограничена исключительно гражданскими делами по обычному праву и незначительными преступлениями (проступками) по общему и статутному праву, определяемыми законом Парламента. Кроме того, за рамками формальной судебной системы традиционные власти на уровне деревень рассматривают небольшие гражданские споры и правонарушения.

Органом конституционного контроля является Высокий суд.

Особым судебным органом является Национальный трибунал компенсации, который должен рассматривать требования относительно предполагаемой уголовной и гражданской ответственности бывшего правительства Малави (действовавшего до 1994 г.).

Как и в ряде других стран английского общего права, в Малави имеются должности генерального атторнея и директора публичных преследований. Оба назначаются Президентом сроком на 5 лет. Генеральный атторней является главным юридическим советником правительства.

Контроль за соблюдением прав человека осуществляют два конституционных органа: Омбудсман, назначаемый Комитетом по публичным назначениям (орган Национального собрания) сроком на 5 лет, и Комиссия по правам человека. Последняя состоит из Омбудсмана, главы Комиссии по правовым вопросам (Law Commissioner) и трех других членов, назначаемых по представлению указанных должностных лиц Президентом Малави.

Высшим органом финансового контроля является генеральный аудитор,

назначаемый Президентом с утверждением Национальным собранием сроком на 5 лет.

Литература

Roberts S. Malawi // International Encyclopedia of Comparative Law. Vol. 1. 1970.

Малайзия
Федерация Малайзии

Государственное устройство
Правовая система
Общая характеристика
Гражданское и смежные с ним отрасли права
Уголовное право и процесс
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство в Юго-Восточной Азии, географически состоит из двух частей: западной (расположена на юге полуострова Малакка) и восточной (северная часть острова Калимантан). Входит в Содружество, возглавляемое Великобританией.

Общая территория - 332,8 тыс. кв. км. Столица - г. Куала-Лумпур.

Население - 21,38 млн. чел. (1999 г.); 54% - малайцы и родственные им этносы, 34% - китайцы, 10% - выходцы из Южной Азии.

Государственный и официальный язык - малайзийский. Официально признаются также английский, китайский и тамильский языки.

Государственная религия - ислам суннитского толка. Другие религии буддизм, конфуцианство, индуизм, христианство.

Археологические раскопки указывают на существование на территории Малайзии в V в. до н.э. индо-буддийского государства. Затем в различное время она была провинциальной частью Тайской и Кхмерской империй. В VII-XV вв. Малайзия входила в состав суматранской морской империи Шри-Виджая. В XV в. территория полуострова была объединена самостоятельным Малаккским султанатом. С 1511 г. - колония Португалии, с 1641 г. - Голландии, с 1815 г. - Великобритании (при сохранении султанатов на правах протекторатов). 31 августа 1957 г. была провозглашена независимость Малайской Федерации. В 1963 г. образована Федерация Малайзии, включавшая также Сингапур, Саравак, Сабах. (В 1965 г. Сингапур вышел из Федерации.)

Государственное устройство

По форме государственно-территориального устройства Малайзия федерация, в состав которой входят 13 штатов и 2 федеральные территории (Куала-Лумпур и о-в Лабуан).

Действует Конституция Малайзии от 16 сентября 1963 г., в основе которой лежит Конституция Малайской Федерации 1957 г. с последующими изменениями. По форме правления Малайзия - конституционная выборная монархия. Политический режим - умеренно авторитарный.

Правовое положение штатов - членов Федерации определяется федеральной Конституцией и конституциями отдельных штатов. Во главе 9 малайских штатов стоят наследные конституционные монархи (в штатах Кедах, Джохор, Келантан, Паханг, Перак, Селангор и Тренгану - султаны, в штате Негри-Сембилан - большой правитель, в штате Перлис- раджа). Штаты Малака, Пинанг, Саравак и Сабах возглавляются губернаторами, назначаемыми Верховным главой (правителем) Малайзии. Наследные правители штатов образуют Совет правителей и избирают из своего состава сроком на 5 лет верховного правителя (Янг ди-Пертуан Агонг), т.е. конституционного монарха, выполняющего главным образом представительские функции главы государства. Губернаторы входят в Совет без права участия в голосовании.

Помимо избрания верховного правителя государства Совет правителей "дает советы" при назначении судей, генерального прокурора, членов избирательной комиссии

и комиссии государственной службы, которая ведает назначением на административные должности и перемещением государственных служащих. Совет принимает или отвергает законы, касающиеся вопросов, связанных с изменениями границ княжеств.

Согласно Конституции любое решение правительства выносится от имени и с согласия Верховного правителя. На практике он принимает решения исходя из рекомендаций правительства или парламента, хотя может иметь и собственную позицию. Верховный правитель утверждает принятые Парламентом законы, кандидатуру Премьер-министра и состав Верховного суда, имеет право помилования и является главнокомандующим вооруженными силами страны.

До 1984 г. монарх имел существенные права вето, которых затем был лишен Парламентом (обычное отлагательное вето сохранилось).

Законодательный орган - двухпалатный Парламент. Верхняя палата Сенат, состоящий из 69 членов. 40 из них назначаются Верховным правителем "за выдающуюся общественную деятельность", заслуги "в своей профессии, коммерции, промышленности, сельском хозяйстве, культуре и службе на благо общества" или в качестве представителей национальных меньшинств и лиц, защищающих интересы аборигенов. 26 членов Сената (по 2 от каждого штата) избираются на законодательных собраниях штатов, еще 3 сенатора представляют федеральные территории. Срок полномочий - 3 года. Нижняя палата - Палата представителей (192 депутата) - формируется на срок 5 лет в результате всеобщих прямых выборов.

Парламент вырабатывает и утверждает законы, распространяющиеся на всю территорию страны, контролирует финансовую деятельность правительства и является местом выражения общественного мнения по общенациональным вопросам.

Законопроект становится законом государства, когда он прошел 2 палаты, получил одобрение монарха и опубликован в "Правительственной газете".

Исполнительную власть осуществляет Кабинет министров во главе с Премьер-министром. Им назначается лидер партии, завоевавшей большинство мест в Палате представителей.

Премьер-министр председательствует на заседаниях Кабинета, координирует политику правительства и административную деятельность министерств и ведомств. Он "дает советы" монарху при назначении судей, членов Избирательной комиссии, Комиссии государственной службы и других высших служащих. "По совету" Премьер-министра Верховный правитель назначает членов Кабинета, которые обязательно должны быть членами Парламента (Палаты представителей или Сената).

Кабинет несет ответственность перед Парламентом. Если Премьер-министр теряет доверие большинства членов Палаты представителей, Кабинет уходит в отставку, либо Верховный правитель по просьбе Премьер-министра распускает Парламент (фактически - Палату представителей). Монарх имеет право не согласиться с такой просьбой, тогда правительство формируется на основе новой парламентской коалиции.

В каждом штате имеется собственное однопалатное законодательное собрание. Число членов законодательных собраний неодинаково и устанавливается в зависимости от численности населения штатов. Конституции штатов хотя и имеют свои различия, в целом построены по одному образцу: правитель или губернатор действует в соответствии "с советом" администрации штата, точно так же, как это происходит на федеральном уровне. Правители княжеств пользуются на своих территориях особыми привилегиями. Они юридически неприкосновенны. Им принадлежат все права, прерогативы и полномочия главы религии в своем княжестве.

Правовая система

Общая характеристика

Малайзия представляет собой яркий пример смешанной правовой системы. В своей основе она как бывшая британская колония и член Содружества опирается на английское общее право и нормы права справедливости, а также статуты общего применения. Однако наряду с этим используются и иные правовые системы при регулировании личного статуса отдельных групп населения - малайцев, индусов, китайцев

(соответственно мусульманское, индусское право, традиционные конфуцианские нормы).

Хотя ислам является в Малайзии государственной религией, право шариата в соответствии с Законом о мусульманском суде 1965 г. применяется лишь на уровне морали и в воспитательно-пропагандистской деятельности. В частности, нормы мусульманского деликтного права применяются только к нарушителям религиозных обязанностей.

Принятая в 1963 г. Конституция сочетает идеи западной демократии и принципы обеспечения особых прав коренного населения страны. Она гарантирует законные права всех национальностей, в том числе основные политические права и свободы, право разговаривать на родном языке, исповедовать свою религию, следовать обычаям и культурным традициям своей нации. Что касается коренных жителей, то Конституция содержит положения о власти и статусе малайских правителей, правах гражданства, особом положении малайцев и других коренных жителей, позиции ислама как официальной религии, роли малайзийского языка как государственного и официального.

Официальной идеологией страны является "рукунегара" ("основы государства"), обнародованная 31 августа 1970 г. Она представляет собой определенные принципы многорасового общества, призванные создать в конечном счете единую малайзийскую нацию. Документ состоит из введения, призывающего "обновить и удвоить усилия по строительству нации", декларации, являющейся основой документа, и комментария, в котором поясняется каждое положение декларации.

Декларация состоит из двух частей: "Убеждения" и "Принципы". В "Убеждениях" указываются цели, к которым стремится Малайзия: достижение большего единства всех ее народов; осуществление демократического образа жизни; создание справедливого общества при равномерном распределении национального богатства; обеспечение непредвзятого подхода к богатым и разнообразным культурным традициям Малайзии; построение прогрессивного общества, ориентирующегося на современную науку и технику.

Для достижения этих целей "рукунегара" предлагает пользоваться следующими принципами: вера в бога; преданность монарху и государству; уважение Конституции; соблюдение законов; достойное поведение и соблюдение норм морали.

Правительство Малайзии исходит из тезиса о неприемлемости для страны "абсолютизации" концепций демократии и прав человека. Стабильность политической, социальной и этно-конфессиональной систем поддерживается жесткими мерами полицейского и идеологического контроля. Запрещены пропаганда расизма, религиозная нетерпимость, распространение коммунистических идей, все формы забастовок, не допускается проведение несанкционированных властями митингов и демонстраций, создание организаций, деятельность которых может подорвать устои малайзийского государства. Для подавления своих противников правительством широко используются чрезвычайные законы, принятые в 1960 г., - о внутренней безопасности, о защите официальных секретов, об ограничении места жительства и др.

Основным источником права в Малайзии является законодательство, отличающееся здесь довольно высокой степенью кодификации. Во главе иерархии законодательных актов стоит федеральная Конституция.

Штаты Малайзии имеют собственные конституции и законодательство. Законодательные ассамблеи регулируют вопросы, которые не зарезервированы федеральными законами и Конституцией. Если возникает противоречие между региональным и федеральным законодательствами, преобладает федеральный закон. В компетенцию штатов входят, в частности, регулирование земельных отношений, сельского хозяйства, местное самоуправление. В конкурирующей компетенции находятся вопросы социального обеспечения, образования, охраны природы и т.д.

Правовой системе Малайзии известен институт чрезвычайного законодательства. Согласно Конституции (ст.150) в период действия чрезвычайного положения, если только обе палаты парламента не заседают одновременно, Верховный правитель может промульгировать такие ордонансы, которых требуют обстоятельства. Положения этих ордонансов имеют силу закона. Действие ордонанса может быть прекращено по решению, принятому обеими палатами парламента. За исключением некоторых вопросов, ордонансы и законы, принятые в период чрезвычайного положения и

продиктованные им, имеют более высокую силу, чем нормы Конституции.

По сравнению с английской правовой системой судебный прецедент в качестве источника права играет в Малайзии гораздо более скромную роль. В отдельных случаях могут использоваться судебные прецеденты третьих стран. В частности, Высший суд Малайзии придает большое значение решениям индийского Верховного суда.

У мусульманской общины и некоторых других жителей Малайзии распространено обычное право (адат), касающееся преимущественно вопросов личного статуса.

Как и в большинстве других стран Британского Содружества, международно-правовой акт в Малайзии не может быть непосредственным источником национального права. Для его применения требуется имплементация, т.е. издание соответствующего закона (ст.76 Конституции).

Гражданское и смежные с ним отрасли права

Полисистемность малайзийского права ярче всего проявляется в сфере регулирования частноправовых отношений.

В вопросах личного статуса (правоспособность, брак, семья, наследование) каждая из этно-конфессиональных общин Малайзии руководствуется собственным, "персональным" правом.

Вопросы личного статуса малайской общины регулируются мусульманским правом (шафиитская школа) и адатом. Согласно мусульманскому семейному праву в Малайзии допускается, хотя и в ограниченной мере, многоженство. В 1989 г. в мусульманское семейное право были внесены существенные изменения; они усиливают защиту имущественных прав замужней женщины и уравнивают права женщины на развод. Применение мусульманского и адатного права обеспечивается судами шариата и адатными судами (действуют в Восточной Малайзии).

В китайской общине применяются традиционные конфуцианские нормы. Индусская община в вопросах личного статуса подчиняется особому индусскому праву (см. раздел "Индия"). Отсталые племена Малайзии живут по обычному праву. Действует также Закон о гражданском браке и разводе для лиц, не подчиняющихся ни одной из систем персонального права.

Регулирование торговых и значительной части гражданских отношений носит территориальный характер и основано на английском общем праве. Торговое и гражданское право кодифицировано на уровне отдельных подотраслей и институтов (например, договорное право - в Законе о контрактах 1950 г.).

С момента провозглашения независимости правительство Малайзии проводит курс на развитие рыночных отношений, поощрение частного сектора и иностранных инвестиций. Основу экономического законодательства страны составляют Закон о промышленной координации 1975 г., Закон об инвестиционных льготах 1968 г., Закон о поощрении инвестиций 1986 г. и Закон о развитии нефтяной отрасли 1974 г. Актами, регулирующими деятельность банковского сектора, являются: Ордонанс о Центральном банке 1958 г.; Закон о банковских и финансовых институтах 1989 г.; Закон об офшорной банковской деятельности 1990 г. (с добавлениями от 1996 г.).

Малайзия имеет хорошо развитое законодательство об охране интеллектуальной собственности, которое включает Патентный закон 1983 г., Закон об авторском праве 1987 г. и Закон о промышленных образцах 1996 г. В 1997 г. приняты законы, направленные на охрану имущественных прав в компьютерной сфере (в частности, Закон об электронной подписи, Закон о компьютерных преступлениях).

Трудовое право было создано практически полностью в период независимости. Из старых колониальных актов действуют лишь немногие и с изменениями (например, ордонансы о компенсациях рабочим 1952 г., о занятости 1955 г.). Новое законодательство сохранило жесткий государственный контроль над профсоюзами и забастовками по Ордонансу о профсоюзах 1959 г. и Закону о промышленных отношениях 1967 г. (последний, правда, впервые юридически признал коллективные договоры). В периоды нередко объявляемых в стране чрезвычайных положений (до 1960 г., в 1964, 1969 гг.) забастовки и иные выступления трудящихся подавлялись правительственными

предписаниями. Эти меры сопровождает, особенно начиная с середины 1970-х гг., практика социального партнерства с реформистскими профсоюзами. Одновременно улучшаются некоторые условия труда (законы о найме детей и молодежи 1966 г., о фабриках и машинном производстве, о социальной защите наемных работников 1969 г. и др.).

В 1993 г. принят новый Закон о безопасных и здоровых условиях труда (Occupational Safety and Health Act), касающийся почти всех секторов экономики. В соответствии с ним учрежден национальный Совет по безопасным и здоровым условиям труда, состоящий из представителей работников, нанимателей и правительства, для координации политики в этой области.

В настоящее время профсоюзное движение в стране представлено двумя объединениями - Конгрессом профсоюзов и Конгрессом профсоюзов госслужащих. Все они имеют жесткую внутреннюю дисциплину и подконтрольны правительству.

Уголовное право и процесс

Основным источником уголовного права Малайзии является УК 1906 г., составленный на основе УК Индии 1860 г. Последний в свою очередь базируется преимущественно на принципах и нормах английского уголовного права.

Особенностью Малайзии является большое число уголовных законов, устанавливающих ответственность за государственные и другие особо опасные преступления и отличающихся крайней суровостью. Закон о внутренней безопасности 1960 г. предусматривает смертную казнь как обязательное наказание за незаконное владение огнестрельным оружием, боевым снаряжением и взрывчатыми веществами. По Закону 1971 г. об усилении наказания за злоупотребление огнестрельным оружием (использование его с целью убийства или причинения вреда при совершении перечисленных в этом акте преступлений) смертная казнь предусматривается как единственное наказание.

Закон об опасных наркотических веществах 1952 г. предусматривает смертную казнь в качестве единственного наказания за незаконную торговлю наркотиками (с апреля 1983 г. смертная казнь является обязательной за незаконную торговлю наркотиками, а также ввоз в страну 15 граммов героина или морфия, 200 граммов анаши или 1000 граммов опиума). На основании этого Закона к 1998 г. было казнено более 2100 человек, из них 160 граждане западных стран.

Смертная казнь предусмотрена за другие преступления Уголовным кодексом (например, за убийство, где она является обязательной; пособничество ребенку или душевнобольному в самоубийстве); Законом о похищении людей 1961 г. и Законом о вооруженных силах 1972 г. (мятеж), а также Законом об оружии 1978 г. (ведение войны против правительства).

В Малайзии широко применяются телесные наказания (битье прутом), особенно за хранение наркотиков, контрабанду, грабеж, похищение людей.

Уголовный процесс регулируется нормами УПК и в целом основывается на английской модели. Всякий задержанный или арестованный должен быть в течение 24 часов представлен судье для проверки законности ареста или задержания. Обвиняемый имеет право на адвоката и на освобождение под залог до суда. Все уголовные дела рассматриваются единственным судьей (в 1994 г. отменен суд присяжных по делам, где обвиняемому угрожала смертная казнь). Обычные процессуальные гарантии не применяются в полном объеме по делам, затрагивающим вопросы национальной безопасности.

Для внесудебной расправы применяется Закон о внутренней безопасности 1960 г. Он позволяет МВД содержать под стражей до 2 лет, с последующими продлениями на 2 года, любого, в чьих деяниях "усматриваются признаки антигосударственной деятельности". Постановление об индивидуальном применении данного Закона готовит территориальный отдел службы безопасности, а утверждает начальник полиции штата или вышестоящее лицо. По Чрезвычайному ордонансу (Emergency Ordinance) 1969 г. подозреваемый может быть задержан по приказу МВД на 2 года, если это считается необходимым "для пресечения насилия или предотвращения насильственных

преступлений". Нередко эти репрессивные процедуры используются против представителей политической оппозиции и движения за права человека. Правоохранительные органы также имеют право задерживать подозреваемых на 39 суток без судебного контроля и предъявления формального обвинения по Закону об опасных наркотических веществах (в ред. 1985 г.).

Судебная система. Органы контроля

Во главе судебной системы Малайзии находится Верховный суд, который действует как высшая апелляционная инстанция, а также как конституционный суд. Он разбирает споры между штатами и между федеральным правительством и штатами; обладает правом толковать Конституцию и законы; объявлять федеральные законы и законы штатов недействительными, если они не соответствуют Конституции или федеральным законам или если они находятся вне компетенции парламента или законодательной ассамблеи штата; объявлять незаконными те или иные действия правительства.

В Малайзии существует как абстрактный, так и конкретный конституционный контроль. Любое лицо, считающее, что федеральный парламент или легислатура штата вышли за пределы своей компетенции, приняв тот или иной закон, может в судебном порядке оспаривать его конституционность (правда, за первые 20 лет своей деятельности федеральный Верховный суд не рассмотрел ни одного подобного дела). Субъектами конкретного контроля являются физические и юридические лица, реже - государственные органы (главным образом суды).

Высокие суды Малайзии (для 11 штатов полуострова) и Борнео (Сабах и Саравак) действуют как территориальная высшая апелляционная инстанция и занимаются разбором некоторых важных дел по первой инстанции.

Сессионные суды являются апелляционной инстанцией для судов штатов; в их компетенцию также входит рассмотрение уголовных дел с возможными санкциями в виде длительных сроков заключения и смертной казни, а также гражданских дел, сопряженных с крупными материальными исками.

Основной судебной инстанцией для рассмотрения всех уголовных и гражданских дел являются магистратные (мировые) суды (I, II класса в Западной и I, II и III класса в Восточной Малайзии). Они принимают к производству дела в зависимости от своей компетенции. Например, суд II класса имеет право приговорить к тюремному заключению сроком до 3 месяцев и штрафу до 250 ринггит, а суд I класса - к тюремному заключению сроком до 5 лет, штрафу до 10 тыс. ринггит и телесному наказанию до 12 ударов.

Суды для несовершеннолетних (лиц моложе 18 лет) направляют виновных в исправительные школы, где они учатся и обучаются ремеслу до 21 года.

Низшее звено составляют суды пенгхулу (глав деревень)традиционные примиренческие суды по делам о незначительных проступках и материальных исках. Они занимаются спорами, стоимостное выражение которых не превышает 50 ринггит, и имеют право налагать штраф в пределах 25 ринггит. Учреждены только в Западной Малайзии.

В Восточной Малайзии имеются суды штатов, которые разбирают дела местных граждан по законам адата или шариата.

Военный трибунал не входит в состав судебной ветви власти. Созывается монархом или по его указанию для разбирательства конкретных дел, связанных с государственной изменой. По общеуголовным и гражданским делам личный состав вооруженных сил и полиции подсуден судам магистрата.

Судьи Верховного суда и Высоких судов назначаются Верховным правителем "по совету" Премьер-министра после консультаций с Советом правителей, согласие которого не обязательно. Другие судьи назначаются правителями и губернаторами. Судьи служат до 65 лет.

Министр юстиции одновременно исполняет обязанности генерального прокурора (генерального атторнея). Он является обвинителем в уголовных делах, адвокатом правительства в суде, отвечает за формулировки и редакцию составляемых законов, руководит адвокатурой и считается "стражем прав общества". Генеральная прокуратура состоит из трех подразделений: судебного преследования и прокурорского надзора, юриспруденции и международного права, пересмотра законов.

Министерство юстиции имеет несколько департаментов. Департамент по делам несостоятельных должников занимается вопросами, связанными с ликвидацией обанкротившихся предприятий. Департамент общественной опеки в основном управляет трестами, в которых хранятся (под ежегодные проценты) вклады преимущественно коренного населения. Бюро юридической консультации оказывает правовую помощь и дает советы населению и мелким собственникам. Национальное бюро расследований занимается борьбой с коррупцией.

Литература

Малайзия: Справочник. М., 1987.

Mirattur J. Malaysia // International En-cyclopedia of Comparative Law. Vol. 1. 1972. P.M17-29.

Hooker M. B. Islamic Law in South-East Asia. Singapore, 1984. P. 130-172.

Wu M. A. Introduction to the Malaysian Legal System. 3rd ed., rev. Kuala Lumpur, 1982.

Мали
Республика Мали

Государственное устройство
Правовая система
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство в Западной Африке.

Территория - 1240 тыс. кв. км. Столица - г.Бамако.

Население - 11,3 млн. чел. (1998 г.); бамбара, фульбе, туареги и другие народности.

Официальный язык - французский.

Религия - более 80% населения исповедуют ислам, 5% - христиане, остальные придерживаются местных верований.

В VII-IX вв. на территории страны возникли раннефеодальные государства - Гана, Мали, Сонгаи. В XVII-XVIII вв. здесь образовалось несколько небольших государств. С конца XIX в. Мали (так называемый Французский Судан) находилась под колониальным господством Франции. В 1960 г. провозглашена независимость.

Государственное устройство

Мали - унитарное государство. Административное деление - район Бамако и 8 областей.

Действует Конституция, одобренная на референдуме 12 января 1992 г. По форме правления Мали - суперпрезидентская республика. Политический режим либеральный. В 1992 г. введена многопартийная система.

Законодательная власть осуществляется Национальным собранием (однопалатный парламент) в составе 147 депутатов, избираемых путем всеобщих прямых выборов сроком на 5 лет. Президент Республики вправе после консультации с Премьер-министром и председателем Национального собрания распустить последнее и объявить досрочные выборы. Национальное собрание не может быть распущено в год, который следует за этими выборами.

Законодательные полномочия парламента строго ограничены установленным Конституцией перечнем вопросов, за пределами которого регулирование осуществляется президентскими декретами в порядке регламентарной власти. Парламент также может передать часть своих законодательных полномочий правительству на определенный срок.

Глава государства - Президент, избираемый всеобщим прямым голосованием сроком на 5 лет. Он может переизбираться еще на один срок.

Исполнительная власть осуществляется Президентом и правительством (Кабинетом) во главе с Премьер-министром. Президент назначает Премьер-министра и по предложению последнего других членов Кабинета. Наиболее важные решения

правительства принимаются в Совете министров, где председательствует Президент или, по его поручению, Премьер-министр.

Правительство несет ответственность перед Национальной ассамблеей. В случае вынесения вотума недоверия (большинством в 2/3 голосов всех депутатов) или неодобрения плана либо декларации общей политики правительства Премьер-министр представляет Президенту заявление об отставке Кабинета.

Правовая система

Правовая система Мали носит смешанный характер. Все современные отрасли законодательства, начиная с конституционного, основаны на французском (т.е. романо-германском) праве. В то же время население, особенно за пределами городов, продолжает широко применять местное обычное право. Нормы последнего были также инкорпорированы в ряд кодексов и законов.

Частное право Мали основано на французских Гражданском и Торговом кодексах, введенных в колониальный период. Брачно-семейные отношения регулирует Семейный кодекс Мали 1962 г.

Экономическое законодательство Мали направлено на поощрение частного предпринимательства и привлечение иностранных инвестиций.

Конституция и Трудовой кодекс 1996 г. закрепляют право на свободное объединение в профсоюзы, коллективные переговоры и забастовку.

Основным источником уголовного права является Уголовный кодекс 1961 г., воспринявший в качестве образца УК Франции 1810 г. Значительная часть отличий сводится к несколько измененным диспозициям и санкциям ряда статей Особенной части. Среди видов наказаний сохраняется смертная казнь. Она может быть назначена за широкий круг преступлений, включая измену и другие преступления против безопасности государства, преднамеренное убийство или убийство при отягчающих обстоятельствах; кражу при отягчающих обстоятельствах и некоторые другие преступления против собственности. Последний смертный приговор приводился в исполнение в 1980 г.

По Конституции (ст.10) лицо может быть задержано на срок более 48 часов только по мотивированному решению судьи.

Судебная система. Органы контроля

Согласно Конституции Президент Республики является гарантом независимости судебной власти. Он председательствует в Высшем совете магистратуры (ВСМ) - органе управления судейским сообществом. ВСМ контролирует продвижение по службе судей и дает заключение по любому вопросу, касающемуся независимости магистратуры. Он также выступает как Дисциплинарный совет для судей.

Судебная система включает суды первой инстанции, суд ассизов (для наиболее серьезных уголовных дел), Апелляционный суд и Верховный суд. Последний имеет три палаты: Судебную, Административную и Счетную. Соответственно, он является высшим судом общей юрисдикции, высшим органом административной юстиции и высшим органом финансового контроля. Председатель Верховного суда и его заместитель назначаются Президентом по предложению ВСМ.

Трудовые споры рассматривает специальный Трудовой суд. В сельской местности большинство гражданских споров и правонарушений рассматриваются старостами деревень при помощи местных старейшин.

Органом конституционного контроля является Конституционный суд в составе 9 членов, назначаемых (по 3) Президентом Республики, председателем Национального собрания и ВСМ. Срок полномочий - 7 лет, возможно единственное переизбрание. Суд определяет конституционность законов до их промульгации, разрешает споры о компетенции между органами государства, следит за проведением выборов и референдумов и объявляет их результаты.

Особым судебным органом является Высокий суд правосудия, который имеет исключительное право судить в порядке импичмента Президента Республики и министров правительства за измену или другие преступления, совершенные при

исполнении должностных функций. Этот суд состоит из членов, назначаемых Национальным собранием в начале каждого созыва.

Литература

Salacuse J.W. Africa South of the Sahara // An Introduction to Law in French-speaking Africa. Vol.1. Charlottesville, 1969.

Sall.I. Mali // International Encyclopedia of Comparative Law. Vol.1. 1972.

Мальдивская Республика

Государственное устройство
Правовая система
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство, расположенное на архипелаге в северо-западной части Индийского океана.

Территория - 298 кв.км. Столица - г.Мале.

Население - 300 тыс. чел. (1995 г.); мальдивцы (дивехин), а также арабы (9%).

Официальный язык - мальдивский (дивехи).

Государственная религия - ислам суннитского толка.

С XII в. Мальдивы - самостоятельный султанат. С 1887 по 1965 г. - протекторат Великобритании, с 1965 г. - независимое государство. В 1968 г. провозглашена республика.

Государственное устройство

Мальдивы - унитарное государство. Административное деление - 19 островных групп (атоллов).

Действует Конституция 1997 г., заменившая основной закон 1968 г. По форме правления Мальдивы - суперпрезидентская республика. Политический режим - умеренно авторитарный. Политических партий нет.

Законодательную власть осуществляет Меджлис (однопалатный парламент). Состоит из 48 депутатов, 8 из которых назначаются Президентом, 40 избираются сроком на 5 лет в ходе прямых выборов - по 2 депутата от каждого обитаемого атолла и от г.Мале.

Глава государства и правительства - Президент, избираемый Меджлисом с последующим утверждением населением на референдуме сроком на 5 лет. Возможность переизбрания не ограничена каким-либо числом сроков. Избранный в 1998 г. на пятый 5-летний срок Президент М.А. Гайюм одновременно является министром финансов, обороны и национальной безопасности.

Высший исполнительный орган - Кабинет министров, члены которого назначаются Президентом по своему усмотрению из числа депутатов Меджлиса или из корпуса государственной бюрократии. Пост премьер-министра был упразднен в 1975 г.

Правовая система

Хотя официально Мальдивские острова считались с 1887 по 1965 г. протекторатом Великобритании, последняя никогда не осуществляла здесь прямого управления. Султанат жил по своим внутренним законам, англичане контролировали лишь оборону и внешнюю политику. Тем не менее английская правовая культура оказала непосредственное влияние на развитие мальдивского государства и права.

Современная правовая система Мальдивов носит смешанный характер. Мусульманское право является основой законодательства и регулирует, прежде всего, вопросы личного статуса (правоспособность, брак, развод, наследование). Английское общее право преобладает в регулировании торговых и некоторых других отношений. Согласно Конституции 1997 г. мусульманское право имеет приоритет над светским.

Основными источниками торгового права являются Закон о контрактах 1991 г., Закон о предпринимательской деятельности иностранных лиц и Закон о туризме 1979 г., Закон о компаниях 1996 г.

Трудовое законодательство страны в прямой форме не запрещает, но и не признает право на объединение и на забастовку. К 2000 г. в стране не существовало ни одного профсоюза.

Уголовное законодательство Мальдивов в значительной мере основано на нормах шариата. Среди видов наказаний фигурируют штраф, выплата компенсации, домашний арест, тюремное заключение, битье плетью и высылка на удаленные острова. Уголовный кодекс 1960 г. предусматривает также смертную казнь за умышленное убийство и измену, но с 1952 г. эта мера не применялась ни разу. Конституция запрещает известные шариату членовредительские наказания.

Судебная система. Органы контроля

Судебная система включает Высокий суд и нижестоящие суды в Мале: гражданский, уголовный и суд по семейным делам и делам несовершеннолетних. На каждом из 204 обитаемых островов имеется по одному судье-магистрату для рассмотрения небольших дел. Высокий суд действует как апелляционная инстанция и как первая инстанция по наиболее важным делам. Высшей судебной инстанцией является Президент государства, который утверждает решения Высокого суда и может требовать повторного слушания дела. По президентскому декрету 1995 г. его решения могут быть также пересмотрены совещательным органом из 5 членов, назначенных главой государства.

Все судьи назначаются и смещаются Президентом Республики по собственному усмотрению.

За поддержание государственного обвинения в суде отвечает служба генерального атторнея.

Литература

Redden K. R. Maldives // Modern Legal Systems Cyclopedia. Vol. 9. Buffalo, 1990.

Robinson F. The Cambridge Encyclopedia of India, Pakistan, Bangladesh, Sri Lanka, Nepal, Bhutan and the Maldives. Cambridge, 1989.

Мальта
Республика Мальта

Государственное устройство
Правовая система
Общая характеристика
Гражданское и смежные с ним отрасли права
Уголовное право
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство на островах Мальтийского архипелага в центральной части Средиземного моря.

Территория - 316 кв. км. Столица - г.Валлетта.

Население - 400 тыс. чел. (1995 г.).

Официальные языки - мальтийский и английский.

Официальная религия - католицизм.

На протяжении столетий Мальтой последовательно владели римляне, византийцы, арабы, норманны и германские племена. В 1530 г. свое господство на острове утвердил Мальтийский орден (орден иоаннитов). С 1800 г. Мальта колония Великобритании. В 1964 г. стране была предоставлена независимость в рамках Содружества.

Государственное устройство

Мальта - унитарное государство. Так как территория страны невелика, она не разделена на административные районы. Ограниченная форма местного управления установлена только на острове Гоцо, где действует Гражданский совет, состоящий из 14 человек; он осуществляет функции местного значения, главным образом связанные с публичными работами и общественным благосостоянием.

До 1974 г. главой государства оставалась Королева Великобритании, которую представлял Генерал-губернатор. Конституция 1974 г. провозгласила Мальту демократической республикой в составе Содружества. Законодательная власть возложена на однопалатный парламент - Палату представителей. В состав Палаты входят 65 депутатов, избираемых на 5 лет путем всеобщих прямых выборов на основе пропорционального представительства. Граждане обладают избирательным правом с 18 лет. Конституция не ограничивает круг вопросов, по которым Палата представителей правомочна принимать законы. В ней закреплено, что парламент должен издавать законы в целях поддержания "мира, порядка и хорошего правления Мальтой". Единственное требование, предъявляемое к законодательной деятельности Палаты представителей, обязательное соответствие принятых законов положениям Конституции.

Глава государства - Президент, избираемый парламентом сроком на 5 лет. Президент назначает Премьер-министра из числа депутатов Палаты представителей и по его рекомендации - других министров. Он также назначает председателя Верховного суда, судей и генерального прокурора. Принятые в 1988 г. поправки к Конституции расширили президентские прерогативы. Ими, в частности, предусмотрено создание органа из представителей всех партий под председательством Президента, в ведении которого находятся такие важные вопросы, как оборона страны, международные отношения и др. Президент может быть отстранен от должности, если он не справляется со своими функциями или за недостойное поведение.

Исполнительную власть осуществляет правительство - Кабинет министров. Оно состоит из представителей партии, получившей большинство мест во время всеобщих выборов. Партия, которая получила меньшее число голосов, становится оппозиционной, а ее лидер - официально признанным лидером оппозиции. Правительство определяет основные направления внутренней и внешней политики и готовит наиболее важные законопроекты, принятие которых контролируется правительственным большинством в парламенте. Конституция закрепляет принцип ответственности Правительства перед Палатой представителей, и в случае вынесения парламентом вотума недоверия оно должно уйти в отставку.

Правовая система

Общая характеристика

Правовая система Республики Мальта носит смешанный характер. В основных своих чертах она сформировалась в период, когда страна была британской колонией (1800-1964 гг.). Вместе с тем в мальтийском праве находят известное отражение и особенности исторического развития Мальты, территория которой некогда принадлежала Римской, а затем Византийской империи, подверглась завоеванию арабами и длительное время находилась под властью рыцарей ордена иоаннитов (Мальтийского). В период английского колониального господства экономика Мальты оставалась тесно связанной с экономикой других средиземноморских стран. Как результат в ее законодательстве обнаруживается значительное влияние институтов не только английского, но и французского права, а отчасти и других правовых систем.

В период 1854-1873 гг. английскими властями на Мальте были изданы законы, в значительной мере воспроизводившие положения Гражданского кодекса 1804 г. (Кодекса Наполеона), Уголовного кодекса 1810 г. и других французских кодексов. При этом в сфере торгового и морского права существенным оказалось влияние соответствующих английских правовых институтов, а законодательство о браке, например, было составлено с учетом норм канонического права. Что касается судебного процесса по гражданским и уголовным делам, то на него повлияло как французское законодательство, так и правила, принятые в английском судопроизводстве.

Основным источником права на Мальте является законодательство. Вышедшее в 1942 г. "Пересмотренное издание законов Мальты" включает все действовавшие на тот момент законодательные акты. При этом важнейшие кодексы с учетом всех ранее принятых изменений вошли в него в качестве отдельных глав, среди них: Уголовный кодекс (гл.12), Кодекс законов о полиции (гл.13), Кодекс законов об организации судов и гражданском процессе (гл.15), Торговый кодекс (гл.17) и Гражданский кодекс (гл.23). С тех пор "Издание" последовательно пополняется новыми законами, регистрируемыми в хронологической последовательности и ежегодно публикуемыми в составе отдельных томов, служащих продолжением "Пересмотренного издания". Важная роль в подготовке всех законопроектов принадлежит генеральному атторнею, в обязанности которого входит их юридическое оформление.

Наряду с законодательными актами важными источниками права служат торговые обычаи, весьма существенные для Мальты как средиземноморского государства с широкими коммерческими связями, а также решения высших судебных инстанций. Последние хотя и не имеют силы обязательного прецедента, оказывают значительное воздействие на судебную практику.

Гражданское и смежные с ним отрасли права

Действующий Гражданский кодекс Мальты был принят в 1868 г. (вещное право) и 1873 г. (личные права), Торговый кодекс - в 1857 г. (общие вопросы торговли) и 1858 г. (морская торговля и другие вопросы). Составленный на основе ГПК Франции 1807 г. Кодекс законов об организации и процедуре рассмотрения гражданских дел был издан в 1854 г. Этому же кодексу подчинена процедура рассмотрения споров по торговым и морским делам.

За последние десятилетия издан ряд законодательных актов, относящихся к регулированию отдельных отраслей права. Среди них Закон о торговом партнерстве 1962 г. (вступил в силу с 1965 г.), кодифицировавший мальтийское законодательство о компаниях. В основном он составлен на базе соответствующих норм английского права, однако с учетом положений, присущих континентальной системе права. В частности, в нем воспроизведены нормы итальянского ГК 1942 г. относительно роспуска и ликвидации торговых компаний. Важная роль принадлежит также Закону о морском торговом судоходстве 1973 г. и периодически публикуемым правилам, регулирующим экспорт и импорт, которые издаются министерством торговли, промышленности и сельского хозяйства.

После Второй мировой войны на Мальте известное развитие получило социальное законодательство. В 1945 г. было введено обязательное страхование от безработицы, в 1948 г. - выплата пенсий по старости, с 1952 г. в законодательном порядке предусмотрено заключение коллективных договоров между предпринимателями и работниками об условиях труда.

Уголовное право

Действующий Уголовный кодекс 1854 г. был опубликован британским губернатором первоначально на итальянском языке, но почти не отличался от своего французского оригинала. В последствии к нему был присоединен в качестве второй книги изданный в том же году Уголовно-процессуальный кодекс. В текст УК не раз вносились изменения и дополнения (об исправительных учреждениях для несовершеннолетних - в 1905 г., об условном осуждении - в 1957 г. и др.). Смертная казнь в мирное время отменена в 1971 г., а полностью как вид наказания - в 2000 г. Последний смертный приговор приведен в исполнение в 1943 г.

Судебная система. Органы контроля

Действующая Конституция Мальты 1975 г. среди высших государственных учреждений называет Конституционный суд, который созывается периодически. В его компетенцию входит рассмотрение жалоб по вопросам выборов в парламент, нарушений

конституционных прав граждан, а также относительно толкования законов или их соответствия Конституции.

Возможность обжалования в судебном порядке правительственных распоряжений вызывает в стране большие споры. Так, вопреки принятому в 1981 г. закону, по существу запретившему такое оспаривание, в 1984 г. суд удовлетворил иск архиепископа, требовавшего признать неконституционным решение правительства об экспроприации части церковного имущества на нужды всеобщего бесплатного образования.

Система общих судов на Мальте возглавляется Апелляционным и Уголовным апелляционным судами. Апелляционный суд рассматривает жалобы на решения, вынесенные Гражданским судом и Коммерческим судом. Уголовный апелляционный суд в составе трех профессиональных судей рассматривает жалобы на приговоры Уголовного суда, кроме оправдательных, которые обжалованию не подлежат. Судьи этого суда единолично рассматривают жалобы на приговоры магистратских судов по уголовным делам.

Следующая судебная инстанция представлена Гражданским, Коммерческим и Уголовным судами. Гражданский суд состоит из 2 палат: одна по первой инстанции разбирает споры между сторонами, другая - иные гражданские дела. Судьи этого суда единолично рассматривают жалобы на решения магистратских судов. Коммерческий суд одновременно является судом по морским и по торговым делам. Уголовный суд рассматривает в составе судьи и присяжных дела о серьезных преступлениях.

Дела о малозначительных преступлениях и мелкие споры по гражданскому праву разбираются магистратскими судами, состоящими из платных мировых судей. Имеются также судьи, рассматривающие дела о правонарушениях несовершеннолетних, и трибуналы по административным и трудовым делам.

Все судьи назначаются пожизненно Президентом по представлению Премьер-министра. Хотя официальными языками на Мальте служат английский и мальтийский, судопроизводство ведется, как правило, лишь на мальтийском.

Уголовное преследование осуществляется под контролем и по указанию генерального атторнея, имеющего широкие полномочия как возбудить дело и передать его в суд, так и отказаться от судебного преследования.

Литература

Busuttil E. Malta // International Encyc-lopedia of Comparative Law. Vol. 1. 1972. P.M45-51.

Марокко
Королевство Марокко

Государственное устройство
Правовая система
Общая характеристика
Гражданское и смежные с ним отрасли права
Уголовное право и процесс
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство на северо-западе Африки.

Территория - 446,6 тыс. кв. км. Столица - г.Рабат.

Население - 28,24 млн. чел. (1999 г.), в основном арабы и берберы (97%).

Официальный язык - арабский.

Государственная религия - ислам суннитского толка.

На протяжении веков территория нынешнего Марокко находилась под контролем финикийцев, римлян, вандалов, византийцев. В VII в. страна была завоевана арабами. В 1912 г. Франция навязала султану Марокко договор о протекторате, а северная часть страны перешла под власть Испании. В 1956 г. Королевство добилось независимости.

Государственное устройство

Марокко - унитарное государство. В административном отношении делится на 37 провинций и 2 префектуры городов Рабат и Касабланка.

Действует Конституция 1972 г. в новой редакции 1996 г. По форме правления Марокко- конституционная монархия. На практике Король сохраняет реальные властные полномочия, что позволяет говорить о существовании в стране дуалистической монархии. Тем не менее Марокко является политически одной из наиболее модернизированных и "либеральных" арабских монархий.

Законодательный орган - двухпалатный Парламент в составе Палаты представителей (325 чел.) и Палаты советников (270 чел.). Палата представителей (нижняя палата) избирается сроком на 6 лет (2/3 всеобщими прямыми выборами, 1/3 - коллегиями выборщиков). Она может быть распущена досрочно Королем после консультации с председателем Конституционного совета. Вновь избранную после этого Палату нельзя распустить в течение года.

Верхняя палата была сформирована в 1997 г. в соответствии с поправками к Конституции, одобренными в 1996 г., из представителей профсоюзов и профессиональных организаций, а также органов местного самоуправления.

В соответствии с заимствованной у Франции концепцией "рационализированного парламентаризма" законодательная власть марокканского Парламента ограничена. Он может принимать законы только по прямо перечисленному в Конституции кругу вопросов. Все остальные области законодательного регулирования оставлены на усмотрение регламентарной власти Короля и Правительства. Палата представителей полномочна также принимать законы-рамки, касающиеся основных областей экономической, социальной и культурной жизни государства. Эти законы определяют лишь самые общие направления, передавая право на издание актов по этим вопросам правительству ("регламентарные полномочия").

Законодательная инициатива принадлежит как Премьер-министру, так и членам Палаты представителей. Проекты законов вносятся в бюро Палаты представителей. Органические законы могут быть промульгированы только после их одобрения Конституционным советом.

Король вправе потребовать от Палаты представителей провести новое чтение любого законопроекта или законодательного предложения. После этого Король может своим декретом передать на референдум любой законопроект или законодательное предложение, если только проект или предложение, переданное на новое чтение, были приняты или отклонены большинством в 2/3 голосов Палаты представителей.

Помимо издания законов Парламент осуществляет политический контроль за деятельностью Правительства. Палата представителей может поставить вопрос об ответственности Правительства путем принятия резолюции порицания. Такая резолюция обсуждается, когда она подписана не менее чем 1/4 членов Палаты. Резолюция порицания считается одобренной, если она принята абсолютным большинством; при этом она влечет коллективную отставку Правительства.

Духовный и светский глава государства - Король, личность которого священна и неприкосновенна. Он является символом единства нации, верховным главнокомандующим, назначает Премьер-министра, формирует состав Правительства, вправе объявлять в стране чрезвычайное положение, назначать судей и т.д. Это личные полномочия Короля, не требующие контрасигнования.

Король имеет право отлагательного вето и право роспуска Парламента. Последним он пользовался неоднократно, и в течение многих лет в Марокко продолжалось беспарламентское правление.

До настоящего времени Королю удается сохранять контроль над всей политической системой страны, играя на противоречиях между различными политическими партиями. В руках Короля концентрируется общее руководство аппаратом управления, вооруженными силами, полицией.

Исполнительная власть осуществляется Правительством (Советом министров) во главе с Премьер-министром. Правительство несет ответственность перед Королем и Палатой представителей, которая может вынести ему вотум недоверия. При этом из 2 видов ответственности Правительства более весома ответственность перед монархом.

После назначения Королем членов Правительства Премьер-министр излагает Палате представителей свою программу.

Премьер-министр несет ответственность за координацию деятельности министров. Он может делегировать министрам некоторые из своих полномочий.

В числе важнейших полномочий Премьер-министра - осуществление регламентарной власти (нормативно-правового регулирования по вопросам, не входящим в сферу законодательных полномочий Парламента). Акты регламентарной власти, изданные Премьер-министром, контрасигнуются министрами, ответственными за их исполнение.

Премьер-министр может по заявлению об общей политике или при голосовании по законопроекту поставить вопрос об ответственности Правительства перед Палатой представителей. Решение об отказе в доверии или об отклонении законопроекта может быть принято только абсолютным большинством голосов всех членов Палаты и влечет коллективную отставку Правительства.

Правовая система

Общая характеристика

Правовая система Марокко носит смешанный характер; большинство отраслей законодательства основаны на французских правовых образцах, а вопросы личного статуса (брак, семья, наследование) и некоторые другие регулируются мусульманским правом. Таким образом, правовую систему Королевства можно охарактеризовать как романо-мусульманскую.

До установления французского господства в Марокко применялось только мусульманское право в его традиционном виде. В период протектората здесь был введен ряд гражданских и уголовных законов, основанных на французских образцах.

После обретения Марокко независимости все колониальные законы в нем были сохранены, за исключением тех, которые противоречили статусу независимого государства. Несмотря на проведенные в последующие десятилетия правовые реформы, влияние французской правовой традиции в Королевстве остается непоколебимым.

Одним из важнейших направлений развития марокканской правовой системы является постепенная демократизация государственно-политического устройства страны. В 1958 г. провозглашена "Хартия общественных свобод". В 1962 г. принята первая в истории Марокко Конституция, которая устанавливала парламентарную монархию (вместо абсолютной) с сильной королевской властью и двухпалатным парламентом, причем нижняя палата избиралась путем прямых выборов. Конституция также формально закрепила некоторые важные политические и социально-экономические права и свободы.

Основной закон 1962 г. сменила Конституция 1970 г.; она закрепила однопалатную систему, ослабила парламентские полномочия и резко усилила королевскую власть. Однако уже в 1972 г. был принята третья, более демократичная Конституция, которая укрепила позиции Парламента, установила статус Премьер-министра, несколько по-иному определила положение монарха. Основным нововведением Конституции 1972 г. является некоторое изменение статуса центрального представительного органа страны Палаты представителей. К ее прежним полномочиям было добавлено право принимать законы о порядке избрания Парламента и советов местных коллективов, право создавать государственные учреждения, национализировать и денационализировать предприятия. Стал демократичнее и порядок формирования палаты.

В сентябре 1996 г. на референдуме была одобрена новая редакция Конституции. В соответствии с ней усилился контроль Парламента за деятельностью Правительства, создан относительно независимый Конституционный совет, впервые закреплено положение о приверженности Марокко общепризнанным нормам прав человека.

Основным источником права в Марокко являются законодательные и другие нормативные акты. Их иерархия включает Конституцию, органические законы, обычные законы парламента, декреты Короля (дахиры) и Премьер-министра, подзаконные акты других органов власти.

Правовой системе Марокко известен институт срочного и делегированного

законодательства. Правительство может в межсессионный период с согласия соответствующих комиссий парламента принимать декрет-законы, которые должны быть переданы на одобрение в Палату представителей во время следующей обычной сессии.

Палата представителей может уполномочить Правительство издавать в течение ограниченного периода декреты по вопросам, которые обычно относятся к законодательной области. Декреты вступают в силу с момента их опубликования, но должны быть переданы на утверждение Палаты представителей.

Гражданское и смежные с ним отрасли права

Частное право Марокко в наибольшей мере обнаруживает смешанный характер правовой системы страны; в нем тесно переплетаются элементы романо-германской (французской) и мусульманской правовой культур.

Обязательственное и торговое право Марокко почти идентично французскому. С 1913 г. здесь действовал кодекс обязательственного и договорного права. Он представлял собой приспособленный для местных условий вариант соответствующих разделов французского Гражданского кодекса 1804 г.

В сфере личного статуса мусульман (правоспособность, брачно-семейные отношения) и наследования действует мусульманское право, кодифицированное в 1957 г. в виде Марокканского кодекса личного статуса и наследования. Последний во многом взял за образец сирийский Закон о личном статусе 1953 г. Как и в большинстве арабских стран, допускается полигамия (многоженство). В 1993 г. в Кодекс были внесены существенные изменения, улучшающие статус женщин. В частности, теперь для оформления развода по инициативе мужа требуется присутствие в суде жены. За исключением ряда специфически мусульманских норм, Кодекс 1957 г. применяется к представителям немусульманских общин в Марокко (кроме иудейской). Немногочисленная еврейская община в вопросах личного статуса руководствуется собственными религиозно-правовыми нормами.

Современное экономическое законодательство Марокко предусматривает мероприятия по либерализации хозяйственных отношений, стимулированию частного предпринимательства и иностранных инвестиций. Реализуется программа приватизации, пересматриваются налоговая система, торговый и инвестиционный кодексы, права акционерных обществ.

В Марокко достаточно развитое трудовое законодательство, которое гарантирует трудящимся основные права, включая право на объединение в профсоюзы, на забастовку, коллективные переговоры, 48-часовую рабочую неделю.

Уголовное право и процесс

Уголовное право Марокко в значительной мере основано на французском законодательстве. В 1953 г. был принят Уголовный кодекс, во многом совпадавший с французским УК 1810 г. Однако его в 1962 г. сменил новый Уголовный кодекс, который скорее соответствовал французским и иным западноевропейским уголовно-правовым доктринам того времени, чем УК 1810 г.

В отличие от французского, марокканский Уголовный кодекс подразделяет все преступные деяния не на три, а на четыре категории: преступления, проступки "исправительные", проступки "полицейские" и нарушения, хотя в системе Особенной части это деление проводится недостаточно четко.

УК 1962 г. предусматривает "дуалистическую" систему наказаний и мер безопасности. В частности, он предписывал "релегацию" (заключение в трудовой лагерь) рецидивистов на срок от 5 до 10 лет после отбытия основного наказания, принудительное лечение душевнобольных и наркоманов, принудительное заключение в "сельскохозяйственной колонии" преступников, обнаруживших "привычку к лени" или к существованию на "незаконные доходы", и т.д.

Ряд составов преступлений носят чисто мусульманскую природу. Так, ст.274 УК объявляет уголовно наказуемым нарушение мусульманского поста во время рамадана,

предусматривая в этом случае лишение свободы и штраф.

В качестве меры наказания за многие преступления предусмотрена смертная казнь (в частности, преднамеренное убийство; убийство в ходе совершения других преступлений; отцеубийство; отравление; использование насилия против должностного лица с целью лишения его жизни; вооруженное ограбление; поджог; ряд преступлений против внутренней и внешней безопасности государства и общественного порядка). Смертная казнь также предусмотрена Кодексом военной юстиции за такие преступления, как переход к врагу.

Уголовный процесс в целом основан на французской модели. УПК закрепляет ряд демократических принципов уголовного судопроизводства и процессуальных гарантий. Однако многие гарантии носят формальный характер. Так, хотя закон предусматривает предоставление адвоката за государственный счет обвиняемым в серьезных преступлениях (т.е. когда нарушение влечет максимальный приговор, превышающий пять лет лишения свободы), назначенный защитник обычно оказывается неадекватным возложенным на него задачам.

Особенностью досудебной стадии уголовного судопроизводства в Марокко является право властей удерживать подозреваемого в течение первых 48 часов в полной изоляции, в том числе не допускать к нему адвоката. В делах о государственной безопасности этот период достигает 96 часов. Закон не предусматривает процедуры, подобной хабеас корпус, т.е. судебного контроля над арестами. Освобождение до суда под залог применяется редко. На стадии следствия используются пытки.

Дела о преступлениях, наказуемых смертной казнью, компетентны рассматривать Палата по уголовным делам апелляционных судов и военные суды. Приговоры обоих судов подлежат проверке Верховным судом, который может отменить приговор в связи с процессуальными нарушениями. Если приговор окончательно утвержден Верховным судом, прокурор докладывает дело непосредственно министру юстиции и подает прошение о помиловании от имени осужденного. Право помилования является прерогативой Короля.

Судебная система. Органы контроля

Конституция (ст.82) предусматривает независимую судебную власть. Имеются три уровня общих судов: суды первой инстанции, апелляционные суды и Верховный суд. В последнее время созданы коммунальные и районные суды для разбирательства мелких гражданских исков. За рамками системы судов общей юрисдикции действуют Высокая палата правосудия и военные суды. Они рассматривают дела военнослужащих и любых лиц, обвиняемых в преступлениях против внешней безопасности государства.

Самостоятельно действуют и мусульманские суды (суды шариата), рассматривающие дела личного статуса (брак, развод, опека, наследование). Апелляции на решения мусульманских судов подаются в вышестоящий суд общей юрисдикции.

Судьи назначаются королевским декретом по предложению Высшего совета магистратуры (ст.84) и являются несменяемыми (ст.85).

Согласно Конституции (ст.86) Высший совет магистратуры возглавляет Король. Кроме того, Совет включает министра юстиции, который является его вице-председателем, а также генерального королевского прокурора при Верховном суде и нескольких судей апелляционных судов и судов первой инстанции. Высший совет магистратуры следит за осуществлением предоставляемых судьям гарантий, рассматривает дисциплинарные вопросы.

Дела о преступлениях и проступках, совершенных членами Правительства при осуществлении их функций, рассматриваются в Высокой палате правосудия, состоящей из членов, избранных Палатой представителей и Палатой советников из своего состава. Председатель назначается королевским декретом.

Система административной юстиции представлена административными судами, в которых обжалуется законность решений органов государственного управления, рассматриваются дела, связанные с административными контрактами, с возмещением ущерба, причиненного деятельностью или актами государственных органов, и т.д.

Конституционный контроль осуществляется относительно независимым

Конституционным советом, созданным в 1992 г. по французскому образцу. Ранее, по первоначальной редакции Конституции 1972 г., эти функции были возложены на Конституционную палату Верховного суда.

Конституционный совет состоит из четырех членов, назначенных Королем сроком на 6 лет, и четырех, назначенных на тот же срок председателем Палаты представителей после консультации с фракциями. Помимо вышеупомянутых членов Король назначает (на тот же срок) председателя Конституционного совета. Каждая категория членов Конституционного совета обновляется на половину каждые 3 года.

Конституционный совет осуществляет контроль за соответствием Конституции принятых, но еще необнародованных обычных и органических законов по запросу Короля, Премьер-министра, председателем Палаты представителей или 1/4 членов последней. Помимо этого, Конституционный совет рассматривает вопросы о законности парламентских выборов и референдумов.

Решения Конституционного совета являются общеобязательными и не подлежат обжалованию.

Литература

Королевство Марокко: Справочник. М., 1991.

Bendahou C. Morocco // International En-cyclopedia of Comparative Law. Vol. 1. 1973. P.M93-104.

Salacuse J.W. North Africa // An Introduction to Law in French-speaking Africa. Vol. 2. Charlottesville, 1975. P.205-347.

Маршалловы острова
Республика Маршалловы Острова

Государственное устройство
Правовая система
Судебная система. Органы контроля

Островное государство, включающее две группы коралловых островов в западной части Тихого океана (Ратак и Ралик).

Территория - 181,3 кв. км. Столица - г.Маджуро.

Население - 53 тыс. чел. (1993 г.); главным образом маршалльцы, относящиеся к микронезийской группе.

Официальный язык - маршалльский и английский.

Религия - протестантизм.

В XVII-XIX вв. Маршалловы острова принадлежали Испании, в 1885-1914 гг. - Германии, с 1920 г. - подмандатная территория Японии, с 1947 г. - подопечная территория ООН под управлением США. С 1979 г. существует Республика Маршалловы Острова (РМО), население которой в 1983 г. на плебисците высказалось за статус "свободной ассоциации" с США в течение 15 лет. В результате США прекратили свою опеку над этой территорией с 1986 г. В 1990 г. СБ ООН упразднил соглашение об опеке и в 1991 г. РМО была принята в ООН. Статус "свободной ассоциации" означал, что РМО обладала внутренним самоуправлением и определенной самостоятельностью в области внешней политики. Вопросы же обороны оставались прерогативой США.

Государственное устройство

РМО - унитарное государство. Административное деление - 25 районов.

Действует Конституция 1979 г. По форме правления РМО парламентская республика особого типа. Политический режим демократический.

Законодательная власть принадлежит Парламенту (Nitijela) в составе 33 депутатов, избираемых населением на 4 года.

Глава государства и правительства - Президент, избираемый Парламентом из своего состава сроком на 4 года.

Исполнительная власть принадлежит Кабинету, назначаемому Президентом из

числа депутатов Парламента и несущему перед ним коллективную ответственность. Парламент может абсолютным большинством голосов вынести вотум недоверия Кабинету, после чего Президент считается подавшим в отставку. Если в течение последующих 14 дней Парламент не изберет нового Президента, вотум недоверия теряет силу. Президент вправе распустить Парламент в случае двукратного выражения последним вотума недоверия (если оба раза новый Президент не был избран), а также в случае, если в течение 30 дней после выборов Президента не удалось сформировать Кабинет.

Существует также специальный орган - Совет вождей (Council of Iroij) из 12 членов, который консультирует правительство по вопросам применения обычного права и землевладения. Совет вождей может потребовать от Парламента дополнительного рассмотрения любого законопроекта, затрагивающего вопросы обычного права и землевладения, в течение 7 дней после принятия его в третьем чтении.

Правовая система

Правовая система Маршалловых Островов основана в целом на законодательстве США, воспроизводя его принципы и институты. В отдельных сферах отношений (земельные, семейные, наследственные) действуют также нормы местного обычного права. В частности, в соответствии с местными обычаями имущество наследуется по материнской линии.

Основной закон страны (разд. 1 ст.I) допускает использование в качестве источников права иностранных судебных прецедентов: при толковании и применении Конституции суд должен обращаться к решениям судов других стран, имеющих подобные конституции, но не связан этими решениями.

Трудовое право Маршалловых Островов не получило пока должного развития, поскольку в стране крайне малое количество занятых по трудовому договору. В Конституции и законодательстве нет положений, прямо закрепляющих право на объединение в профсоюзы, забастовку и коллективные переговоры или запрещающих указанные действия. К 2000 г. в стране не было образовано ни одного профсоюза.

В области уголовного права главным отличием от США является конституционный запрет смертной казни (разд.6 ст.II).

Содержащийся в Конституции Билль о правах весьма подробно излагает многочисленные процессуальные гарантии прав личности в уголовном процессе, целиком заимствованные из современной правовой системы США. В частности, закрепляется право на судебную проверку законности заключения под стражу и на суд присяжных любого лица, которому угрожает тюремное заключение сроком 3 года и более.

Судебная система. Органы контроля

Судебная система включает Верховный суд, Высокий суд и нижестоящие суды окружного и коммунального уровня. Существует также специальный Суд традиционных прав (Traditional Rights Court), выносящий решения по вопросам обычного права.

Судьи Верховного и Высокого судов назначаются Кабинетом по рекомендации Комиссии судебной службы с последующим одобрением Парламента. Они остаются в должности до возраста 72 лет.

Систему уголовного преследования возглавляет генеральный атторней, являющийся одновременно руководителем департамента юстиции и главным юридическим советником правительства. Он назначается Комиссией публичной службы с согласия Кабинета. При осуществлении уголовного преследования генеральный атторней действует независимо от любых властей.

Высшим органом финансово-экономического контроля является генеральный аудитор, назначаемый Президентом с согласия Парламента по представлению спикера последнего. Генеральный аудитор занимает свою должность до возраста 72 лет.

Мексика
Мексиканские Соединенные Штаты

Государственное устройство
Правовая система
Общая характеристика
Гражданское и смежные с ним отрасли права
Уголовное право и процесс
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство на юге Северной Америки.

Территория - 1958,2 тыс. кв. км. Столица - г.Мехико.

Население - 100,3 млн. чел. (1999 г.); мексиканцы: 55% испано-индейские метисы, 29% - индейцы, 15% - потомки европейцев.

Официальный язык - испанский.

Господствующая религия - католицизм.

Территория современной Мексики с древнейших времен была населена индейскими племенами (ацтеки, майя, тольтеки, ольмеки и др.), достигшими высокого уровня развития. С XVI в. до начала XIX в. - колония Испании. Независимость провозглашена в 1821 г. В результате буржуазно-демократической революции 1910-1917 гг. были заложены основы современного политического и социального устройства страны. В настоящее время Мексика представляет собой индустриально-аграрную страну со средним уровнем развития капитализма.

Государственное устройство

По форме государственно-территориального устройства Мексика федерация, в состав которой входят 31 штат и столичный федеральный округ.

Конституционное развитие Мексики в отличие от большинства латиноамериканских государств характеризуется относительной стабильностью. Согласно Конституции 1917 г. (действует с последующими изменениями) по форме правления Мексика - президентская республика.

Политический режим - либеральный (сочетает элементы демократии и бюрократического авторитаризма). Институционно-революционная партия (ИРП) основана в 1929 г. и с этого периода бессменно находится у власти.

Законодательная власть принадлежит двухпалатному Национальному конгрессу: Сенат - 128 человек, избираемых на 6 лет (половина сенаторов избирается каждые 3 года), Палата депутатов - 500 депутатов, избираемых на 3 года: 300 - по мажоритарной системе относительного большинства по униноминальным избирательным округам, остальные - по системе пропорционального представительства, посредством региональных списков, голосование по которым производится по полиноминальным избирательным округам.

Главная функция конгресса состоит в принятии законов и декретов по вопросам, отнесенным к компетенции федерации. Право законодательной инициативы принадлежит Президенту Республики; депутатам и сенаторам Национального конгресса; законодательным органам штатов.

Любые проекты законов и декретов, обсуждение которых не входит в исключительную компетенцию той или иной Палаты, обсуждаются последовательно в обеих Палатах. Законопроект, одобренный той Палатой, в которую он был внесен, направляется для обсуждения в другую. Если другая Палата его одобрит, он направляется исполнительной власти, которая при отсутствии возражений немедленно опубликовывает его. Проект закона или декрета, отклоненный исполнительной властью полностью или частично, возвращается с замечаниями в Палату, от которой он исходил. Далее процедура повторяется. При этом проект станет законом или декретом, если наберет в каждой из палат 2/3 общего числа голосов. Далее его публикует исполнительная власть.

Проект, целиком отклоненный одной Палатой, возвращается в другую (от которой он исходил) с соответствующими замечаниями. Если после повторного обсуждения он принимается абсолютным большинством присутствующих членов, то возвращается в

Палату, которая его отклонила; последняя снова его рассматривает и, одобрив таким же большинством голосов, направляет исполнительной власти; если же проект не получает одобрения Палаты, то не может быть внесен вновь в течение той же сессии.

Конгресс также полномочен: принимать в федерацию новые штаты, образовывать в границах уже существующих штатов новые; устанавливать налоги, необходимые для покрытия бюджетных расходов; определять принципы, на основе которых исполнительная власть может выпускать займы под обеспечение государства, утверждать такие займы, подтверждать государственный долг; утверждать и упразднять федеральные должности, определять, увеличивать или уменьшать должностные оклады; объявлять войну, учитывая предоставляемые исполнительной властью данные; объявлять амнистию осужденным судебными органами федерации. Конституция закрепляет за конгрессом, его палатами и другие полномочия.

В полномочия Палаты представителей входит: утверждать федеральный бюджет; наблюдать за точным исполнением ведомством Контролера казначейства своих функций; назначать руководителей и других служащих ведомства Контролера казначейства; рассматривать обвинения, предъявляемые государственным должностным лицам, указанным в Конституции, в связи с совершением ими должностных преступлений; одобрять назначение членов Высокого суда Федерального округа, предоставляемых Президентом Республики.

К исключительной компетенции Сената относится: анализировать внешнюю политику, утверждать международные договоры и дипломатические соглашения, заключаемые исполнительной властью федерации; утверждать произведенные Президентом назначения послов, дипломатических представителей, генеральных консулов, высших должностных лиц казначейства, полковников и других высших чинов национальной армии, флота и военно-воздушных сил; уполномочивать Президента направлять национальные войска за пределы территории страны, разрешать иностранным войскам проход через государственную территорию и флотам держав пребывание в мексиканских водах свыше одного месяца; давать согласие на использование Президентом Республики национальной гвардии за пределами соответствующих штатов, определяя необходимую потребность в вооруженной силе; провозглашать в случае отсутствия всех конституционных властей в штате необходимость назначения временного губернатора; выступать в качестве жюри присяжных для вынесения приговора политическим судом о правонарушениях и упущениях государственных должностных лиц, действующих в ущерб основным общественным интересам и нарушающих свои служебные обязанности; одобрять назначения членов Верховного суда федерации, представляемых Президентом Республики, а также удовлетворять заявления об отпуске или отставке.

Обе Палаты имеют право создавать комиссии для расследования деятельности федеральных министерств, административных департаментов и предприятий с преобладающим государственным участием.

В период между сессиями Конгресса действует Постоянная комиссия в составе 39 членов, из которых 15 являются депутатами и 14 - сенаторами, назначенными соответствующими Палатами на последнем заседании перед закрытием сессии. Палаты из числа своих членов для каждого члена Постоянной комиссии назначают по одному заместителю.

Постоянная комиссия, кроме полномочий, специально предусмотренных Конституцией, вправе: давать согласие на использование национальной гвардии; принимать в надлежащих случаях присягу при вступлении в должность Президента Республики, членов Верховного суда Республики и членов Высокого суда Федерального округа; принимать в период между сессиями Конгресса федерации законопроекты и предложения, направляемые в Палаты, и передавать их для заключения в комиссии Палаты, чтобы рассмотреть на ближайшей сессии; созывать по своей инициативе или по предложению исполнительной власти внеочередные сессии Конгресса или одной Палаты, для чего в обоих случаях необходимо 2/3 голосов присутствующих членов; одобрять назначения членов Верховного суда федерации и членов Высокого суда Федерального округа, представленных Президентом Республики, а также удовлетворять заявления об отпусках членов Верховного суда; утверждать произведенные Президентом

Республики назначения послов, дипломатических представителей, генеральных консулов, высших должностных лиц казначейства, полковников и других высших чинов национальной армии, флота, военно-воздушных сил в порядке, установленном законом.

Глава государства и правительства - Президент, избираемый на 6-летний срок без права переизбрания. Президент Республики является стержневой фигурой в конституционном механизме государственной власти Мексики.

В качестве главы исполнительной власти Президент руководит всем государственным аппаратом, назначает и увольняет высших должностных лиц федерации и федерального округа, возглавляет вооруженные силы. Ему предоставлено право законодательной инициативы, и практически подавляющее большинство законопроектов, обсуждаемых и утверждаемых Конгрессом, исходит от исполнительной власти. Президент обладает правом вето, которое не получило распространения в Мексике потому, что в фактически сложившейся системе связей Конгресса и Президента последний имеет возможность полностью контролировать законодательный процесс. Президент вправе вводить чрезвычайное положение, приостанавливать действие конституционных гарантий, реализовывать возможность федеральной интервенции во внутренние дела штатов. Он издает в случаях, прямо указанных Конституцией, или согласно полномочиям, данным ему Конгрессом, декреты, имеющие силу закона.

Президент осуществляет исполнительную власть через федеральную администрацию, действующую на основании издаваемого Конгрессом Органического закона. В состав федеральной администрации входят министерства, возглавляемые государственными секретарями (министрами), и административные департаменты.

Все постановления, декреты, решения и приказы Президента должны быть скреплены подписью государственного секретаря или главы административного департамента, к ведению которых относится данный вопрос; в противном случае указанные акты не подлежат исполнению.

Государственные секретари и главы административных департаментов при открытии каждой очередной сессии Конгресса предоставляют ему отчет о положении дел в своих ведомствах. Каждая из палат может вызвать государственного секретаря и главу административного департамента для получения информации по обсуждаемому закону или по какому-либо другому рассматриваемому вопросу, относящемуся к их ведомству или деятельности.

В штатах законодательная власть принадлежит палатам представителей, а исполнительная- губернаторам (избираются на 6 лет).

Правовая система

Общая характеристика

Правовая система Мексики в целом относится к романо-германской правовой семье, входя в ее обособленную латиноамериканскую группу. Как и у многих других государств этой группы, она сформировалась на основе четырех правовых культур: индейской, испанской, французской и англо-американской.

Ее изначальной основой выступила соционормативная система коренного населения - индейцев, сохранившаяся отчасти до сих пор, особенно в сфере организации и деятельности сельских общин. Испанские колонизаторы были вынуждены их признать и санкционировать существование индейских правовых и доправовых норм. В специальном королевском акте от 6 августа 1555 г. предписывалось соблюдать "законы и добрые обычаи, которые с древних времен индейцы использовали для своего хорошего управления", но при непременном условии, что "они не противоречат священной религии и законам". В то же время активная колонизаторская деятельность привела к утверждению на территории Мексики испанской правовой культуры, построенной на традициях римского права и римского юридического мышления. Постепенно нормы, действовавшие в колониальной Мексике - испанское и новоиспанское законодательство ("индейское право") и право индейцев, составили единый правовой корпус.

Добившись в 1821 г. независимости, Мексика, как и другие государства региона, приступила к созданию национальной правовой системы. При этом в качестве модели

было избрано законодательство не бывшей метрополии полуфеодальной Испании, а буржуазной Франции. Идея создания логически стройной системы кодифицированного права, выдвинутая французскими просветителями и юристами, была созвучна либеральным настроениям молодой мексиканской буржуазии. Однако замене колониального права современными кодексами долгое время препятствовали феодально-клерикальные круги. Только после революции 1854-1857 гг. возникла реальная возможность приступить к рецепции французского законодательства. В 1854 г. принят первый мексиканский Торговый кодекс по образцу французского Торгового кодекса 1807 г., замененный в 1889 г. новым ТК. В 1859 г. правительство Б. Хуареса издало "Законы о реформе", предусматривавшие отделение церкви от государства, введение гражданского брака и др., был разработан проект гражданского кодекса. Первый федеральный ГК Мексики был принят в 1870 г., второй - в 1884 г.; оба следовали модели Кодекса Наполеона 1804 г. с его индивидуалистической концепцией собственности.

Если после завоевания независимости моделью для частного права Мексики послужило законодательство Европы, то образцом для публичного права явилась Конституция США, которая в течение длительного времени была единственной действующей писаной республиканской конституцией. К числу этих идей, воспринятых мексиканской правовой системой под влиянием североамериканского конституционализма, относится концепция разделения властей, системы сдержек и противовесов с сильной президентской властью, федерализм и т.д. Все эти идеи, ранее апробированные в США, были восприняты первыми конституциями Мексики, а затем развиты Конституцией 1917 г.

Новый этап в развитии мексиканской правовой системы начался с победой буржуазно-демократической революции 1910-1917 гг., носившей антифеодальный и антиимпериалистический характер. Пришедшее к власти правительство приступило к глубоким социальным реформам в духе национал-реформизма.

Основы новой правовой системы заложила демократическая Конституция 1917 г., пронизанная духом антиклерикализма, этатизма и идей солидарности. Конституция Мексики раньше, чем это имело место в развитых капиталистических странах, признала (ст.123) важные социальные права трудящихся: 8-часовой рабочий день, особые условия для женщин и подростков, еженедельный день отдыха, ежегодные отпуска, послеродовой отпуск для женщин и т.д. Впервые провозглашалось право рабочих объединяться в профсоюзы и право на забастовку. Конституция предоставила государству возможность экспроприировать частную собственность в интересах общества, активно вмешиваться в экономические и социальные процессы, заложила правовую основу ликвидации латифундизма. Будучи внушительной по объему, Конституция содержит основные начала почти всех отраслей мексиканского права.

Ярким отражением перемен, произошедших в мексиканском обществе после революции, стал третий по счету федеральный Гражданский кодекс, принятый 28 мая 1928 г. и вступивший в силу с 1 октября 1932 г. По своему содержанию и структуре он значительно отличается от классических гражданских кодексов латиноамериканских стран, принятых во второй половине XIX в. Концепции либерального индивидуализма, характерные для обоих его предшественников, были в заметной степени вытеснены идеями социальной солидарности.

В развитие положений Конституции 1917 г. издано обширное реформистское законодательство: Кодекс о труде 1931 г., законы о национализации 1938 г., об аграрной реформе 1971 г. и др. Эти законы позволили несколько смягчить социальные противоречия в мексиканском обществе, на определенном этапе способствовали индустриальному развитию страны, укреплению ее экономической самостоятельности. Они свидетельствовали об усилении роли государственной власти в решении ключевых проблем экономического развития и социальных реформ. Лишь в 1990-е гг. мексиканское государство стало переходить к более либеральным методам регулирования экономических и социальных отношений. Законодательство этого периода направлено уже на интеграцию страны в мировую экономику, сокращение государственного сектора и поощрение иностранных инвестиций.

Современная правовая система Мексики восприняла структуру источников,

унаследованную еще из колониального права, но впитала при этом идеи "естественной" школы.

Важнейшим источником права в Мексике является закон: Конституция Мексиканских Соединенных Штатов, кодексы и текущее законодательство. Соответствующая иерархия законодательных источников сложилась и в штатах.

Конституция Мексики занимает центральное место среди источников права и служит базой текущего законодательства. С XIX в. сложилась своеобразная система контроля за конституционностью законов в виде процедуры "ампаро", впоследствии воспринятой правовой доктриной и государственной практикой других стран континента. Суть этой процедуры заключается в выдаче судом по заявлению лица приказа о защите прав, нарушенных актами или действиями государственных органов, противоречащими Конституции. При этом решение, выносимое судом по делам о нарушении прав человека, носит строго индивидуальный характер, т.е. распространяется только на истца. Лишь в 1995 г. был введен институт конституционного контроля в его классическом виде.

Хотя Конституция 1917 г. считается старейшей в Латинской Америке, она не отличается стабильностью: с момента принятия в нее было внесено несколько сот поправок, затронувших более половины статей.

Мексиканское право, как и право других латиноамериканских стран, хорошо кодифицировано: отдельные кодексы приняты почти по всем основным отраслям публичного и частного права. Систему кодексов во все большем масштабе дополняет текущее законодательство. Законы делятся на органические, издаваемые по прямому предписанию Конституции, и обыкновенные. Достаточно большие законодательные полномочия закреплены за штатами. Они принимают собственные гражданские, гражданские процессуальные, уголовные и уголовно-процессуальные кодексы, а также административное, финансовое законодательство. Закрепленная в Конституции 1917 г. коллизионная норма предусматривает, что противоречие между законом штата и законом федерации влечет применение нормы федерального законодательства. В последние десятилетия все более значительную роль среди источников мексиканского права как на уровне Федерации, так и штатов играют различные подзаконные акты.

Низший уровень нормативно-правового регулирования составляют муниципальные акты. В соответствии с Конституцией муниципалитеты уполномочены издавать в соответствии с нормами, которые должны быть установлены законодательными органами штатов, постановления о порядке и надлежащем управлении, а также административные регламенты, циркуляры и положения общего характера в рамках своей компетенции.

Судебная практика в Мексике, в отличие от других стран Латинской Америки и вообще стран континентальной системы права, признается источником права. Здесь сложился институт, получивший название "обязательного прецедентного права", согласно которому решения некоторых судов становятся обязательными для судов равной и нижестоящей инстанций. Это относится, в частности, к решениям Верховного суда, коллегиальных окружных судов, принятым по вопросам, входящим в их компетенцию и обязательным не только для федеральных судов, но и судов штатов. Однако такие решения не тождественны прецедентам в странах английского общего права и не означают отхода от традиционного для континентальной системы права взгляда на систему источников права, так как касаются главным образом толкования правовых норм.

Гражданское и смежные с ним отрасли права

В Мексике, как и в других странах Латинской Америки, еще в колониальное время была воспринята идея деления частного права на гражданское и торговое. Эта идея получила дальнейшее развитие под влиянием французского законодательства в период кодификации мексиканского права, когда наряду с Гражданским был принят Торговый кодекс 1854 г.

Гражданское право Мексики сложилось на основе синтеза испанских цивилистических традиций и положений Французского гражданского кодекса (ФГК) 1804 г. ГК мексиканского штата Оахака, три книги которого были приняты соответственно в 1827, 1828 и 1829 гг., стал первым самостоятельным гражданским кодексом в Латинской

Америке. Этот кодекс хотя и заимствовал наиболее общие принципы ФГК и следовал его структуре, но отличался от последнего как в количественном (по числу статей он меньше ФГК), так и в качественном отношении (в определенной степени был приспособлен к социально-экономическим реалиям страны в тот период). Он намного опередил кодификацию гражданского законодательства и в других штатах Мексики, где вплоть до второй половины XIX в. действовало старое колониальное право (указы Королевского совета по делам индейцев 1541 г., указы о Консулатах 1604 г., статуты Бильбао 1737 г. и др.).

Первый Гражданский кодекс Мексики был принят в 1870 г. и во многом воспроизводил одновременно ГК и ГПК Франции. Результатом реформы стал новый ГК 1884 г., объем которого значительно сократился по сравнению с Кодексом 1870 г. за счет вывода из него большого раздела, регулирующего гражданский процесс. Оба кодекса, созданные в условиях господства мелкой собственности и неограниченного индивидуализма, не могли удовлетворить потребностям нового мексиканского общества с его резко ускорившимися темпами промышленного развития и ростом популярности идей социальной солидарности.

Закрепившая результаты революции 1910-1917 гг. Конституция 1917 г. заложила основы принципиально нового регулирования имущественных и других экономических отношений. Мексика стала первой в Латинской Америке страной, где конституционно была закреплена возможность экспроприации частной собственности. Статья 27 Конституции 1917 г. положила начало внедрению принципа социальной функции собственности в сферу охраны прав частных лиц на недвижимое имущество, в частности, земли. Допуская экспроприацию частной собственности, ст.27 подчеркивает, что она "может быть произведена только по соображениям общественной пользы и при условии уплаты возмещения".

Конституция 1917 г. в соответствии со сложившейся мексиканской традицией отнесла регулирование гражданско-правовых отношений к юрисдикции штатов. В результате страна кроме федерального Гражданского кодекса имеет еще и гражданские кодексы в каждом из 31 штата, хотя существенных различий между ними нет, поскольку кодексы штатов, как правило, следуют федеральной модели. Местные особенности касаются лишь отдельных положений наследственного права, допустимых размеров семейной собственности и порядка перехода к государству имущества, оставленного собственником.

Действующий Федеральный гражданский кодекс (полное наименование "Гражданский кодекс Федерального округа и федеральных территорий" (Codigo Civil para el Distrito y Territorios Federales) был принят в 1928 г. (вступил в силу в 1932 г.). Он применяется к лицам, находящимся в Федеральном округе или на федеральных территориях, а также ко всем лицам в пределах национальной территории в случаях, когда его положения дополняют законодательство штатов либо когда стороной в гражданско-правовом споре выступает федерация, а также в некоторых иных случаях, прямо указанных в законе. ГК состоит из 4 книг: I - О лицах; II О вещах; III - О наследовании; IV - Об обязательствах.

Мексиканский ГК 1928 г. заметно смягчил откровенно индивидуалистические формулировки, характерные для кодексов 1870 и 1889 гг. В нем проявляется отказ от доктрины государственного невмешательства в гражданско-правовые отношения и подчеркивается приоритет социальных интересов над частными, предусмотрена возможность отчуждения собственности в общественных интересах. К традиционному делению собственности на движимую и недвижимую он добавил деление на частную (propiedad de los particulares) и публичную (dominio del poder publico). Публичную собственность составляет имущество, принадлежащее федерации, штатам, а также муниципальным органам (ст.765).

В более прогрессивном духе, чем предшествующие, ГК 1928 г. регулирует брачно-семейные отношения. Весьма новыми для Латинской Америки того периода явились нормы Кодекса, уравнявшие супругов в имущественных и родительских правах, признавшие права внебрачных детей, а также определенные права за женщиной, находящейся с мужчиной в фактических брачных отношениях. Действующий Кодекс допустил расторжение брака по широкому кругу оснований, включающему взаимное

согласие супругов (ст.267).

Особо важное значение в мексиканской правовой системе занимает земельное право. После революции 1910-1917 гг. Мексика стала одной из немногих латиноамериканских стран, сумевших покончить с латифундизмом, хотя аграрная реформа растянулась здесь на долгие десятилетия. Первый закон о земельной реформе был здесь принят еще в 1915 г. в ходе гражданской войны. Основное содержание этого акта определило ключевые направления регламентации земельных отношений. Главным из них стала задача возвращения индейским общинам земель, отторгнутых у них во второй половине XIX в.

Конституция 1917 г. (ст.27) признавала недействительными массовые конфискации общественных земель, осуществленные латифундистами, церковью и иностранными компаниями, предписывала принятие в целях "справедливого распределения общественных богатств" необходимых законодательных мер по раздроблению латифундий, развитию мелкой земельной собственности, образованию новых сельскохозяйственных общин (эхидос). В то же время Конституция укрепляла чисто капиталистический порядок земельных отношений, предусматривая, что при разделе латифундий и конфискации излишков земли не может затрагиваться собственность, составляющая менее 100 га орошаемой земли.

Система земельных правоотношений, основанная на положениях Конституции 1917 г., получила закрепление в действующем федеральном ГК 1928 г. Эта система предполагает, что первоначальное право собственности на земли и воды в пределах мексиканской территории принадлежит нации и что именно нация обладала и обладает правом передачи земли в частную собственность. Такая позиция является принципиальной для регламентации отношений собственности на землю в Мексике, так как закрепляет за государством (нацией) право по своему усмотрению налагать ограничения на права частных собственников и даже осуществлять экспроприацию земель, если такие ограничения или экспроприация продиктованы публичными интересами.

В соответствии со ст.27 Конституции в Мексике был принят и ряд специальных законов, направленных на осуществление земельной реформы (Закон о сельскохозяйственном регулировании 1922 г., аграрные кодексы 1934 и 1947 гг.). Аграрное законодательство предусмотрело два основных типа землевладения: частное и общинное. Землевладение индейских общин (эхидо) урегулировано Законом об эхидо 1920 г. Наибольшие результаты в перераспределении земель посредством принудительного отчуждения их у латифундистов были достигнуты в Мексике при президентах Ласаро Карденасе (1936-1940 гг.) и Густаво Диасе Ордасе (1964-1970 гг.). К 1970-м гг. накопившийся нормативный материал было решено сконцентрировать в новом консолидированном акте. В 1971 г. был принят Федеральный закон об аграрной реформе, направленный в том числе на укрепление общинного (эхидального) сектора землевладения.

Торговое право Мексики, так же как и правовая система страны в целом, испытало влияние испанских, французских и североамериканских правовых традиций. Основным источником торгового права является Торговый кодекс (ТК) 1889 г. (действует в редакции 1956 г.), составленный во многом по образцу Французского торгового кодекса 1807 г. В отличие от Гражданского ТК Мексики является актом общефедерального действия. В дополнение к нему были приняты Закон о патентах 1928 г., Общий закон о ценных бумагах и кредитных операциях 1932 г., Общий закон о кредите 1932 г., Закон о промышленной собственности 1942 г., законы о компаниях 1934 г., о банках и др.

В 1990-е гг. торговое законодательство гармонизируется законодательством Мексики, США и Канады, экономическая интеграция которых становится все теснее. В частности, мексиканские законодатели значительно усилили правовую охрану интеллектуальной собственности, приняв новые законы о промышленной собственности (патентах и торговых марках) в 1991 и об авторском праве - в 1997 г. Первый из этих законов учредил Мексиканский институт промышленной собственности - независимый орган, занимающийся охраной промышленных прав.

Конституция Мексики, по существу, отвергает принцип государственного невмешательства в экономическую жизнь и предусматривает рост функций государства в

различных сферах общественной жизни на основе так называемого социального партнерства. Согласно Конституции государство планирует, координирует и направляет деятельность в области национальной экономики и руководит ею (ст.25).

В Конституцию был включен ряд принципиально новых для своего времени антиимпериалистических положений, направленных на восстановление государственного контроля над национальными ресурсами. Так, в ст.27 указывается, что все полезные ископаемые, а также территориальные воды являются "неотчуждаемой и безусловной собственностью" государства. Правительство может уступать разработку этих богатств (за исключением нефти и газа) в виде концессий частным лицам на условиях, установленных соответствующими законами. Но приобретать в собственность землю и воды, получать концессии на эксплуатацию шахт, на добычу минерального топлива и т.п. имеют право только мексиканцы и мексиканские компании. Конституция в принципе предусматривает возможность предоставления такого права иностранцам, но при условии, что они официально заявят в Министерство внешних сношений о своем согласии считать их мексиканцами относительно соответствующего имущества. Конституция впервые в практике западного конституционализма запретила (ст.28) капиталистические монополии и "монополистическую практику ограничения торговли".

На протяжении десятилетий после революции мексиканские правительства проводили курс на укрепление государственного сектора в экономике и повышение регулирующей роли государства в хозяйственной жизни в интересах обеспечения экономической самостоятельности и ускорения научно-технического прогресса. В рамках этого курса правительство Л. Карденаса в 1938 г. национализировало нефтяную промышленность, принадлежавшую английским и американским компаниям, в 1981 г. принят общий закон о государственных имуществах, в 1982 г. - Декрет о национализации частных банков.

Однако в 1990-е гг. Мексика избрала прямо противоположную концепцию комплекс социально-экономических реформ, призванных децентрализовать хозяйственное управление, сократить нерентабельный госсектор, "открыть" экономику и предпринимательскую деятельность. В результате радикальной программы приватизации число принадлежащих государству предприятий в 1990-е гг. сократилось с более чем 1150 до менее чем 200.

В 1993 г. принят Закон о конкуренции - первый всеобъемлющий законодательный акт, направленный на пресечение монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции, на защиту и поощрение свободной конкуренции. Закон учредил автономный административный орган Комиссию по конкуренции, в компетенцию которой входят расследования, издание административных правил и пресечение антиконкурентной практики. Нормы Закона касаются двух основных областей: монополистической практики и слияний и поглощений.

Принятый в том же 1993 г. Закон об иностранных инвестициях заменил прежний Закон 1973 г., серьезно ограничивавший возможности иностранных инвесторов. Новый Закон соответствует положениям Североамериканского соглашения о свободной торговле, участником которого является Мексика. Он впервые открыл ряд секторов мексиканской экономики для зарубежных предпринимателей, обеспечил национальный режим для большинства иностранных инвестиций и упростил условия для автоматического утверждения иностранных инвестиционных проектов.

Трудовое право Мексики является одним из наиболее обширных и высокоразвитых, превосходя по объему предоставляемых работникам гарантий законодательство почти всех развивающихся и многих развитых стран. Первые в Мексике законы о несчастных случаях на производстве были приняты в некоторых штатах (Мехико, Новый Леон) еще в 1903-1906 гг., однако подлинный расцвет мексиканского трудового права связан с победой демократической революции 1910-1917 гг.

Конституция 1917 г. признала (ст.123) важные социальные права трудящихся: 8-часовой рабочий день, особые условия для женщин и подростков, еженедельный день отдыха, ежегодные отпуска, послеродовой отпуск для женщин и т.д. По мере дальнейших успехов мексиканского рабочего движения ст.123 дополнялась новыми нормами, содержащими уступки в области социального обеспечения, жилищного строительства и т.п. В целом эта статья подвергалась изменениям 47 раз - больше, чем любая другая

статья Конституции.

Трудовое законодательство относится преимущественно к полномочиям Федерации. Первый в стране Кодекс о труде был издан в 1931 г. и насчитывал около 1000 статей. В 1970 г. он был принят в новой редакции. Мексиканское трудовое законодательство вслед за Конституцией закрепляет за работниками право на объединение в профсоюзы, коллективные переговоры, забастовку. Мексиканское законодательство допускает установление в коллективных договорах "принудительного юнионизма", т.е. запрета приема на работу лиц, не являющихся членами профсоюза, заключившего данный коллективный договор. Предприниматель может уволить работника, вышедшего или исключенного из данного профсоюза. Заключение коллективного договора обязательно для предпринимателя, нанимающего работников- членов профсоюза. Увольнение допускается только по весьма ограниченному перечню оснований. Предусмотрена 48-часовая рабочая неделя с одним выходным днем.

Уголовное право и процесс

Федеральный Уголовный кодекс Мексики 1931 г. является кодексом с традиционным испанским влиянием, однако в нем отражены концепции позитивистской теории. УК Мексики состоит из двух книг: 1 - Общая часть включает разделы и главы. В книге, с учетом четырех отмененных, 118 статей; 2 - Особенная часть, включающая 23 раздела, которые делятся на главы, содержит 278 статей. Всего же в УК, с учетом трех заключительных, 399 статей. Данный Кодекс действует на территории Федерального округа по делам общей юрисдикции (общие суды) и для Республики в целом - по делам федеральной юрисдикции, т.е. по делам, подсудным федеральным судам. В каждом мексиканском штате действует свой уголовный кодекс.

УК Мексики содержит сравнительно большой перечень наказаний и мер безопасности, причем все они без какого-либо разграничения перечисляются в единой статье (ст.24). Некоторые из мер безопасности (лишение прав) могут назначаться на неопределенные сроки.

Конституция 1917 г. запрещает наказание в виде смертной казни за политические преступления и устанавливает, что за другие преступления она может быть назначена только изменнику Родины во время войны с иностранными государствами, за отцеубийство, за вероломное убийство с заранее обдуманным намерением или корыстными целями, за поджог, похищение, разбой на дорогах, пиратство и тяжкие воинские преступления. Смертная казнь была предусмотрена в Уголовном кодексе 1871 г., но затем исключена УК 1929 г. и последующими кодексами. Ни один из 31 штата Мексики не имеет в своем кодексе наказания в виде смертной казни, и оно не применялось несколько десятилетий. Последняя казнь была произведена в 1937 г.

Согласно Конституции (ст.22) запрещаются наказания, наносящие увечья или лишающие чести, а также клеймение, избиение плетью или палками, пытки всякого рода, чрезмерные штрафы, конфискация имущества и любые другие действия, необычные и выходящие за разумные пределы наказания.

Уголовный процесс в Мексике сочетает элементы романо-германской и англо-американской моделей. В значительной мере он регулируется нормами Конституции 1917 г., создатели которой стремились предусмотреть в этом документе максимум процессуальных гарантий. Другими источниками уголовно-процессуального права Мексики являются федеральный УПК 1931 г., действующий в отношении Федерального округа и вопросов федерального ведения, и уголовно-процессуальные кодексы штатов. Действует также федеральный Кодекс военной юстиции 1933 г.

Согласно ст.16 Конституции приказ об аресте или задержании может быть издан только компетентной судебной властью и лишь при условии, что этому предшествует предъявление обвинения, привлечение к ответственности либо жалоба на определенное действие, наказуемое по закону тюремным заключением, подкрепленное показаниями (под судебной присягой) пользующегося доверием лица или другими доказательствами, которые с достаточной вероятностью свидетельствуют о вине обвиняемого, за исключением случаев, когда преступники застигнуты на месте происшествия. Лишь в неотложных случаях, когда на месте нет никакой судебной власти и когда речь идет о

должностных преступлениях, административная власть под свою строжайшую ответственность может распорядиться задержать обвиняемого с незамедлительной передачей его в распоряжение судебной власти. Во всех ордерах на обыск, которые может выдавать только судебная власть и лишь в письменной форме, указывается подлежащее обыску место, подлежащее задержанию лицо и разыскиваемые предметы, чем и должна ограничиться процедура обыска, по окончании которого составляется подробный протокол в присутствии двух свидетелей, предложенных лицом, проживающим в обыскиваемом месте, а в отсутствие этого лица или в случае его отказа органами, которые производят обыск.

Никакое задержание не может продолжаться более 3 дней без постановления об аресте (ст.19). Обвиняемый должен быть немедленно освобожден (по своему ходатайству) под залог, устанавливаемый судьей в зависимости от личности обвиняемого и тяжести преступления, которое ему вменяется, при условии, что оно не влечет тюремного заключения на срок более 5 лет, для чего требуется только передача соответствующей денежной суммы в распоряжение власти или имущественное обеспечение либо достаточное в качестве гарантии личное обязательство обвиняемого, за которое несет ответственность судья (ст.20).

Несмотря на прямой запрет в Конституции, практика произвольных арестов и незаконного содержания под стражей сохраняется. Закон предусматривает, что районный прокурор не может задерживать обвиняемого более 48 часов без представления его судье, однако делает исключение для лиц, задержанных на месте преступления. В 1996 г. внесены поправки в федеральный УПК, которые распространяют это исключение на действия, совершенные в течение 72 часов, предшествующих задержанию.

В соответствии с Конституцией (ст.20) обвиняемый имеет право на то, чтобы его дело было заслушано в открытом судебном заседании судьей или присяжными из числа граждан, умеющих читать и писать и являющихся жителями местности, в которой было совершено преступление, при условии, что оно влечет за собой тюремное заключение более чем на один год. В любом случае присяжные рассматривают преступления, совершенные с использованием средств печати против: общественного порядка; внутренней либо внешней национальной безопасности.

Обвиняемому предоставляются все сведения, которые он требует для своей защиты и которые могут быть установлены в ходе уголовного процесса.

Обвиняемый должен быть судим до истечения 4 месяцев, если речь идет о преступлениях, наказуемых не более чем двумя годами тюремного заключения, и года, если максимальное наказание превышает данный срок

Обвиняемому должно быть предоставлено право высказаться в свою защиту самостоятельно либо через адвоката или тем и другим способом одновременно по своему выбору. Если обвиняемый не имеет адвоката, ему предоставляется список официальных защитников для выбора одного или нескольких из них. Если обвиняемый не желает назвать защитника после того, как ему это было предложено, судья назначает ему одного из такого списка. Обвиняемый может назвать своего защитника сразу же после ареста и имеет право, чтобы тот присутствовал при всех процессуальных действиях.

В ноябре 1996 г. принят федеральный Закон против организованной преступности, который, наряду с другими изменениями, позволяет применять средства электронной слежки на основе судебного ордера. Закон запрещает применение таких средств по избирательным, гражданским, коммерческим, трудовым и административным делам.

Вопросы выдачи в иностранные государства регулирует Закон об экстрадиции 1975 г.

Судебная система. Органы контроля

Мексиканская судебная система разделена на федеральные суды и суды штатов, которые применяют соответственно федеральное и местное законодательство.

Федеральная судебная система возглавляется Верховным судом и состоит из коллегиальных окружных судов, унитарных окружных судов, районных судов и, в соответствии с конституционной поправкой, вступившей в силу с 1995 г., Федерального

суда присяжных и Федерального судебного совета.

Верховный суд Республики (Suprema Corte de Justicia de la Nacion) является высшим судом страны; он состоит из 21 основного и 5 дополнительных членов и действует в составе Пленума или Палат. Дополнительные члены участвуют в работе Пленума лишь тогда, когда замещают членов Верховного суда. Верховный суд ежегодно избирает (из своего состава) председателя, который может быть переизбран.

Назначение членов Верховного суда производится Президентом Республики и подлежит одобрению Палаты сенаторов (непринятие решения в определенный срок также рассматривается как одобрение).

Окружные и районные судьи назначаются Верховным судом Республики, исполняют свои обязанности в течение 4 лет; в случае переизбрания или повышения в должности они могут быть смещены со своих постов только в порядке импичмента (политического суда).

Верховный суд Республики назначает также дополнительных окружных или районных судей для оказания помощи судам или присяжным, перегруженным делами; он назначает также одного либо нескольких своих членов или одного окружного либо районного судью, или одного или нескольких специально уполномоченных, когда сочтет это необходимым или по требованию Президента, либо любой из палат конгресса, либо губернатора штата исключительно для расследования действий какого-либо судьи либо члена Верховного суда или какого-нибудь факта, представляющего собой нарушение прав личности.

В 1995 г. в Мексике было принято обширное законодательство о судебной реформе: введен отбор большинства судей апелляционных и нижестоящих федеральных судов и секретарей судов путем конкурсных экзаменов; создан независимый судебный совет для организационно-кадрового управления деятельностью федеральных судов (исключая Верховный суд, который сам обеспечивает свою деятельность); введено квалифицированное большинство в 2/3 членов Сената для утверждения судей Верховного суда. Федеральный судебный совет был создан уже в начале 1995 г. Он назначает и увольняет от должности федеральных судей и магистратов, проводит расследование деятельности судей, применяет к ним дисциплинарные взыскания и решает вопрос о привлечении их к более строгой ответственности.

К исключительной компетенции Верховного суда Республики относится рассмотрение споров, возникающих между двумя или более штатами, между властями одного и того же штата о конституционности их действий, рассмотрение конфликтов между федерацией и штатами, а также тех конфликтов, в которых одной из сторон выступает федерация в случаях, установленных законом. К компетенции Верховного суда относится также разрешение всех споров о подсудности, возникающих между судами федерации, между последними и судами штатов или между судами двух штатов.

Верховный суд уполномочен расследовать какой-нибудь факт или факты, являющиеся нарушением народного голосования, но лишь в тех случаях, когда, по мнению Верховного суда, под сомнение может быть поставлена законность всей процедуры выборов одной из властей федерации. Результаты расследования своевременно сообщаются компетентным органам.

Судебная реформа 1995 г. наделила Верховный суд полномочием лишать силы любой закон или подзаконный акт ввиду его неконституционности (запрос о проверке конституционности могут вносить 1/3 членов конгресса, 1/3 членов конгрессов штатов и генеральный прокурор). Таким образом, Верховный суд Мексики является теперь органом конституционного контроля.

Верховный суд также может пересматривать (в некоторых случаях) решения районных судов и унитарных окружных судов, решения коллегиальных окружных судов по делам "прямого ампаро" (т.е. о выдаче приказа о защите прав против окончательных судебных решений, в том числе решений административных и трудовых судов).

Суды федерации рассматривают все споры, вытекающие из: законов или действий властей, нарушающих права человека; законов или действий федеральных властей, нарушающих или ограничивающих суверенитет штатов; законов или действий штатов, вторгающихся в сферу полномочий федеральных властей.

Суды федерации рассматривают: 1) все споры по гражданским и уголовным делам,

которые возникли в связи с исполнением и применением федеральных законов или международных договоров, заключенных мексиканским государством. Когда названные споры затрагивают только частные интересы, они могут быть по выбору истца рассмотрены судьями и судами штатов и Федерального округа; 2) все споры, связанные с морским правом; 3) все споры, в которых одной из сторон выступает федерация; 4) все споры, возникающие между двумя или несколькими штатами или штатом и федерацией, а также между судами Федерального округа и судами федерации или одного штата; 5) все споры, возникающие между штатом и одним либо несколькими жителями другого штата; 6) все дела, касающиеся членов дипломатического и консульского корпуса.

Решения, вынесенные первой инстанцией, могут быть обжалованы в порядке апелляции в следующую инстанцию по отношению к суду, впервые рассматривающему дело.

Коллегиальные окружные суды (Colegiados de Circuito) были созданы в 1950 г. в помощь Верховному суду в связи с возросшим объемом дел. Каждый из этих судов состоит из трех магистратов, которые рассматривают и разрешают дела о выдаче приказа о защите прав в отношении окончательных решений ("прямое ампаро"). Они также рассматривают апелляции на решения районных судов и унитарных окружных судов по делам ампаро.

Унитарные окружные суды являются апелляционными судами по делам, относящимся к федеральной юрисдикции. Заседающий в единственном числе магистрат рассматривает апелляции на решения районных судей, а также некоторые дела ампаро.

Районные суды (Juzgados de Distrito) состоят из единственного судьи и имеют двойную юрисдикцию: 1) рассматривают заявления о выдаче приказа о защите прав, поданные против актов государственных органов, нарушающих индивидуальные конституционные гарантии и не являющихся окончательными решениями (дела ампаро в первой инстанции); 2) рассматривают дела, связанные с применением федеральных законов (например, торговые споры).

В 1995 г. был учрежден Федеральный суд присяжных. Он может решать вопросы факта по делам, переданным ему районными судами, а также выносить приговоры по делам о преступлениях, совершенных с помощью прессы против публичного порядка или государственной безопасности страны.

Судебная организация, существующая в Федеральном округе (город Мехико), применяется в качестве модели для всех штатов. Она состоит из: а) Верховного суда Федерального округа, который рассматривает в качестве апелляционной инстанции гражданские и торговые дела, возникающие из применения федеральных законов; б) судов первой инстанции, разрешающих дела, требующие применения местных законов. Имеются специализированные суды первой инстанции для гражданских, торговых, семейных, уголовных дел, а также дел, связанных с арендой и банкротством; в) мировых судов, обладающих юрисдикцией по малозначительным делам.

Наряду с судами общей юрисдикции в Мексике существует и интенсивно развивается система административной юстиции. Согласно Конституции федеральные законы могут учреждать административные суды, наделенные полной автономией и уполномоченные разрешать споры между должностными лицами федерации или Федерального округа и частными лицами. Пересмотр их окончательных решений в Верховном суде возможен только в случаях, установленных федеральными законами.

На федеральном уровне это - федеральные советы по примирению и арбитражу (Juntas Federales de Conciliacion y Arbitraje) и Федеральный суд по примирению и арбитражу для государственных служащих, рассматривающие трудовые дела; Суд аграрной юстиции (Tribunal de Justicia Agraria); Суд военной юстиции (Tribunal de Justicia Militar); Суд электоральной юрисдикции (Tribunal de Jurisdiccion de Proceso Electoral) и др.

Административные суды на уровне штатов включают Административный суд споров (Tribunal Contencioso Administrativo), мировые суды (Tribunales Calificadores) и др.

Конституция (ст.102) предусматривает институт прокуратуры федерации; должностные лица прокуратуры назначаются и увольняются исполнительной властью в соответствии с законом и находятся под руководством генерального прокурора, который должен удовлетворять условиям, предъявляемым к членам Верховного суда.

Прокуратура поддерживает государственное обвинение в суде по всем делам о

преступлениях, нарушающих федеральные законы; в силу этого дает санкцию на арест, сбор и представление доказательств вины привлекаемых к ответственности лиц; наблюдает за правильным ведением дела в суде, с тем чтобы ускорить отправление правосудия; требует применить наказание и участвует во всех действиях, указанных законом.

Генеральный прокурор Республики принимает личное участие в рассмотрении споров между двумя или несколькими штатами федерации, между штатом и федерацией или между различными властями одного и того же штата. Во всех делах, в которых одной из сторон является федерация, в делах, затрагивающих дипломатов и генеральных консулов, и во всех остальных делах, требующих вмешательства прокуратуры федерации, генеральный прокурор участвует лично или через подчиненных ему прокуроров. Генеральный прокурор Республики является советником правительства по юридическим вопросам.

Литература

Мексиканские Соединенные Штаты. Конституция и законодательные акты / Отв. ред. О.М. Жидков. М., 1986.

Тимофеева Н.Г. Становление и развитие правовой системы Мексики // Правоведение. 1992. N 2. С. 79-83.

Fix-Zamudio H. Mexico // International Encyclopedia of Comparative Law. Vol. 1. 1973. P.M63-78.

Herget J.E. Introduction to the Mexican Legal System. Buffalo, 1978.

Микронезия
Федеративные Штаты Микронезии

Государственное устройство
Правовая система
Судебная система. Органы контроля

Островное государство в Тихом океане, включающее центральные и восточные Каролинские острова и атолл Капингамаргаги.

Территория - 701,4 кв. км. Столица - г.Паликир.

Население - 140 тыс. чел. (1998 г.), преимущественно микронезийцы.

Официальный язык - английский.

Религия - большинство верующих - христиане.

В XVII-XIX вв. Микронезия принадлежала Испании, в 1898-1914 гг. Германии, с 1920 г. - подмандатная территория Японии, с 1947 г. подопечная территория ООН под управлением США. С 1986 г. - "свободно ассоциированное" с США государство. Данный статус означает, что Федеративные Штаты Микронезии (ФШМ) обладают полным суверенитетом, исключая вопросы обороны, которые остаются прерогативой США. В 1991 г. принята в ООН.

Государственное устройство

Микронезия - федеративное государство, состоящее из 4 штатов, имеющих собственные правительства: Чуук (бывш. Трук), Косрае, Понпеи (Понапе) и Яп. Штаты обладают высокой степенью самостоятельности почти во всех сферах государственной жизни.

Действует Конституция 1979 г., составленная по образцу Конституции США. По форме правления ФШМ - республика особого типа. Политический режим демократический. Политические партии отсутствуют.

Законодательная власть принадлежит федеральному однопалатному парламенту - Национальному конгрессу ФШМ, состоящему из 14 сенаторов (4 сенатора избираются по одному от каждого штата сроком на 4 года, 10 в одномандатных округах с примерно равным числом избирателей сроком на 2 года).

Глава государства и правительства - Президент, избираемый членами

Национального конгресса ФШМ из числа 4 сенаторов от штатов сроком на 4 года. Одновременно избирается Вице-президент.

Государственное устройство штатов устанавливается их собственными конституциями и в целом аналогично федеральному.

Правовая система

Правовая система Микронезии основана на законодательстве США. В отдельных сферах отношений (земельные, семейные, наследственные) действуют также нормы местного обычного права, роль которого признается Конституцией.

Трудовое право Микронезии не получило значительного развития, так как в стране незначительно число наемных работников. Конституция и законодательство прямо не закрепляют право на объединение в профсоюзы, забастовку и коллективные переговоры, не ограничивают рабочее время. К 2000 г. в ФШМ не было образовано ни одного профсоюза.

Федерация и штаты продолжают использовать Уголовный кодекс Подопечной территории Тихоокеанские острова, введенный американской администрацией. Каждый использует свою версию этого акта, в которую самостоятельно вносит поправки. Штат Яп принял у себя Модельный Уголовный кодекс США. Главным отличием от США в области уголовного права является установленный Конституцией ФШМ (ст.IV разд.9) запрет смертной казни.

Содержащийся в Конституции ФШМ Билль о правах включает процессуальные гарантии прав личности в уголовном процессе, близко повторяющие соответствующие положения Конституции США. Заимствованная у США система состязательного процесса противоречит национальным традициям микронезийцев. В силу этого большое количество уголовных дел не попадает в суды, а разрешается через примирительные процедуры с участием семей виновного и потерпевшего в соответствии с местными обычаями.

Судебная система. Органы контроля

Судебную систему возглавляет Верховный суд ФШМ в составе 3 судей, заседающих в двух отделениях: первой инстанции и апелляционном. Это единственный федеральный суд. Судей Верховного суда назначает Президент ФШМ пожизненно с одобрения Конгресса.

Каждый штат ФШМ имеет свой верховный суд с аналогичной структурой. Только в штате Косрае не имеет апелляционного отделения - эту функцию выполняет Верховный суд. Имеется также небольшое количество местных (муниципальных) судов на островах.

Систему уголовного преследования возглавляет генеральный атторней, являющийся одновременно руководителем департамента юстиции (членом Кабинета) и главным юридическим советником правительства. С 1991 г. подавляющее большинство дел входит в юрисдикцию штатов.

Все штаты, кроме Косрае, признают институт традиционных лидеров, которые играют значительную роль при разрешении разного рода споров.

Высшим органом финансового контроля является публичный аудитор, назначаемый Президентом по совету и с согласия Конгресса сроком на 4 года.

Мозамбик
Республика Мозамбик

Государственное устройство
Правовая система
Литература

Государство на юго-востоке Африки.

Территория - 802 тыс. кв. км. Столица - г.Мапуту.

Население - 17,3 млн. чел. (1999 г.); свыше 98% - народы языковой семьи банту.

Официальный язык - португальский.

Религия - 70% населения придерживаются традиционных верований, около 20% - христиане, преимущественно католики, свыше 10% исповедуют ислам.

В X в. на части территории современного Мозамбика сложилось раннефеодальное государство Мономотапа. В 1495 г. начался захват страны португальскими колонизаторами, завершившийся лишь в начале XX в. С 1962 г. вооруженную борьбу за независимость возглавил Фронт освобождения Мозамбика (ФРЕЛИМО). С 1975 г. Мозамбик - независимое государство. В 1976-1992 гг. в стране шла гражданская война.

Государственное устройство

Мозамбик - унитарное государство. В административном отношении страна разделена на 11 провинций, в том числе Мапуту имеет статус провинции.

Действует Конституция от 30 ноября 1990 г. По форме правления Мозамбик - президентская республика. Политический режим - переходный. В Конституции 1990 г. провозглашен курс на создание правового государства на основе многопартийности. В 1994 г. состоялись первые в истории страны свободные демократические выборы (президентские и парламентские).

Законодательная власть осуществляется Ассамблеей Республики (однопалатный парламент). Все 250 депутатов парламента избираются всеобщим прямым тайным голосованием сроком на 5 лет. Парламент может быть распущен досрочно Президентом Республики (один раз в каждый президентский срок) в случае неодобрения программы правительства.

Глава государства и правительства - Президент, избираемый прямым всеобщим голосованием сроком на 5 лет. Он может избираться только на 2 срока подряд.

Исполнительная власть возлагается на главу государства Президента. Он возглавляет правительство (Совет министров), назначает министров, в том числе Премьер-министра. Последний оказывает помощь Президенту в руководстве правительством, координирует деятельность министров и может по поручению главы государства председательствовать в Совете министров. Согласно Конституции Совет министров несет ответственность одновременно перед Президентом и парламентом. Если Ассамблея Республики повторно отклонит программу правительства, Президент обязан изменить его состав.

Правовая система

Правовая система Мозамбика входит в романо-германскую правовую семью и основывается на правовых традициях бывшей метрополии Португалии. Основные португальские кодексы (Гражданский, Торговый, Уголовный) до сих пор остаются в силе. За пределами городов население продолжает во многих вопросах руководствоваться обычным правом, которое существенно различается в зависимости от этнической группы и района страны. Наконец, в мусульманской общине для регулирования отношений личного статуса применяется мусульманское право (шариат).

Все 3 системы права (гражданские законы, обычное право и шариат) вопреки Конституции существенно дискриминируют женщин в вопросах брачно-семейного и наследственного права. Несмотря на законодательный запрет, по-прежнему широко распространены полигамия (многоженство), принудительные браки и выкуп за невесту.

В первые годы независимости в Мозамбике была провозглашена приверженность социалистическому пути развития на основе марксизма-ленинизма, осуществлен ряд радикальных социально-экономических преобразований. Закон о земле 1979 г. ввел исключительную государственную собственность на землю. В 1981 г. был принят Закон об организации и деятельности государственных предприятий, утверждавший главенствующую роль государственной собственности в экономической системе, преимущественное развитие государственного сектора. Однако уже в 1987 г. начат переход к рыночной экономике. Проводится денационализация и приватизация собственности, создаются смешанные предприятия. Иностранные инвестиции регулируются Инвестиционным кодексом 1984 г.

Согласно Конституции (ст.41) экономическая система страны основана на рыночных

механизмах и многообразии форм собственности. Среди последних Конституция называет следующие: государственная; кооперативная; смешанная (частно-государственная) и частная. При этом все природные ресурсы являются собственностью государства (ст.35). Земля не может быть продана, заложена или иначе обременена или отчуждена (ст.46).

Конституция и законы о труде 1991 и 1998 гг. закрепляют право на свободное объединение в профсоюзы, коллективные переговоры и на забастовку, а также другие основные права трудящихся.

Основным источником уголовного права остается УК Португалии 1886 г. Конституция 1990 г. отменила смертную казнь как вид наказания (была введена Законом о преступлениях против безопасности народа и народного государства 1979 г.).

Уголовно-процессуальные законы Мозамбика предусматривают все основные гарантии прав личности. Конституция (ст.101, 102) устанавливает судебный контроль за законностью арестов, включая процедуру хабеас корпус.

Судебная система. Органы контроля

Формальную судебную систему Мозамбика образуют несколько видов судов. В систему гражданских судов общей юрисдикции входят Верховный суд (Tribunal Supremo, высшая инстанция в стране), провинциальные и окружные суды. Военные суды имеют юрисдикцию только в отношении военнослужащих и управляются министерством обороны. Однако их приговоры также могут быть обжалованы в Верховный суд. В Мозамбике существует также развитая система судов специальной юрисдикции, к которой относятся административный, налоговый, таможенный, морской и трудовой суды. Лица до 16 лет подпадают под юрисдикцию суда по делам несовершеннолетних.

Органом конституционного контроля является Конституционный совет, который также должен следить за законностью выборов и референдумов. К 2000 г. этот орган еще не был создан. В его отсутствие соответствующие функции выполняет Верховный суд.

Административный суд наделен полномочием контролировать законность административных актов и публичных расходов, т.е. является одновременно высшим органом финансово-экономического контроля.

Председатель и вице-председатель Верховного суда, председатели Административного суда и Конституционного совета назначаются Президентом Республики с одобрения парламента. Профессиональные судьи Верховного суда назначаются Президентом Республики после консультации с Высшим советом судебной власти (орган управления судейским сообществом). Кроме того, Ассамблея Республики может выбрать в состав Верховного суда некоторое количество непрофессиональных судей.

Обвинение в судах поддерживают представители прокуратуры. Последняя представляет собой иерархическую систему во главе с генеральным прокурором, которого назначает и освобождает от должности Президент после консультации с Высшим советом прокуратуры. В соответствии с Конституцией на прокуратуру возложена также защита существующего правопорядка, обеспечение законности, представительство государства в суде по всем делам, обеспечение правовой защиты несовершеннолетних, отсутствующих и недееспособных граждан.

За рамками формальной судебной системы находятся местные суды обычного права, рассматривающие имущественные споры, брачно-семейные дела и дела о мелких правонарушениях. В этих судах заседают не профессиональные юристы, а местные авторитетные лидеры.

Молдова
Республика Молдова

Государственное устройство
Правовая система
Общая характеристика
Гражданское и смежные с ним отрасли права
Уголовное право и процесс

Государство на юго-востоке Европы.

Территория - 33,7 тыс. кв. км. Столица - г. Кишинев.

Население - 4,4 млн. чел. (1995 г.); 65% - молдаване, 13% украинцы, 12% русские, 3,5% - гагаузы.

Официальный язык - молдавский.

Религия - главным образом православие.

Самостоятельная молдавская народность сформировалась в XIV в., в 1359 г. возникло независимое Молдавское княжество. В XVI-XVIII вв. оно находилось под властью Османской империи, сохраняя определенную автономию. В конце XVIII в. к России отошло левобережье Днестра, в 1812 г.Бессарабия. В 1918 г. Бессарабия была захвачена Румынией. В 1924 г. на левобережье Днестра образована Молдавская АССР в составе Украинской ССР. 28 июня 1940 г. Бессарабия возвращена по требованию СССР. 2 августа 1940 г. на ее территории образована Молдавская ССР, в которую вошла также часть территории упраздненной Молдавской АССР. В августе 1991 г. провозглашена независимая Республика Молдова.

Государственное устройство

Молдова - унитарное государство. В административно-территориальном отношении разделена на районы. Конституция Молдовы устанавливает особый статус автономии, согласно которому населенным пунктам юга Республики Молдова могут быть предоставлены особые формы и условия автономии в соответствии с особым статусом, установленным органическими законами. 23 декабря 1994 г. Парламент Республики Молдова принял Закон об особом правовом статусе Гагаузии (Гагауз Ери). Однако в отношении левобережья Днестра это положение не может быть реализовано, поскольку существующая в этом районе Приднестровская Молдавская Республика является с 1991 г. таким же суверенным государством, как и сама Молдова.

Действующая Конституция Республики Молдова принята 29 июля 1994 г. и вступила в силу 27 августа 1994 г. Законом от 5 июля 2000 г. в нее были внесены существенные изменения, главные из которых связаны с изменением формы правления. В место республики смешанного типа (полупрезидентской) в Молдове была учреждена парламентская республика. Политический режим демократия в процессе становления.

Высшим представительным органом народа, осуществляющим законодательную власть, является однопалатный Парламент. Он состоит из 101 депутата, избираемых на основе всеобщего, равного и прямого избирательного права. Срок полномочий - 4 года.

Парламент принимает законы, постановления и резолюции; ратифицирует и денонсирует международные договоры, назначает референдумы; дает толкование законов и обеспечивает единство законодательного регулирования на всей территории страны; утверждает государственный бюджет и осуществляет контроль за его исполнением; утверждает основные направления внутренней и внешней политики государства; утверждает военную доктрину государства; осуществляет парламентский контроль за исполнительной властью в формах и пределах, предусмотренных Конституцией; объявляет чрезвычайное, осадное и военное положение; приостанавливает деятельность органов местного публичного управления в случаях, предусмотренных законом.

Законодательная инициатива в соответствии с Конституцией принадлежит самим депутатам Парламента, главе государства и Правительству. Органические законы принимаются большинством голосов избранных депутатов после рассмотрения не менее чем в двух чтениях. Ординарные (обычные) законы и постановления принимаются большинством голосов присутствующих депутатов. Принятые законы передаются для промульгации Президенту Республики. Последний, если у него есть замечания по закону, не позднее чем в двухнедельный срок должен направить его Парламенту для пересмотра. Если Парламент проголосует за прежнее решение, Президент промульгирует закон.

В целях реализации программы деятельности Правительства Парламент по

предложению Правительства может принять специальный закон, уполномочивающий Правительство издавать ордонансы в областях, не являющихся предметом органических законов.

Парламент может быть распущен досрочно Президентом после консультаций с парламентскими фракциями в случае невозможности формирования Правительства или блокирования в течение 3 месяцев принятия законов. Парламент также может быть распущен в случае, если он в 45-дневный срок не выразил Правительству вотум доверия, отклонив предложение не менее 2 раз. В течение 1 года Парламент может быть распущен только 1 раз. Его нельзя распустить в последние 6месяцев до истечения срока полномочий Президента Республики, а также в период действия чрезвычайного, осадного или военного положения.

Глава государства - Президент Республики, который представляет государство и является гарантом суверенитета, национальной независимости, единства и территориальной целостности страны. В соответствии с изменениями, внесенными в Конституцию в июле 2000 г., он избирается Парламентом тайным голосованием (прежде - непосредственно гражданами). Срок полномочий Президента РМ - 4 года. Одно и то же лицо не может занимать эту должность более двух сроков подряд.

В области внешней политики Президент ведет переговоры, участвует в ведении переговоров, заключает международные договоры и представляет их Парламенту для ратификации в порядке и сроки, установленные законом. По предложению Правительства Президент аккредитует и отзывает дипломатических представителей Молдовы и утверждает учреждение, упразднение или изменение ранга дипломатических миссий. Президент также принимает верительные и отзывные грамоты дипломатических представителей других государств в Молдове.

Президенту принадлежит определенная роль в формировании Правительства. После консультаций с парламентскими фракциями он выдвигает кандидатуру на должность Премьер-министра. На основании вотума доверия, выраженного Парламентом, Президент назначает Правительство. Вслучае необходимости кадровых перестановок или вакансии должностей в Правительстве по предложению Премьер-министра он освобождает от должности и назначает отдельных членов Правительства.

Президент является главнокомандующим вооруженными силами, вводит военное положение в случае агрессии, может принимать и иные меры, направленные на обеспечение национальной безопасности и общественного порядка, в пределах закона и в соответствии с ним.

В сфере отношений с Парламентом Президенту принадлежит право законодательной инициативы, право требовать созыва Парламента на внеочередную или специальную сессию, а также право роспуска Парламента в случаях, предусмотренных Конституцией (см. выше). Помимо этого Президент промульгирует законы и может требовать их повторного рассмотрения Парламентом.

При осуществлении своих полномочий издает указы, обязательные для исполнения на всей территории государства. В ряде случаев, предусмотренных в Конституции, указы должны быть контрасигнованы Премьер-министром.

Правительство обеспечивает проведение внутренней и внешней политики государства и осуществляет общее руководство публичным управлением, следуя программе деятельности, одобренной Парламентом. Правительство возглавляется Премьер-министром, кандидатура которого выдвигается Президентом. В 15-дневный срок после выдвижения кандидат на должность Премьер-министра просит Парламент выразить вотум доверия программе деятельности и всему составу Правительства. Программа деятельности и состав Правительства обсуждаются на заседании Парламента. Парламент выражает вотум доверия Правительству большинством голосов депутатов.

Правительство принимает постановления, ордонансы и распоряжения, которые подписываются Премьер-министром и контрасигнуются министрами, в обязанности которых входит их исполнение. Постановления принимаются для организации исполнения законов. Распоряжения издаются Премьер-министром для организации внутренней деятельности Правительства.

Правительство несет ответственность перед Парламентом и предоставляет

Парламенту, его комиссиям и депутатам необходимую информацию и документы. Парламент по предложению не менее 1/4 депутатов может выразить недоверие Правительству большинством голосов депутатов.

Правительство вправе принять на себя ответственность перед Парламентом за программу, заявление общеполитического характера или проект закона. Оно уходит в отставку, если предложение о выражении недоверия, внесенное в трехдневный срок с момента представления программы, заявления общеполитического характера или проекта закона, принимается Парламентом. В противном случае представленный проект закона считается принятым, а программа или заявление общеполитического характера - обязательными для Правительства.

Правовая система

Общая характеристика

Правовая система современной Молдовы входит в романо-германскую правовую семью, сохраняя элементы прежнего социалистического права.

Молдова имеет самобытную и достаточно богатую историю права. Основным источником средневекового молдавского права были обычаи. Некоторые правовые нормы содержались в жалованных грамотах, издаваемых молдавскими господарями. Кроме того, на территории Молдовы было реципировано (воспринято) византийское право, представлявшее собой переработанное для нужд феодальной Византийской империи римское право. Так, было очень распространено и действовало до начала XX в. Шестикнижие фессалоникского (ныне Салоники) судьи Константина Арменопуло (1345 г.). Эта сокращенная переработка Прохирона - византийского законодательного сборника IX в., содержавшего нормы гражданского, уголовного, отчасти процессуального и нормы церковного права, имела целью приспособить искаженное римское право к феодальным отношениям Молдавии. Книга первая Шестикнижия содержала процессуальные нормы, вторая - нормы вещного права, третья - нормы вещного и обязательственного права, четвертая - нормы брачного права, пятая - нормы наследственного права, шестая - нормы уголовного права.

Широко распространенным в Молдавии был также славянский перевод византийского свода, известного под названием Синтагмы Матвея Властаря, содержащего не только церковные, но и уголовные и гражданские законоположения, основанные на законодательстве византийского императора Юстиниана (VI в.) и его преемников.

Хотя с XVI в. Молдавия попала под иго Турции, последняя не вмешивалась в развитие молдавского законодательства. В 1646 г. при господаре Василии Лупу был составлен и утвержден первый свод молдавских феодальных законов. Уложение Василия Лупу представляло собой цельную систему феодального законодательства, по своей структуре оно состояло из 96 глав, разбитых на 1245 статей. Строгого разделения различных правовых институтов не проводилось. Источниками Уложения Василия Лупу послужили обычное право, памятники византийского права и судебная практика. В основу первых одиннадцати глав кодекса был положен "Земледельческий закон", изданный во второй половине VIII в. в Византии. Он являлся своеобразной кодификацией славянского обычного права в сочетании с византийским, применявшимся во многих славянских поселениях на территории империи.

Уложение Василия Лупу послужило основным источником Валашского свода законов 1652 г. Оно было действующим уголовным кодексом до середины XVIII в. В области гражданского права Уложение Василия Лупу применялось вплоть до распространения на территории Бессарабии общерусского законодательства в первой половине XIX в.

Присоединившись к России, Бессарабия сохранила местные законы (Шестикнижие Арменопуло, собрание законов А. Донича и соборная грамота А. Маврокордато), переведенные в 1831 и 1854 гг. на русский язык. Предпринятые особой комиссией попытки составить свод этих законов не имели практического результата. В 1847 г. общерусское право было введено в Бессарабии в качестве дополнительного источника, применявшегося при недостаточности местных законов. Однако постепенно оно почти

целиком заменило устаревшее бессарабское право. Тем не менее даже в конце XIX в. в судебной практике встречались ссылки на византийское право, включая Свод Юстиниана VI в. (Corpus juris civilis).

После воссоединения Бессарабии с Союзом ССР и образования Молдавской ССР на территории последней механически было введено законодательство Украинской ССР. С этого момента и до 1990 г. правовая система Молдавии ничем не отличалась от правовых систем других союзных республик. С начала 1960-х гг. в Молдавской ССР были приняты "собственные" УК, УПК, ГК, ГПК и другие кодексы, большинство из которых оставались в силе к 2000 г.

В 1990 г. в Молдавии началась коренная правовая реформа, направленная на возвращение в романо-германскую правовую семью. Общие ориентиры этой реформы такие же, как и на всем постсоциалистическом пространстве: идеологический и политический плюрализм, социально ориентированная рыночная экономика, расширение прав и свобод личности и укрепление их гарантий. Особенностью правового развития Молдовы по сравнению с другими государствами СНГ является стремление законодателей привить в Республике романскую правовую культуру, что объясняется лингвистическим родством молдован с романскими народами. С этой целью при написании новых законов старательно копируется романская (прежде всего, французская) юридическая техника и стилистика, последовательно заимствуются присущие романским странам государственные и правовые институты. Так, прообразом для Конституции Молдовы 1994 г. в значительной мере послужила Конституция Французской Республики 1958 г. У французов заимствован институт Высшего совета магистратуры, Высшей судебной палаты, понятия "органический закон", "промульгация", "контрасигнатура"; внутренние войска на итальянский манер получили название "карабинеров" и т.д. Политика искусственной "имплантации" романской правовой культуры приводит к постепенному отдалению Молдовы от общего правового пространства СНГ.

Несмотря на огромное количество современных законов, принятых в 1990-е гг., Молдова пока сильно отстает от других государств СНГ по темпам кодификации нового права. К 2000 г. из новых кодексов были приняты только Земельный (1991), Кодекс арбитражного производства (1992), Таможенный кодекс (1993), Уголовно-исполнительный кодекс (1994), Кодекс конституционной юрисдикции (1995), Лесной (1996) и Налоговый (1997), Кодекс торгового мореплавания (2001). Лишь в 2002 г. Парламент одобрил новые Уголовный и Гражданский кодексы.

Основным источником права являются законодательные и иные нормативные акты. Их иерархия включает Конституцию, конституционные, органические и ординарные законы, указы Президента Республики, постановления и распоряжения Правительства, подзаконные акты министерств и ведомств, органов местного самоуправления.

Конституционными в правовой системе Молдовы называются законы по пересмотру Конституции. В свою очередь, конституционные законы в Молдове по романской терминологии именуются "органическими". Конституция (ст.72) устанавливает перечень вопросов, которые регулируются органическим законом (избирательная система, организация и деятельность Парламента, Правительства, судов и т.д.). Кроме того, Парламент может признать необходимым принятие органических законов и в других областях.

В отличие от большинства государств СНГ Конституция Молдовы не содержит общего правила о приоритете норм ратифицированных международных договоров над нормами внутренних законов. Такой приоритет, согласно Конституции (п.2 ст.4), имеют только международные нормы пактов и договоров об основных правах человека, одной из сторон которых является Республика Молдова.

Гражданское и смежные с ним отрасли права

С 1940 по 1990 г. гражданское право Молдавии ничем не отличалось от гражданского права РСФСР. После образования Молдавской ССР на ее территории был введен в действие ГК УССР, в свое время скопированный с ГК РСФСР 1922 г. В 1964 г. принят ГК

Молдавской ССР, почти идентичный ГК РСФСР 1964 г. Последний кодекс еще оставался в силе до 2002 г.

В настоящее время главным источником гражданского права является Гражданский кодекс, подписанный Президентом РМ 24 июня 2002 г. и вступающий в силу с 1 января 2003 г. Он включает 1624 статьи, объединенные в 5 книг. Поскольку новый ГК содержит положения о коммерческих организациях, это исключает принятие отдельного торгового кодекса. Таким образом, молдавский законодатель не воспринял распространенную в романо-германской правовой семье идею так называемого дуализма частного права.

Регулирование новых гражданских отношений осуществляется также отдельными законами: "О собственности" от 22 января 1991 г., "Об аренде" от 14 января 1992 г., "О залоге" от 23 мая 1996 г., "Об охране промышленных рисунков и моделей" от 15 октября 1996 г. и др.

Согласно Конституции 1994 г. собственность может быть публичной и частной. Собственность нельзя использовать в ущерб правам, свободам и достоинству человека. Рынок, свободная экономическая инициатива, добросовестная конкуренция являются основополагающими факторами экономики (ст.9). Публичная собственность принадлежит государству или административно-территориальным единицам. Все богатства недр, воздушное пространство, воды и леса, используемые в общественных интересах, природные ресурсы экономической зоны и континентального шельфа, пути сообщения, а также другие богатства, определенные законом, являются объектами исключительно публичной собственности (ст.127).

В 1990-е гг. в Молдове принято обширное законодательство, создающее правовую базу для предпринимательской деятельности, в том числе законы: "О предпринимательстве и предприятиях" от 3 января 1992 г.; "О кооперации" от 16 января 1992 г.; "Об ограничении монополистической деятельности и развитии конкуренции" от 29 января 1992 г.; "Об иностранных инвестициях" от 1 апреля 1992 г.; "О зонах свободного предпринимательства" от 25 мая 1993 г.; "О коммерческой тайне" от 6 июля 1994 г.; "О концессиях" от 13 июля 1995 г.; "О лизинге" от 15 февраля 1996 г.; "О банкротстве" от 26 марта 1996 г.; "О товарных биржах" от 2 февраля 1997 г.; "Об акционерных обществах" от 2 апреля 1997 г.; "О рекламе" от 27 июня 1997 г.; "О франчайзинге" от 1 октября 1997 г.

Как и в других бывших социалистических государствах, важнейшей составной частью экономических реформ является приватизация. Закон "О приватизации" в Республике был принят 4июля 1991 г. На его основе были разработаны и выполнены три Программы приватизации (1993-1994, 1995-1996 и 1997-1998 гг.). Примерно 1/3 государственного имущества распределена с использованием именных ценных бумаг - бонов народного достояния.

Большое внимание уделяется развитию современного финансового сектора, правовую основу которого составили законы: "О векселях" от 22 июня 1993 г.; "О финансовых учреждениях" от 21 июля 1995 г.; "О лизинге" от 15февраля 1996 г.; "Об инвестиционных фондах" от 5 июня 1997 г.; "О рынке ценных бумаг" от 18 ноября 1998 г. Создана и функционирует Государственная комиссия по рынку ценных бумаг. В июне 1995 г. начала торги Фондовая биржа, которая является частной коммерческой организацией.

Дальше большинства других государств СНГ Молдова продвинулась в области аграрной реформы. Ее правовую базу составляют Земельный кодекс 1991 г., законы "О крестьянском (фермерском) хозяйстве" от 3 января 1992 г. и "О нормативной цене и порядке купли-продажи земли" от 25 июля 1997 г. В Молдове введена частная собственность на землю, законодательно предусмотрена возможность создания крестьянских хозяйств, а также различных аграрных обществ и товариществ, но большинство товаропроизводителей по-прежнему составляют колхозы и совхозы. Согласно ст.3 Земельного кодекса земля может находиться и в государственной (теперь - публичной), и коллективной, в том числе колхозной, собственности. Граждане получают землю в собственность и во владение.

Основным источником трудового права в Молдове остается Кодекс законов о труде советских времен (действует с рядом изменений и дополнений), однако трудовое законодательство интенсивно развивается и перестраивается. В 1990-е гг. принят целый ряд современных законов в этой сфере: "О занятости трудоспособного населения" от 21

января 1992 г.; "О разрешении коллективных трудовых споров" от 24 февраля 1993 г.; "О коллективном договоре" от 25 февраля 1993 г.; "Об оплате труда" от 25 февраля 1993 г.

Наиболее важные трудовые права закреплены в Конституции 1994 г., в частности право создавать профессиональные союзы и вступать в них (ст.42), право на труд, свободный выбор работы, справедливые и удовлетворительные условия труда, а также право на защиту от безработицы (п.1 ст.43), право на защиту труда (п.2 ст.43). Продолжительность рабочей недели не должна превышать 40 часов (п.3 ст.43). Гарантируется право на переговоры по вопросам труда и обязательность коллективных договоров (п.3 ст.43). Статья 45 Конституции гарантирует также право на забастовку, оговаривая, что забастовки могут проводиться только с целью защиты профессиональных интересов работников экономического и социального характера.

Значительное внимание уделяется социальному законодательству (законы "О социальной защите инвалидов" от 24 декабря 1991 г., "Об индексации денежных доходов населения" от 24 декабря 1991 г. и др.).

Уголовное право и процесс

Основным источником уголовного права и единственным источником уголовного законодательства Молдовы к концу 2002 г. по-прежнему оставался УК 1960 г., действовавший со множеством изменений и дополнений. 18 апреля 2002 г. парламент одобрил в третьем, последнем чтении новый Уголовный кодекс, который был подписан Президентом 6 сентября 2002 г. и вступил в силу с 1 января 2003 г. В его содержании нашли отражение как нормы Модельного Уголовного кодекса СНГ, так и опыт уголовного законодательства ведущих западных стран. Вновь принятый УК включает более 450 статей. Развитие уголовного права Молдовы идет по пути гуманизации, приближения к международным стандартам, декриминализации деяний, потерявших общественную опасность в новых политических и социально-экономических условиях. В то же время в УК закреплен ряд новых составов преступлений, появление которых обусловлено необходимостью уголовно-правовой охраны новых политических и экономических отношений (например, использование кредитных средств не по назначению; умышленное и фиктивное банкротство; нарушение законодательства о банкротстве; нарушение правил кредитования и т.д.).

Действующим уголовным законодательством РМ предусмотрены следующие виды наказаний: лишение свободы, ограничение свободы, исправительные работы, условное осуждение, отсрочка исполнения приговора, штраф, право занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью.

Молдова первой из стран бывшего СССР отказалась от высшей меры наказания. С 1991 г. смертные приговоры в исполнение не приводились. 8 декабря 1995 г. Верховным советом РМ единогласно принято решение об отмене смертной казни. Составы преступления, предусматривавшие ранее смертную казнь (умышленное убийство, измена родине, терроризм, диверсионная деятельность и т.д.), наказываются теперь тюремным заключением на срок от 25 лет до пожизненного.

В Республике проводится относительно мягкая уголовная политика. На конец 1995 г. по относительному количеству заключенных (210 на 100 тыс. населения) и приговоров к лишению свободы (20-21% от общего числа осужденных) Молдова занимала одно из последних мест среди бывших социалистических стран.

В стране разработана концепция реформы пенитенциарной реформы (до 2000 г.). В марте 1994 г. вступил в силу новый Уголовно-исполнительный кодекс РМ, значительно приблизивший условия содержания заключенных к международным стандартам. С 1995 г. исправительные учреждения перешли из ведения МВД в подчинение Министерства юстиции.

Уголовный процесс по-прежнему основывается на УПК 1960 г., который действует с рядом изменений и дополнений. С 1990 г. предпринимаются меры по приведению уголовно-процессуального законодательства в соответствие с международными актами о правах человека.

Ряд важных демократических уголовно-процессуальных норм закреплен в новом Основном законе Республики. Согласно п.4 и 5 ст.25 Конституции Молдовы арест

производится по ордеру на срок не более 30 дней. Законность ордера арестованный вправе обжаловать судье, который выносит обоснованное решение. Срок ареста может быть продлен не более чем до 6, а в исключительных случаях, с согласия Парламента, - до 12 месяцев. Основания задержания, а также обвинение предъявляются только в присутствии адвоката, выбранного или назначенного.

Среди важных актов, направленных на обеспечение прав человека в уголовном судопроизводстве, Закон "О порядке возмещения ущерба, причиненного незаконными действиями органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры и судебных инстанций" от 25 февраля 1998 г. В 1996 г. поправками к УПК введена возможность обжалования приговоров в апелляционном порядке.

Несмотря на целый ряд позитивных изменений в уголовно-процессуальном законодательстве Молдовы уголовный процесс все еще носит обвинительный характер, состязательность и равноправие сторон не обеспечиваются.

Судебная система. Органы контроля

Согласно Конституции Молдовы (ст.115) правосудие осуществляется Высшей судебной палатой, Апелляционной палатой, трибуналами и судами. Для отдельных категорий судебных дел могут действовать, согласно закону, специализированные суды. Создание чрезвычайных судов запрещено. Организация и компетенция судебных инстанций, судебная процедура устанавливаются органическим законом.

В соответствии с Законом РМ "О судоустройстве" от 6 июля 1995 г. суды действуют в районах и муниципиях (их секторах). Суды рассматривают все дела и заявления, за исключением тех, которые отнесены законом к другим инстанциям. Трибуналы действуют в определенном округе, в который входят несколько судов. Округ Апелляционной палаты охватывает все трибуналы и специализированные суды. Последние являются составной частью судебной системы. Они имеют такой же статус, как и трибуналы, с изъятиями, предусмотренными законами о специализированных судах. Организацию системы военной юстиции определяет Закон "О системе военных судебных инстанций" от 17 мая 1996 г.

Возглавляет систему судебной власти Высшая судебная палата, которая обеспечивает точное и единообразное применение законодательства всеми судебными инстанциями, разрешение споров, возникающих при применении законов, гарантирует ответственность государства перед гражданином и гражданина перед государством.

Высшая судебная палата: в качестве кассационной инстанции рассматривает решения Апелляционной палаты, а также другие акты, рассмотрение которых отнесено законом к ее компетенции; рассматривает представления в интересах закона и жалобы на отмену судебных решений в случаях и по основаниям, предусмотренным законом; рассматривает в первой инстанции дела, отнесенные законом к ее компетенции; по собственной инициативе или по предложению других судебных инстанций обращается с запросом в Конституционный суд по вопросу о конституционности юридических актов; обобщает судебную практику, анализирует судебную статистику и дает по собственной инициативе разъяснения по вопросам судебной практики, не носящие характера толкования законов и не имеющие обязательной силы для судей; оказывает методическую помощь судьям по вопросам применения законодательства; осуществляет в пределах своей компетенции полномочия, вытекающие из международных договоров, одной из сторон которых является РМ. Подробно ее деятельность регулирует Закон РМ "О Высшей судебной палате" от 26 марта 1996 г.

Составной частью судебной системы являются экономические судебные инстанции, деятельность которых регулируется Законом "Об экономических судебных инстанциях" от 24 июля 1996 г.

Экономические судебные инстанции обеспечивают защиту прав и законных интересов физических и юридических лиц в области предпринимательской деятельности и других отношениях экономического характера; точное и единообразное применение законодательства в области экономики. Любое физическое и юридическое лицо в соответствии с законом имеет право обращаться в экономические судебные инстанции для защиты своих имущественных и неимущественных интересов от любых

противоправных действий. Физические и юридические лица других государств могут обращаться в экономические судебные инстанции, если международными соглашениями РМ не предусмотрено иное.

В систему экономических судебных инстанций входят: окружные экономические суды; Экономический суд РМ (в его составе действуют Апелляционная и Кассационная коллегии); Высшая судебная палата при рассмотрении экономических споров в соответствии с законодательством. Экономический суд РМ и Окружной экономический суд муниципии Кишинева созданы на базе реорганизованного Арбитража РМ, который действовал до 27 августа 1996 г.

Управление судейским сообществом осуществляет Высший совет магистратуры - институт, заимствованный из опыта Франции и других романских стран. Он состоит из 11 магистратов, срок полномочий которых 5 лет. В Высший совет магистратуры входят по праву министр юстиции, председатель Высшей судебной палаты, председатель Апелляционной палаты, председатель Экономического суда, генеральный прокурор. Трое магистратов избираются тайным голосованием объединенными коллегиями Высшей судебной палаты, трое- Парламентом из числа штатных профессоров. Высший совет магистратуры обеспечивает, согласно правилам судоустройства, назначение, перемещение, повышение судей и применение к ним дисциплинарных мер. Подробно его деятельность регулирует Закон "О Высшем совете магистратуры" от 19 июля 1996 г.

Судьи назначаются Президентом по представлению Высшего совета магистратуры. Судьи, прошедшие конкурс, назначаются сначала на 5 лет, а через 5лет - до достижения предельного возраста. Председатель и члены Высшей судебной палаты назначаются Парламентом по представлению Высшего совета магистратуры. Они должны иметь стаж судебной практики не менее 15 лет.

В систему судебной власти Молдовы входит также прокуратура, институт которой с начала 1990-х гг. подвергался неоднократным реформам. В 2000 г. из Конституции (ст.124) было исключено положение о том, что генеральный прокурор и подчиненные ему прокуроры в соответствии с законом осуществляют надзор за точным и единообразным исполнением законов органами публичного управления, юридическими и физическими лицами и их объединениями, т.е. прокуратура была лишена функции общего надзора. Согласно новой редакции Конституции прокуратура представляет общие интересы общества и защищает правопорядок, а также права и свободы граждан, руководит уголовным преследованием и осуществляет его, представляет в соответствии с законом обвинение в судебных инстанциях.

Система органов прокуратуры включает Генеральную прокуратуру, территориальные и специализированные прокуратуры. Генеральный прокурор назначается Парламентом по представлению Председателя Парламента. Нижестоящие прокуроры назначаются генеральным прокурором и подчиняются ему. Срок полномочий прокуроров - 5 лет.

Конституционный контроль осуществляет Конституционный суд (КС)единственный орган конституционной юрисдикции в Республике Молдова. Он состоит из 6 судей, назначаемых на 6-летний срок. Двое судей назначаются Парламентом, двое - правительством и двое - Высшим советом магистратуры. Судьи КС тайным голосованием избирают председателя суда.

Согласно Основному закону (п.3 ст.134) КС гарантирует верховенство Конституции, обеспечивает реализацию принципа разделения властей на законодательную, исполнительную и судебную и гарантирует ответственность государства перед гражданином и гражданина перед государством. Таким образом, КС в Молдове рассматривается не как орган судебной власти, а как особая, "контрольная" власть.

КС осуществляет по запросу контроль конституционности законов, регламентов и постановлений Парламента, указов Президента РМ, постановлений и распоряжений Правительства, а также международных договоров, одной из сторон которых является Республика Молдова. Помимо этого он дает толкование Конституции; высказывается по предложениям о ее пересмотре; подтверждает результаты республиканских референдумов, выборов Парламента и Президента; констатирует обстоятельства, оправдывающие роспуск Парламента, временное отстранение от должности Президента или временное исполнение его обязанностей; разрешает случаи неконституционности правовых актов, представленные Высшей судебной палатой; принимает решения по

вопросам, предметом которых является конституционность политической партии. Законы и другие нормативные акты либо их части утрачивают силу с момента принятия КС соответствующего решения. Решения КС окончательны и обжалованию не подлежат.

Организация и деятельность КС устанавливаются Законом "О Конституционном суде" от 13 декабря 1994 г. и Кодексом конституционной юрисдикции 1995 г.

Самостоятельным контрольным органом является также Счетная палата, которая осуществляет контроль за порядком формирования, управления и использования публичных финансовых средств (ст.133 Конституции). Состоит из семи членов. Председатель и члены Счетной палаты назначаются Парламентом по представлению его Председателя на 5-летний срок. Счетная палата ежегодно представляет Парламенту доклад об управлении публичными финансовыми средствами и их использовании.

Конституция Молдовы не предусматривает институтов, аналогичных омбудсману, однако подобные должности были учреждены Законом "О парламентских адвокатах" от 17 октября 1997 г.

Монако
Княжество Монако

Государственное устройство
Правовая система
Судебная система. Органы контроля

Государство в Южной Европе, на побережье Средиземного моря, окруженное с суши территорией Франции.

Территория - 1,95 кв. км. Столица - г.Монако.

Население - около 32,5 тыс. чел. (1998 г.); из них коренные жители монегаски - около 6 тыс., французы - около 13 тыс., итальянцы около 5 тыс.

Официальный язык - французский.

Религия - католицизм.

С XV в. Монако - самостоятельное княжество под протекторатом Генуи, в 1524-1641 гг. - под испанским, затем под французским протекторатом, в 1793-1814 гг. - в составе Франции. В договоре, подписанном в 1918 г. между Францией и княжеством, говорится, что Монако обязуется "осуществлять свои суверенные права в полном соответствии с политическими, военными, морскими и экономическими интересами Франции" и должно "согласовывать с французским правительством все мероприятия, касающиеся международных отношений княжества". Франция представляет Монако за рубежом.

Государственное устройство

Монако - унитарное государство. В административном отношении состоит из 4 слившихся округов - городов: Монако, Монте-Карло, Ла-Кондамин и Фонвьель.

Действует Конституция, дарованная монархом в 1962 г. и сменившая первую монакскую конституцию 1911 г. По форме правления Монако конституционная наследственная монархия (княжество). Политический режим демократический. Официально в Монако нет политических партий: имеются различные политические организации.

Законодательная власть принадлежит Князю и Национальному совету (парламент), состоящему из 18 депутатов, избираемых на 5 лет путем всеобщего прямого голосования. Полномочия парламента ограничены: он не имеет права контролировать деятельность правительства, а также выступать с законодательными инициативами.

Глава государства - Князь (Prince), которому, согласно ст.3 Конституции, принадлежит исполнительная власть. Князь в Монако назначает и отзывает членов правительства, может в любое время распустить парламент, представляет Монако в государственных сношениях и имеет право заключать и ратифицировать договоры, издает ордонансы во исполнение таких договоров и законов. Князю помогают совещательные органы: Совет Короны, консультирующий главу государства по вопросам международных договоров, роспуска парламента, амнистии и помилования, и Государственный совет, который дает заключение на проекты ордонансов и законов.

Исполнительную власть на практике осуществляет Правительственный совет, возглавляемый государственным министром (Ministre d'Etat). В соответствии с договором 1918 г. между Монако и Францией 2 места из 4 в Правительственном совете занимают представители Франции, включая пост государственного министра. Последний назначается Князем из списка трех кандидатов, предложенных Президентом Франции. Князь назначает и других членов Правительственного совета: советника по внутренним делам, советника по проблемам социальной политики и общественной занятости и советника по делам финансов.

Правовая система

Правовая система Монако относится к романо-германской правовой семье и имеет значительное сходство с правовой системой Франции. В целом ряде областей (страхование, телекоммуникации, почтовые услуги и др.) непосредственно действуют французские законы.

Конституция (ст.2) закрепляет за княжеством статус правового государства, основанного на уважении основных прав и свобод человека.

Основной источник гражданского права - ГК 1881 г., представляющий собой вариант ГК Франции 1804 г. Торговый кодекс Монако также весьма близок французскому аналогу.

Экономическое законодательство Монако нацелено на привлечение в страну иностранных капиталов путем предоставления сверхльготного налогового режима. В стране действует около 800 международных компаний и 50 банков.

Трудовое право Монако в целом соответствует международным стандартам. Работники могут свободно объединяться в профсоюзы. Конституцией закрепляется право на забастовку в соответствии с законодательством. Закон запрещает бастовать государственным служащим. Установленная законом рабочая неделя - 39 часов.

Главный источник уголовного права - УК Монако. Смертная казнь за все преступления была отменена Конституцией 1962 г. (ст.20). Последняя смертная казнь имела место в 1847 г.

В судопроизводстве, за некоторыми исключениями, также господствует французское законодательство. Согласно Конституции (ст.19) арест (кроме ареста на месте преступления) допускается только на основании судебного ордера, выданного не позднее 24 часов с момента ареста.

Судебная система. Органы контроля

Согласно Конституции судебная власть принадлежит Князю, который, однако, в полном объеме делегирует ее осуществление местным судам и трибуналам, действующим от имени главы государства.

Судебная система состоит из мировых судей, судов первой инстанции, Апелляционного и Кассационного судов. Имеется также Верховный суд (Tribunal Supreme), состоящий из 5 членов и 2 заместителей, назначаемых Князем на 4 года. Кандидатуры судей представляются по одному на каждое место парламентом, Государственным советом, Советом короны, Апелляционном судом и гражданским судом первой инстанции. Верховный суд выполняет некоторые функции конституционного контроля и является высшим органом административной юрисдикции. Судьи других судов также назначаются монархом и являются обычно французскими гражданами.

Монголия

Государственное устройство
Правовая система
Общая характеристика
Гражданское и смежные с ним отрасли права
Уголовное право и процесс
Судебная система. Органы контроля

Государство в Центральной Азии.

Территория - 1566,5 тыс. кв.км. Столица - г.Улан-Батор.

Население - 2,438 млн.чел. (1996 г.); свыше 90% - монголы.

Официальный язык - монгольский.

Религия - буддизм в форме ламаизма.

Первое единое государство монголов основал в начале XIII в. Чингисхан, провозглашенный в 1206 г. великим ханом. Он и его преемники в ходе завоевательных войн в Азии и Европе создали Монгольскую империю, которая просуществовала до последней трети XIV в. В XVII в. Монголия по частям была завоевана маньчжурами и до 1911 г. находилась в составе Цинской империи. В 1911 г. была провозглашена независимость Монголии и восстановлена национальная государственность в форме феодально-теократической монархии во главе с богдыханом, высшим духовным иерархом ламаистской церкви в стране. С 1915 до 1919 г. страна находилась под формальным сюзеренитетом Китая. В 1921 г. в Монголии при поддержке советских войск победила Народная революция; в ноябре 1924 г. провозглашена Монгольская Народная Республика. В 1940 г. объявлено о начале строительства социализма. В 1990-1992 гг. страна перешла к многопартийной системе, начаты рыночные реформы.

Государственное устройство

Монголия - унитарное государство. Административно-территориальное деление - 21 аймак (аймаки делятся на сомоны) и столица.

Действует Конституция Монголии от 13 января 1992 г., вступившая в силу 12 февраля 1992 г. (до нее были конституции 1924, 1940, 1960 гг.).

По форме правления Монголия - парламентско-президентская республика с некоторыми элементами советской республики (согласно Конституции Великий государственный хурал является высшим органом государственной власти, которому подотчетны Президент и Правительство). Политический режимде мократия в процессе становления.

Законодательную власть осуществляет однопалатный парламент Великий государственный хурал (ВГХ) в составе 76 членов, избираемых прямым всеобщим голосованием сроком на 4 года. ВГХ может прекратить свою деятельность досрочно только в результате самороспуска. Соответствующее решение Хурал может принять не менее 2/3 всех его членов.

ВГХ вправе выносить на обсуждение любые вопросы внутренней и внешней политики государства. Его исключительная компетенция: определять основы внутренней и внешней политики; принимать законы, вносить в них дополнения и изменения; по представлению Правительства Монголии ратифицировать и денонсировать международные договоры; определять финансовую, кредитную, налоговую и денежную политику государства, основные направления социально-экономического развития страны, принимать программу деятельности Правительства, государственный бюджет и отчет о его исполнении; назначать, освобождать и принимать отставку Премьер-министра, членов Правительства, а также других органов, законодательно подотчетных непосредственно ВГХ; осуществлять контроль и проверку исполнения законов и других решений ВГХ; объявлять чрезвычайное или военное положение по всей территории страны или в некоторых ее частях, утверждать и отменять указы Президента по этим вопросам.

ВГХ осуществляет свои полномочия через сессии и другие формы деятельности. Кворум сессии считается состоявшимся при явке абсолютного большинства членов ВГХ, а все вопросы решаются большинством участников сессии, если иное не оговорено в Конституции и других законах.

Правом законодательной инициативы обладают Президент Монголии, члены ВГХ и Правительство. ВГХ официально публикует законы Монголии, которые вступают в силу через 10 дней после публикации, если иное не оговорено законом.

Президент может налагать вето на утвержденные ВГХ законы и другие решения в целом или на их часть. Наложенное Президентом вето обсуждается ВГХ, и если 2/3 всех членов, принявших участие в сессии, отвергает его, то данный закон или решение считается вступившим в силу.

Глава государства - Президент, являющийся символом единства монгольского народа, главнокомандующим вооруженными силами страны. Он избирается на альтернативной основе путем всеобщего прямого и тайного голосования сроком на 4 года. Президент может переизбираться еще только на один срок.

Во внешнеполитической области Президент представляет Монголию во внешних сношениях, по согласованию с ВГХ заключает международные договоры, назначает и отзывает глав полномочных представительств Монголии в иностранных государствах; принимает верительные и отзывные грамоты глав полномочных представительств иностранных государств, аккредитованных в Монголии.

В сфере внутренней политики Президент предлагает ВГХ кандидатуру на пост Премьер-министра, выдвинутую партией, получившей большинство мест в ВГХ, или, в случае отсутствия такой партии, кандидатуру, согласованную со всеми партиями, представленными в ВГХ; вносит в ВГХ предложение об отставке Правительства; по вопросам, относящимся к его полномочиям, дает указания Правительству. Если Президент издает указ по этим вопросам, он вступает в силу после подписания его Премьер-министром.

Президент обладает также рядом других обычных полномочий главы государства: осуществляет право отлагательного вето, присуждает высокие государственные и воинские звания, награждает орденами и медалями; дарует помилование; решает вопросы гражданства.

Согласно Конституции (ст.35) Президент в своей деятельности подотчетен ВГХ. В случае, если он нарушает присягу, Конституцию и свои полномочия, ВГХ по заключению Суда конституционного надзора подавляющим большинством голосов отправляет его в отставку.

Если указы Президента не соответствуют закону, то он сам или ВГХ отменяют их.

Исполнительную власть осуществляет Правительство, состоящее из Премьер-министра и членов, которые назначаются парламентом. Кандидатуру на пост Премьер-министра предлагает ВГХ Президент. Однако она выдвигается партией парламентского большинства, а если такой партии нет - согласовывается Президентом со всеми партиями, представленными в ВГХ. Премьер-министр Монголии по согласованию с Президентом представляет на рассмотрение парламента предложения по структуре и составу Правительства. По представлению Премьер-министра члены Правительства персонально обсуждаются и назначаются ВГХ.

Правительство разрабатывает и вносит в ВГХ основные направления экономического и социального развития, единой политики в области науки и технологии, финансово-кредитный план, государственный бюджет; выполняет принятые решения; осуществляет оперативное руководство центральными органами государственного управления, направляет деятельность местных органов власти; проводит государственную внешнюю политику; по согласованию с ВГХ и с последующей ратификацией их заключает и исполняет международные договоры Монголии, в том числе межправительственные, прекращает их действие.

Конституция закрепляет принцип подотчетности Правительства ВГХ. В качестве форм политической ответственности Правительства перед парламентом Конституция устанавливает отчеты Правительства и вотум недоверия. ВГХ выносит на свое обсуждение вопрос об отставке Правительства по официальному предложению не менее четверти своих членов, требованию Президента или самого Правительства.

Правительство в рамках своих полномочий принимает постановления и директивы, соответствующие действующему законодательству и подписываемые Премьер-министром и министром, курирующим данные вопросы. Если постановления и директивы не соответствуют законодательству, то они отменяются самим Правительством или ВГХ.

Правовая система

Общая характеристика

Современная правовая система Монголии входит в романо-германскую правовую семью, сохраняя определенные черты социалистического права.

Первым законодательным памятником монгольского права был "Яса" (по-тюркски, по-монгольски - дзасак - закон, постановление, запрет, наказание) Чингисхана 1206 г., который кодифицировал обычаи, существовавшие в монгольском обществе. "Яса" содержала нормы государственного, административного (налоги, повинности), уголовного, гражданского права. "Великая Яса" Чингисхана служила основой для управления завоеванными странами.

Второй кодификацией монгольского права стали "Их цааз" (Великое уложение), или монголо-ойратские законы 1640 г., за которыми последовала Халха Джирум 1709 г. Они юридически закрепляли сложившиеся в монгольском обществе общественные отношения и представляли собой степное обычное и феодальное право, получившее санкцию закона. В последующие годы Монголия постепенно внедряла законы, изданные маньчжурскими властями, в частности так называемое Уложение китайской палаты внешних сношений 1815 г.

К началу XX в. по уровню своего социально-экономического развития Монголия была одной из наиболее отсталых стран Азии, где почти безраздельно господствовали феодальные отношения (сохранялось даже крепостное право). В стране не существовало ни одного современного правового института.

После победы Народной революции 1921 г. в Монголии была постепенно и в значительной степени искусственным путем создана совершенно новая правовая система, имевшая в качестве образца для подражания правовую систему СССР. До создания юридического факультета университета в Улан-Баторе все монгольские юристы готовились в Иркутске и других советских научных центрах. В 1922 г. в Монголии были отменены пытки и телесные наказания. В 1924 г. принята первая в истории страны Конституция, провозгласившая Монголию "Народной Республикой, в которой высшая государственная власть принадлежит подлинному народу". В 1926 г. утвержден первый Уголовный кодекс, в 1927 г. началась кодификация нового гражданского законодательства.

В 1929-1930 гг. в стране развернулась борьба за ликвидацию экономических основ феодализма, завершившаяся к 1939 г. полной ликвидацией класса феодалов; одновременно началась кооперация аратов. В 1940 г. официально объявлено о завершении в основном антифеодальной программы революции и начале строительства социализма. Новая Конституция 1940 г. охарактеризовала МНР как "государство трудящихся (аратов-скотоводов, рабочих и интеллигенции), уничтоживших империалистический и феодальный гнет, обеспечивающее некапиталистический путь развития страны для перехода в дальнейшем к социализму". Она также закрепила руководящую роль Монгольской Народно-Революционной Партии (МНРП) в обществе и государстве.

На основе Конституции 1940 г. в Монголии была создана социалистическая правовая система. В 1944 г. принято постановление Совмина МНР об организации адвокатуры, в 1948 г. - Указ Президиума Малого хурала МНР о судоустройстве МНР, в 1949 г. - УПК Монголии, в 1952 г. Гражданский кодекс.

В конце 1950-х гг. с завершением кооперирования аратских хозяйств было объявлено, что МНР "завершила переход от феодализма к социализму, минуя капитализм". Социалистические производственные отношения и политическая система были закреплены в Конституции 1960 г. После этого кодификационные работы были продолжены (приняты УК 1961 г., УПК 1964 г., ГПК 1967 г., Семейный кодекс 1973 г.).

В начале 1990-хгг. Монголия стала первой из азиатских стран, провозгласивших переход от марксистско-ленинской социалистической системы к обществу, основанному на политическом и идеологическом плюрализме и экономической свободе. Уже в 1990 г. в стране была легализирована многопартийная система. Смену общественного строя закрепила Конституция 1992 г., основанная на тех же принципах, что и большинство новейших основных законов: демократия, разделение властей, приоритет прав человека, многообразие форм собственности. Целью Конституции провозглашено построение и развитие в стране гуманного, гражданского, демократического общества. Крупным шагом к правовому государству является усиление в монгольской Конституции правовых, прежде всего судебных, гарантий прав и свобод человека.

Коренные изменения в сфере частного права закреплены в новом Гражданском

кодексе, принятом в 1994 г. В результате этих и других реформ Монголия к середине 1990-х гг. в целом перешла из социалистической правовой семьи в романо-германскую.

Основным источником права в Монголии являются законодательные и иные нормативные правовые акты. Их иерархия включает Конституцию, законы ВГХ, указы Президента, постановления и директивы Правительства, подзаконные акты министерств и ведомств, органов местного самоуправления.

Согласно Конституции (ст.11) с момента вступления в силу закона, регулирующего утверждение или присоединение Монголии к международным договорам, последние имеют ту же силу, что и внутреннее законодательство.

Особое место в системе источников права занимают решения Суда конституционного надзора, которыми может быть аннулирована любая норма закона или подзаконного акта.

Гражданское и смежные с ним отрасли права

Гражданское право Монголии в его современном европейском понимании возникло только после победы Народной революции 1921 г.

Согласно Конституции 1924 г. земля, ее недра, леса, воды и их богатства объявлялись исключительной собственностью государства; полностью ликвидировалась задолженность как государства, так и частных лиц иностранным капиталистам; провозглашались необходимость введения государственной монополии внешней торговли, равноправие трудящихся, а также право организации народными массами союзов, кооперативов и т.п.; не допускалось использование отдельными лицами или группами лиц своих прав во вред интересам государства.

В развитие этих конституционных положений были изданы первые гражданские законы, а начиная с 1927 г. отдельными частями был принят Свод гражданских законов. В основу Свода были положены новые производственные отношения, складывающиеся в стране. Вместе с тем в нем учитывалось и наличие остатков феодализма.

Свод гражданских законов состоял из 10 глав: об опеке (глава I); о наследовании (глава II); об органах регистрации актов гражданского состояния и порядке регистрации этих актов (глава III, в этой же главе содержались нормы семейного права); о лицах (глава IV); о вещах (глава V); о давности (глава VI); о залоге (глава VII); об обязательственном праве (главы VIII-X). Провозглашалась равная имущественная правоспособность граждан независимо от их пола, национальности и вероисповедания (ст.80). Для государства были установлены некоторые преимущества по сравнению с другими участниками экономического оборота; земля и другое имущество, изъятое из частного оборота, а также собственность казны не могли быть приобретены частными лицами по давности владения. В нормах Свода гражданских законов нашла отражение политика ограничения "эксплуататорских" классов. Был установлен, в частности, разрешительный порядок возникновения частнокапиталистических юридических лиц (ст.87). Если деятельность таких лиц противоречила законам или наносила ущерб государству, они подлежали немедленной ликвидации (ст.88). Признавались недействительными договоры противозаконные, а также противоречащие общественному порядку и общественным нравам, направленные на обход закона, явный ущерб интересам населения и государственной казны (ст.191), а также заключенные торговцами с целью повышения цен на предметы первой необходимости "без особых на то уважительных причин" (ст.192).

Конституция 1940 г. закрепила исключительную собственность государства на основные богатства и средства производства, круг объектов которых был значительно расширен по сравнению с Конституцией 1924 г., социалистическую собственность кооперативных и иных общественных организаций и личную собственность граждан.

Дальнейшее развитие социалистическое гражданское право Монголии получило в Гражданском кодексе МНР, принятом 27 мая 1952 г. указом Президиума Великого народного хурала МНР. Этот Кодекс состоял из 319 статей, регулирующих имущественные и некоторые неимущественные отношения участников экономического оборота. Помимо общей части, разделов вещного права и обязательственного права он

содержит также постановления об авторском праве, праве на изобретение и наследственном праве. Не включаются в Кодекс нормы, регулирующие отношения, возникающие из пользования землей, пастбищными и сенокосными угодьями, отношения по найму рабочей силы и семейные отношения. Кроме того, в Кодекс не вошли нормы относительно споров, подлежащих разрешению в государственном арбитраже (ст.43 ГК), т.е. нормы, регулирующие основной круг отношений между государственными учреждениями и предприятиями, в частности отношения, возникающие из договора поставки. Эти отношения стали предметом ряда специально изданных законов и постановлений.

Абсолютное большинство положений монгольского гражданского права по ГК 1952 г. копировало соответствующие положения советского гражданского права (ГК РСФСР 1922 г. с последующими изменениями). Вещное право включало право не только собственности, но также застройки и залог имущества. Вслед за Конституцией ГК 1952 г. устанавливал три формы собственности: государственную, кооперативных и других общественных организаций, личную собственность граждан. Вся земля была национализирована и принадлежала государству.

Как и в других бывших социалистических государствах, гражданское право Монголии претерпело кардинальные изменения в связи со сменой общественно-политического строя в начале 1990-х гг.

Согласно Конституции 1992 г. государство признает любые формы общественной и частной собственности и защищает права собственности в законодательном порядке (п.2 ст.5). Экономика Монголии носит многоукладный характер (п.1 ст.5). Скот признается национальным достоянием и находится под защитой государства (п.5 ст.5).

Новый Гражданский кодекс Монголии принят в 1994 и вступил в силу 1 января 1995 г. По своей структуре и концептуальному содержанию он представляет собой сильно сокращенный вариант нового ГК РФ. В монгольском ГК всего 436 статей, разделенных на 7 частей: Общие положения (ч.I); Право собственности (ч.II); Общие положения об обязательствах (ч.III); Договорные обязательства (ч.IV); Внедоговорные обязательства (ч.V); Право наследования (ч.VI); Международное частное право (ч.VII).

Определенным своеобразием отличается классификация форм собственности. Статья 74 устанавливает общее деление собственности на частную и публичную. К публичной относится государственная собственность (ст.143), местная собственность (ст.144), собственность публичных организаций (ст.145), собственность религиозных организаций (ст.146). В отдельную главу также выделена собственность иностранных граждан, юридических лиц, иностранных государственных и международных организаций.

Поскольку ГК 1994 г. содержит крайне скупые нормы о коммерческих организациях, соответствующие отношения регулируются отдельными законами. Первым крупным актом, направленным на создание правовой базы для рыночных отношений, стал Закон о предпринимательских структурах 1991 г., основанный на Законе о хозяйственных обществах Венгрии 1988 г. В дальнейшем его заменил Закон о хозяйственных обществах и товариществах 1995 г. Последний предусматривает четыре организационно-правовые формы: полное и коммандитное товарищества, общество с ограниченной ответственностью и акционерное общество.

В 1991 г. приняты законы о банковском деле, о банкротстве, о защите потребителей, в 1993 г. - законы об авторском праве, о недобросовестной конкуренции, Патентный закон, в 1995 г. - законы о ценных бумагах, об унитарном предприятии, о кооперативах. Деятельность иностранных инвесторов регулируется Законом об иностранных инвестициях 1993 г.

Как и в других бывших социалистических странах, одним из главных направлений экономических реформ в Монголии является передача государственных предприятий в частные руки. Программа приватизации началась в октябре 1991 г. с бесплатной выдачи приватизационных чеков (ваучеров) всем монголам. На втором этапе приватизации предприятия (пакеты акций) стали продаваться за наличные средства.

Особо важное значение в Монголии как преимущественно аграрной стране придается регулированию земельных отношений. Согласно Конституции 1992 г. земля, ее недра, леса, воды, фауна и другие природные богатства в Монголии принадлежат только народу и находятся под защитой государства (п.1 ст.6). Землю, за исключением пастбищ,

земельных участков общественного и специального использования, можно передавать в собственность только гражданам Монголии. Гражданам запрещается продажа, коммерческая реализация, дарение и сдача земли в залог, передача ее во владение иностранцам и лицам без гражданства. Запрещена передача земли другим лицам во владение и пользование без санкции государственных органов (п.3 ст.6). Государство может накладывать на собственников земли соответствующие обязательства (исходя из государственных интересов), заменять или изымать землю с соразмерной компенсацией, а также конфисковать ее в случае использования земли во вред здоровью людей, природе, интересам государственной безопасности (п.4 ст.6).

Земельный закон Монголии 1994 г. регулирует владение и пользование землей, а также охрану земельных ресурсов. Согласно этому акту монгольские граждане и организации могут получать в аренду государственную землю сроком на 60 лет с последующим продлением аренды еще на 40 лет. Однако первоначальный срок аренды обрабатываемых земель не может превышать 25 лет. Арендное право передается по наследству.

Определенным реформам в Монголии в 1990-е гг. подверглось трудовое право, которое адаптируется к рыночным отношениям при сохранении высокого уровня гарантий трудовых прав (Трудовой закон 1991 г.). Конституция (п.4 ст.16) закрепляет право на свободный выбор профессии, обеспечение благоприятных условий труда, получение заработной платы, отдых. Не допускается принудительное привлечение к труду кого бы то ни было в обход закона. С начала 1990-х гг. в Монголии действуют свободные профсоюзы.

Уголовное право и процесс

Первый УК Монголии был принят в октябре 1926 г. и состоял из 227 статей. Уже в 1929 г. его заменил новый УК, модифицированные нормы которого отражали обострение политической борьбы в стране (начало массовых "чисток" и репрессий). Третий УК 1934 г. увеличил число "контрреволюционных" преступлений и включал новую главу о воинских преступлениях. В 1942 г. он был заменен очередным УК, действовавшим с многочисленными изменениями до 31 января 1961 г., когда вступил в силу последний социалистический Уголовный кодекс МНР. По своему содержанию (включая структуру, перечень видов наказания, формулировки составов преступлений) он немногим отличался от ГК РСФСР 1961 г.

За 25 лет в УК МНР 1961 г. было внесено более 100 дополнений и изменений. Несмотря на это с 1 июля 1987 г. введена в действие новая редакция УК. ВОсобенную часть были включены две новые главы: "Преступления против охраны природы и ее богатств" и "Преступления против безопасности движения". Изменения, внесенные в УК по вопросам уголовного наказания, усилили ответственность за тяжкие преступления и рецидив, одновременно смягчив ответственность за преступления, совершенные впервые или по неосторожности.

В период демократических преобразований 1990-х гг. в УК Монголии были внесены новые существенные коррективы. Декриминализированы многие деяния, направленные против социалистического строя, идеологии и господствовавших в МНР социально-экономических отношений. В то же время появилось значительное количество новых составов, направленных против неизвестных ранее видов преступлений, в частности, характерных для рыночной экономики. Среди видов наказания в Монголии сохраняется смертная казнь, которая может быть назначена только совершеннолетним мужчинам.

Уголовный процесс в Монголии до конца 1980-х гг. почти ничем не отличался от советского уголовного процесса. С началом демократических преобразований провозглашен курс на переход от инквизиционного процесса к состязательному, в уголовно-процессуальное законодательство включен целый ряд новых демократических норм и институтов, соответствующих международным стандартам. Несмотря на это уголовный процесс в Монголии все еще носит обвинительный характер, состязательность и равноправие сторон не обеспечиваются.

Конституция 1992 г., вопреки преобладающей в мире практике, не закрепила принципа судебного контроля над арестами. Для содержания под стражей по-прежнему

достаточно санкции прокурора. В то же время Основной закон (п.14 ст.16) гарантирует гражданам право обжаловать в судебном порядке нарушения их прав и свобод, провозглашенных в Конституции, международных договорах; право не давать показаний против себя, членов своей семьи, родителей и детей; право на адвокатскую защиту, юридическую помощь, проверку доказательств, справедливый суд, личное участие в судебном заседании, кассационную жалобу и ходатайство о помиловании. Запрещается оказывать давление и применять силу, чтобы получить показания против себя самого. Согласно УПК любое лицо имеет право на адвоката с момента задержания, ареста или предъявления обвинения.

Судебная система. Органы контроля

Согласно Конституции (ст.47) судебную власть в Монголии осуществляет исключительно суд. Ни при каких обстоятельствах не разрешается создавать суды вне закона и осуществлять судебную власть другим органам.

Судебная система включает Верховный суд, суды столицы и аймаков, сомонные и межсомонные, окружные суды. Суды могут быть созданы по уголовным, гражданским, административным и другим видам судопроизводства. Деятельность судов и их решения находятся под надзором Верховного суда.

Верховный суд Монголии является высшим судебным органом и имеет следующие полномочия: 1) осуществляет проверку и принимает решение на первом этапе рассмотрения уголовных дел и правовых споров, подпадающих под статью закона; 2) осуществляет кассационно-ревизионный контроль за решением судов нижних инстанций; 3) осуществляет надзор за переданными Конституционным судом и генеральным прокурором вопросами, касающимися защиты законов и законных прав и свобод человека; 4) дает официальное толкование всех законов, кроме Конституции; 5) принимает решения по другим вопросам в соответствии с предоставленным законом правом.

Решения Верховного суда являются окончательными. Если решение Верховного суда противоречит закону, то его отменяет он сам. Если разъяснение Верховного суда противоречит закону, то необходимо придерживаться закона. Верховный суд, равно как и все другие суды, не имеет права применять законы, не соответствующие Конституции или официально неопубликованные.

Верховный суд состоит из генерального судьи и судей. Генерального судью сроком на 6 лет назначает Президент по предложению Верховного суда и из его членов. Судьи Верховного суда назначаются Президентом по представлению Генерального судебного совета Великому государственному хуралу. Другие судьи - Президентом по предложению Генерального судебного совета.

Суды аймаков и столицы рассматривают по первой инстанции тяжкие уголовные преступления и крупные гражданские споры. Они также рассматривают жалобы на решения сомонных, межсомонных и окружных судов.

Судами первой инстанции являются суды сомонные, межсомонные и окружные; они рассматривают нетяжкие уголовные преступления и гражданские споры до определенной суммы иска.

В социалистический период в Монголии действовали также военные и железнодорожные суды и государственные арбитражи для рассмотрения споров между предприятиями.

Судьи судов всех инстанций несменяемы, они не могут быть уволены, кроме как на основании положений Конституции и законов о суде, по полномочному решению суда или по своей просьбе. Прежде, в социалистический период, все судьи назначались на определенный срок.

В целях обеспечения независимости и самостоятельности судей действует Генеральный судебный совет, который, не участвуя в судебной деятельности, занимается подбором судей из числа юристов, защитой интересов судей, обеспечивает условия самостоятельной деятельности судов. В Генеральный судебный совет входят 12 членов: генеральный судья; генеральный прокурор; министр юстиции; секретарь, назначенный Президентом. По два члена назначаются Верховным судом и парламентом,

еще по двое представляют суды аймаков и столицы и суды первой инстанции.

В судах всех инстанций дела и споры рассматриваются и разрешаются в соответствии с принципом коллегиальности. Судья может самостоятельно решить некоторые дела, особо обозначенные в законе. В рассмотрении дел и споров судами первой инстанции, согласно порядку, предусмотренному законом, участвуют представители граждан.

В соответствии с Конституцией (ст.56) прокурор осуществляет надзор за регистрацией, расследованием дела, отбыванием наказания, от имени государства принимает участие в судебном заседании. Генеральный прокурор страны и его заместители по согласованию с ВГХ назначаются Президентом сроком на 6лет.

Суд конституционного надзора Монголии, согласно ст.64 Конституции, является полноправным органом, осуществляющим высший контроль за соблюдением Конституции. Он состоит из 9 членов. Трое из них по предложению ВГХ, трое - по предложению Президента, трое - по предложению Верховного суда назначаются на эти должности ВГХ сроком на 6 лет. Председателем Суда конституционного надзора выбирают сроком на 3 года одного из его членов, получившего большинство голосов членов суда. Он может быть переизбран один раз.

Суд конституционного надзора разрешает споры, касающиеся нарушения Конституции, в соответствии с заявлениями и сообщениями граждан, по своей инициативе, по просьбе ВГХ, Президента, Премьер-министра, Верховного суда, генерального прокурора.

Суд конституционного надзора представляет ВГХ заключения по нижеследующим спорным вопросам: 1) соответствие законов, указов, решений ВГХ и Президента, в том числе решений Правительства, международных договоров Монголии Конституции страны; 2) соответствие Конституции решений Центральных избирательных органов по выборам членов в ВГХ, Президента, решений по проведению всенародных референдумов; 3) наличие или отсутствие нарушения закона со стороны Президента, Председателя ВГХ, его членов, Премьер-министра, члена Правительства, генерального судьи Верховного суда, генерального прокурора; 4) наличие или отсутствие оснований для отставки Президента, председателя ВГХ, Премьер-министра, для отзыва члена ВГХ.

Если ВГХ не принимает вышеуказанного заключения, Суд конституционного надзора рассматривает его повторно и принимает окончательное решение.

Если закон, указ, другие акты ВГХ и Президента, а также решения Правительства, международные договоры Монголии не соответствуют Конституции, то по решению Суда конституционного надзора эти акты признаются недействительными. Решение Суда конституционного надзора вступает в силу сразу же после его принятия.

Мьянма
Союз Мьянма (до 1989 г. - Бирма, Бирманский Союз)

Правовая система
Общая характеристика
Гражданское и смежные с ним отрасли права
Уголовное право и процесс
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство в Юго-Восточной Азии, в северо-западной части полуострова Индокитай.

Территория - 678 тыс. кв. км. Столица - г. Янгон (до 1989 г. именовался Рангун).

Население - 48,1 млн. чел. (1999 г.); более 60% - мьянма (бирманцы), 7% - карены, 5% - шаны, остальные - качины, чины, моны, представители других малых народностей, выходцы из Китая, Индии и иных стран.

Официальный язык - бирманский (мьянма).

Основная религия - буддизм, есть также мусульманская, индуистская и христианская общины.

Мьянма является одним из древнейших государств Юго-Восточной Азии. В XI-XIII вв.

на территории Мьянмы существовало государство Паган, где утвердился буддизм. В XIX в. страна захвачена Великобританией и превращена в ее колонию. В 1886-1937 гг. Бирма входила в состав Британской Индии, затем стала отдельной колонией. В 1948 г. она была провозглашена независимой республикой Бирманский Союз. В 1962 г. к власти пришли военные во главе с генералом Не Вином, объявившие о социалистической ориентации развития страны. В 1988 г. режим Не Вина свергнут в результате военного переворота. Новое руководство страны, также военное, обещало провести демократические преобразования.

Мьянма - унитарное государство. Административно-территориальное деление: 7 национальных и 7 административных областей.

Последняя конституция страны, принятая в 1974 г., прекратила свое действие после переворота 1988 г. В 1988-1997 гг. власть в стране осуществлял Государственный совет по восстановлению законности и порядка (ГСВЗП), в 1997 г. преобразованный в Государственный совет мира и развития (ГСМР). В 1990 г. проведены всеобщие парламентские выборы, на которых победила оппозиция. Однако ГСВЗП отказался передать власть Народному собранию (парламенту) под предлогом необходимости принятия новой конституции. К началу 2003 г. властям и оппозиции не удалось достичь соглашения о принципах будущего государственного устройства.

Несколько десятилетий в Мьянме продолжается гражданская война с национал-сепаратистскими формированиями на окраинах страны.

Правовая система

Общая характеристика

Правовая система Мьянмы носит смешанный характер. Ее основу составляет основанное на принципах английского общего права колониальное законодательство британской Индии. В частности, действуют индийские Уголовный кодекс 1860 г., Уголовно-процессуальный кодекс 1898 г., Гражданско-процессуальный кодекс 1908 г. В вопросах личного статуса (брак, развод, наследование) каждая религиозная община руководствуется собственными правовыми нормами, обычно имеющими религиозное происхождение.

Кроме индусского, мусульманского и буддистского права в Мьянме действует, хотя и в ограниченном объеме, обычное право. Для его применения необходимо доказать, что данная норма обычного права древняя, что она не противоречит закону, нормам общественного порядка, что лицо, которое настаивает на ее применении, верит в идентичность того или иного обычая и нормы права. Важную роль до настоящего времени обычное право играет у национальных меньшинств Мьянмы, где оно регулирует все вопросы, относящиеся к браку, разводу, наследованию и опеке.

Такой плюрализм права был закреплен в Конституции 1974 г., содержавшей положение о том, что "каждый гражданин имеет право свободно пользоваться языком, литературой, культурой и религией, которые он чтит и уважает, следовать традициям и обычаям, которые необходимо сохранять".

В период независимости основная роль в развитии бирманского права принадлежала законодательству. До 1988 г. во главе иерархии законодательных актов находилась Конституция, устанавливавшая общие принципы всех основных отраслей права. Ряд отраслей права (уголовное, уголовно-процессуальное, гражданско-процессуальное) кодифицированы в целом, другие - на уровне отдельных институтов. Существует также так называемый Бирманский кодекс, своего рода собрание законов и декретов, составленных по состоянию на 1954 г. Периодически Бирманский кодекс дополняется новым ежегодником (Annual Volume of Acts).

Значительную роль в Мьянме, как и почти во всех бывших британских колониях, продолжает играть прецедентное право. Судебные решения публикуются в сборниках (до переименования страны они назывались "Собраниями бирманского права").

Гражданское и смежные с ним отрасли права

Важнейшим источником гражданского права в Мьянме признается Конституция, далее по степени важности следуют законы, прецедентное право, а также буддистское, мусульманское, индуистское, обычное право.

Как и во многих других отраслях, в сфере гражданского права до сих пор действуют индийские колониальные законы, часть которых либо изменена, либо дополнена последующим законодательством: Закон о договорах (1872), Закон о передаче собственности (1882), Закон о продаже товаров (1930), Закон о компаниях (1932) и др. Большинство из них базируется на английском законодательстве или даже текстуально совпадает с ним.

В отношении членов буддистской общины в вопросах личного статуса (прежде всего брака) применяются нормы "трактата о праве", основанного на буддизме, главные идеи которого заимствованы из индусского права. Это не кодекс, а скорее запись норм поведения и обычаев, а также судебных решений далекого прошлого, которые были вынесены либо королем, либо очень известным судьей. В настоящее время положения трактата не являются обязательными для судов, но они могут ими руководствоваться. Вопросы права наследования в буддистских общинах регулируются нормами, составляющими особый сборник - "Право бирманских буддистов".

Развитие экономического законодательства Мьянмы долгое время осуществлялось в жестких идеологических рамках. В 1962 г. руководством страны была опубликована политическая декларация "Бирманский путь к социализму", в которой провозглашалась социалистическая ориентация страны. В последующие годы национализированы банки, нефтяная промышленность, оптовая торговля и т.д. Приняты законы, направленные против ростовщиков и помещиков, а также несколько законодательных актов, имевших целью защиту и укрепление нового экономического строя. Наиболее важные из них - о защите общественной собственности (1963), о продуктах и товарах, имеющих особую ценность (1963), о правах правительства в охране социалистической экономической системы (1965). Статья 6 Конституции 1974 г. подтвердила, что экономической системой государства является социалистическая система экономики. Лишь в 1990-е гг. правительство Мьянмы стало предпринимать шаги по либерализации хозяйственных отношений и привлечению иностранных инвестиций.

База для развития нового трудового законодательства была заложена Законом об основных правах и обязанностях рабочих 1964 г. Однако из-за переживаемых страной экономических трудностей это законодательство в период социалистической ориентации не получило особого развития. К концу 1990-х гг. Закон 1964 г. вместе с Фабричным законом (Factories Act) 1951 г. оставались главными источниками трудового права. Независимых профсоюзов в Мьянме не существует, коллективные переговоры не практикуются, забастовки весьма редки. Закон предусматривает 35-часовую рабочую неделю в государственном секторе и 44-часовую - в частном.

Уголовное право и процесс

В качестве основного источника уголовного права Мьянмы продолжает действовать написанный англичанами для Индии Уголовный кодекс 1860 г. (до 1937 г. Бирма входила в состав британской Индии). В процессе применения этого акта суды Мьянмы до сих пор ссылаются на работы индийских криминалистов и на решения индийских судов.

На протяжении десятилетий независимости УК 1860 г. изменялся в соответствии с потребностями страны и дополнялся другими актами уголовного законодательства. Так, изданный в 1965 г. Закон о правах правительства в охране социалистической экономической системы установил уголовную ответственность за спекуляцию, накопление большого количества товаров для продажи и т.п., а также за саботаж, призыв к мятежу и вообще за любое выступление против правительства.

Смертная казнь в Мьянме является обязательной мерой наказания за государственную измену и преднамеренное убийство. В качестве альтернативной меры наказания смертная казнь предусмотрена за производство и торговлю наркотиками.

Основным источником уголовно-процессуального права в Мьянме является Уголовно-процессуальный кодекс 1898 г., так же как и УК, написанный в свое время англичанами для Индии. Закон гарантирует право на открытый процесс и на апелляцию.

В целом уголовное судопроизводство в стране не отвечает международным демократическим стандартам. Не существует судебного контроля над арестами, адвокаты нередко не допускаются к обвиняемым на досудебной стадии. По мнению международных наблюдателей, имеют место несправедливые процессы над политическими оппонентами военного режима.

Судебная система. Органы контроля

Систему судов в Мьянме образуют Верховный суд, суды областей, районов (городов) и волостей (кварталов). В настоящее время судьи Верховного суда назначаются ГСМР. Верховный суд, в свою очередь, назначает судей нижестоящих судов с согласия ГСМР. Суды не пользуются независимостью от военного режима.

После провозглашения некапиталистического пути развития в 1962 г. в Бирме наряду с общей системой судов были созданы Особые уголовные суды, которые получили право рассматривать дела о тяжких общеуголовных преступлениях (убийство, изнасилование) и о преступлениях против существующего строя (измена, спекуляция, контрабанда, взяточничество и т.п.). Как правило, эти суды назначались для рассмотрения конкретного дела из трех судей во главе с представителем армии. Приговор Особого уголовного суда мог быть обжалован лишь в специальную комиссию, назначаемую Революционным советом.

Конституция 1974 г. (ст.95-100) именовала суды "коллегиями судей". В соответствии с Конституцией в государстве устанавливалась следующая система судебных органов: 1) Коллегия народных судей; 2) Коллегия судей национальной и административной области; 3) Коллегия судей района; 4) Коллегия судей городского квартала и сельской волости (подрайона).

Высшей судебной инстанцией в стране являлась Коллегия народных судей, члены которой избирались Народным собранием (высшим органом власти) из числа его депутатов по списку, предложенному Государственным советом (постоянным органом Народного собрания). Срок полномочий Коллегии был равен сроку полномочий Народного собрания. Коллегия народных судей несла ответственность перед Народным собранием и была обязана представлять ему отчеты о положении дел в области отправления правосудия в стране. С другой стороны, Коллегия народных судей должна была осуществлять надзор над деятельностью коллегий судей и судов всего государства. Она могла также (с одобрения Государственного совета) создавать суды на разных уровнях и назначать их персонал.

Народные советы национальной области, района, городского квартала и сельской волости (подрайона) выбирали коллегии судей своего уровня из числа депутатов соответствующих народных советов. Коллегии судей на разных уровнях в случае необходимости могли образовывать из числа своих членов функциональные коллегии судей.

Аналогично судам Народное собрание из числа своих депутатов избирало по списку, предложенному Государственным советом, Коллегию народных прокуроров. Последняя была призвана выполнять следующие функции: а) защищать социалистическую систему; б)защищать права трудящихся; в) консультировать по юридическим вопросам Государственный совет и Совет министров; г) докладывать Государственному совету о раскрытии противозаконных действий со стороны органов государственной власти в центре и на местах и других государственных учреждений, а также выполнять задачи, предписанные законом.

Литература

Becka Jr. Burma // International Encyclopedia of Comparative Law. Vol. 1. 1971. P. B77-90.

Hooker M.B. Islamic Law in South-East Asia. Singapore, 1984. P. 44-83.

Maung Maung Law and Custom in Burma and the Burmese Family. The Hague, 1963.

Намибия
Республика Намибия

Государственное устройство
Правовая система
Судебная система. Органы контроля

Государство в юго-западной части Африки.

Территория - 824,3 тыс. кв. км. Столица - г.Виндхук.

Население - 1,8 млн. чел. (1998 г.); представители различных африканских народностей, а также 100 тыс. чел. европейского происхождения.

Официальный язык - английский.

Преобладающая религия - христианство (90%).

С 1884 г. территория современной Намибии находилась под германским протекторатом. В 1915 г. оккупирована южноафриканскими войсками, в 1920 г. передана под управление Южно-Африканского Союза (в 1961 г. переименован в ЮАР) в качестве подмандатной территории Лиги Наций. После Второй мировой войны ЮАР отказалась включить ее в систему опеки ООН, фактически аннексировав эту территорию. Независимость провозглашена в 1990 г.

Государственное устройство

Намибия - унитарное государство. Административное деление - 13 регионов.

Действует Конституция 1990 г. По форме правления Намибия президентская республика. Политический режим - демократический.

Законодательная власть принадлежит двухпалатному Парламенту, состоящему из Национальной ассамблеи (72 депутата избираются всеобщим прямым голосованием сроком на 5 лет) и Национального совета (26 представителей регионов, избираемые из членов региональных советов сроком на 6 лет). Национальная ассамблея может быть распущена Президентом по совету Кабинета, если правительство "неспособно управлять эффективно". В этом случае проходят одновременно досрочные парламентские и президентские выборы.

Глава государства и правительства - Президент избирается всеобщим прямым голосованием сроком на 5 лет. Пребывание на посту ограничено двумя сроками. Президент назначает Премьер-министра и членов правительства из членов Национальной ассамблеи, а также генерального атторнея. По рекомендации Комиссии судебной службы Президент назначает также судей высших судов, омбудсмана, генерального прокурора, по рекомендации Комиссии государственной службы - генерального аудитора, главу Центрального банка, по рекомендации Комиссии безопасности - руководителя Сил обороны, генерального инспектора полиции, специального уполномоченного тюрем.

Исполнительная власть осуществляется правительством (Кабинетом), в состав которого входят сам Президент, Премьер-министр и министры. На заседаниях Кабинета председательствует Президент, а в его отсутствие Премьер-министр. Последний представляет правительство в Парламенте, должен координировать работу Кабинета, советовать и помогать Президенту в осуществлении функций правительства. Если иное предусмотрено Конституцией или законом, Президент обязан действовать в консультации с Кабинетом. Члены Кабинета несут ответственность перед Президентом и парламентом. Президент должен уволить любого члена Кабинета, если Национальное собрание большинством всех членов вынесет решение о недоверии этому члену.

Правовая система

Правовая система Намибии сложилась в период южноафриканской оккупации и представляет поэтому смесь римско-голландского и английского общего права (см. раздел "Южно-Африканская Республика"). В частности, прокламация N 21 (1921 г.) провозгласила романо-голландское право "общим правом этой территории". В стране также продолжает действовать (в некоторых областях) обычное право африканцев. Закон о традиционных властях (Traditional Authorities Act), вступивший в силу в 1995 г., определяет роль, обязанности и полномочия традиционных лидеров (вождей). Закон

предусматривает, что обычное право может применяться лишь в той мере, в какой оно не противоречит Конституции, и перечисляет виды преступлений, которые могут входить в юрисдикцию традиционных судов обычного права.

Согласно ст.98 Конституции Намибии 1990 г. экономический строй основан на принципах смешанной экономики и многообразии форм собственности. Деятельность компаний регулируется Законом о компаниях 1973 г., основанном на английском законе о компаниях. В 1992 г. принят либеральный Закон об иностранных инвестициях.

В области гражданских и торговых отношений действует множество южноафриканских законодательных актов, включая Закон о торговых марках 1963 г., Закон о промышленных образцах 1967 г. и Патентный закон 1978 г.

В 1994 г. принято законодательство о реформе в сфере коммерческого сельскохозяйственного землепользования, установившее некоторые ограничения иностранной собственности на сельскохозяйственные земли.

В области семейных и наследственных отношений в Намибии применяется, в зависимости от выбора лиц, европейское (римско-голландское с элементами английского) или местное обычное право. Последнее использует большинство африканцев. На обычное семейное и наследственное право продолжают оказывать сильное влияние пережитки родового строя. В частности, нередки случаи, когда после смерти супруга его имущество у вдовы и детей забирают родственники покойного.

Конституция и Закон о труде 1992 г. закрепляют демократические права трудящихся, включая право создавать независимые профсоюзы. Гарантируется право на коллективные переговоры и на забастовку. Предусмотрено создание Консультативного совета по труду, трудовых судов, Комиссии по заработной плате.

При южноафриканской администрации в стране действовало непосредственно уголовное право ЮАР. В этот период смертная казнь в Намибии применялась за те преступления, которые наказываются смертной казнью в Южной Африке. В 1990 г. с достижением независимости смертная казнь была отменена за все преступления (ст.6 Конституции). В целом уголовное законодательство продолжает следовать, как и в ЮАР, традициям английского общего права.

Конституция Намибии 1990 г. устанавливает, подобно всем конституциям английского типа, весьма развитую систему демократических принципов и гарантий уголовного судопроизводства. Любое арестованное или задержанное лицо должно быть в течение 48 часов представлено судье для решения вопроса о дальнейшем нахождении под стражей.

В Намибии действует Закон об уголовном процессе Южной Африки 1977 г.

Судебная власть. Органы контроля

Формальная судебная система имеет три уровня: 30 магистратских судов, Высокий суд и Верховный суд. Последний выступает в качестве апелляционного суда и органа конституционного контроля. Решения Верховного суда обязательны для всех нижестоящих судов Намибии, если они не отменены самим Верховным судом или актом парламента, принятым в надлежащем порядке (ст.81).

Председатели и другие члены Верховного и Высокого судов назначаются Президентом по рекомендации Комиссии судебной службы.

Большинство сельских жителей имеет дело в основном с традиционными судами, которые рассматривают дела о малозначительных уголовных преступлениях, таких как мелкие кражи или нарушения местного обычая между членами одной этнической группы. Закон о традиционных властях определяет, какие преступления могут рассматриваться этими судами.

Специфической особенностью Намибии является наличие одновременно постов генерального атторнея и генерального прокурора (Prosecutor-General). Генеральный атторней назначается Президентом самостоятельно. Он несет ответственность за службу генерального прокурора, является главным юрисконсультом Президента и правительства, вправе предпринимать все необходимое для защиты и поддержки Конституции, а также выполняет другие функции, которые могут быть возложены на него законом Парламента. Генеральный прокурор назначается Президентом по рекомендации

Комиссии судебной службы и отвечает за уголовное преследование от имени Намибии.

Конституция предусматривает институт Омбудсмана, который назначается Президентом Республики по рекомендации Комиссии судебной службы и характеризуется как независимый орган. Члены законодательного собрания и правительства не вправе вмешиваться в его функции. Омбудсман расследует жалобы о нарушении прав и свобод, о злоупотреблении властью, несправедливости, грубости, оскорблениях, о невежливом обращении с любым жителем Намибии любого должностного лица на работе (ст.91 Конституции). Он обязан вскрывать коррупцию в деятельности должностных лиц, расследовать поведение последних, если оно "является несправедливым в демократическом обществе".

Органом финансового контроля является генеральный аудитор, назначаемый Президентом по рекомендации Комиссии государственной службы.

Науру
Республика Науру

Государственное устройство
Правовая система
Судебная система. Органы контроля

Государство на одноименном острове в юго-западной части Тихого океана.

Территория - 21 кв.км. Столицы нет; резиденция правительства - в округе Мененг, правительственные здания и парламент находятся в округе Ярен.

Население - 11 тыс. чел. (1999 г.); из них 60% - науруанцы (полинезийцы), остальные - выходцы с других островов Океании, китайцы, филиппинцы и европейцы.

Официальные языки - науруанский и английский.

Религия - 60% верующих - протестанты, остальные - католики и др.

Первые европейцы (англичане) побывали на Науру в 1798 г.; в 1888 г. остров был аннексирован Германией, в 1914 г. оккупирован Австралией, которая в 1919 г. получила от Лиги Наций мандат на управление Науру (совместно с Великобританией и Новой Зеландией). В 1947 г. Науру как подопечная территория ООН вновь перешел под совместное управление Великобритании, Австралии и Новой Зеландии. В 1968 г. была провозглашена его независимость в составе Содружества, возглавляемого Великобританией.

Государственное устройство

Науру - унитарное государство. Административно-территориальное деление - 8 округов.

Действует Конституция 1968 г. По форме правления Науру парламентская республика особого типа. Политический режим демократический.

Законодательная власть принадлежит однопалатному парламенту (Законодательной ассамблее) из 18 депутатов, избираемых населением на 3 года.

Исполнительная власть принадлежит Государственному совету в составе 5 членов парламента, избираемых последним. Спикер и вице-спикер не могут входить в состав Государственного совета. Председатель Государственного совета избирается последним из числа его членов.

Государственный совет назначает главного исполнительного служащего (Principal Executive Officer), который не может быть членом парламента, а также определяет срок его полномочий и функции. Главный исполнительный служащий несет ответственность за осуществление исполнительной политики перед Государственным советом и может быть в любое время освобожден им от должности.

Правовая система

Правовая система Науру в целом основана на английском общем праве. В стране применяются: принципы и нормы общего права и права справедливости, имевшие силу в Англии на 31 января 1968 г.; некоторые статуты Австралии, Квинсленда и Папуа; "части

актов, статутов и законов Англии", действовавшие в Квинсленде на определенную дату, а также обычаи коренного населения. Последние применяются в основном в отношении порядка землевладения и наследования.

Система частного и торгового права Науру мало отличается от таковых Австралии. В 1972 г. с целью превращения острова в "налоговую гавань" для иностранного бизнеса были приняты специальные законы о корпорациях и трастах. Создание офшорных банков и других финансовых компаний регулируется также Банковским законом 1975 г.

Основу экономики страны составляет добыча фосфатов, которая, согласно Закону, о Фосфатной корпорации Науру 1969 г., является государственной монополией.

Конституция предусматривает право на объединение в профсоюзы, однако таковые в стране отсутствуют. Трудовое законодательство развито слабо. Забастовки прямо не разрешаются и не запрещаются законом и отсутствуют на практике.

В области гражданского судопроизводства действуют Закон о гражданских доказательствах 1972 г., Закон о гражданском процессе 1972 г., Правила гражданского процесса 1972 г.

В качестве основного источника уголовного права Науру действует Уголовный кодекс 1899 г. австралийского штата Квинсленд. Смертная казнь является обязательным наказанием за убийство, однако на практике не применяется. После получения независимости в 1968 г. не было произведено ни одной смертной казни.

Уголовное судопроизводство регулирует Закон об уголовном процессе 1972 г. основанный на демократических принципах. Согласно Конституции время ареста (задержания) до решения суда ограничено 24 часами.

Судебная система. Органы контроля

Основным судебным органом страны является Верховный суд, имеющий неограниченную общую юрисдикцию и исключительную - по конституционным вопросам. Главный судья (председатель Верховного суда) и другие судьи назначаются Государственным советом и занимают свои должности до возраста 65 лет. Единственным нижестоящим судом является Окружной суд.

В качестве органа административной юстиции выступает Апелляционный совет государственной службы. Он состоит из главного судьи (председатель), членов, назначаемых Государственным советом, и членов, избираемых самими служащими.

Непал
Королевство Непал

Государственное устройство
Правовая система
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство в Южной Азии, в Гималаях.

Территория - 147,2 тыс. кв. км. Столица - г. Катманду.

Население - около 22,37 млн. чел. (1999 г.); непали (52,5%) и еще более 70 народностей, говорящих на 50 языках.

Официальный язык - непали.

Государственная религия - индуизм, исповедуемый 89% населения. Есть также последователи буддизма (7,8%), ислама (2%) и местных культов.

Первые государственные образования на территории современного Непала появились в VIII в. до н.э. Как государство Непал возник в результате объединения раздробленных феодальных княжеств в 1769 г. под властью Притхви Нараян Шаха - основателя ныне правящей королевской династии. В 1815 г. англичане установили контроль над внешними связями Непала при сохранении формальной независимости страны. В 1846-1951 гг. король был фактически отстранен от власти, которая принадлежала ставленникам англичан из феодального клана Рана. В 1955 г. Непал вступил в ООН.

Государственное устройство

Непал - унитарное государство. В административно-территориальном отношении подразделяется на 14 зон, состоящих из 75 областей.

Действует Конституция 1990 г., по стилю и содержанию близкая основным законам бывших английских колоний. По форме правления Непал конституционная парламентская монархия. Политический режим либеральный. Конституция гарантирует многопартийность и политические свободы.

Глава государства - Король, являющийся по Конституции символом нации и единства народа. Большинство важнейших полномочий главы государства Король осуществляет с совета и согласия Совета министров. В перерывах между сессиями Парламента Король может (в случае срочной необходимости) издавать ордонансы с силой закона, которые вносятся для одобрения в Парламент на ближайшей сессии.

Законодательная власть принадлежит монарху и двухпалатному Парламенту, состоящему из Палаты представителей (нижняя палата, 205 депутатов, избираются прямым всеобщим и тайным голосованием сроком на 5 лет) и Национальной ассамблеи (верхняя палата, состоит из 60 членов, из них 10 назначаются Королем, 35, включая минимум 3 женщин, избираются нижней палатой, остальные 15 - коллегией выборщиков 5 экономических зон). Срок полномочий верхней палаты - 6 лет, треть ее членов должны обновляться через каждые 2 года. Каждый закон должен быть принят двумя палатами, но возражения на законопроект верхней палаты могут быть преодолены нижней.

Исполнительная власть принадлежит Королю и Совету министров во главе с Премьер-министром. Король назначает Премьер-министром лидера политической партии, имеющей большинство в Палате представителей. В случае, если парламентское большинство не является абсолютным, формирующий правительство лидер должен получить вотум доверия в палате в пределах 30 дней. Если выносится вотум недоверия, Король распускает палату и назначает новые выборы. Другие министры назначаются Королем из членов Парламента по рекомендации Премьер-министра. Совет министров коллективно ответственен перед Палатой представителей, а каждый министр индивидуально ответственен перед Премьер-министром и Палатой представителей. Последняя может вынести главе правительства вотум недоверия. С другой стороны, по рекомендации Премьер-министра Король может распустить Палату представителей и объявить досрочные выборы.

Правовая система

Правовая система Непала основана на индусском праве (см. раздел "Индия") и английском общем праве.

До середины XIX в. в королевстве господствовало индусское право, дополнявшееся в ряде случаев обычаями каждого из местных народов. В 1854 г. в стране был издан Кодекс права (muluki ain), который ознаменовал существенную реформу тогдашней непальской правовой системы, объединив традиционные индусские нормы с некоторыми положениями обычного и английского права. Этот кодекс с изменениями действовал до 1963 г., когда был заменен ныне действующим Кодексом права Непала.

После восстановления в правах королевской власти в 1951 г. в Непале начались реформы, призванные покончить со средневековыми феодальными пережитками и внешней изоляцией страны. В 1959 г. состоялись первые парламентские выборы, принята конституция. Однако в 1960 г. Король распустил Парламент, затем запретил деятельность всех политических партий. В 1962 г. была принята Конституция, вводившая беспартийную систему панчаятов (советов), просуществовавшую вплоть до конца 1980-х гг. В 1990 г. под давлением массовых выступлений была принята новая, ныне действующая Конституция, предусматривающая установление парламентской демократии на многопартийной основе.

Главные источники права Непала - Конституция 1990 г. и законодательство. Другими источниками права являются судебный прецедент и обычай. Законодательство состоит из Кодекса права 1963 г., охватывающего целый ряд отраслей, и законов по отдельным вопросам. Обычай применяется при отсутствии положений закона или судебного

прецедента.

Основанные на индусских традициях нормы семейного и наследственного права содержатся в Кодексе права (ч.III гл.12-16) и применяются ко всем религиозным общинам. При недостаточности таких норм применяются обычаи соответствующей общины. Полигамия запрещена. В Непале сохраняется традиционная кастовая система общества, но запрет на межкастовые браки и законы о "неприкасаемых" официально отменены еще в 1963 г.

Нормы вещного права также содержатся в Кодексе 1963 г. (в различных главах). Договорное право Непала сходно с индийским. Оно содержится в Кодексе права (ч.III гл.17) и Законе о контрактах 1968 г., а также в ряде других законодательных актов, посвященных отдельным видам договоров. Положения деликтного права разбросаны по различным актам и в целом основываются на английских концепциях.

Торговое право Непала в целом аналогично индийскому, которое, в свою очередь, основано на английском праве. Действуют Закон о компаниях 1964 г., составленный по образцу одноименного английского акта, Закон о страховании 1968 г., Закон о патентах, промышленных образцах и товарных знаках 1965 г., Закон об авторском праве 1965 г. Процедуры банкротства содержатся в Кодексе права (ч.III гл.20).

Гражданское судопроизводство и институт исковой давности регулируется нормами главы 1 части II Кодекса права.

Конституция и Закон о труде 1992 г. закрепляют право на объединение в профсоюзы, коллективные переговоры и забастовку, и эти права осуществляются на практике.

Источником уголовного права являются соответствующие положения Кодекса права 1963 г. и отдельные специальные законы (об измене, коррупции, азартных играх, общественной безопасности, шпионаже, оружии, черном рынке и др.). Смертная казнь за обычные преступления была отменена в 1990 г., за все преступления - в 1997 г. Последнее исполнение смертного приговора имело место в 1979 г.

Уголовный процесс основан в значительной мере на английской модели. Суды осуществляют контроль над арестами в соответствии с процедурой хабеас корпус. По общему правилу любое задержанное или арестованное лицо должно быть в течение 48 часов (не считая времени на транспортировку) доставлено в суд для решения вопроса о дальнейшем пребывании под стражей. Ряд законов о государственной безопасности разрешают длительное содержание под стражей без предъявления обвинения. Суд присяжных не применяется.

Судебная система. Органы контроля

На вершине судебной системы Непала находится Верховный суд, учрежденный в 1952 г. Король назначает главного судью (председателя) Верховного суда по рекомендации Конституционного совета и других судей (не более 14) этого суда по рекомендации Судебного совета сроком на 7 лет. Верховный суд выполняет, помимо прочих, функции конституционного контроля: определяет соответствие законодательных актов конституции и дает толкование последней.

Ниже Верховного суда находятся 54 апелляционных суда и многочисленные окружные суды. Судьи апелляционных и окружных судов также назначаются Королем по рекомендации Судебного совета. В состав Судебного совета входят главный судья Верховного суда (председатель Совета), министр юстиции, еще два старших судьи Верховного суда и представитель юридической науки. Судебный совет дает рекомендации относительно назначений, перемещений и дисциплинарной ответственности судей и других вопросов, касающихся судебной администрации.

В Непале имеется также система военных судов, которые рассматривают дела, касающиеся только военнослужащих.

Король сохранил право предоставлять помилование, приостанавливать или смягчать любой приговор, наложенный любым судом.

Независимая Комиссия по расследованию злоупотреблений власти уполномочена расследовать случаи злоупотребления властью публичными должностными лицами и коррупции и осуществлять преследование таких действий в суде. Члены комиссии назначаются Королем по рекомендации Конституционного совета сроком на 6 лет.

В состав Конституционного совета входят Премьер-министр (председатель Совета), Главный судья, спикер Палаты представителей, председатель Национальной ассамблеи и лидер оппозиции в Палате представителей.

Конституция Непала предусматривает также должность Генерального атторнея, который является главным юридическим советником правительства, дает заключение на законопроекты и представляет правительство (лично или через подчиненных) во всех судебных делах. Генеральный атторней назначается Королем по рекомендации Премьер-министра на неопределенный срок.

Высшим органом финансового контроля является Генеральный аудитор, назначаемый Королем по рекомендации Конституционного совета сроком на 6 лет.

Литература

Irani P.K. Nepal // International Encyclopedia of Comparative Law. Vol. 1. 1972.

Нигер
Республика Нигер

Государственное устройство
Правовая система
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство в Западной Африке.

Территория - 1267 тыс. кв. км. Столица - г.Ниамей.

Население - свыше 10 млн. чел. (1999 г.); наиболее многочисленные народности: хауса (56%), джерма (22%), фульбе, туареги, канури.

Официальный язык - французский.

Религия - ислам суннитского толка (95% населения).

В VII-XIX вв. отдельные районы Нигера принадлежали средневековым западносуданским государствам Сонгай и Канем. В конце XIX в. территория Нигера была захвачена Францией, в 1922 г. в качестве колонии вошла в состав Французской Западной Африки. В 1960 г. провозглашена независимость.

Государственное устройство

Нигер - унитарное государство. Административно-территориальное деление - 7 департаментов.

Действующая Конституция принята на референдуме в июле 1999 г. и в значительной мере воспроизводит Конституцию Франции 1958 г. Прежде в Нигере действовали основные законы 1960,1974, 1989, 1992 и 1996 гг. По форме правления Нигер - суперпрезидентская республика. Политический режим авторитарный, крайне неустойчивый. В 1974-1988 гг. в стране правил военный режим. Последний переворот имел место в 1999 г.

Законодательная власть принадлежит однопалатной Национальной ассамблее, избираемой прямыми всеобщими выборами.

Глава государства и исполнительной власти - Президент, избираемый прямыми всеобщими выборами сроком на 5 лет.

Исполнительная власть осуществляется Президентом и правительством. Премьер-министр назначается Президентом из числа трех кандидатур, представленных ему Национальной ассамблеей.

Правовая система

Правовая система Нигера носит смешанный характер. Все современные отрасли законодательства, начиная с конституционного, основаны на французском (т.е. романо-германском) праве. В то же время население, особенно за пределами городов, продолжает применять местное обычное право.

После получения независимости взамен французских кодексов приняты национальные УК и УПК (1961), а также Таможенный кодекс (1961), Нефтяной кодекс (1961), Кодекс о нигерском гражданстве (1961), Инвестиционный кодекс (1961), Трудовой кодекс (1962), Дорожный кодекс (1963).

Обычное право в значительной мере основано на предписаниях Корана (в маликитском толковании), поскольку почти все жители страны мусульмане. Обычаи не могут быть применены судом, если они противоречат фундаментальным принципам Конституции, публичному порядку и свободе личности. Если обычай отсутствует или не ясен, суды применяют закон или местное обыкновение.

Небольшая часть населения в вопросах личного статуса (брак, семья, наследование) выбрала для себя правовой режим, установленный французским Гражданским кодексом, действующим в местной редакции. Все остальные в этих вопросах руководствуются обычным правом. Характерной чертой последнего является понятие "расширенная семья", под который понимается группа родственников, ведущих общинный образ жизни под руководством старейшины. По традиции соглашения о браках заключаются между такими "расширенными семьями", при этом согласие самих брачующихся не является обязательным. Разрешается многоженство.

В 1994 г. правительство рассматривало проект Семейного кодекса, призванного устранить дискриминацию женщин в вопросах наследования, развода, опеки детей и землевладения, однако он встретил резкую критику исламистов и не был принят.

Главным источником торгового права является французский Торговый кодекс в местной редакции. Экономическое законодательство направлено на поддержку частного предпринимательства и поощрение иностранных инвестиций. Последние регулируются Инвестиционным кодексом в редакции 1990 г.

Конституция и трудовое законодательство закрепляют право на объединение в профсоюзы, коллективные переговоры и забастовку. Законом установлена 40-часовая рабочая неделя.

Основным источником уголовного права является УК 1961 г., воспринявший в качестве образца УК Франции 1810 г. Значительная часть различий сводится к несколько измененным диспозициям и санкциям ряда статей об ответственности за конкретные преступления. Смертная казнь сохраняется, однако последний раз применялась в 1976 г.

УПК закрепляет основные гарантии демократического судебного процесса, но большинство из них пока не реализуются из-за крайней бедности страны, нехватки судебных кадров и адвокатов, неграмотности населения и т.д. Большинство конфликтов уголовного характера разрешаются в соответствии с обычно-правовыми процедурами.

В Нигере нет собственной системы юридического образования, юристы готовятся главным образом во Франции.

Судебная система. Органы контроля

Судебная система Нигера включает Верховный суд, Апелляционный суд, суды первой инстанции, мировые суды и суды обычного права. Верховный суд включает три палаты: Судебную, Административную, а также Палату счетов и бюджетной дисциплины. Обычные суды состоят из одного профессионального юриста и двух заседателей, знающих местные обычаи. Небольшие дела по обычному праву могут рассматривать также традиционные вожди.

Согласно Конституции Президент Республики - гарант независимости судебной власти. Ему помогает Высший совет магистратуры. Профессиональные судьи назначаются Президентом Республики по предложению министра юстиции и с совета Высшего совета магистратуры. Прокуроры назначаются Президентом по предложению министра юстиции.

До 1999 г. органом конституционного контроля являлась Конституционная палата Верховного суда. Конституция 1999 г. предусматривает образование Конституционного суда, который также следит за законностью выборов и референдумов. Он состоит из 7 членов: 2 выдающихся юристов, предложенных, соответственно, Бюро Национальной ассамблеи и Президентом Республики; 2 судей, избранных судейским сообществом; 1 адвоката, избранного адвокатурой; 1 ученого-юриста, избранного его коллегами; 1

представителя правозащитных организаций. Срок полномочий членов Конституционного суда составляет 6 лет и не может быть продлен.

За рамками общей судебной системы находится также Высокий суд правосудия (ВСП), который имеет исключительное право судить в порядке импичмента Президента Республики. ВСП также уполномочен судить членов правительства за совершение ими должностных преступлений. ВСП состоит из депутатов Национальной ассамблеи, избранных последней.

Литература

Ponnou-Delaffon P. Niger // International Encyclopedia of Comparative Law. Vol.1. 1972.

Salacuse J.W. Africa South of the Sahara // An Introduction to Law in French-speaking Africa. Vol.1. Charlottesville, 1969.

Нигерия
Федеративная Республика Нигерия

Государственное устройство
Правовая система
Общая характеристика
Гражданское и смежные с ним отрасли права
Уголовное право и процесс
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство в Западной Африке.

Территория - 923,8 тыс. кв.км. Столица - г.Абуджа.

Население - 108,95 млн.чел. (1999 г.); хауса, ибо (игбо), йоруба, фульбе, ибибио, ангас, тив, тут, иджо.

Официальный язык - английский.

Религия - 40 - 50% населения - мусульмане, 25 - 30% - христиане, остальные придерживаются традиционных верований. Конституция закрепляет светский характер государства.

До прихода колонизаторов на территории нынешней Нигерии жили многочисленные племена, государственные образования у которых появились уже впервые века нашей эры. Народы Северной Нигерии (королевство Борну и империя Фулани) находились под влиянием арабской культуры. В 1861 г. английские войска оккупировали Лагос, а затеми все побережье Нигерии. В 1897 г. они захватили королевство Бенин и южные районы страны. К 1900 г. британское влияние распространилось и на северные районы страны. В 1914 г. южные колонии и северные протектораты были административно объединены под общим названием Нигерия. В 1947 г. страну разделили на три области: Западную, Северную и Восточную. В 1960 г. Нигерия добилась политической независимости.

Последующая история страны характеризуется чередой военных переворотов и ожесточенной борьбой между региональными этнокультурными группировками. Попытка отделения Восточной области от федерации и создания Республики Биафра привела к гражданской войне 1967-1969 гг. После небольшого периода гражданского правления в 1979-1983 гг. власть снова захватили военные. Объявленный в 1987 г. план перехода к гражданскому правлению провалился, принятая в 1989 г. Конституция так и не вступила в силу. В 1993 г. военное правительство вновь объявило о программе поэтапного перехода к гражданской форме правления к октябрю 1998 г. В рамках этой программы военная администрация в 1994 г. организовала проведение Национальной конституционной конференции (НКК) с целью выработки нового Основного закона Нигерии. Был снят запрет на политическую деятельность, получил развитие процесс создания многопартийной системы, прошли выборы в местные органы власти, а также выборы губернаторов и членов законодательных ассамблей. В мае 1999 г. избран первый за 15 лет гражданский президент страны.

Государственное устройство

Нигерия - федерация, в состав которой входят 36 штатов и федеральная столичная территория Абуджа.

Ныне действующая Конституция утверждена в мае 1999 г. декретом главы государства. Она закрепляет, как и предыдущие, президентскую форму правления. Политический режим - переходный.

Высшим законодательным органом Нигерии является Национальная ассамблея, состоящая из двух палат - Сената и Палаты представителей. Сенат состоит из 109 членов, избираемых по 3 от каждого из 36 штатов федерации, а также 1 представителя от федеральной столичной территории Абуджи. 360 депутатов Палаты представителей избираются в 360 избирательных округах, из расчета 150 тыс. избирателей на округ. Срок полномочий членов парламента составляет 4 года. Президент Нигерии не имеет права распускать Национальную ассамблею.

Распределение полномочий между Сенатом и Палатой представителей в Нигерии во многом следует образцу США. Законопроекты (билли) Национальная ассамблея принимает простым большинством голосов в каждой из двух палат для последующей передачи на подпись Президенту Нигерии, после чего законопроекты приобретают силу закона. В случае отказа главы государства утвердить билль он вновь возвращается на досогласование в Сенат и Палату представителей. После повторного голосования 2/3 состава каждой из палат за законопроект он автоматически становится федеральным законом.

Глава государства, исполнительной власти и верховный главнокомандующий - Президент, избираемый всеобщими прямыми выборами сроком на 4 года. Вместе с Президентом избирается вице-президент.

Исполнительную власть осуществляет также правительство Исполнительный совет федерации, члены которого назначаются Президентом с согласия Сената.

Правовая система

Общая характеристика

Правовая система Нигерии носит смешанный, плюралистический характер, отражающий как особенности процесса формирования национального права, так и этнокультурные различия регионов страны.

Важнейшим элементом нигерийской правовой системы в целом является введенное в колониальный период английское общее право. В Нигерии действуют как федеральные, так и региональные законы, указывающие на английское право как источник национальной системы. Законы о федерации и бывшей столице страны - Лагосе включают "общее право Англии и доктрины права справедливости общего применения, которые действовали в Англии на 1 января 1900 г.". В Западной Нигерии - "общее право Англии и доктрины права справедливости, соблюдаемые Высшим судом ее величества в Англии, которые действуют повсеместно в этом районе". В Средне-Западной Нигерии применяется английское право Западной Нигерии. В Восточной Нигерии и в Северной Нигерии - "общее право", доктрины "права справедливости" и статуты общего применения, которые действовали в Англии на 1 января 1900 г.". После достижения независимости в 1960 г. многие законы, основанные на английском праве (особенно уголовные), были существенно изменены и дополнены с целью отразить в них "национальные ценности и традиции" нигерийского народа.

Вторым элементом правовой системы Нигерии (точнее, ее самостоятельной подсистемой) является мусульманское право, применяемое к мусульманской общине прежде всего в вопросах личного статуса. Кроме того, в северных штатах страны с преимущественно мусульманским населением действует отдельный УК Северной Нигерии 1959 г., воспроизводящий многие положения мусульманского уголовного права. Как и во многих других странах с мусульманским населением, в Нигерии наблюдается процесс реисламизации правовой системы. В течение 1999-2000 гг. 7 штатов из 36 официально объявили о введении на их территории законов шариата, и еще 4 штата

готовятся сделать это.

В качестве самостоятельной системы сохраняется также обычное право, нормы которого могут регулировать большинство видов общественных отношений определенной части граждан, включая уголовно-правовые. Поскольку обычное право часто вступало в противоречие с английским, британская администрация предприняла попытку его отменить (1933 г.), но вскоре отказалась от своего намерения. Вместо этого действовала ст.10 Ордонанса о туземных судах, согласно которой туземные суды могли применять обычное право при условии отказа от членовредительских наказаний и пыток и следования "естественной справедливости, равенству и доброй совести".

Каждый тип права применяется соответствующим ему видом судов (гражданские, мусульманские и суды обычного права).

В каждом из 36 штатов нигерийской федерации действуют собственное правительство, законы и судебная система.

Формально высшим источником права в Нигерии является конституция, однако на практике конституции (1960, 1963, 1979) не действовали, исключая короткие периоды гражданского правления. После 1966 г. в условиях военных режимов основной формой законодательного регулирования стало издание правительственных декретов.

Как и в других странах, где действует английское общее право, важнейшим источником права в Нигерии является судебный прецедент. Свое прецедентное право есть и у федерации, и у штатов.

Обычное право Нигерии, особенно на юге страны, существует в виде неписаных обычаев.

Гражданское и смежные с ним отрасли права

Регулирование большинства гражданско-правовых отношений в Нигерии основано на английском праве. В стране до сих пор остаются в силе многие старые законы, а новые либо текстуально воспроизводят английские законы, либо непосредственно отсылают к ним. В частности, используются английские законы об обманах 1677 г., об ограничении реальной собственности 1833 г. с поправками 1874 г., о завещаниях 1837 г., о защите несовершеннолетних 1874 г., осоставлении нотариальных актов по сделкам с недвижимостью 1881 г., о доверительном собственнике 1888 г., о закладных 1882, 1890 и 1891 гг., о продаже товаров 1893 г., о передаче земли 1897 г., об отчуждениях имущества, направленных на обман кредиторов.

Отношения личного статуса (т.е. главным образом брачно-семейные и наследственные отношения) в северных штатах Нигерии регулируются нормами мусульманского права различных направлений и школ. Эти нормы носят персональный характер и применяются к представителям мусульманской общины страны независимо от места их проживания.

У значительной части немусульманского населения брачно-семейные и многие другие "повседневные" связи регулируются обычным правом.

В первое десятилетие независимого развития нигерийское государство занимало позицию формального невмешательства в трудовые отношения. Однако в условиях гражданской войны 1967-1969 гг. оно стало активно ограничивать забастовки (декреты 1968 и 1969 гг.), а в 1970-е гг. регулировать трудовые и профсоюзные права, установив жесткий административный контроль над возросшим рабочим движением. Этим целям служат Декрет о профсоюзах 1973 г. и антизабастовочные декреты - общий о трудовых конфликтах 1976 г. и специальный для "общественно важных" отраслей того же года. В то же время принятый в 1974 г. Декрет о труде упорядочил в интересах трудящихся некоторые условия труда, в том числе предусмотрел 40-часовую рабочую неделю, отпуска, повышенную оплату сверхурочной работы. В 1990-е гг. военные власти продолжили издание декретов, ущемляющих права трудящихся. Декрет N 26 1996 г. предоставил министру труда широкие полномочия распускать профсоюзы, Декрет N 29 1996 г. запретил участие в международных организациях труда без разрешения правительства.

Уголовное право и процесс

Единое уголовное право в стране отсутствует. В Восточной Нигерии и в Лагосе (самостоятельная федеральная территория) действует УК Нигерии 1916 г., почти целиком основанный на нормах английского уголовного права. В Западной Нигерии с 1959 г. действует свой уголовный кодекс, который отличается от УК 1916 г. незначительными изменениями и перенумерацией некоторых статей. Этот последний вариант УК Нигерии с 1963 г. распространен и на Средне-Западной области Нигерии. В северных штатах применяется УК Северной Нигерии 1959 г., учитывающий многие положения мусульманского уголовного права.

Уголовный кодекс 1916 г. был составлен на основе УК 1899 г. австралийского штата Квинсленд, ставшего одним из типовых образцов для английского колониального уголовного законодательства. При этом многие нормы австралийского кодекса были заменены положениями, взятыми непосредственно из проекта, составленного Д. Стифеном (известным автором проекта кодификации английского уголовного права), и УК Золотого Берега 1892 г. В свою очередь, УК Нигерии 1916 г. вместе с УК Квинсленда послужил основой для разработки в 1920-х гг. Министерством колоний Великобритании модели колониального уголовного кодекса. По этой модели была создана целая группа кодексов в африканских колониальных владениях Англии: в 1930 г. - УК Кении, Уганды, Танганьики, Ньясаленда (ныне Малави), в 1931 г. Северной Родезии (ныне Замбия), в 1934 г. Занзибара и Гамбии. Подобные кодексы английские колонизаторы ввели и за пределами Африки - на Кипре, Фиджи и др.

Уголовный кодекс Нигерии 1916 г. не имеет четкого деления на Общую и Особенную части. По мнению нигерийских юристов, он нуждается в серьезной реформе в отношении не только структуры, но и самих уголовно-правовых норм, во многих случаях не учитывающих национальной специфики. Статья 2 УК определяет преступление как "действие или бездействие, за осуществление которого лицо подлежит наказанию в соответствии с данным Кодексом, каким-либо постановлением, нормой права или статутом". То есть преступлением может быть деяние, предусмотренное не только законом, но и другими источниками, например, прецедентным (общим) правом.

В основе УК Северной Нигерии 1959 г. лежит индийский Уголовный кодекс 1859 г. (также воспроизводящий преимущественно английское уголовное право). Однако привлекая к ответственности мусульманина, суд вправе помимо наказания, предусмотренного санкцией соответствующей статьи, применить и специальное исламское наказание. Так, мусульманин, совершивший адюльтер (ст.387 и 388), распитие спиртных напитков (ст.401 и 403), клевету (ст.393), диффамацию (ст.392), может быть подвергнут порке согласно положениям шариата. В ст.68 УК Северной Нигерии указывается, что для применения данной меры обстоятельства дела должны не только подпадать под соответствующую статью Кодекса, но и составлять преступление, определяемое маликитской школой мусульманского права.

В числе видов наказаний все УК Нигерии сохраняют смертную казнь, по масштабам применения которой Нигерия стоит на одном из первых мест в мире. По обычному уголовному закону, применяемому во всей федерации, смертная казнь предусмотрена за измену, убийство и некоторые другие преступления против государства либо связанные с гибелью людей. Начиная с 1966 г. различные военные правительства ввели смертную казнь за ряд других преступлений, в частности за вооруженное ограбление и экономические преступления. Смертный приговор не может быть вынесен в отношении лиц моложе 17 лет и беременных женщин. Часто казни проводятся публично.

Как наследие колониальной эпохи в числе мер наказания сохраняется порка. Она предусмотрена для несовершеннолетних лиц мужского пола и мужчин в возрасте до 45-55 лет. Удары наносятся чаще всего тонкой бамбуковой палкой. Несовершеннолетним любое наказание может быть заменено поркой. Взрослым преступникам порка может быть назначена в качестве основного или дополнительного наказания за преступления, специально указанные в законе.

Уголовный процесс в Нигерии (в гражданских судах) изначально был основан на английской модели, однако далеко отошел от ее демократических стандартов. Тем не менее формально действуют ряд демократических норм и институтов. Так, Закон 1960 г.

запрещает использование доказательств, полученных в результате пытки. Закон предусматривает возможность освобождения под залог до суда, а также обеспечение неимущих помощью адвоката за государственный счет. На практике ни одно из этих положений не соблюдается.

Особенно негативное влияние на развитие уголовного судопроизводства оказывают постоянные военные перевороты. Изданный в 1984 г. военной администрацией Декрет N 2 существенно ограничил судебный контроль над арестами (процедуру хабеас корпус), а Декрет N 11 1994 г. фактически отменил его, разрешив задержание без предъявления обвинения сроком до 3 месяцев. Для борьбы с противниками военных режимов и наиболее опасными уголовными преступлениями с 1966 г. периодически создаются специальные военные и гражданские суды, не связанные обычными процессуальными правилами. В частности, отсутствует право обжаловать приговоры, вынесенные Специальным военным трибуналом или Трибуналом по грабежу и огнестрельному оружию. Бремя доказывания невиновности перекладывается на обвиняемого. Нередким явлением стало использование обратной силы законов. В 1986 г. Правящий совет вооруженных сил издал декрет, предусматривающий, что каждая стадия процесса по делам о вооруженном ограблении должна быть завершена в течение 7 дней. Суда присяжных в Нигерии не существует.

Мусульманские суды и суды обычного права при осуществлении уголовного судопроизводства исходят скорее из инквизиционных, чем состязательных принципов.

Судебная система. Органы контроля

Судебная система Нигерии отражает федеративное устройство государства и "полисистемность" его права. Каждый из 36 штатов имеет собственные суды.

Всего в Нигерии действуют четыре основных вида судов: общие гражданские суды, мусульманские суды, суды общего права и разного рода специальные суды, учреждаемые декретами военных правительств.

Федеральная судебная система включает Верховный суд Нигерии; Апелляционный суд; федеральные высокие суды, включая Федеральный высокий суд федеральной столичной территории Абуджи; апелляционный суд шариата федеральной столичной территории Абуджи; апелляционный суд обычного права федеральной столичной территории Абуджи.

Согласно Конституции 1999 г. Главный судья Верховного суда (Главный судья Нигерии) назначается Президентом Нигерии по его выбору с утверждением такого назначения Сенатом. Другие судьи Верховного суда назначаются Президентом по совету Федеральной комиссии судебной службы с утверждением Сенатом.

Председатель Апелляционного суда назначается Президентом Нигерии по совету Федеральной комиссии судебной службы с утверждением такого назначения Сенатом. Другие судьи Апелляционного суда, а также все судьи Федерального высокого суда назначаются Президентом по рекомендации Федеральной комиссии судебной службы.

Назначение на должность Великого кади апелляционного суда шариата и председателя апелляционного суда обычного права федеральной столичной территории делаются Президентом по рекомендации Национального судебного совета с утверждением таких назначений Сенатом. Другие кади апелляционного суда шариата и судьи апелляционного суда обычного права назначаются Президентом по рекомендации Национального судебного совета.

Федеральная комиссия судебной службы включает Главного судью Нигерии (как председателя); председателя Апелляционного суда; Генерального атторнея федерации; Главного судью Федерального высокого суда; двух практикующих юристов с не менее чем 15-летним стажем, рекомендованных Нигерийской ассоциацией юристов; двух других лиц, не являющихся практикующими юристами.

В Национальный судебный совет входят Главный судья Нигерии (как председатель); следующий по старшинству член Верховного суда (как вице-председатель); председатель Апелляционного суда; пять судей в отставке, отобранных Главным судьей Нигерии из числа судей Верховного суда или Апелляционного суда; Главный судья Федерального высокого суда; пять главных судей штатов, назначаемых Главным судьей Нигерии из

числа главных судей штатов и Высокого суда федеральной столичной территории попеременно каждые два года; один Великий кади, назначаемый Главным судьей Нигерии из числа великих кади апелляционных судов шариата штата попеременно каждые два года; один председатель апелляционного суда обычного права штата, назначаемый Главным судьей Нигерии из числа председателей апелляционных судов обычного права попеременно каждые два года; пять членов Нигерийской ассоциации юристов, назначаемых на два года Главным судьей Нигерии по рекомендации Национального исполнительного комитета Нигерийской ассоциации юристов.

Судебные системы штатов включают высокий суд штата; апелляционный суд шариата штата; апелляционный суд обычного права штата; нижестоящие суды штатов (гражданские, мусульманские, обычного права). Некоторые штаты имеют апелляционный суд, в который могут быть обжалованы решения высокого суда. В штатах имеются также самостоятельные суды по делам несовершеннолетних. Судьи высокого суда, апелляционного суда шариата и апелляционного суда обычного права штата назначаются губернатором штата по рекомендации Национального судебного совета (Главный судья Высокого суда, Великий кади апелляционного суда шариата и председатель апелляционного суда обычного права штата- с утверждением Палатой собрания штата). В судах обычного права в качестве судей выступают местные вожди (старейшины).

В принципе мусульманские суды и суды обычного права имеют юрисдикцию только в случае, когда обе стороны согласны обратиться к такому суду. На практике удаленность альтернативных гражданских судов, высокий размер судебных пошлин и волокита в них не оставляют выбора спорящим сторонам. В этих судах рассматривается и большинство мелких уголовных дел. В целом около 90% от общего объема судебной работы, осуществляемой судами первой инстанции, приходится на более чем 15 тыс. судов обычного права.

Наиболее серьезные виды преступлений рассматриваются высоким судом соответствующего штата. Федеральный высокий суд может рассматривать по первой инстанции дела о преступлениях, нарушающих федеральные законы (таких, как контрабанда, подделка денег). Апелляционный суд федерации рассматривает апелляции на решения федеральных высоких судов, включая Федеральный высокий суд федеральной столичной территории, высокий суд штата, апелляционный суд шариата федеральной столичной территории, апелляционный суд шариата штата, апелляционный суд обычного права федеральной столичной территории, апелляционный суд обычного права штата, и на решения других судов, определенных федеральным законом. Высшей судебной инстанцией является Верховный суд федерации.

Начиная с 1966 г. различными военными правительствами учреждались специальные суды на уровне штатов и федерации для рассмотрения ряда особо опасных преступлений в упрощенном порядке: Трибунал по грабежу и огнестрельному оружию (1970), Суд по валютным преступлениям (1974), Суд по наркопреступлениям (1986).

Уголовное преследование по большинству дел осуществляет полиция. Наиболее серьезные уголовные дела (убийство, вооруженный грабеж, наркопреступления) находятся в ведении Департамента публичных судебных преследований, который возглавляет директор. Высшим должностным лицом, ответственным за осуществление уголовного преследования в стране, является генеральный атторней федерации.

Литература

Нигерия: Справочник. М., 1993.
Obilade A. O. Nigerian Legal System. L., 1979.
Introduction to Nigerian Law // Ed. C. O. Okonkwo. L., 1980.
Park A.E.W. The Sources of Nigerian Law. L., 1963.

Нидерланды
Королевство Нидерландов

Государственное устройство

Правовая система
Общая характеристика
Гражданское и смежные с ним отрасли права
Уголовное право и процесс
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство в Западной Европе. Владения - остров Аруба и другие Нидерландские Антильские острова, образующие федерацию, обладающую равным статусом с территорией в Европе.

Территория - 41 тыс. кв. км. Столица - г.Амстердам.

Население - 15,6 млн. чел. (1997 г.).

Официальный язык - нидерландский.

Религия - большинство верующих - католики и протестанты.

В I в. до н.э. - V в. н.э. - римская провинция, с V в. - в составе государства франков. В 1463 г. впервые были созваны Генеральные штаты - сословный парламент. В 1477 г. страна перешла под власть Габсбургов. В результате Нидерландской буржуазной революции XVI в. на освободившейся от испанского владычества территории Нидерландов образовалась Республика Соединенных провинций. В XVII в. Нидерланды превратились в мировую державу с обширными колониями, однако в войнах 2-й пол. XVII в. и в XVIII в. многие из них были потеряны. По решению Венского конгресса (1814-1815 гг.) на месте бывшей Республики Соединенных Нидерландов было создано Нидерландское королевство, в состав которого до 1830 г. входила также Бельгия.

Государственное устройство

По форме государственно-территориального устройства Нидерланды децентрализованное унитарное государство. Страна делится на 12 провинций.

Писаная Конституция состоит из Статута Королевства Нидерландов 1954 г. (договора, регулирующего взаимоотношения между Нидерландами, Нидерландскими Антильскими островами и Арубой, международные отношения, оборону, гражданство, политику в отношении иностранцев) и Конституции Нидерландов 1815 г., подвергшейся полному пересмотру в 1982 г. (обычно именуется Конституцией 1983 г.). По форме правления Нидерланды конституционная парламентская монархия. Политический режим демократический.

Главой государства является Король (Королева). Конституция достаточно подробно регулирует вопросы престолонаследия и регентства. Королевское звание передается по наследству. Наследником Короля считается старший сын. Если окажется, что прямых наследников нет, глава государства может быть назначен актом парламента. Подобное решение принимается на объединенной сессии обеих палат. Король наделен достаточно широкими правами. Совместно с парламентом он осуществляет законодательную власть, совместно с правительством - исполнительную, через суды - судебную. Конституция закрепляет за королем следующие функции: он назначает Премьер-министра и по его рекомендации остальных министров, королевскими указами устанавливаются министерства, он назначает комиссаров в провинциях. Каждый год в третий вторник сентября на объединенной сессии парламента Король выступает с докладом об основных направлениях государственной политики. Он утверждает законопроекты, руководит внешними сношениями, обладает правом помилования. Однако полномочия Короля во многом носят формальный характер, так как значительное число его функций осуществляет правительство. Особа Короля неприкосновенна. При Короле действует совещательный орган - Государственный совет. Это старейший и один из наиболее важных государственных органов. Его члены (в основном это бывшие государственные деятели, судьи, бизнесмены) назначаются Королем пожизненно по рекомендации министра внутренних дел и после совещания с министром юстиции. Президентом Государственного совета является Король, но на деле руководит им вице-президент. К числу наиболее важных функций этого органа относятся предварительное рассмотрение законопроектов и разбирательство административных споров. Государственный совет

дает консультации по проектам законов, королевских декретов, предложениям относительно международных договоров.

Законодательную власть совместно с Королем осуществляет парламент Генеральные штаты, состоящий из 2 палат (Первой и Второй). В составе Первой (верхней) палаты - 75 депутатов, избираемых провинциальными штатами (советами) на основе пропорционального представительства на 4 года. Вторая палата (нижняя) избирается путем всеобщих прямых выборов по той же системе и на тот же срок. В ее составе 150 человек. Парламент собирается на очередные сессии не реже одного раза в год. В случае необходимости Король может созвать чрезвычайную сессию. Заседания палат проводятся публично, однако по требованию депутатов может быть объявлено закрытое заседание. Все решения принимаются абсолютным большинством голосов депутатов, участвующих в голосовании. Полномочия палат неодинаковы: Вторая палата играет более важную политическую роль в государственном механизме. Премьер-министр (глава правительства) должен получить поддержку большинства ее членов. Только Вторая палата обладает правом законодательной инициативы и правом вносить изменения в рассматриваемые законопроекты. Первая палата может только принять или отклонить законопроект. Любой законопроект, внесенный правительством или депутатом парламента, должен быть принят обеими палатами. Затем он направляется на утверждение Королю. Законопроект, получивший королевское утверждение, вступает в силу через 20 дней после опубликования.

Исполнительная власть осуществляется совместно Королем и Кабинетом министров (правительством). Правительство Королевства - это правительство Нидерландов плюс министры, представляющие Нидерландские Антильские острова и Арубу. Глава правительства - Премьер-министр и министры назначаются и увольняются королем. Они являются представителями партий, получивших большинство мест в парламенте. Министры имеют право присутствовать на заседаниях палат и принимать участие в дискуссиях. Правительство ответственно перед Генеральными штатами. Парламентский контроль за его деятельностью протекает в форме интерпелляций, устных вопросов к министрам, через работу следственных комиссий.

В провинциях действуют органы местного самоуправления - провинциальные штаты, избираемые прямым голосованием по пропорциональной системе на 4 года и включающие от 31 до 83 советников в зависимости от численности населения. Председатель провинциальных штатов - комиссар, назначается королем на 6 лет. Исполнительная власть представлена исполнительным комитетом (от 3 до 9 членов), избираемым провинциальными штатами из своего состава на 4 года; его председателем является комиссар.

Правовая система

Общая характеристика

Нидерланды принадлежат к романо-германской правовой семье, сложившейся на основе переработки европейскими университетами римского права. На протяжении веков своей истории голландское право оказывало значительное влияние на развитие права других государств, заимствовав, в свою очередь, многое из их правовой культуры.

Длительное время в Нидерландах отсутствовала единая правовая система (существовало голландское, фризское право и т.д.). Начиная с XV в. в провинции Голландия стала складываться система римско-голландского права, достигшая своего расцвета во времена Республики Соединенных провинций (XVII в. - 1795 г.). В ней своеобразно переплетались традиционные институты римского права, нормы средневекового права германских государств и торговые обычаи портовых городов. В развитии этой системы решающая роль принадлежала не законодательству, а тщательно собиравшимся и постоянно публиковавшимся судебным решениям. Большое значение имели и труды голландских юристов (Гуго Гроция, Филиппа Лейдена, Симона ван Лувена и др.), в которых подробно излагались общие принципы и отдельные институты римского и римско-голландского права и вместе с тем комментировались Свод законов Юстиниана, другие собрания законов, а также судебная практика местных судов. В течение 2 веков,

предшествовавших Великой Французской революции 1789 г., голландские университеты занимали ведущие позиции среди различных правовых школ Европы того времени. В самих Нидерландах римско-голландское право было упразднено в 1795 г. в результате завоевания страны французскими войсками и провозглашения так называемой Батавской республики. Однако оно долгое время продолжало применяться в бывших голландских колониях в Азии и Африке (ныне республики Зимбабве, Шри-Ланка, Гайана и др.) и по-прежнему служит формальной основой правовой системы ЮАР.

Современная правовая система Нидерландов в своих основных чертах стала формироваться в начале XIX в. В 1810 г., когда Нидерланды были объявлены частью Французской империи, на ее территории было официально введено французское законодательство. После краха империи Наполеона и провозглашения самостоятельного Королевства Нидерландов (1814 г.) гражданский и другие французские кодексы были оставлены в силе, но "временно", до издания собственно нидерландских законодательных актов. Такая реформа осуществилась в 1838 г., когда были приняты Гражданский и Торговый кодексы, Закон об организации судов и Гражданский процессуальный кодекс, и завершилась в 1866 г. вступлением в силу нового уголовного законодательства. На базе этих кодексов и продолжалось дальнейшее развитие правовой системы Нидерландов. Французское влияние до сих пор прослеживается в классификации отраслей права, организации управления и судебной системы, в гражданском и семейном праве. В конце XIX и в XX в. голландское право ощутило влияние германской правовой традиции. Отсылки к швейцарскому и австрийскому законодательству также нередки. Воздействие английского общего права проявляется в важной роли конституционных соглашений и судебных прецедентов, в относительной простоте юридической техники, интересе к состязательной судебной процедуре.

В последние десятилетия XX в. правовое развитие Нидерландов носило самостоятельный и подчас весьма оригинальный характер, демонстрируя другим странам новые, неординарные подходы и решения в самых различных областях (защита прав сексуальных меньшинств, система социального страхования и образования, организация пенитенциарных учреждений, политика терпимости в отношении наркотиков, упрощенные процедуры развода, легализация эвтаназии).

Главным источником права в Нидерландах является законодательство. Наряду с ним, прежде всего в сфере гражданских, торговых и морских отношений, действуют нормы обычного права, что зафиксировано в соответствующих кодексах и законах. Существенную роль в истолковании и применении общих правовых принципов и институтов, особенно в первый период действия Гражданского кодекса 1838 г., играли решения Верховного суда, нередко заполнявшие пробелы в праве, хотя официально они никогда не признавались источником права. Наконец, особым источником права в Нидерландах признаются на практике "конституционные соглашения" (определяют принципы верховенства закона, назначения и смещения министров, осуществления права роспуска Генеральных штатов).

Правовые исследования проводятся на девяти юридических факультетах (Университет Амстердама, Свободный университет Амстердама, Университет Гронингена, Университет Лейдена, Университет Лимбурга (г.Маастрит), Католический университет Наймегена, Университет им. Эразма (г.Роттердам), Католический университет Брабанта (г.Тилбург), Университет Утрехта, Открытый университет (г.Херлен). В 1965 г. восемь из них основали в Гааге Межуниверситетский институт им. Ассера.

Гражданское и смежные с ним отрасли права

Вступивший в силу в 1838 г. Гражданский кодекс Нидерландов был составлен под весьма значительным воздействием Кодекса Наполеона: некоторые его разделы представляют собой, по существу, перевод на голландский язык соответствующих положений французского ГК 1804 г. Однако ГК Нидерландов отличался самостоятельной, довольно удачной системой расположения материала в рамках четырех книг (лица, вещи, обязательства и доказательства), а также оригинальной трактовкой отдельных правовых

институтов (например, собственности супругов, наследования, развода). Структура кодекса и содержание основных его положений оставались неизменными на протяжении более столетия. Вносившиеся в него исправления имели, как правило, характер самостоятельных законов (о защите детей (1905), о режиме собственности супругов (1956), об усыновлении (1956) и др.).

Работа над новым ГК, официально вступившим в силу 1 января 1992 г., велась с 1947 г. на основании проектов, разработанных видным цивилистом профессором Э. Мейерсом. ГК 1992 г. инкорпорировал законы, существовавшие отдельно от Гражданского и Торгового кодексов, и обобщил накопившуюся судебную практику в области гражданского и торгового права. Были устранены неопределенности прежнего законодательства, оно приведено в соответствие со стандартами Европейского союза.

ГК состоит из девяти книг: 1) семейное право и физические лица; 2) юридические лица; 3) общие правила относительно собственности; 4) наследование; 5) имущественные права; 6) общие положения об обязательствах; 7) отдельные виды договоров; 8) транспортное право (морские, наземные и воздушные перевозки); 9) право интеллектуальной собственности.

В связи с оппозицией проекту нового ГК и необходимостью обстоятельного его обсуждения в парламенте было решено принимать его не в целом, а по отдельным книгам. Этот процесс, начавшийся в 1950-х гг., растянулся на весьма продолжительное время. Тексты первых двух книг кодекса после длительного обсуждения были одобрены парламентом соответственно в 1970 и 1976 гг., а спустя еще несколько лет вступили в силу. Книги 3, 5 и 6 и части книги 7 вступили в силу в 1992 г. Работа над книгой4 и над некоторыми положениями книги 7 продолжается. Книга 8 вступила в силу в 1991 г., однако некоторые вопросы в сфере транспортного права будут урегулированы позднее. Книга 9 дорабатывается с учетом унификации патентного права в рамках ЕС, вступления в силу соглашения стран Бенилюкса об унификации права, регулирующего торговые марки и товарные знаки. Предполагается включение в ГК книги 10 "Международное частное право".

ГК Нидерландов 1992 г. - новейший из гражданских кодексов стран Западной Европы. Он отражает наиболее важные тенденции в развитии современного гражданского и торгового права. ГК выработан на основе как общего континентального, так и положений римско-голландского, французского и немецкого права. Немецкий системный подход проявляется в абстрактном юридическом языке, обилии технических деталей, "слоеной" структуре (общие нормы предшествуют детализированным положениям), в новом разделе об общих условиях, о роли добросовестности в контрактном праве. С другой стороны, общая часть наследственного права не включает (в отличие от немецкого права) семейное право. Франко-бельгийское влияние обнаруживается в переходе к ответственности без вины в деликтном праве. Воздействие англосаксонского права проявилось в статьях об ошибке, недолжном влиянии, досрочном прекращении контракта, ответственности за независимых контрактеров. Содержание Гаагского Акта и Венского Акта о единообразных продажах 1964 и 1980 гг. отражается в положениях о надлежащей продаже, в разделах о неисполнении и заключении контрактов (книга 6). Основная инновация - введение Общей части, характерной для схемы пандектистов; однако Общая часть (книга 2) касается лишь имущественных прав. Единство гражданского и торгового права, характерное для римского и римско-голландского права, восстановлено: Торговый кодекс 1838 г. инкорпорирован в ГК (книги 2, 7 и 8). В ГК предусмотрены меры защиты мелких предпринимателей от монополистов, расширена защита женщин, детей, потребителей, несовершеннолетних, жертв незаконных актов; возраст совершеннолетия сокращен до 18 лет; расширены права замужней женщины. Это первый европейский кодекс, в котором воплощена концепция права потребителей. Понятия "разумность" и "справедливость" используются в обязательственном праве для обозначения добросовестности и являются дополнительным источником контрактных обязательств, отличным от закона и обычая (например, обязательство участников переговоров учитывать разумные интересы друг друга). В деликтном праве основная новация заключается в переходе от "ответственности, основанной на вине", к "ответственности за риск", которая не была известна римско-голландскому праву.

ГПК Нидерландов 1838 г. с последующими изменениями сохраняет действие. В судебной процедуре важное место занимает обмен сторон письменными документами; устные выступления представителей сторон играют второстепенную роль.

Источником семейного права являются главы 6, 7 и 8 ГК, Закон "Об общности имущества", введенный в действие в 1970 г., Закон "О разводе" 1993 г., положения относительно семейной жизни Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод. По общему правилу личная собственность обоих супругов подчиняется (смомента заключения брака) юридическому режиму совместной супружеской собственности. Возможно заключение брачных контрактов ("с полным исключением общности имущества"; "с ограниченной общностью имущества"; "с ограниченной общностью имущества и положением об урегулировании претензий"). Нидерланды - первая страна в Европе, разрешившая заключать однополые браки, причем такая семья может воспитывать ребенка. В некоторых муниципалитетах ведется "регистр сожительства без брака", в котором лесбиянки и гомосексуалисты вправе официально зарегистрировать контракт о сожительстве. Вслучае прекращения супружеской собственности (развод, раздельное проживание, судебное решение о распаде общности, заключение нового брачного договора, предусматривающего прекращение совместного имущества) каждый супруг наделен правом на половину этого имущества. Принцип вины утратил значение; разрешен развод по обоюдному согласию супругов в случае "необратимого распада брака". Сторонам предоставлено право самостоятельного разрешения конфликта, а судья выполняет нотариальную функцию удостоверения развода. Стороны (один из супругов) могут запросить раздельное проживание по тому же основанию, что и при разводе. Если супруги примиряются, "спящий" брак восстанавливается. Новый ГК улучшил положение внебрачных детей; они получили право носить имя матери. Отец ребенка, родившегося вне брака, может быть обязан судом выплачивать денежное содержание ребенку, которого он отказался усыновить, до достижения им совершеннолетия.

Вопросы трудового права регулируются ГК, Чрезвычайным декретом о трудовых отношениях 1945 г., законами о профессиональных организациях 1950 г., об извещении о коллективных увольнениях 1976 г., о коллективных трудовых соглашениях 1927 г. (с изменениями 1995 г.), о минимальной заработной плате и минимальных отпускных 1968 г., о заработной плате 1970 г.

В Нидерландах имеется развитая система законодательства в области социального обеспечения (законы о социальной помощи 1963 г., о пособиях по безработице 1986 г., о пособиях в случае болезни 1964 г., о пенсионном обеспечении по старости 1956 г., о пособиях по нетрудоспособности 1975 г., о пособиях на детей 1962 г.). Семьи получают пособие на содержание детей до 17 лет, если те оставили школу и не имеют работы - до 21 года, а если они выполняют домашние обязанности или являются студентами и не получают стипендии - до 25 лет. Одинокие родители, воспитывающие ребенка, не достигшего 12 лет, имеют дополнительную льготу в размере 6% дохода.

Уголовное право и процесс

Первый нидерландский УК ("Уголовный кодекс королевства Голландии") был издан в 1809 г. в период кратковременного правления в качестве голландского Короля одного из братьев Наполеона (1806-1810 гг.). В нем обнаруживается значительное влияние уголовных законов, ранее действовавших в отдельных провинциях. В последствии он не раз использовался в качестве основы для подготовки проектов новых уголовных кодексов Нидерландов. В 1811 г., после присоединения страны к Франции, кодекс 1809 г. был заменен французским УК 1810 г., который и после освобождения продолжал применяться в течение нескольких десятилетий в качестве национального уголовного кодекса, несмотря на неоднократные попытки его замены. Лишь в 1881 г. был издан УК, составленный нидерландскими криминалистами во главе с А. Моддерманом, использовавшими отчасти опыт французского (УК 1810 г.) и германского (УК 1871 г.) законодательства. Этот кодекс отличают простота излагаемых норм и широта судейского усмотрения, однако лишь в сторону смягчения санкций. Все преступные деяния делятся в кодексе, в отличие от трехчленной классификации, принятой во французском и

германском УК, на две категории преступления и проступки.

Изменения в Уголовный кодекс вносились в 1905 г. (предусмотрено отдельное уголовное право для несовершеннолетних); в 1915 г. (предусмотрено условное осуждение - замена лишения свободы штрафом, общественными работами и другими наказаниями); в 1986 г. (судьям предоставлено полномочие отсрочивать основные и дополнительные наказания); в 1929 г. (введены принудительные меры, а в 1983 г. они дополнены помещением преступников-психопатов в закрытые лечебные учреждения); в 1976 г. (установлена уголовная ответственность юридических лиц); в 1983 г. (расширено применение штрафов и дополнительных наказаний). Была введена уголовная ответственность за дискриминацию, посягательство на частную жизнь, угон самолетов, загрязнение окружающей среды, компьютерные преступления; декриминализированы нарушение супружеской верности и гомосексуализм. В 1987 г. введено досрочное освобождение лиц, срок заключения которых не превышает 1 года (после отбытия не менее 6 месяцев заключения, если оставшийся срок составляет 1/3 от общего срока), лиц, осужденных более чем на 1 год лишения свободы и отбывших 2/3 срока, а также условное осуждение. С 1989 г. применяются общественные работы за преступления, караемые лишением свободы до 6 месяцев; полиция наделена правом налагать штрафы до 500 гульденов за нарушение правил; эти решения могут быть обжалованы в административном порядке, а в конечном счете - в суд.

УК предусматривает следующие виды основных наказаний: тюремное заключение - за совершенные преступления; арест - за уголовные проступки и некоторые преступления; общественные работы, штраф - за деяния обеих категорий; условные приговоры. Пожизненное заключение может быть назначено за непредумышленное убийство при отягчающих обстоятельствах и умышленное убийство; в качестве альтернативы суд вправе использовать тюремное заключение на срок до 20 лет. Смертная казнь запрещена в 1870 г. После Второй мировой войны она вводится за некоторые военные преступления и опасный коллаборационизм с врагом, но не применяется с 1952 г. В соответствии с поправкой, внесенной в Конституцию Нидерландов в 1982 г., смертная казнь отменена.

Дополнительными наказаниями являются: лишение специальных прав - права на вождение и права выставлять свою кандидатуру на выборах, занимать публичную должность, практиковать определенные профессии; помещение в трудовой лагерь; публикация судебного решения; конфискация имущества. Судье предоставлена возможность налагать одно или несколько дополнительных наказаний вместо основного.

Судьи связаны лишь максимальными размерами санкций (только они указаны в соответствующих статьях Особенной части). Суд вправе смягчать наказание по своему усмотрению (в Общей части УК отсутствует перечень смягчающих обстоятельств, поскольку это противоречило бы "доверию к судьям"). Он может признать лицо виновным, не назначая наказания"судебное помилование". В соответствии с изменениями 1983 г. суд должен аргументировать налагаемое наказание. В настоящее время наиболее важным наказанием за все преступления стал штраф. С 1987 г. условное осуждение применимо к наказаниям в виде штрафа, заключения и тюремного заключения до 3 лет.

Общее уголовное право образует основу отдельных отраслей: военное уголовное право, базирующееся на Военном УК, и уголовное право военного времени (Закон 1952 г.); налоговое уголовное право, основу которого составляют законы в области налогов, таможенных тарифов и акцизов; уголовное право, связанное с нарушением правил, установленных Законом о дорожном движении 1935 г.; социально-экономическое уголовное право (Закон об экономических преступлениях 1950 г. с изменениями 1976 и 1989 гг.); ювенальное уголовное право. К несовершеннолетним применяются следующие санкции: выговор; штраф (от 5 до 500 гульденов); задержание (от 4 часов до 14 дней); направление в исправительную школу (от 1 до 6 месяцев). Срок применения "некарательных" санкций (надзор; приказы о задержании нарушителей, нуждающихся в переобучении и образовании) не определен, но они "снимаются" по достижении 18 лет. Минимальный возраст уголовной ответственности несовершеннолетних - 12 лет, максимальный - 21 год. Суды могут применить к несовершеннолетним положения "общего" уголовного права, принимая во внимание тяжесть наказания и характер правонарушения. Суды полномочны также использовать положения ювенального

уголовного права в отношении лиц старше 18 лет, но не достигших 21 года.

УПК 1838 г., составленный по образцу УПК Франции 1808 г., действовал до 1926 г. В УПК 1926 г. отражены принципы как континентального (инквизиционная система), так и англо-американского процесса (последние проявляются в институтах "сделка", "условный отказ", в концепциях "справедливая правовая процедура", "справедливый уголовный процесс"). В 1974 г. уголовно-процессуальное законодательство подверглось изменениям (так, сокращены сроки предварительного заключения). Часть I УПК содержит положения о компетенции полиции, Службы публичного обвинения и судов, правах обвиняемого и защиты, о применении принудительных мер, предварительном заключении, наложении ареста, выемке, обыске; часть II правила о досудебной и судебной стадиях процесса; часть III - о правовых средствах защиты (апелляция, кассация); в части IV регламентированы процедуры рассмотрения дел несовершеннолетних и юридических лиц, в части V - порядок исполнения судебных решений. Уголовно-процессуальные нормы содержатся в законах об опиуме 1928 г., о полиции 1993 г., о предварительном заключении 1974 г.

Органы полиции возбуждают и проводят досудебное расследование от имени Службы публичного обвинения (на практике они не прибегают к предварительной консультации с этой Службой). Полиция уполномочена заключать сделку с обвиняемым, согласным уплатить определенную денежную сумму, и дело не передается в Службу публичного обвинения. В Нидерландах (подобно Франции, но в отличие от Германии) отсутствует обязательное уголовное преследование. Публичный обвинитель решает вопрос, направить дело полицейскому судье или в коллегию в составе трех судей. Отказ публичного обвинителя от уголовного преследования возможен по следующим основаниям: "технический отказ" (отсутствие доказательств, достаточных для уголовного преследования); "дискреционный отказ" (его нецелесообразность по причинам "публичного интереса", политическим соображениям, а также ввиду того, что другие виды наказания или меры предпочтительнее; преследование несоразмерно, несправедливо или неэффективно с учетом личности правонарушителя или не соответствует интересам пострадавшего). Возможны "безусловный" и "условный" отказы от преследования с объявлением нарушителю выговора или без такового. Такими условиями могут являться уплата государству денежной суммы, полная или частичная компенсация ущерба жертве преступления, отказ от предметов, которые были конфискованы или подлежат конфискации, уплата государству денежной суммы, которая по меньшей мере равна прибыли, полученной в результате содеянного. "Условный" отказ используется только на досудебной стадии; при этом не играет роли факт признания обвиняемым вины и вид совершенного преступления. В соответствии с Законом о финансовых санкциях 1983 г. Служба публичного обвинения уполномочена прекратить обвинение, если обвиняемый внес соответствующую денежную сумму; это правило касается преступлений, наказуемых не более чем 6 годами лишения свободы. Закон о Генеральных прокурорах 1976 г. определил стандарты отказа от преследования по делам, связанным с наркотиками: владение "мягкими" наркотиками до 5 граммов, использование небольшого количества "жестких" наркотиков лицом, не имеющим судимости.

Презумпция невиновности не сформулирована в качестве принципа уголовной юстиции; публичные обвинители считаются магистратами, действующими в общественных интересах. В стадии судебного разбирательства элементы состязательности проявляются в большей степени, однако судья активен и доминирует, а публичный обвинитель несет бремя представления доказательств, но не доказывания. Основной целью судебного производства является установление истины. Судья может ограничить право допроса свидетелей сторонами; перекрестный допрос недопустим. Участники процесса и суд сосредоточены на исследовании письменного досье. Правила доказывания не нацелены на обнаружение неприемлемых доказательств. Суд, назначая наказание, ограничен рамками предъявленного обвинения, но не связан требованием публичного обвинителя. В ходе судебной реформы намечается переход к состязательному уголовному процессу.

Судебная система. Органы контроля

Судебная система Нидерландов основана на Конституции и Законе о судебной организации 1827 г. (с изменениями 1911 и 1971 гг.).

Во главе судебной системы находится Верховный суд (учрежден в 1838 г.), обеспечивающий единообразное толкование и применение законов на всей территории страны, а также играющий значительную роль в развитии права. В состав Верховного суда входят председатель, 2 или 3 его заместителя и 16 членов; он имеет палату по гражданским делам, промышленную палату, палату, рассматривающую налоговые дела и вопросы, связанные с экспроприацией, палату по уголовным делам, палату, разрешающую дисциплинарные дела в отношении судей. Юрисдикция Верховного суда ограничена вопросами права. Верховный суд рассматривает в качестве высшей и последней инстанции кассационные жалобы обвиняемого и Публичного обвинителя на решения нижестоящих судов (после рассмотрения дела апелляционным судом) и верховных судов Нидерландских Антил и Арубы, а также заявления генерального прокурора при Верховном суде о кассации в интересах права на решения, по которым применены ненадлежащие нормы права или нарушен процесс. В качестве первой и последней инстанции Верховный суд разрешает дела по обвинению парламентариев, министров и других высших должностных лиц в преступлениях, совершаемых по службе.

Апелляционные суды (их 5 - в Амстердаме, Арнеме и других больших городах) рассматривают (в коллегиях из 3 судей) апелляции на решения и приговоры окружных судов по гражданским и уголовным делам. Соответствующие отделения апелляционных судов разбирают жалобы на решения административных органов по вопросам налогового обложения. В апелляционном суде Арнема имеются также отделения, где разбираются жалобы на решения кантональных судов по вопросам земельной аренды и на отказы в выдаче лицензий (коллегия в составе 3 судей и 2 экспертов-заседателей). Одно из отделений апелляционного суда Амстердама рассматривает споры, связанные с деятельностью компаний (коллегия в таком же составе).

Окружные суды (их 19 во всей стране) рассматривают по первой инстанции все гражданские и уголовные дела, кроме наименее значительных, а также жалобы на постановления кантональных (субокружных) судей (приговоры к штрафу на сумму до 250 гульденов обжалованию не подлежат). Такие жалобы, а также наиболее серьезные и сложные дела по первой инстанции слушают коллегии из 3 судей, большинство же дел (в том числе о преступлениях, наказываемых штрафом или лишением свободы на срок до 6 месяцев) разбираются судьями единолично. Дела о правонарушениях несовершеннолетних рассматривают специализирующиеся на них судьи.

До 1998 г. низшей судебной инстанцией являлись кантональные (субокружные) суды, в которых судьи единолично разбирали малозначительные гражданские (с суммой иска до 500 гульденов) споры и дела о преступных деяниях, относящихся к категории проступков. В 1998 г. субокружные суды были интегрированы в окружные и образованы суды первой инстанции; однако при этом сохранено право обжалования единоличных решений судьи в окружной суд.

Суды присяжных функционировали в Нидерландах недолго (1811-1813 гг.). Сейчас непрофессионалы в судебном процессе не участвуют (исключения: военные отделения окружных и апелляционных судов состоят из 2 судей и военнослужащего, отделение по рассмотрению ходатайств заключенных - из 3 судей и 2 экспертов-психологов). Военные суды были упразднены в 1991 г.

В Нидерландах отсутствует система конституционного контроля. Для судебной власти законы имеют верховенство над Конституцией, ибо конституционность этих актов (как и международных договоров) не оценивается судами (ст.120 Конституции). Суды вправе оценивать конституционность подзаконных актов муниципалитетов, провинций и публичных органов.

Система административной юстиции складывалась постепенно и отличалась фрагментарностью и неупорядоченностью. Множественность судов административной юрисдикции препятствовала единообразной интерпретации права и доступу граждан к средствам правовой защиты. В соответствии с Законом о Государственном совете 1861 г. Отделению административных споров Государственного совета предоставлялось право консультировать короля в случае обжалования административных решений представителями центральной и нижестоящих ветвей публичной власти. Закон об

административной юрисдикции (административных решениях) 1975 г. предусмотрел право апелляции в Судебное отделение Государственного совета на решения центрального и нижестоящего органов управления в случаях, когда: нарушено общеприменимое правило; административный орган использовал свои полномочия в незаконных целях; административный орган не учел все интересы или принял решение, которое противоречит основному понятию "надлежащего управления". Закон об апелляциях к Короне (временных мерах) 1987 г. ограничил полномочия короля и предусмотрел реорганизацию Отделения административных споров, учрежденного в рамках Судебного отделения, в независимый суд (дела, касающиеся законности общих постановлений, и споры между административными органами были оставлены в ведении Короны).

Судебный контроль по вопросам социального обеспечения был введен Законом об апелляции 1902 г. (заменен Законом об апелляции 1953 г.). Предусматривалось право обжаловать решения соответствующих органов в 10 Советов апелляций по вопросам социального обеспечения и в Центральный совет апелляций по социальному обеспечению в Утрехте.

В 1914 г. было введено административное судебное разбирательство по налоговым вопросам. Закон об административной юрисдикции по налоговым делам 1956 г. предусмотрел, что апелляционные суды являются первой инстанцией по спорам о размерах налогов и другим решениям налогового инспектора (кассационной инстанцией выступает Верховный суд). После пересмотра Конституции в 1982 г. административные суды, разрешавшие споры по налогообложению, были включены в систему обычных судов.

Закон о гражданских служащих 1929 г. предоставил последним право подавать жалобы в специальные суды и Центральный совет апелляций по социальному обеспечению.

Закон об административной юрисдикции по вопросам организации бизнеса 1954 г. учредил Коллегию по жалобам в сфере бизнеса - суд в области публичного экономического права в составе 3 членов, разрешающий дела по первой инстанции в соответствии с "принципами надлежащей администрации". Коллегия наделялась правом аннулировать акты о совершении административным органом определенных действий или о возмещении ущерба.

Согласно Закону об адвокатах 1952 г. поведение адвокатов контролируют дисциплинарные суды (их членами являются судьи, назначенные министром юстиции, и адвокаты, избранные своими коллегами). Обжалование возможно в Дисциплинарный апелляционный суд в Утрехте. Решения частных судов могут пересматриваться в порядке судебного контроля. Публичные дисциплинарные суды рассматривают дела о небрежном лечении больных.

Административно-правовая реформа 1990-х гг. привела к кодификации общей части административного права, реформе административной юстиции и интеграции административных и обычных судов. В соответствии с поправкой (1993) к Закону о Государственном совете Отделение административных споров и Судебное отделение слились в Отделение административного права, рассматривающее дела лиц, отказывающихся от военной службы по убеждениям; споры, связанные с применением законодательства о выборах и об образовании; дела по жалобам на решения отделений административного права окружных судов (кроме дел о социальной защите и дел, сторонами которых являются государственные служащие, апелляции по которым рассматриваются Центральным советом апелляций). Не разрешается обжаловать "предварительные постановления" и решения председателей окружных судов по делам, касающимся иностранцев (апелляции на них рассматриваются окружным судом в Гааге).

В соответствии с Законом об общем административном праве 1992 г. в 1990-е гг. в 19 окружных судах были учреждены административные отделения, рассматривающие дела по первой инстанции. В них сосредоточилась практически вся административная юрисдикция. Суды по делам гражданских служащих и Советы апелляций по вопросам социального обеспечения интегрированы в окружные суды. Административные отделения окружных судов стали выполнять функции судов по социальному обеспечению. Предполагается преобразование специализированных высоких судов (в

частности, Совета апелляций по вопросам социального обеспечения) в апелляционные суды и их интеграция в судебную систему (Центральный совет апелляций по социальному обеспечению - в Верховный суд).

Широко распространены внесудебные институты разрешения споров (арбитраж). Арбитры могут быть избраны по желанию сторон; часто они являются экспертами в определенной области. Профсоюзы организуют комиссии по разрешению жалоб потребителей; средства массовой информации учреждают омбудсманов по "коллективным делам потребителей". Функционирует множество институтов - посредников развода.

Судьи назначаются на свои должности Королем (министр юстиции называет кандидатуры судей). Чтобы стать судьей, требуется иметь юридическое образование, закончить Академию магистратуры или же проработать в судебной канцелярии, адвокатуре, Службе публичного обвинения 7-8 лет. Судья Верховного суда назначается из 3 кандидатур, представляемых Второй палатой Генеральных штатов (обычно это лица, возглавляющие список из 6 имен, рекомендованных Верховным судом). Судьи должны уйти в отставку по достижении 70 лет и могут быть отстранены от должности Верховным судом "на основании явной непригодности". Публичные обвинители обучаются в том же порядке. За исключением служащих дорожной полиции, они должны иметь юридическое образование.

Служба публичного обвинения функционирует в каждом суде, подконтрольна министру юстиции и состоит из следующих звеньев: 1) генеральный прокурор при Верховном суде Нидерландов и его помощники - 4 генеральных адвоката при Верховном суде; 2) 5 генеральных прокуроров и их помощники - генеральные адвокаты апелляционных судов; 3) Старшие публичные обвинители и Публичные обвинители в окружных судах. Служба публичного обвинения, как правило, не имеет отношения к гражданским делам, однако генеральный прокурор и его заместители, генеральный атторней при Верховном суде уполномочены давать советы по гражданским делам, разрешаемым Верховным судом. Генеральный прокурор имеет право подать кассационную жалобу в Верховный суд (в интересах права) против любого окончательного решения нижестоящего суда после исчерпания обычных средств правовой защиты. Генеральный прокурор по своей инициативе возбуждает уголовные дела, находящиеся в компетенции Верховного суда. Служба публичного обвинения также исполняет судебные решения. Генеральный прокурор назначается Королем на неопределенный срок и уходит на пенсию в возрасте 70 лет. Публичные обвинители окружных судов назначаются Королем по представлению министра юстиции и уходят в отставку в 65 лет. Генеральный прокурор независим от министра юстиции. Остальные обвинители формально подчиняются ему, однако на практике самостоятельны.

Важную роль в системе правосудия Нидерландов играют адвокаты. Выпускник университета может вступить в Нидерландскую ассоциацию адвокатов (в одну из 19 местных ассоциаций). В течение 3 лет он работает под началом опытного адвоката, проходит курсы и сдает экзамены. Существуют 3 основных типа адвокатуры: общая; социальная; коммерческая бизнес-адвокатура. Представлять интересы граждан в судах могут как адвокаты, так и иные лица, имеющие юридическое образование, например, "судебные служащие". Адвокаты, являющиеся членами Ассоциации, не вправе предоставлять юридические услуги в сферах бизнеса и управления. Функционирует консультативный сектор в лице многочисленных Бюро юридической помощи; Центров юридической помощи; добровольных юридических магазинов. Профсоюзы, муниципальные службы и ассоциации потребителей предлагают гражданам бесплатные юридические консультации.

Литература

Голландская правовая культура / Отв. ред. В.В. Бойцова и Л.В. Бойцова. М., 1998.
Уголовный кодекс Голландии / Пер. сангл. И.В. Мироновой. СПб., 2000.

Никарагуа
Республика Никарагуа

Государственное устройство
Правовая система
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство в Центральной Америке.

Территория - 131,8 тыс. кв. км. Столица - г.Манагуа.

Население - 4,6 млн. чел. (1998 г.), никарагуанцы; из них: 70% испано-индейские метисы, 16% - белые, 9% - негры, 5% - индейцы.

Официальный язык - испанский.

Религия - более 80% населения исповедуют католицизм.

В начале XVI в. территория современной Никарагуа была завоевана испанцами, в 1821 г. Никарагуа провозгласила свою независимость, в 1823-1938 гг. входила в федерацию Соединенные провинции Центральной Америки. С 1838 г. - самостоятельное государство. В 1936-1979 гг. Никарагуа находилась под властью семейного клана Сомоса, установившего режим военно-полицейской диктатуры. В июле 1979 г. в стране победила народная сандинистская революция. Новое правительство стало проводить при поддержке СССР и Кубы курс социалистической ориентации. В феврале 1990 г. победу на выборах одержала праволиберальная оппозиция.

Государственное устройство

Никарагуа - унитарное государство. Административно-территориальное деление - 15 департаментов и 2 автономных района, созданных в 1987 г. для индейцев на атлантическом побережье.

Действующая Конституция принята в 1986 г. (в силе с января 1987 г.) и является девятой в истории страны. В 1995 г. в нее внесены существенные поправки. По форме правления Никарагуа - президентская республика. Политический режим - демократический.

Законодательная власть принадлежит однопалатной Национальной ассамблее (93 депутата), избираемой прямыми всеобщими выборами по системе пропорционального представительства сроком на 5 лет.

Глава государства и правительства - Президент, избираемый всеобщим равном прямым и тайным голосованием сроком на 5 лет без права переизбрания. Вице-президент избирается тем же путем и на тот же срок. Президент республики является главнокомандующим вооруженными силами и органами национальной безопасности.

Исполнительная власть осуществляется Президентом страны, который назначает и освобождает от должности министров и председательствует на заседаниях Совета министров.

Правовая система

Правовая система Никарагуа в целом относится к романо-германской правовой семье, входя в обособленную латиноамериканскую группу. Первоначальной основой для формирования никарагуанского права выступила правовая культура бывшей метрополии - Испании. Конституционное право во многом следует модели США, на гражданское право оказало значительное влияние французское законодательство.

Основным источником гражданского права Никарагуа является Гражданский кодекс 1904 г. По своему содержанию он несколько либеральнее предыдущего ГК 1867 г., являвшегося практически копией ГК Чили (см. раздел "Чили"). Кодекс состоит из 3 книг (о лицах и семье; о собственности; об обязательствах и договорах) и содержит около 4000 статей. Единственной признаваемой формой брака является гражданский брак. В 1990 г. вступил в силу Закон о детях и семье.

Торговые отношения регулирует Торговый кодекс 1916 г. Международное частное право Никарагуа основано на Кодексе Бустаманте, который республика ратифицировала без оговорок.

Экономическое законодательство Никарагуа с 1979 г. дважды меняло направление

развития. При сандинистах (1979-1990 гг.) была проведена аграрная реформа, началось кооперирование крестьянства, национализирован ряд промышленных предприятий. Пришедшее в 1990 г. к власти праволиберальное правительство отменило все ограничения частной предпринимательской деятельности и приступило к приватизации государственной собственности.

Судопроизводство по гражданским и торговым делам регулирует ГПК 1905 г. (в силе с 1906 г.).

Первый Трудовой кодекс Никарагуа принят в 1944 г. (в силе с 1945 г.), что ознаменовало отделение трудового права от частного. В 1996 г. вступил в силу новый Трудовой кодекс, основанный на положениях Конституции 1987 г. и международных стандартах. Он подтверждает право на свободное объединение в профсоюзы, коллективные переговоры, забастовку и 8-часовой рабочий день.

УК Никарагуа 1974 г., заменивший неоклассический УК 1891 г., во многом сходен с кодексами других стран Латинской Америки. В период правления сандинистов он подвергся существенным изменениям, а также был дополнен серией специальных уголовно-правовых актов (Декрет о поддержании порядка и общественной безопасности 1979 г., Декреты 1980 г. о расхищении и об обмане, о воинских преступлениях, о предотвращении вызова капитала из республики, о торговле драгоценными металлами и др.). По структуре УК 1974 г. состоит из трех книг: 1-я - положения Общей части, 2-я - о преступлениях, 3-я - о нарушениях. В 2000 г. Национальной ассамблеей был одобрен проект нового УК.

Смертная казнь была отменена сразу после Сандинистской революции - в августе 1979 г., когда был промульгирован Статут о правах и гарантиях граждан Никарагуа. Ее отмена подтверждается в Конституции 1987 г. (ст.23). Последняя смертная казнь по приговору суда имела место в 1930 г. Максимальный срок лишения свободы ограничен 30 годами (ст.37 Конституции).

Конституция и УПК 1879 г. провозглашают основные демократические принципы уголовного судопроизводства. Любое лицо должно быть доставлено в суд не позднее 48 часов с момента ареста или задержания. Закон о реформе уголовного процесса 1991 г. существенно расширил возможность освобождения до суда под залог и восстановил в правах суд присяжных. К 2000 г. закончена работа над проектом нового УПК.

Судебная система. Органы контроля

Согласно Конституции 1987 г. суды образуют единую систему, во главе которой находится Верховный суд (Corte Suprema de Justicia). Ниже находятся апелляционные суды, окружные и местные судьи. Военные трибуналы рассматривают только воинские преступления и проступки и также подчиняются Верховному суду.

Верховный суд включает 16 судей, избранных Национальной ассамблеей. Он состоит из Гражданской, Уголовной, Конституционной и Административной палат, в каждой из которых заседает не менее 3 судей. В компетенцию Верховного суда, помимо прочего, входит рассмотрение и разрешение дел о неконституционности законов и споров о компетенции между властями государства, споров между центральными и муниципальными властями, жалоб граждан на нарушение их прав в порядке процедуры ампаро, дел об экстрадиции, а также назначение судей апелляционных судов и других судей, продление лицензий адвокатов и нотариусов.

Срок полномочий судей Верховного суда - 7, а судей апелляционных судов - 5 лет.

Конституция Никарагуа признает наряду с судебной независимую избирательную власть. Ее представляет Верховный избирательный совет (Consejo Supremo Electoral), который состоит из 5 магистратов, избранных Национальной ассамблеей сроком на 5 лет. Верховный избирательный совет организует проведение выборов и референдумов, назначает членов нижестоящих избирательных комиссий, в качестве последней инстанции рассматривает избирательные споры, объявляет результаты выборов.

Контроль за соблюдением прав человека осуществляют Поверенный по правам человека (Procurador de Derechos Humanos) и его заместитель, избираемые Национальной ассамблеей.

Высшим органом финансово-экономического контроля является автономная служба

Генерального контролера (Contraloria General). Генеральный контролер Республики и его заместитель избираются Национальной ассамблеей сроком на 6 лет.

Литература

Argu'llo M. Nicaragua // International Encyclopedia of Comparative Law. Vol. 1. 1971.

Новая Зеландия

Государственное устройство
Правовая система
Общая характеристика
Гражданское и смежные с ним отрасли права
Уголовное право
Судебная система
Литература

Государство в юго-западной части Тихого океана, на островах Северный и Южный, разделенных проливом Кука, близлежащих и отдаленных островах.

Территория - 268,7 тыс. кв. км. Столица - г.Веллингтон.

Население - 3,78 млн. чел. (1996 г.); из них: 73,2% новозеландцы, выходцы из Европы, главным образом из Великобритании, 9,5% - маори (коренные жители), 17,3% - представители азиатских, полинезийских и других этнических групп.

Официальный язык - английский.

Религия - большинство верующих - христиане (протестанты).

Территория Новой Зеландии была заселена в начале II тысячелетия н.э. предками современных маори, прибывшими из Восточной Полинезии. В начале XIX в. в Новой Зеландии появляются европейские колонисты. В 1840 г. в поселке Ваитанги англичане заключили договор с маорийскими вождями об установлении над островами британского суверенитета. В 1854 г. стране было предоставлено внутреннее самоуправление, в 1907 г. - статус доминиона. По Вестминстерскому статуту 1931 г., принятому английским парламентом, Новая Зеландия получила право на полную самостоятельность во внутренних и внешних делах.

Государственное устройство

Новая Зеландия - унитарное государство. В административном отношении оно делится на 10 провинций и 109 графств. Местные органы самоуправления советы графств, графских городских территорий и сельских округов фактически подчинены центральным органам управления.

Новая Зеландия не имеет писаной конституции. Неписаную составляют законодательные акты, конституционные соглашения, прецеденты. По форме правления Новая Зеландия - конституционная парламентская монархия. Политический режим - демократический. Впервые в мире в 1893 г. в Новой Зеландии было предоставлено избирательное право женщинам.

Главой государства является британская Королева, которая осуществляет свою власть через назначаемого ею Генерал-губернатора. Срок его полномочий - 5 лет. Генерал-губернатор наделен высшей исполнительной властью. Первоначально он сам принимал все решения и был ответствен только перед Королевой и правительством Великобритании. Однако по решению Имперской конференции 1926 г. Генерал-губернатор был лишен права действовать самостоятельно; ныне все свои функции он может осуществлять только "по совету министров Новой Зеландии". Генерал-губернатор назначает Премьер-министра (им должен быть лидер победившей на выборах партии), высших должностных лиц, обладает правом помилования, является верховным главнокомандующим, назначает послов и других дипломатических работников. Генерал-губернатор обладает важными правомочиями по отношению к законодательной власти: созывает парламентские сессии, вправе прервать их или продлить. Акты, изданные парламентом, не могут вступить в силу без одобрения генерал-губернатора (однако он не

вправе их не одобрить). В свою очередь Генерал-губернатор имеет право издавать различные акты, которые нуждаются в министерской контрасигнации. Формально Генерал-губернатор осуществляет свои полномочия с помощью Исполнительного совета. Однако на деле Исполнительному совету принадлежат практически все функции, возложенные на Генерал-губернатора. Сконцентрировав в своих руках наиболее важные полномочия по государственному управлению, этот орган направляет всю внутреннюю и внешнюю политику страны. Кабинет является коллегиальным органом, решения принимаются им единогласно. В него помимо Генерал-губернатора входят Премьер-министр и министры. Министры, которые назначаются Генерал-губернатором по рекомендации Премьер-министра, руководят работой соответствующих министерств и контролируют деятельность правительственных департаментов (таких, как департамент внутренних доходов, законодательный департамент, департамент научных исследований). Помимо руководства государственным аппаратом Исполнительный совет осуществляет нормотворческую деятельность в соответствии с законодательными полномочиями, делегированными ему парламентом. Нормативные акты, издаваемые советом, должны быть впоследствии утверждены парламентом, однако эта процедура носит чисто формальный характер. Исполнительный совет распоряжается финансами государства и составляет бюджет. За свою деятельность он отвечает перед парламентом.

Законодательная власть возложена на однопалатный парламент Палату представителей (120 мест), избираемую сроком на 3 года путем всеобщих и прямых выборов. Парламент собирается на сессии, которые длятся почти год с перерывом на летние каникулы. Заседания в парламенте проходят под председательством спикера. Он следит за ходом дебатов, устанавливает регламент выступлений, подписывает документы, издаваемые Палатой. Раньше полномочия парламента были ограничены: он был не вправе принимать акты, противоречащие законам британского парламента. С принятием в 1947 г. Вестминстерского статута эти ограничения сняты, и в настоящее время Палата представителей может принимать законы по любому вопросу. Право законодательной инициативы юридически принадлежит депутатам, однако фактически подавляющее большинство законопроектов готовит правительство. Они проходят три чтения. Первое - внесение законопроекта в Палату и распространение его среди депутатов. Во время второго чтения депутаты обсуждают основные положения законопроекта, и затем он передается в комитет. По окончании работы комитет докладывает о законопроекте в Палате. Депутаты проводят постатейное обсуждение, предлагают свои дополнения и поправки. Третье чтение - голосование по законопроекту. Если законопроект принимается, его отсылают Генерал-губернатору для одобрения. Помимо законодательных правомочий парламент обладает исключительным правомочием принятия бюджета и введения налогов. За ним также закреплен контроль деятельности правительства - формально правительство находится у власти, пока пользуется доверием Палаты представителей. Если Палата примет резолюцию недоверия, правительство будет вынуждено уйти в отставку.

Правовая система

Общая характеристика

Новая Зеландия входит в семью английского общего права. Ее современная правовая система в основных чертах начала складываться с 1840 г., когда страна стала английской колонией. На ее территорию было распространено действие как статутов - законов, принятых британским парламентом, так и общего права - совокупности норм, выработанных в решениях судов первоначально в Англии, а затем и в ее заморских владениях. Хотя с 1947 г. Новая Зеландия стала полностью самостоятельным государством, в ней сохраняют действие британские законы, принятые в 1840-1947 гг., если при их издании было оговорено, что они распространяются на Новую Зеландию. Единственным источником дальнейшего развития законодательства с 1947 г. служат акты учрежденного еще в 1852 г. новозеландского парламента, который заменил многие из ранее действовавших английских законов. В месте с тем система общего права по-

прежнему остается важным и самостоятельным источником права. При этом новозеландские юристы и судьи исходят из положения, что существует некая система общего права, единая для всех государств, где оно применяется, и поэтому признают силу убеждающего судебного прецедента за решениями, вынесенными высшими судебными инстанциями Великобритании, Австралии, Канады и др. Что касается решений вышестоящих новозеландских судов, то они признаются имеющими силу обязательного прецедента для них самих и для всех нижестоящих судов.

С 1937 г. в Новой Зеландии функционирует комитет по реформе права, возглавляемый генеральным атторнеем, куда входят представители различных политических партий, университетские профессора-юристы, судьи. Среди высших государственных учреждений наряду с министерством юстиции имеется Департамент по вопросам законодательства.

Исследования в области права в Новой Зеландии проводятся главным образом на юридических факультетах университетов в Веллингтоне, Окленде, Крайстчерче и Данедине.

Гражданское и смежные с ним отрасли права

Новозеландское законодательство по различным отраслям права признается достаточно упорядоченным и хорошо систематизированным. Несмотря на отсутствие (как правило) кодексов, в Новой Зеландии имеются консолидированные акты по важнейшим правовым институтам, отличающиеся нередко весьма своеобразной трактовкой; в частности, в сфере земельных отношений в Новой Зеландии с 1870 г. действует упрощенная система оформления прав собственников земельных участков и передачи земли в аренду. Ныне большинство вопросов, возникающих в этой области, регулирует Закон о праве собственности 1952 г. (в редакции 1970 г.) и Закон о передаче права собственности 1952 г.

Некоторые вопросы гражданского права (такие, как обязательства из причинения вреда) до сих пор не стали предметом единого консолидированного акта, а регулируются в самых различных законах (о транспорте, о больницах, о компенсации за случайное причинение смерти и др.) по правилам, близким к соответствующему английскому законодательству и нормам общего права. Значительное влияние английского права сказывается и на законодательстве по вопросам деятельности компаний (Закон о компаниях 1955 г. и др.), торговли и транспорта (Закон о купле-продаже товаров 1908 г. с последующими изменениями, Закон о торговом праве 1908 г., законы о морских перевозках 1968 г., о воздушных перевозках 1967 г. и др.). Закон о торговле 1986 г., который запрещает действия, наносящие ущерб свободной конкуренции путем поддержания искусственно высоких цен и т.п., составлен с учетом австралийского законодательства (между этими странами заключено Соглашение о тесных экономических связях 1983 г.). В 1989 г. был принят Закон о корпорациях (расследование их деятельности и организация управления).

Напротив, в сфере семейного права новозеландские законы характеризуются достаточным своеобразием. Еще с 1883 г. в них было зафиксировано право замужних женщин на обладание самостоятельным имуществом (сейчас эти вопросы регулирует Закон о семейной собственности 1976 г.). С 1867 г. разрешено оформление развода в судебном порядке, причем количество оснований для развода последовательно расширяется (в 1960-х гг. им стало, в частности, 4-летнее раздельное проживание супругов). Новозеландские законы допускают установление отцовства в судебном порядке и приравнивают детей, рожденных вне брака, к законным (Закон о статусе детей 1969 г.). В силу решения Верховного суда, вынесенного в 1900 г., суд вправе вопреки воле наследодателя обеспечить получение членами его семьи соответствующей доли наследства, необходимой для их содержания.

Трудовые отношения в Новой Зеландии регулируются законодательством, а также коллективными договорами. Долгое время существовала система принудительного государственного арбитража в случае конфликтов между трудящимися и предпринимателями, в особенности при заключении коллективных договоров и при угрозе

проведения забастовок. Действующий Закон о трудовых отношениях 1987 г. установил систему свободного заключения коллективных договоров без вмешательства властей. В нем предусмотрена обязательная регистрация профсоюзов и объединений предпринимателей, управомоченных заключать коллективные договоры, определены правила проведения забастовок, допускающие вмешательство министра труда, и проч.

В Новой Зеландии еще с 1890-х гг. существует законодательство по социальным вопросам, более развитое, чем во многих других буржуазных странах. Предусматривается выплата - за счет налогообложения со всех видов доходов - пенсий по старости, пособий по инвалидности, безработице, а также оказание помощи нуждающимся семьям.

Уголовное право

Это наиболее кодифицированная отрасль новозеландского права. В первые десятилетия существования Новой Зеландии как британской колонии в ней действовали нормы английского уголовного права, в то время плохо упорядоченные и не систематизированные. В 1883 г. в парламент Новой Зеландии был внесен законопроект о кодификации уголовного законодательства, что и было осуществлено спустя десятилетие. Основой для нее послужил проект уголовного кодекса, составленный английским юристом Дж. Стифеном (в 1878 г. он рассматривался британским Парламентом, но в самой Великобритании так и не стал законом). Проект Дж. Стифена нередко использовался в качестве модели для уголовных кодексов в английских колониях и доминионах, поскольку содержал упрощенное изложение основных институтов английского уголовного права.

В 1961 г. на смену акту 1893 г. пришел ныне действующий Закон о преступлениях, представляющий собой по существу уголовный кодекс. В нем регулируются институты Общей части уголовного права и некоторые вопросы уголовного процесса, определены признаки всех тяжких преступлений, преследуемых по обвинительному акту, и установлены наказания за них. Закон о преступлениях отличают достаточно четкие и обобщенные формулировки (например, в понятие "хищение" им объединены все разновидности краж и мошенничеств). Этим актом предусмотрено привлечение к уголовной ответственности лишь в случаях нарушения закона, а не норм общего права, хотя последние и сохраняют значимость при толковании и применении закона, а также смягчены санкции за многие преступления по сравнению с кодификационным актом 1893 г., отличавшимся суровостью наказаний. Вместе с тем Закон 1961 г. допускает наступление уголовной ответственности с 10-летнего возраста и превентивное заключение для лиц, вторично осужденных за половые преступления.

Ответственность за менее тяжкие преступления, преследуемые в суммарном порядке и не предусмотренные в Законе 1961 г., установлена в Законе о полицейских нарушениях 1927 г. (в редакции 1965 г. с последующими изменениями) и других актах, однако и на них распространяются положения Общей части уголовного права, сформулированные в Законе 1961 г. Действующее уголовное законодательство Новой Зеландии предусматривает широкое применение штрафа и условного осуждения, а также помещение осужденных в возрасте до 21 года в специальные учреждения исправительного характера.

Смертная казнь за общеуголовные преступления в Новой Зеландии отменена с 1961 г., а за все преступления - с 1989 г.

Вопросы гражданского и уголовного процессуального законодательства регулируются в Законе о судоустройстве 1908 г., в Правилах гражданской процедуры в Верховном суде (приложение к названному Закону 1908 г.), в Правилах Апелляционного суда 1955 г., в Законе о магистратских судах 1947 г., в периодически издаваемых законах об уголовном правосудии и в других актах.

Судебная система

Наиболее высокое положение в системе новозеландских судов занимает Апелляционный суд. Он состоит из председателя Верховного суда, президента

Апелляционного суда и 3судей, которые, так же как и президент, являются судьями Верховного суда. Для разбирательства конкретных дел состав Апелляционного суда может быть пополнен 1-2 судьями Верховного суда по указанию его председателя. В компетенцию этого суда, обычно заседающего в составе 3 судей, входит рассмотрение апелляционных жалоб на постановления Верховного суда по гражданским и уголовным делам, вынесенные им в качестве суда первой инстанции, а также в некоторых случаях на решения судов низших инстанций по гражданским делам, представляющим особую сложность (они рассматриваются по направлению самого Верховного суда), и на постановления органов административной юстиции (в частности, арбитражного суда). Решения Апелляционного суда по гражданским делам, а в исключительных случаях - и по уголовным могут быть обжалованы в Судебный комитет Тайного совета в Лондоне с разрешения либо самого Апелляционного суда, либо Судебного комитета.

Верховный суд состоит из председателя и 25 судей. По первой инстанции судьи Верховного суда единолично или по 2-3 судьи, иногда с присяжными, рассматривают серьезные и сложные гражданские дела, а также, с обязательным участием присяжных, - дела об уголовных преступлениях, преследуемых по обвинительному акту (такие заседания Верховный суд проводит в каждом из крупных городов страны). В рассмотрении гражданских дел участвуют 4 либо 12 присяжных (в зависимости от суммы иска), а уголовных - всегда 12 присяжных.

Долгое время в Новой Зеландии не могли выступать в качестве присяжных ни женщины, ни представители коренного населения - маори (ныне они составляют около 10% населения). Лишь с 1942 г. в качестве присяжных стали привлекаться женщины и с 1965 г. - маори (до этого они иногда входили в состав так называемых смешанных жюри).

В ряде случаев судьи Верховного суда единолично назначают наказания подсудимым, признавшим свою вину в ходе предварительного слушания дела в магистратском суде. Верховный суд рассматривает жалобы на постановления по гражданским и уголовным делам, вынесенные магистратскими судами, а в некоторых случаях- на решения органов административной юстиции. По действующим в Новой Зеландии правилам обвинение может обжаловать оправдательный приговор или приговор, который оно считает слишком мягким, только по мотивам нарушения права, а не оценки фактических обстоятельств дела. В составе Верховного суда имеется административное отделение, в компетенцию которого входит разбирательство жалоб на постановления некоторых органов административной юстиции, а также рассмотрение по существу споров об оценке стоимости земельных участков и др.

Магистратские суды, составляющие низовое звено системы общих судов в Новой Зеландии, рассматривают основную массу гражданских и уголовных дел. В этих судах заседают, как правило, профессиональные (платные) магистраты. Их компетенция по гражданским делам ограничена суммой иска (в зависимости от категории дела, например земельные споры и т.п.), однако при письменном согласии сторон магистратский суд может принять к разбирательству любое дело, связанное с обязательствами из договоров или из причинения вреда.

Магистратский суд вправе рассматривать уголовные дела о любых видах преступлений, кроме некоторых наиболее тяжких (о государственной измене, убийстве и др.). Он также слушает в порядке суммарного производства дела о преступлениях, преследуемых по обвинительному акту, но при этом не вправе назначить наказание свыше трех лет лишения свободы. Обвиняемый в преступлении, преследуемом по обвинительному акту, может потребовать, чтобы его дело рассматривалось не в магистратском, а в Верховном суде с участием присяжных (в большинстве случаев, судя по статистическим данным, обвиняемые предпочитают не использовать этого права). Одна из функций магистратского суда - предварительное слушание уголовных дел для решения вопроса о том, имеются ли достаточные доказательства обвинения для передачи дела в Верховный суд.

В качестве магистратского суда наряду с магистратами могут выступать и мировые судьи, бесплатно выполняющие эти функции (их в стране около 7000). Однако их компетенция ограничивается рассмотрением мелких уголовных дел, выдачей ордера на арест и обыск, предварительным слушанием уголовных дел (с участием не менее 2 мировых судей), а также принятием присяг и заявлений.

Все профессиональные судьи назначаются на свои должности Генерал-губернатором по представлению министра юстиции из числа адвокатов, имеющих не менее 7 лет стажа практической деятельности. Они занимают свои должности до 72 лет (судьи высших инстанций) или до 68 лет (магистраты) и, как правило, не переводятся в вышестоящие или другие суды. Мировые судьи тоже назначаются Генерал-губернатором (часто по представлению депутатов парламента).

Наряду с системой общих судов в Новой Зеландии имеется большое число иных судебных учреждений с разнообразной компетенцией.

Земельный суд маори рассматривает судебные дела, относящиеся к жизни коренного населения страны, и прежде всего споры о праве собственности на землю, о разделе земельных участков, о наследовании имущества маори, а также некоторые вопросы неимущественного характера, например об усыновлении детей семьями маори и др. Жалобы на решения этого суда рассматриваются специально учрежденным для этого апелляционным судом маори.

Споры между предпринимателями и работниками по всем вопросам трудовых отношений (условия труда, заработная плата и др.) подлежат разбирательству в Суде по трудовым делам, в чью задачу входит прежде всего примирение сторон и которому принадлежит весьма важная роль в регулировании трудовых отношений и разрешении классовых конфликтов. Отдельно от него функционирует Компенсационный суд (состоит из одного судьи), который рассматривает иски работников к нанимателям в связи с несчастными случаями на производстве.

Претензии в связи с невыполнением или ненадлежащим выполнением контрактов и иных обязательств подлежат рассмотрению в трибуналах по спорам. В соответствии с Законом о трибуналах по спорам 1988 г. к их компетенции отнесено также разбирательство исков, связанных с разрушением, повреждением или утратой имущества либо с истребованием имущества из чужого владения.

Суды по делам несовершеннолетних, возглавляемые платными магистратами, рассматривают дела о правонарушениях (кроме дел об убийстве) лиц в возрасте до 17 лет, а также о родителях, оставляющих детей без надзора. Дела о разводе, о выплате средств на содержание детей, об установлении отцовства входят в компетенцию судов по разбирательству семейных споров, также возглавляемых платными магистратами.

В качестве органов административной юстиции выступают трибуналы по авторскому праву, по радиопередающим станциям, по "нарушающим приличия" публикациям, по спорам, связанным с эксплуатацией автомобилей, и др. Согласно Закону о компенсациях, выплачиваемых пострадавшим от некоторых уголовных преступлений или их близким, принятому в 1963 г., соответствующие претензии рассматривает специально созданный трибунал, который и принимает решения о выплате компенсации и ее размерах. В некоторых случаях жалобы на решения административных органов подлежат рассмотрению в магистратских судах, например при отказе в выдаче лицензий или разрешений на занятие определенной деятельностью.

В 1962 г. в Новой Зеландии (первой среди стран Содружества) была учреждена должность Омбудсмана, которому поручено контролировать законность решений, принимаемых отдельными правительственными органами, и выступать в случае необходимости с "рекомендациями" об их отмене. Компетенция Омбудсмана постепенно распространяется на более широкий круг ведомств. Расследование уголовных дел проводится специальными службами полиции. Для расследования причин смерти при подозрительных обстоятельствах, а также в местах лишения свободы созывается суд коронеров. Обвинение в суде по уголовным делам, преследуемым по обвинительному акту, поддерживает генеральный атторней, солиситор Короны или назначенные ими представители Короны из числа адвокатов; по другим уголовным делам - служащие полиции, а в некоторых случаях - частные граждане.

В Новой Зеландии, подобно Великобритании, существует разделение адвокатов на барристеров, выступающих в высших судах, и солиситоров, занятых в основном подготовкой дел к слушанию, составлением договоров, оформлением завещаний и т.д. Однако в отличие от Великобритании здесь согласно ордонансу о Верховном суде 1841 г. было временно разрешено совмещать обязанности барристера и солиситора, что впоследствии стало общепринятой практикой: барристеры имеют возможность получать

права солиситоров, а те, после сдачи соответствующих экзаменов или при наличии 5-летнего стажа, допускаются к выступлениям в суде. Лишь небольшой круг барристеров, имеющих привилегированный статус "королевских советников", не может выполнять обязанности солиситоров.

В стране существует система бесплатной юридической помощи как по уголовным (она оказывается малообеспеченным лицам защитником по назначению суда), так и по гражданским (в ответ на просьбу, обращенную в окружное общество юристов) делам.

Литература

Mulholland R.D. Introduction to the New Zealand Legal System. 8th ed. Wellington, 1995.
Joseph P.A. Constitutional and Administrative Law in New Zealand. Sydney, 1993.
O'Keefe J.A.B. Introduction to New Zealand Law. 4th ed. Wellington, 1980.

Норвегия
Королевство Норвегия

Государственное устройство
Правовая система
Общая характеристика
Гражданское и смежные с ним отрасли права
Уголовное право
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство на севере Европы, занимающее северную и западную части Скандинавского полуострова, остров Ян-Майен и архипелаг Шпицберген.

Территория - 324 тыс. кв. км. Столица - г. Осло.

Население - 4,4 млн. чел. (1998 г.).

Официальный язык - норвежский.

Господствующая религия - лютеранство.

В IX в. на основе отдельных племен стала складываться раннефеодальная норвежская государственность. В X в. принято христианство. С 1380 г. - в унии с Данией, с 1537 г. - провинция Дании. В 1814 г. Норвегия перешла под власть Швеции с правом самоуправления. В 1905 г. парламент Норвегии принял резолюцию о расторжении унии со Швецией, одобренную референдумом.

Государственное устройство

Норвегия - унитарное государство, состоящее из 19 областей (фюльке). Во главе каждой области стоит назначаемый Королем губернатор (фюлькесман). В областях (кроме Осло и Бергена) существуют выборные советы (фюлькестинги).

Действующая Конституция была промульгирована 17 мая 1814 г. По форме правления Норвегия - конституционная парламентская монархия.

Главой государства является Король. Конституция называет особу Короля "священной и почитаемой"; он не подлежит ответственности за свои действия. Король обладает законодательными и исполнительными правомочиями. Поправка к Конституции, принятая в 1913 г., закрепляет за ним право отлагательного вето. В перерывах между сессиями Король может самостоятельно принимать нормативные акты, имеющие силу закона, по вопросам промышленности, торговли, охраны порядка. Король наделен определенными полномочиями в отношении парламента: он открывает парламентские сессии, выступая на первом заседании с тронной речью, имеет право созывать чрезвычайные сессии. По совету правительства Король назначает и увольняет высших должностных лиц, ему принадлежит право помилования. Он решает вопросы внешней политики: заключает и расторгает договоры с иностранными государствами, принимает дипломатических представителей, вправе начать войну для обороны страны и заключить мир. Король является верховным главнокомандующим сухопутными и морскими силами. Все акты Короля должны быть контрасигнованы соответствующими министрами, которые

несут за них ответственность.

Законодательная власть принадлежит норвежскому парламенту Стортингу. В его состав входят 165 человек, избираемых на 4 года путем всеобщих выборов на основе пропорционального представительства. Во время работы парламент делится на 2 палаты: 1/4 депутатов образует верхнюю палату Лагтинг (41 место), остальные - нижнюю, Одельстинг (124 места). Парламент ежегодно собирается на сессии, которые обычно начинаются в первый будний день, следующий за 10 января. Сессия продолжается столько времени, сколько Стортинг сочтет нужным. Палаты заседают раздельно, на заседаниях должно присутствовать не менее половины членов палаты. Премьер-министр и министры вправе участвовать в парламентских дебатах, но они не имеют решающего голоса. Правомочия парламента перечислены в Конституции: он издает законы, устанавливает налоги и пошлины, предоставляет займы за счет королевства. Парламент обладает контрольными полномочиями: осуществляет контроль за финансами, проверяет протоколы и официальные отчеты правительства, может требовать сведения о договорах, заключенных Королем с иностранными государствами.

Все законопроекты, представляемые депутатами или членами правительства, должны быть сначала рассмотрены Одельстингом. Далее они отсылаются в Лагтинг, который или одобряет их, или возвращает со своими поправками в Одельстинг.

Если законопроект дважды пройдет через Одельстинг и дважды будет отклонен Лагтингом, он может быть принят в случае одобрения на совместном заседании Стортинга большинством в 2/3 голосов. Принятый законопроект отсылается Королю для утверждения. Поправки к Конституции представляются на рассмотрение парламента только в первую, вторую или третью сессию после новых выборов. Стортинг должен определить, принимать для обсуждения эти поправки или нет. Если вопрос будет решен положительно, поправки рассматриваются на совместном заседании палат и в случае принятия 2/3 депутатов вступают в силу без королевского утверждения.

Правительство (во главе с Королем оно образует Государственный совет) состоит из Премьер-министра (им обычно становится лидер партии парламентского большинства) и не менее чем 7 министров, которые назначаются и увольняются королем. Компетенция правительства весьма обширна. После того как в 1884 г. была установлена конституционная монархия, большинство прав Короля перешло к Государственному совету. Ныне в руках этого органа сосредоточена подавляющая часть вопросов государственного управления. Правительство обладает, кроме того, некоторыми полномочиями в области законодательства: оно подготавливает большинство законопроектов. Важные права закреплены за Премьер-министром: он может увольнять министров в отставку, ему принадлежит решающая роль в определении правительственной политики, он участвует в назначении высших должностных лиц. Правительство осуществляет возложенные на него функции через департаменты, возглавляемые министрами. Перечень департаментов законодательно не установлен, но их сравнительно немного (10-20). Правительство ответственно перед парламентом.

Правовая система

Общая характеристика

Правовая система Норвегии входит в самостоятельную скандинавскую (именуемую также "северной") правовую семью, сочетающую некоторые черты как романо-германской, так и англо-американской систем.

Первые записи норвежских правовых обычаев относятся к XII в. К этому времени вся территория страны, хотя и считавшейся единым королевством, была поделена на 4 тинга - объединения кланов со своими собраниями представителей кланов, устойчивыми правовыми и иными обычаями и др. Сборники правовых обычаев 2 из этих объединений - "Законы гулатинга" (1150 г.) и "Законы фростатинга" (1190 г.) сохранились до наших дней почти полностью и являются ценнейшими документами по истории средневекового права.

На основе этих сборников в период правления короля Магнуса, прозванного "улучшателем законов", был издан первый общенациональный свод "Закон земли" (1274-1276 гг.), в котором регулировались вопросы, относящиеся к правовому положению

церкви, излагались нормы уголовного, земельного и торгового права. Действие этого свода законов было распространено на территории, принадлежавшие в то время Норвегии, Гренландию, Фарерские, Оркнейские и Шетландские острова. В дополнение к "Закону земли" был издан "Закон городов" (1276 г.), заменивший местные городские сборники обычаев общенациональными правилами торговли и мореплавания. Эти кодифицированные собрания законов сохраняли свое действие на территории Норвегии на протяжении нескольких столетий, хотя отдельные их положения заменялись новыми законами.

После завоевания страны Данией (1380 г.) развитие норвежского права оказалось под сильным влиянием датских правовых традиций, поскольку большинство судейских должностей занимали датчане и решения, вынесенные местными судами, подлежали обжалованию в Верховный суд Дании. И все же, хотя в начале XVI в. Норвегия превратилась почти в рядовую датскую провинцию, ее правовая система всегда оставалась в достаточной степени самостоятельной, и датские короли, считавшиеся одновременно и королями Норвегии, издавали для нее отдельные законы, иногда, правда, совпадавшие с законами, изданными для Дании. В 1602-1604 гг. для Норвегии был подготовлен и издан "Свод законов короля Кристиана IV", представлявший собой, по существу, новую редакцию законодательных сборников Магнуса" улучшателя законов" - в переводе с древненорвежского и с включением всех (позднее изданных для Норвегии) законодательных актов.

Действительно радикальная реформа всего законодательства была осуществлена в 1687 г. с изданием "Норвежского свода законов короля Кристиана V" в 6 книгах. Он охватил все отрасли права и считается основой современной правовой системы страны, хотя формально силу сохраняют весьма немногочисленные его положения. При подготовке этого свода законов было широко использовано тогдашнее датское законодательство, однако известное влияние на него оказали концепции римского права, а также, по-видимому, некоторые традиции собственно норвежского права.

Дальнейшее развитие норвежского законодательства, в том числе в период, когда страна, освободившаяся от датского господства, была насильственно присоединена к Швеции (1814-1905 гг.), шло по пути издания отдельных законов, а не единовременной сплошной кодификации (осуществляемые каждые два года юридическим факультетом университета в Осло издания действующих норвежских законов с 1682 г. содержат их собрания в хронологической последовательности).

Наряду с законодательством важным источником норвежского права признаются обычаи, особенно в сфере торговли, где им нередко принадлежит определяющая роль. Обычаи часто служат существенными дополнениями к действующим законам, в том числе в сфере конституционного права, а при отсутствии соответствующих законов могут самостоятельно регулировать правовые отношения.

В качестве одного из основных источников норвежского права выступают и судебные прецеденты. Решения Верховного суда, а иногда и других судебных инстанций, вынесенные по конкретному делу, имеют, по существу, силу "убеждающего прецедента" и тщательно изучаются судами, принимающими решения по делам, где возникают правовые вопросы аналогичного содержания. При этом должно быть отмечено, что Верховный суд Норвегии в своих решениях стремится формулировать не обобщающие правовые нормы, а положения, относящиеся к конкретным обстоятельствам рассматриваемого им дела.

В норвежской системе права важное значение придается работам ученых-юристов, трактующим положения закона либо судебные решения, а также материалам обсуждения законопроектов, позволяющим выявить "истинные намерения" законодателя (нередко именно этот вопрос становится предметом дискуссии в ходе судебных прений по конкретному делу).

Среди источников норвежского права с конца XIX в. возрастает роль законодательных актов, которые все чаще издаются по вопросам, ранее регулировавшимся исключительно обычаями или судебными прецедентами.

С 1880 г. наблюдается тенденция к сближению законодательства Норвегии и других Скандинавских стран, прежде всего по вопросам торговли, мореплавания, а также семейного, наследственного права и др. Важную роль в этом процессе играют комитеты

из представителей всех Скандинавских стран, разрабатывающие проекты законов, которые затем вносятся на рассмотрение парламентов соответствующих государств.

Правовые исследования в Норвегии ведутся главным образом на юридическом факультете университета в Осло.

Гражданское и смежные с ним отрасли права

Сфера гражданского права, которая, согласно принятой в Норвегии концепции, включает и вопросы, относимые во многих других странах к области торгового права, остается в целом некодифицированной, хотя в 1953 г. и была создана комиссия, имеющая соответствующее поручение. Важнейшую роль играют крупные законодательные акты, принятые уже в XX в. : законы о торговом мореплавании (1907), купле-продаже (1907), договорах (1918), недвижимости (1935), страховании (1930), ценах, конкуренции и монополиях (1953), корпорациях (1957), деньгах и кредитовании (1961), обязательствах, вытекающих из правонарушений (1969), и др., проекты которых, как правило, были подготовлены совместно с юристами из других Скандинавских государств.

Положения названных законов нередко дополняются принципами, выработанными судебными прецедентами. Так, в сфере обязательств из правонарушений в ряде случаев применяется принцип (согласно правилам, выработанным судьями в конце XIX в.) строгой ответственности, при котором не требуется доказывания вины лица, причинившего ущерб, или, скажем, нанимателя, обязанного отвечать за действия своих служащих. В области законов о компаниях отсутствуют нормы, регулирующие отношения участников компаний с неограниченной ответственностью. Они подчиняются правилам, выработанным в судебных прецедентах.

В сфере семейного права Норвегия первой из Скандинавских стран ввела ряд прогрессивных принципов: закреплено полное равенство имущественных прав супругов (Закон о семейной собственности 1927 г.), гражданский брак приравнивается по своим последствиям к церковному, установлены весьма либеральные правила развода (Закон о браке и разводе 1918 г. с поправками 1969 г.), внебрачные дети во многом приравнены к законнорожденным (законы о детях 1956 г.), подробно регулируется усыновление (Закон 1927 г.). В области наследственного права норвежское законодательство характеризуется стремлением закрепить права пережившего супруга и потомков по прямой линии независимо от того, идет ли речь о наследовании по закону или по завещанию (Закон о наследовании 1972 г.).

Трудовые отношения в Норвегии регулируются законодательством и коллективными договорами между представителями работников и предпринимателями либо их объединениями. Согласно Закону о производственной демократии 1976 г. на предприятиях с количеством работников более 200 должны создаваться объединенные советы предприятия, включающие представителей администрации и профсоюза, если в него входит более 2/3 работников. Закон о защите рабочих и производственной среды 1977 г. требует, в частности, производить увольнение работников лишь "по справедливой причине". Действующее законодательство предписывает выплату "семейных надбавок" к заработной плате с учетом количества детей.

С конца 1880-х - начала 1900-х гг. в стране стала создаваться, а после Второй мировой войны существенно расширилась система социального обеспечения: выплата пенсий по старости и инвалидности, пособий безработным, а также вдовам и сиротам. Эти мероприятия оплачиваются из страховых взносов работников и предпринимателей, а также за счет средств органов местного самоуправления и центральной власти.

Мероприятия в области охраны окружающей среды основываются на законах об охране природы 1970 г., об отдыхе на открытом воздухе 1957 г., о "дикой природе" 1981 г., а также на законах, регулирующих охоту и рыболовство, и инструкциях министерства окружающей среды.

Уголовное право

Уголовное законодательство в Норвегии в отличие от других отраслей права давно

кодифицировано. Первый Уголовный кодекс был принят в 1842 г. Действующий УК Норвегии 1902 г. занимает особое место в истории буржуазного уголовного законодательства. Составленный по проекту видного норвежского криминалиста Гетца (профессор университета, с 1887 г. Генеральный прокурор) УК 1902 г. был первым из кодексов, в котором нашли отражение идеи социологической школы уголовного права, хотя в целом он следовал традиционной трактовке большинства институтов Общей и Особенной частей. Все преступные деяния разделены в кодексе на преступления, наказуемые более чем тремя месяцами лишения свободы, и проступки. Это различение определяет подсудность и в ряде других моментов. Традиционная система наказаний в УК 1902 г. дополнена положениями о мерах безопасности, применяемых к рецидивистам и психически неполноценным лицам. Такие лица подлежали превентивному заключению на неопределенный срок или содержанию в специальных медицинских учреждениях закрытого типа. Вместе с тем в УК 1902 г. предусматривались некоторые меры либерального характера (отсрочка вынесения и исполнения приговора, условное осуждение и др.). Существенным дополнением к кодексу служил принятый в 1900 г. Закон об ответственности за бродяжничество, нищенство и пьянство. В последствии УК 1902 г. неоднократно подвергался изменениям и дополнениям, в том числе относительно названных мер безопасности (при Министерстве юстиции действует постоянная комиссия по обновлению уголовного кодекса).

Смертная казнь отменена за общеуголовные преступления с 1902 г., а за все преступления - с 1979 г. Смертные приговоры не исполнялись за общеуголовные преступления с 1876 г., а за преступления времен нацистской оккупации - с 1948 г.

Вопросы судоустройства и процессуального права по традиции регулируются в Норвегии крупными законодательными актами, каждый из которых охватывает широкий круг вопросов. Еще в 1887 г. был принят Уголовно-процессуальный, в 1915 г. - Гражданский процессуальный кодекс и одновременно с ним Закон о судах, касающийся организации и деятельности как гражданских, так и уголовных судов.

Судебная система. Органы контроля

Систему общих судов в Норвегии возглавляет учрежденный в XVII в. Верховный суд, состоящий из председателя (по традиции он называется юстициарием) и 17 судей, входящих в одну из двух палат. Он рассматривает в качестве последней инстанции жалобы на решения и приговоры нижестоящих судов по гражданским (в коллегиях из 3 судей) и уголовным (в коллегиях из 5 судей) делам. При разбирательстве гражданского дела Верховный суд может рассматривать все фактические и юридические его аспекты, а уголовного - лишь вопросы, относящиеся к применению права, характеру наказания и процессуальным нарушениям, допущенным в нижестоящих судах.

Поскольку Верховный суд не заслушивает устных объяснений и показаний сторон или свидетелей, он, как правило, избегает оценивать фактические обстоятельства дела иначе, чем это было сделано нижестоящими судами.

В составе Верховного суда функционирует Специальный проверочный апелляционный комитет (в составе 3 судей, назначаемых председателем Верховного суда). Он предварительно рассматривает все поступающие жалобы на решения нижестоящих судов и обладает широкими полномочиями. Комитет вправе не допустить к рассмотрению в Верховном суде жалобы, явно не обоснованные либо с суммой иска ниже 12 тыс. крон, если не найдет причин сделать исключение. Он может также отвергнуть жалобы по гражданским делам, руководствуясь некоторыми иными соображениями. В то же время при определенных обстоятельствах комитет может разрешить, чтобы жалоба на решение окружного или городского суда по гражданскому делу была направлена, минуя иные инстанции, непосредственно в Верховный суд. По уголовным делам комитет может самостоятельно отменить вынесенный нижестоящим судом приговор либо изменить его в пользу осужденного.

Суды провинций действуют в 5крупнейших городах страны - Осло, Скине, Бергене, Тронхейме и Тромсе. Они выполняют функции апелляционной инстанции по гражданским и уголовным делам, а также суда первой инстанции по определенной категории уголовных дел. Суды провинций в коллегиях из 3 судей рассматривают жалобы на

решения по гражданским делам, вынесенные окружными и городскими судами, если сумма иска составляет не менее 2 тыс. крон. По ходатайству одной из сторон либо по решению самого суда в его состав могут быть дополнительно включены 2 или 4 непрофессиональных судей. Для рассмотрения дел, связанных с торговлей и мореплаванием, к заседаниям суда могут привлекаться непрофессиональные судьи, обладающие специальными знаниями.

Приговоры по уголовным делам, вынесенные городскими или окружными судами, могут быть обжалованы в суд провинции только по вопросу о признании подсудимого виновным и подлежат новому разбирательству по существу. По первой инстанции суд провинции рассматривает уголовные дела о преступлениях, по которым грозит наказание строже, чем 5 лет лишения свободы, а также может разобрать дело о менее тяжком преступлении, если об этом ходатайствуют органы обвинения. Уголовные дела рассматриваются 3 профессиональными судьями и отдельным жюри из 10 присяжных (для вынесения вердикта о виновности требуются голоса не менее 7 присяжных).

Окружные и городские суды (их около 100 в стране) представляют собой центральное звено судебной системы; они рассматривают основную массу гражданских и уголовных дел. Этим судам подсудны по первой инстанции все гражданские дела, кроме находящихся в компетенции некоторых специальных судов. Дела в них рассматривает судья, как правило, единолично либо, по требованию сторон, совместно с двумя непрофессиональными судьями, пользующимися одинаковыми с ним правами (такой состав суда обязателен при разбирательстве споров, связанных с мореплаванием и недвижимостью). В некоторых случаях для рассмотрения сложных гражданских дел по решению суда провинции образуется коллегия из 3 профессиональных судей. Принятая в Норвегии судебная процедура (по большинству гражданских дел) требует, чтобы перед обращением в суд была предпринята попытка примирения сторон путем разбирательства дела в согласительном совете (из 3 членов), образуемом при каждом муниципалитете (члены этих советов, избираемые на 4 года, как правило, не юристы). Соглашение, достигнутое в результате такого предварительного разбирательства, приобретает силу судебного решения, но при некоторых обстоятельствах может быть обжаловано в суд. Однако иски, обращенные к государству или муниципальным властям, споры об имуществе супругов, дела об установлении отцовства, по вопросам патентов и некоторые другие разбирательству в согласительном совете не подлежат.

Окружные и городские суды рассматривают по первой инстанции все уголовные дела, за исключением тех, что входят в компетенцию суда провинции. Они разбирают дела обо всех кражах, мошенничестве и иных имущественных преступлениях, а также о правонарушениях несовершеннолетних в возрасте до 18 лет. Уголовные дела рассматриваются коллегией в составе одного профессионального и двух непрофессиональных судей. Единолично судьи решают вопрос о предании суду, а также разбирают дела о проступках.

Наряду с общими в Норвегии имеются специальные суды, функционирующие в самых различных областях. В их числе суды по вопросам публичного управления имуществом с весьма своеобразной иерархией судей, рассматривающих дела об управлении имуществом разводящихся супругов, умерших, банкротов и др. Гражданские и уголовные дела по вопросам, связанным с рыболовством, подлежат разбирательству в созданных с этой целью специальных судах. Имеются суды по делам об опеке, суды по жилищным делам, где рассматриваются споры об аренде домов или квартир, и др. Как правило, все они состоят из 1 профессионального и 2 непрофессиональных судей, а их решения могут быть обжалованы в суды провинций либо в Верховный суд.

В соответствии с Законом о трудовых спорах 1927 г. был создан Суд по трудовым делам, который выступает в качестве апелляционной инстанции, разбирающей жалобы на решения по трудовым спорам, вынесенные окружными и городскими судами. Его решения, в свою очередь, могут быть обжалованы в Верховный суд. Наряду с профессиональными судьями в его состав назначаются представители объединений предпринимателей и профсоюзов. В 1952 г. в дополнение к нему в Осло был создан специальный Суд по трудовым конфликтам, призванный предупреждать забастовки и бойкоты (они могут состояться лишь после окончания слушания дела в этом суде). Этот суд формируется на тех же основаниях, что и Суд по трудовым делам.

Особое место в системе судебных учреждений Норвегии занимает Суд импичмента, который в качестве первой и единственной инстанции рассматривает обвинения в преступных злоупотреблениях, выдвинутые против членов правительства, парламента или Верховного суда. В состав его входят 10 членов второй палаты парламента и 5 членов Верховного суда. Созывается он с перерывами порой в несколько десятилетий.

Суды административной юстиции в Норвегии отсутствуют, но судебная практика выработала неписаное правило, согласно которому общие суды могут принимать жалобы на решения любых административных органов, в том числе правительства и Короны. Лишь некоторые судебные функции выполняет Суд государственного страхования, принимающий жалобы на акты соответствующих государственных органов.

Назначение на судейские должности в общие и в большинство специальных судов производится Королем по представлению министра юстиции пожизненно, но с обязательным выходом на пенсию по достижении 70 лет. Для занятия судейской должности требуется сдача соответствующих экзаменов по юридическим дисциплинам в системе гражданской службы, наличие определенного опыта работы (в качестве адвоката, прокурора, судьи низшего суда) и достижение 30- (Верховный суд) или 25-летнего возраста. На практике средний возраст впервые назначаемых на должность судьи за последние десятилетия составлял 45 лет, а верховных судей - свыше 45. Непрофессиональные судьи отбираются судьей для рассмотрения конкретного дела из общего списка лиц, избираемых в этих целях соответствующим муниципальным советом каждые 4 года.

Расследование уголовных дел производится, как правило, полицией. Полицейские начальники вправе ограничиться, если речь идет о проступке, за который грозит штраф или лишение свободы на срок до 3 месяцев, официальным "предостережением" либо назначением штрафа без передачи дела в суд. При этом обвиняемый может отказаться от уплаты штрафа и потребовать судебного разбирательства. Уголовное преследование в суде осуществляют по указанной категории дел полицейские служащие, по более серьезным делам- окружные прокуроры ("государственные адвокаты"), обладающие полномочиями ограничиться "предостережением", назначением штрафа или отсрочить предъявление обвинения, если лицом соблюдены определенные условия. Окружные прокуроры осуществляют надзор за деятельностью полиции, и они вправе давать указания полицейским органам и отменять их постановления.

Расследование наиболее сложных уголовных дел, в особенности тех, где обвиняемому грозит пожизненное заключение, а также поддержание обвинения по ним осуществляется генеральным прокурором ("генеральным адвокатом"). Он наблюдает также за деятельностью окружных прокуроров.

Выполнять обязанности защитника по уголовному делу или представителя интересов сторон в гражданском процессе могут лишь лица, получившие разрешение или права адвоката от Министерства юстиции. Для этого надо иметь юридическое образование, сдать установленные для гражданских служащих экзамены, внести определенное страховое обеспечение и др. Для выступлений в суде провинции и в Верховном суде необходимо выполнить соответственно еще более строгие требования: получить разрешение министра юстиции и звание сначала "адвоката при суде провинции", а затем "адвоката при Верховном суде".

С 1962 г. в Норвегии введена должность Омбудсмана, избираемого парламентом на четыре года и призванного расследовать по жалобам граждан или по собственной инициативе все случаи "несправедливости" по отношению к гражданам со стороны центральных и местных властей либо отдельных гражданских служащих. Омбудсман не вправе отменять решения административных органов, однако на практике его отрицательные заключения приводят к их отмене.

Литература

Loedrup P. Norway // International Encyclopedia of Comparative Law. Vol. 1. 1972. P.N73-86.

Объединенные Арабские Эмираты

Государственное устройство
Правовая система
Общая характеристика
Гражданское и смежные с ним отрасли права
Уголовное право и процесс
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство в восточной части Аравийского полуострова на побережье Персидского и Оманского заливов.

Территория - около 83,6 тыс. кв. км. Столица - г.Абу-Даби.

Население - 2,5 млн. чел. (1998 г.); из них коренных жителей (арабов) около 25-30%, остальные иностранцы.

Официальный язык - арабский.

Государственная религия - ислам суннитского толка.

К началу XIX в. территория современных Объединенных Арабских Эмиратов (ОАЭ) принадлежала арабским племенам, находившимся на раннефеодальной и дофеодальной стадии развития. С 1820 г. над этим районом Персидского залива свой контроль стали устанавливать англичане, навязавшие местным правителям серию соглашений. В 1892 г. нынешняя территория ОАЭ, носившая с 1853 г. название Договорного Омана, была официально объявлена британским протекторатом. В декабре 1971 г. 6 княжеств бывшего Договорного Омана провозгласили создание суверенного федеративного государства - ОАЭ. В феврале 1972 г. к ОАЭ присоединилось княжество Рас-эль-Хайма.

Государственное устройство

ОАЭ - федеративное государство. В его состав входят 7 эмиратов (княжеств): Абу-Даби, Дубай, Шарджа, Рас-эль-Хайма, Аджман, Эль-Фуджейра, Умм-эль-Кайвайн. Каждое из входящих в ее состав княжеств представляет собой абсолютную монархию и сохраняет значительную самостоятельность.

Действует Конституция 1971 г., которая принималась как временная, однако в 1996 г. получила статус постоянной. По форме правления ОАЭ ограниченная монархия особого типа. Принципы разделения властей и выборности госорганов не признаются. Последние формируются путем назначения или делегирования главами эмиратов. Деятельность политических партий и организаций запрещена.

Федеральные органы власти ОАЭ состоят из Высшего совета федерации, главы федерации и его заместителя, Совета министров, Федерального национального совета и Федерального Верховного суда.

Высшим органом государственной власти является Высший совет федерации, состоящий из правителей эмиратов. Каждый эмират имеет в Совете один голос. Для принятия решения необходимо большинство в 5 голосов из 7 с обязательным согласием правителей эмиратов Абу-Даби и Дубай. В компетенцию Высшего совета входят: определение общей политики ОАЭ; утверждение федеральных законов; ратификация международных договоров; введение и отмена чрезвычайного положения; объявление войны; утверждение назначенного главой государства Премьер-министра, председателя Верховного суда и его членов; осуществление верховного контроля над делами федерации и т.д. Все решения Высшего совета ОАЭ являются обязательными и окончательными.

Высший совет федерации выбирает из своих членов сроком на 5 лет председателя Совета и его заместителя, которые являются по должности Президентом (главой государства) и вице-президентом ОАЭ. С 1971 г. Президентом ОАЭ является правитель Абу-Даби шейх Заид бен Султан Аль Нахайян, в 1996 г. он переизбран на шестой срок. Пост вице-президента по традиции занимает правитель Дубая. Глава государства наделен широкими законодательными и исполнительными полномочиями. Он может принимать декреты и акты по всем вопросам, за исключением компетенции Высшего совета; с согласия последнего имеет право распустить Национальный совет, назначает на высшие гражданские и военные должности.

Федеральный национальный совет (ФНС) - совещательный орган парламентского типа, действующий при правительстве и состоящий из представителей эмиратов. Порядок выдвижения последних эмираты устанавливают самостоятельно. В настоящее время все 40 членов ФНС непосредственно назначаются правителями эмиратов из числа представителей знатных семей (деловых кругов и крупных землевладельцев). Срок полномочий членов ФНС - 4 года. В его функции входит обсуждение проекта бюджета страны и отчета правительства о его выполнении, а также рассмотрение законопроектов, разработанных правительством, до их внесения на утверждение Высшему совету федерации. Сам ФНС права законодательной инициативы не имеет. Все поправки ФНС к законопроектам и возражения на последние носят рекомендательный характер. В перерывах между его сессиями федеральные законы могут приниматься вообще без какого-либо участия ФНС.

Исполнительная власть принадлежит Совету министров (Кабинету), который непосредственно руководит всеми внутренними и внешними делами под контролем Президента и Высшего совета федерации. Совет министров возглавляет Премьер-министр, назначаемый и смещаемый Президентом с согласия Высшего совета. По предложению Премьер-министра Президент назначает и смещает заместителя Премьер-министра и министров. Совет министров ответствен только перед главой государства и Высшим советом федерации.

В эмиратах вся полнота власти принадлежит наследному правителю, являющемуся главой правящей династии. Хотя некоторые из эмиратов имеют собственные конституции, все они являются абсолютными монархиями, так как правитель может принять любое решение или отменить акт любого органа своего эмирата.

Правовая система

Общая характеристика

Правовая система ОАЭ носит смешанный характер. В соответствии с Конституцией 1996 г. (ст.7) шариат является основным источником законодательства. На практике мусульманское право регулирует главным образом отношения личного статуса, а также некоторые аспекты уголовных и процессуальных отношений.

С начала 1970-х гг. в рамках общего курса на модернизацию страны в ОАЭ проводится работа по созданию современной правовой системы, в результате которой на федеральном и местном уровнях были кодифицированы целые отрасли права (так, Эмират Абу-Даби уже в 1970 г. принял собственные УК, УПК и ГПК). Нормы шариата применяются напрямую лишь в случае пробелов в законодательстве или в иных случаях, предусмотренных законом.

В центре системы законодательных актов стоит Конституция ОАЭ 1971 г. В ней провозглашаются общепринятые права и свободы граждан федерации: равенство всех перед законом, неприкосновенность личности и жилища, свобода передвижения, выбора профессии, слова и печати, религиозного вероисповедания, собраний и создания организаций, тайна переписки. Конституция ОАЭ декларирует также основные права граждан в социально-экономической области: на труд и социальное обеспечение, образование, медицинское обслуживание.

Законодательные полномочия разделены между федерацией и эмиратами. К законодательным полномочиям федерации относятся, в частности: общая система судопроизводства, образование, здравоохранение, гражданство и иммиграция, финансы и денежная система, налоги федерации, трудовое законодательство, социальное обеспечение, недвижимая собственность, банковская деятельность и страхование, сельское хозяйство, уголовное, гражданское и торговое законодательство. Однако по некоторым из этих вопросов эмираты имеют собственные кодексы и законы.

Помимо шариата и законодательства определенное значение в качестве источника права сохраняет обычай. Закон о Верховном суде устанавливает, что он в своей деятельности руководствуется, помимо шариата и законов, обычаем, принципами естественного права и права по аналогии, если это не противоречит шариату.

Наконец, чрезвычайно важное значение в качестве источника права имеют решения

федерального Верховного суда, особенно вынесенные в порядке конституционного контроля и толкования Конституции.

Гражданское и смежные с ним отрасли права

Право личного статуса (вопросы правоспособности, брака, развода, опеки, наследования) остается некодифицированным; в этой области непосредственно применяются доктринальные источники мусульманского права.

Конституция 1971 г. закрепляет неприкосновенность частной собственности, допуская ее принудительное отчуждение лишь на основании закона и при условии ее полного возмещения. Особо подчеркивается, что природные богатства и недра на территории каждого эмирата являются его собственностью и общество будет охранять и правильно эксплуатировать их в интересах этого эмирата и национальной экономики.

Роль гражданского кодекса играет Закон 1985 г. о гражданских правоотношениях, построенный на сочетании европейских правовых позиций с мусульманским правом.

Полномочия в области законодательного регулирования предпринимательской деятельности разделены между федерацией и эмиратами, однако наиболее важные акты принимаются на федеральном уровне. В 1992 г. в ОАЭ изданы три закона об интеллектуальной собственности: Закон об авторском праве, Закон о товарных знаках и Патентный закон. В сентябре 1993 г. промульгирован Федеральный торговый кодекс. Федеральные и местные власти активно поощряют иностранные инвестиции в экономику страны. За исключением свободных экономических зон доля иностранного участия в любом предприятии не должна превышать 49%.

Гражданское судопроизводство регулирует Гражданско-процессуальный кодекс ОАЭ, утвержденный Федеральным законом 1992 г. Этот кодекс содержит также правила арбитражного (третейского) производства.

Трудовое право ОАЭ в ряде отношений не соответствует международным стандартам. Закон не разрешает профсоюзы и забастовки. Почти 90% рабочей силы ОАЭ - иностранцы, которым в случае нарушения трудового контракта грозит депортация из страны. Закон предусматривает как общее правило 8-часовой рабочий день при 6-дневной рабочей неделе.

Уголовное право и процесс

Основным источником уголовного права является Уголовный кодекс ОАЭ, утвержденный Федеральным законом 1987 г. и вступивший в силу в 1988 г. Этот акт не отменил уголовное законодательство эмиратов, за исключением противоречащих ему норм. Собственные уголовные кодексы имеют 4 из 7 эмиратов: Дубай, Абу-Даби, Рас-эль-Хайма и Шарджа.

Федеральный УК допускает также непосредственное применение шариата. В зависимости от обстоятельств совершенного преступления виновный привлекается к ответственности по нормам шариата или статьям федерального УК перед федеральным судом либо по законодательству эмирата перед местным судом. Определенная роль в выборе между статутным и мусульманским правом принадлежит и правителям эмиратов. Так, в Абу-Даби по решению главы государства шариатские суды могут применять нормы мусульманского права при определении уголовной ответственности за убийство, прелюбодеяние, кражу, гомосексуализм и изнасилование. Наказания, предписываемые шариатом, могут применяться и к немусульманам, в том числе к иностранцам.

В числе видов наказания фигурируют: выплата "дийи" (компенсации за причиненный жертве ущерб), телесные наказания (битье плетьми), пожизненное или срочное заключение, смертная казнь. Среди преступлений, наказуемых смертной казнью, - убийство, супружеская неверность, изнасилование, вооруженное ограбление, некоторые преступления против государственной и частной собственности, измена, вероотступничество и преступления, связанные с наркотиками. Исполнение смертного приговора производится через расстрел, забрасывание камнями или отсечение головы.

В уголовном праве ОАЭ также сохраняются предусмотренные шариатом

членовредительские наказания (например, отсечение руки за кражу). В течение многих лет они не применялись, однако с 1982 г. суды вновь стали выносить подобные приговоры.

Уголовное судопроизводство регулируется федеральным УПК ОАЭ, 1992 г., а также уголовно-процессуальными кодексами и другими законами эмиратов (в зависимости от того, какому суду подсудно данное дело - федеральному или эмиратскому). Согласно федеральному УПК полиция обязана в течение 48 часов с момента ареста сообщить о нем генеральному прокурору, который в пределах 24 часов решает вопрос о дальнейшем пребывании под стражей. Для продления содержания под стражей свыше 21 дня без предъявления обвинения требуется разрешение суда. Системы освобождения до суда под залог формально не существует, но подобная практика имеет место. Суд присяжных отсутствует.

Судебная система. Органы контроля

Современная судебная система ОАЭ сложилась в результате серии государственно-правовых реформ, начатых в 1960-е гг. До этого времени почти во всех эмиратах все судебные дела решались правителями или их представителями на основе обычного права, не везде существовали даже шариатские суды. Первые светские суды появились в середине 1968 г. в Дубае, позже они начали создаваться и в других эмиратах.

Конституция ОАЭ допускает существование как федеральных судов, так и судов эмиратов. Слияние этих двух видов происходит на сугубо добровольной основе. В 1978 г. в федеральную судебную систему вошли суды Абу-Даби, Шарджи, Аджмана и Эль-Фуджейры, в 1991 г. - суды Умм-эль-Кайвайна. Таким образом, к местным теперь относятся только суды Дубая и Рас-эль-Хаймы. В компетенцию судов эмиратов входят все вопросы, не отнесенные конституцией к федеральным судам.

Федеральные судебные органы подразделяются на суды первой и второй инстанций (2 апелляционных суда) и высшую, кассационную инстанцию (Верховный суд). В эмирате Дубай существуют также 3 судебных инстанции, а в Рас-эль-Хайма - только 2. Судебные органы первой инстанции делятся на гражданские, уголовные и шариатские.

К компетенции гражданских судов относятся гражданские и коммерческие иски, а также административные дела. В стране действуют 2 вида гражданских судов: частичной юрисдикции (в составе единственного судьи, уполномоченного разрешать споры по суммам до 100 тыс. дирхамов (27 тыс. долл.), и полной юрисдикции (в составе 3 судей, при этом исковая сумма не ограничена или не определена). В некоторых эмиратах (например, в Дубае) в структуре гражданского суда выделены департаменты по рассмотрению коммерческих, трудовых и семейных споров.

Аналогично гражданским, уголовные суды также делятся на 2 вида: по рассмотрению дел о проступках и мелких правонарушениях (единственный судья выносит приговоры до 3 лет лишения свободы) и по рассмотрению дел о преступлениях (в составе 3 судей, уполномоченных выносить приговоры любой тяжести, вплоть до смертной казни).

Шариатские суды в основном рассматривают споры по вопросам личного статуса (брак, развод, наследование и т.д.) на основе мусульманского права. Президентский Указ 1994 г. предоставил шариатским судам полномочия разбирать почти все типы уголовных дел (в эмиратах Дубай, Умм-эль-Кайвайн и Рас-эль-Хайма указ признания не получил).

Апелляционный суд (вторая инстанция) рассматривает дела, как правило, после принятия решения по ним низшими судами в случае подачи заинтересованной стороной апелляционной жалобы.

Федеральный Верховный суд (кассационная инстанция) является высшим органом судебной системы ОАЭ, которому подчиняются все виды судебных органов страны. Кего полномочиям относятся: рассмотрение споров между членами федерации, между ними и федеральным правительством; вынесение решений по вопросу о конституционности федеральных законов; принятие решений о соответствии законов эмиратов Конституции ОАЭ и федеральному законодательству; толкование Конституции по просьбе правительства федерации или эмиратов; разрешение юрисдикционных споров между различными судами федерации и эмиратов. Кроме того, Верховный суд имеет первоначальную юрисдикцию по делам о преступлениях, направленных против интересов

федерации (вопросы внутренней и внешней безопасности, подделка официальных документов и печатей федеральных органов, подделка валюты). Решения Верховного суда окончательны, за исключением смертных приговоров, которые подлежат утверждению главой государства.

Верховный суд состоит из председателя и 4 судей, назначенных главой государства с согласия Высшего совета на неопределенный срок. Члены Верховного суда освобождаются от должности указом Совета министров после его утверждения Высшим советом. Верховный суд имеет в своей структуре Палату по делам Конституции и Палату по уголовным делам и может по необходимости образовывать другие палаты.

Наряду с гражданскими и шариатскими судами в ОАЭ имеется система военных судов, которые осуществляют юрисдикцию только в отношении военнослужащих. В отличие от многих арабских стран в ОАЭ отсутствуют специальные суды государственной безопасности. К специальным относятся суды по трудовым спорам.

Конституция закрепляет независимость судов, однако все судьи назначаются и смещаются исполнительной властью. В настоящее время все суды находятся в полном и прямом подчинении министерства юстиции федерации. Большинство судей - иностранные граждане, в основном из арабских стран (Египет, Сирия, Ливан).

Закон о федеральном Верховном суде 1973 г. предусматривает создание Генеральной прокуратуры федерации.

Литература

Абдалла Я.Ю. Объединенные Арабские Эмираты. М., 1979 г.

Егорин А.З., Исаев В.А. Объединенные Арабские Эмираты. М., 1997.

Исаев В.А. Объединенные Арабские Эмираты. М., 1984.

Al-Baharna H. M. United Arab Emirates // International Encyclopedia of Comparative Law. Vol. 1. 1973. P. U53-57.

Amin S.H. Legal Systems of the Gulf // Lloyd's Maritime & Commercial Law Quarterly. February. 1983. P. 71-85.

Redden. UAE // Modern Legal Systems Cyclopedia. Vol. 5. Buffalo, 1990.

Оман
Султанат Оман

Государственное устройство
Правовая система
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство на юго-востоке Аравийского полуострова.

Территория - около 312 тыс. кв. км. Столица - г.Маскат.

Население - 2,3 млн. чел. (1998 г.); 90% - арабы.

Официальный язык - арабский.

Государственная религия - ислам ибадитского толка.

С середины VIII до конца XVIII в. (с небольшими перерывами) Оман представлял собой независимый имамат. В XVIII в. от него отделился султанат Маскат. В начале XIX в. Великобритания установила контроль над обоими государствами путем заключения неравноправных договоров. В 1891 г. Маскат стал английским протекторатом. В 1951 г. Великобритания признала полную независимость Маската и Омана. В 1955 г. при помощи англичан войска султаната Маскат присоединили имамат Оман. С 1970 г. страна стала именоваться Султанатом Оман.

Государственное устройство

Оман - унитарное государство. В административном отношении страна делится на 59 вилаятов (провинций), объединенных в 8 районов.

Роль конституции исполняет Основной закон Султаната Оман, утвержденный декретом Султана от 6 ноября 1996 г.; прежде таковой официально считался Коран. По

форме правления Оман - абсолютная монархия. Политические партии запрещены.

Вся полнота законодательной и исполнительной власти принадлежит Султану, который является главой государства, Премьер-министром, верховным главнокомандующим вооруженными силами, занимает посты министра иностранных дел, обороны и финансов. Помимо этого, Султан также является верховным судьей и высшим духовным лицом страны - главой ибадитов (имамом).

Возглавляемый Султаном Кабинет министров включает специального Представителя султана, 3 заместителей Премьер-министра, секретаря Кабинета и более 20 министров. Заместителями Премьер-министра обычно являются ближайшие родственники Султана; многие министры, а также губернаторы провинций принадлежат к правящей семье. Члены Кабинета несут перед Султаном коллективную ответственность за проведение общей политики государства и личную ответственность за исполнение своих обязанностей.

В 1981 г. Султан декретировал учреждение Государственного консультативного совета из 55 членов, которых сам и назначил. В 1991 г. этот орган был преобразован в Совет Шуры в составе 59 членов, каждый из которых назначался Султаном из числа трех кандидатов, предлагаемых наиболее влиятельными подданными провинций.

В 1996 г. образован Совет Омана (Majlis Oman), состоящий из Государственного совета (Majlis ad-Dawla) и Консультативного совета (Majlis ash-Shura). Хотя этот орган сохранил законосовещательный характер, его создание является важным шагом на пути к парламентаризму. Государственный совет (41член) назначается Султаном. Консультативный совет (82 члена) избирается верхушкой оманского общества. Избирательные права получили 3% населения, причем не только мужчины, но и женщины. Первые в истории Омана выборы прошли в октябре 1997 г. Избиратели выдвигали от каждого округа (в зависимости от численности населения) 4или 2 кандидатов, из которых, соответственно, двое или один, набравшие наибольшее число голосов, после утверждения Султаном становились депутатами.

Задачей Государственного совета является разработка рекомендаций Султану и правительству при тесном взаимодействии с Консультативным советом. В компетенцию последнего входит рассмотрение проектов законов в социальной и экономической областях. Поправки, замечания и предложения по проектам рассматриваемых законов Консультативный совет передает в Госсовет, который направляет обобщенное мнение Султану и правительству.

Правовая система

Правовая система Омана базируется на мусульманском праве. Основной закон Омана (ст.2) декларирует, что шариат является основным источником законодательства. Оман является единственной страной, где господствует ибадитская школа фикха. Шариатские суды всецело опираются на ибадитские предписания, несмотря на то что в султанате имеются общины суннитов и шиитов. У кочевых племен Омана наряду с шариатом применяется обычное право.

До недавнего времени едва ли не единственной формой действующего права в Омане оставалось некодифицированое мусульманское право (см. раздел "Саудовская Аравия"). Положение стало меняться в ходе судебно-правовой реформы, развернувшейся со вступлением на престол в 1970 г. султана Кабуса. Сэтого момента в Омане изданы ряд кодифицированных законодательных актов в области личного статуса, торгового, уголовного, трудового и налогового права. В рамках абсолютистского государства и при сохранении строгой приверженности исламским принципам в султанате постепенно утверждаются элементы современного правового государства.

Последним по времени крупным кодификационным актом стал принятый в июне 1997 г. Закон о личном статусе, регулирующий вопросы правоспособности, брачно-семейные и некоторые другие отношения. Революционным для стран Персидского залива был Султанский декрет 1997 г. о запрещении выдавать замуж (женить) лиц, не достигших 18-летнего возраста, без их согласия.

В связи с активным развитием внешнеэкономических связей Омана в последние десятилетия в султанате получило значительное развитие торговое и хозяйственное

законодательство, многие положения которого заимствуются как у западных государств, так и у соседних арабских стран. В 1974 г. принят Закон об иностранных инвестициях, продолжающий действовать с рядом изменений.

Основным источником трудового права является Закон о труде 1973 г. Профсоюзы и забастовки запрещены. В то же время законодательство предусматривает значительные гарантии и льготы для работников, особенно оманских подданных.

Первый Уголовный кодекс Омана (действующий и ныне) был принят в 1974 г. В значительной мере он основывается на исламских нормах. В 1997 г. декретом Султана в УК внесены изменения, усиливающие ответственность за прелюбодеяние, азартные игры и употребление алкоголя. Среди видов наказаний сохраняется смертная казнь, которая применяется редко.

К 2000 г. в Омане отсутствовало кодифицированное уголовно-процессуальное законодательство, порядок производства дел определялся традицией и прецедентами. Основной закон 1996 г. закрепил некоторые демократические гарантии уголовного судопроизводства.

Судебная система. Органы контроля

Основной закон 1996 г. (ст.60) провозгласил независимость судебной власти. Судебная система Омана находится в процессе интенсивной модернизации. Вплоть до 1970-х гг. шариатские суды рассматривали все споры, конфликты, правонарушения и преступления. В настоящее время они осуществляют судопроизводство по делам личного статуса (брак, развод, наследование), а также по делам об убийствах, изнасилованиях, телесных повреждениях и некоторым другим. Система шариатских судов имеет 3 уровня: суд первой инстанции, уголовный и апелляционный суды. Решения последнего могут быть обжалованы в Высший комитет по жалобам, состоящий из 4 членов, включая министра юстиции и главного муфтия султаната.

Создание немусульманских судов началось в 1981 г., когда возникло "бюро" по разрешению коммерческих споров. С 1995 г. этот же орган стал рассматривать трудовые конфликты, а в 1997 г. он был преобразован в Оманский торговый суд как независимую судебную инстанцию. В компетенцию последнего были включены и дела, касающиеся налогообложения предпринимательской деятельности. В Омане учрежден также ряд квазисудебных органов, в частности, Комитет по спорам, связанным с арендой.

За рамками юрисдикции шариатских судов уголовное правосудие осуществляют учрежденные в 1984 г. магистратские суды в отношении малозначительных преступлений и Центральный магистратский суд в Маскате, который рассматривает более серьезные уголовные дела и выступает в качестве апелляционного суда. Дела, затрагивающие безопасность страны и некоторые другие, рассматриваются Судом государственной безопасности, в котором права подсудимых существенно ограничены.

В конце 1999 г. Султан издал несколько декретов, направленных на построение судебной системы в соответствии с положениями Основного закона 1996 г. Декреты формально учреждают судебную власть как независимую, иерархическую систему, состоящую из Верховного суда, апелляционного суда, судов первой инстанции (по одному в каждой провинции) и, в рамках последних, районных судов. В структуре каждого из судов предусмотрены палаты по рассмотрению коммерческих, гражданских, уголовных, трудовых, налоговых дел, а также вопросов личного статуса (последних в соответствии с шариатом). Служба обвинения должна выйти из структуры полиции и стать самостоятельным правовым институтом.

Несмотря на указанные реформы, высшей апелляционной инстанцией страны остается Султан, который, в частности, утверждает все смертные приговоры.

Судьи шариатских судов (кади) и других судов назначаются Султаном.

Литература

Герасимов О.Г. Оман. М., 1975.

Исаев В.А., Филоник А.О. Султанат Оман (очерк общественно-политического и социально-экономического развития). М., 2001.

Hawlay D. Oman and its Renaissance. L., 1995.
Riphenburg C.J. Oman: Political development in a changing world. L., 1998.

Пакистан
Исламская Республика Пакистан

Государственное устройство
Правовая система
Общая характеристика
Гражданское и смежные с ним отрасли права
Уголовное право и процесс
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство в Южной Азии, на севере полуострова Индостан.

Территория - 796 тыс. кв. км. Столица - г.Исламабад.

Население - 134,51 млн. чел. (1999 г.); в том числе пенджабцы, пуштуны, синдхи, белуджи, брагуи.

Официальный язык - урду, используется английский.

Государственная религия - ислам.

Пакистан образован в августе 1947 г. в результате раздела по религиозному признаку бывшей колонии - Британской Индии, куда его территория была включена в XIX в. В марте 1956 г. принята первая конституция страны, провозгласившая британский доминион республикой.

Государственное устройство

По форме государственно-территориального устройства Пакистан федерация, состоящая из четырех провинций (Панджаб, Синд, Северо-Западная Пограничная провинция и Белуджистан), федерального столичного округа Исламабад и расположенной вдоль границы с Афганистаном федерально управляемой Полосы племен.

По Конституции 1973 г. в редакции 1985 г. (ее действие приостановлено в октябре 1999 г.) форма правления в Пакистане президентско-парламентская республика. Политический режим неустойчивый. Ограниченная исламская демократия периодически сменяется военной диктатурой (в частности, диктатура генерала М. Зия-уль-Хака правила в 1977-1988 гг., последний военный переворот произошел в октябре 1999 г.).

Высший законодательный орган Пакистана - парламент (именуется "Маджлис-и-шура"), состоящий из двух палат: нижней (Национальное собрание) и верхней (Сенат). В Национальном собрании провинции федеральный столичный округ Исламабад и управляемые центром районы племен (УЦРП) представлены пропорционально численности населения. В Сенате все провинции представлены поровну. Национальная ассамблея состоит из 217 депутатов, избираемых населением сроком на 5лет по мажоритарной системе относительного большинства. 207 депутатов выбираются по мусульманской курии, 10 - по списку религиозных меньшинств. Сенат состоит из 87 членов; 76 из них выбираются законодательными собраниями провинций на шесть лет. Депутаты Национального собрания избирают 8 сенаторов от зоны племен и 3 от Исламабада.

Президент имеет право распустить Национальное собрание как по совету Премьер-министра, так и по собственному усмотрению в случаях, когда главе правительства вынесен вотум недоверия и ни один член Национального собрания не располагает поддержкой большинства, а также если возникла такая ситуация, в которой правительство не может действовать в соответствии с конституцией, и необходимо обратиться к электорату. Новые выборы должны состояться в течение 90 дней после роспуска.

Парламент работает на сессионной основе. 1/4 общего числа членов палаты составляет необходимый для заседания кворум. Любой законопроект, кроме финансового, вносится в одну из палат парламента. После обсуждения и принятия его

большинством голосов присутствующих закон передается в другую палату. Если он будет отвергнут последней, то вопрос выносится на совместное заседание обеих палат и решается простым большинством присутствующих. Законопроект по финансовым вопросам вносится только в Национальное собрание и после принятия этой палатой направляется на подпись Президенту.

Все принятые парламентом законопроекты нуждаются в санкции Президента. Он может отказать в такой санкции, тогда законопроект возвращается в парламент; если он будет повторно одобрен большинством депутатов на совместном заседании обеих палат, то Президент обязан его подписать. Отлагательное вето президента не применяется в отношении финансовых биллей.

Глава государства и исполнительной власти - Президент Республики, который является также частью законодательной власти и верховным главнокомандующим вооруженными силами страны. Президент избирается большинством голосов членов коллегии выборщиков, состоящей из депутатов обеих палат парламента и провинциальных законодательных собраний, сроком на 5 лет. Одно и то же лицо не может быть президентом более 2 раз подряд.

Пакистанский президент наделен огромными полномочиями во всех областях государственной власти. Он производит назначения на многие высшие государственные и военные посты: Премьер-министра и членов правительства, губернаторов провинций, членов Верховного суда Пакистана и высших судов провинций, председателя Комиссии по делам государственной службы, главного комиссара по проведению выборов и членов Избирательной комиссии, председателя Объединенного комитета начальников штабов, начальников штабов трех родов войск и др. По своему усмотрению в определенных случаях Президент может отправлять правительство в отставку, распускать нижнюю палату парламента, назначать новые выборы, образовывать временное правительство, проводить референдум.

Как часть законодательной власти Президент созывает сессии обеих палат парламента, их совместные заседания, может прервать их работу; обладает правом отлагательного вето. В период между сессиями Национального собрания Президент может издавать указы, имеющие силу закона и действующие в течение 4 месяцев; если парламент одобрит такой указ, он становится законом.

Исключительно большими полномочиями глава государства обладает в сфере обеспечения безопасности. Он может вводить в стране чрезвычайное положение, если придет к выводу, что безопасности Пакистана угрожают война, внешняя агрессия или внутренние беспорядки. Во время чрезвычайного положения Президент полномочен приостановить действия основных прав граждан и принудительное их осуществление в судебном порядке на всей территории Пакистана или какой-либо ее части. После введения чрезвычайного положения Президент обязан в течение 30 дней созвать совместное заседание обеих палат парламента. Даже если парламент не одобрит президентский указ о введении чрезвычайного положения, он теряет силу только через 2 месяца после объявления.

На срок до 6 месяцев Президент может издать указ о приостановлении действия конституции в какой-либо провинции, если, по его мнению, правительство данной провинции не имеет возможности ее соблюдать. В этом случае Президент может взять на себя или поручить губернатору осуществление всех или части функций провинциального правительства; в период действия данного указа глава государства вправе также передать полномочия провинциального законодательного собрания парламенту страны.

Наконец, Президент может объявить чрезвычайное положение в области финансов, если придет к выводу, что экономическая жизнь страны, финансовая устойчивость или кредит страны (какой-либо ее части) находится под угрозой. Во время действия такого указа (его срок также не превышает 6 месяцев) центральное правительство дает провинциям такие распоряжения в отношении финансов, какие найдет нужным.

В области судебной власти Президент обладает правом помилования, отмены и смягчения приговоров любого суда.

Кроме сферы исключительной компетенции, где Президент действует по собственному усмотрению, в остальных случаях он должен руководствоваться советами и рекомендациями Кабинета министров и его главы. Однако Президент может

потребовать, чтобы Кабинет или Премьер-министр свою рекомендацию пересмотрели.

Орган исполнительной власти - правительство во главе с Премьер-министром. Основная задача правительства согласно Конституции (п.1 ст.91) состоит в том, чтобы "давать советы и помогать Президенту в осуществлении его функций". Президент назначает одного из членов Национального собрания Премьер-министром, если убежден, что этот депутат располагает доверием большинства членов Национального собрания. По совету Премьер-министра Президент назначает членов правительства, которыми могут стать как депутаты Национального собрания и сенаторы, так и не члены парламента. После этого правительство должно получить вотум доверия в Национальном собрании. Министр, который не является членом Национального собрания, должен в течение 6 месяцев добиться избрания в эту палату, иначе он перестает быть членом правительства.

Правительство несет коллективную ответственность перед Национальным собранием. Президент увольняет министров по совету главы правительства. Он имеет право уволить и Премьер-министра, если убежден, что тот не располагает доверием большинства членов Национального собрания. Для установления этого Президент созывает сессию нижней палаты, где решается вопрос о доверии Премьер-министру. Национальное собрание может сместить главу правительства. Подобное предложение должно быть поддержано пятой частью депутатов собрания, после чего вопрос выносится на сессию палаты.

Премьер-министр обязан предоставлять Президенту информацию о деятельности правительства, о его решениях и предполагаемых законодательных инициативах. По требованию Президента на обсуждение Кабинета министров должно быть поставлено любое решение его главы или какого-нибудь министра, если это решение не рассматривалось Кабинетом.

Премьер-министр по должности возглавляет ряд важных государственных учреждений, например Национальный экономический совет высший экономический орган страны, вырабатывающий планы хозяйственного развития. Помимо Премьер-министра правительство состоит из федеральных министерств, государственных министров (статус первых - выше, они образуют ядро правительства - Кабинет министров), советников, специальных помощников Премьер-министра в ранге федеральных министров и помощников в ранге государственных министров. Кроме того, в состав правительства входит генеральный атторней (адвокат), также назначаемый Президентом. Главная обязанность этого должностного лица - давать рекомендации правительству относительно правовой стороны его деятельности.

Система власти в провинциях Пакистана в значительной мере копирует федеральную. Высшее должностное лицо в провинции - губернатор, которого назначает и смещает Президент. Губернатор производит должностные назначения в провинции, а когда в соответствии с конституцией такие действия совершает Президент (например, назначение членов высшего суда провинции), он дает свои рекомендации. Губернатор созывает сессии провинциального законодательного собрания, открывает их, назначает членов правительства; обладает правом отлагательного вето в отношении всех законодательных актов, кроме финансовых; в период между сессиями собрания издает указы, имеющие силу закона; может распустить законодательное собрание и образовать временное правительство.

Орган законодательной власти - провинциальное собрание, избираемое населением провинции сроком на 5 лет. Из его депутатов формируется правительство; оно несет коллективную ответственность перед законодательным собранием. На пост главного министра губернатор назначает депутата, который, по его мнению, располагает доверием большинства членов провинциального собрания. Когда главный министр теряет это доверие, губернатор отправляет его в отставку. Члены кабинета назначаются губернатором по совету главного министра.

Правовая система

Общая характеристика

Правовая система Пакистана носит сложный, смешанный характер, обусловленный особенностями исторического развития и этно-конфессионального состава страны.

Большинство отраслей основано на английском общем праве, утвердившемся здесь в период британского колониального господства. Вопросы личного статуса, многие вопросы уголовного права регулируются кодифицированным мусульманским правом. У немусульманских общин в этой сфере действует их религиозное право (индуистское, каноническое). Население федерально управляемой Полосы племен во многом руководствуется обычным правом.

Пакистанское право в целом кодифицировано и в значительной мере определяется законодательством, принятым до получения независимости в 1947 г. Так, в наследство от британского господства Пакистан получил уголовный кодекс Британской Индии 1860 г., уголовно-процессуальный кодекс 1898 г., законы о доказательствах (1872), о применении мусульманского личного права (1937) и о расторжении мусульманского брака (1939).

В 1949 г. Учредительным собранием Пакистана принята "Резолюция об основных целях", провозгласившая суверенитет Аллаха как первоисточник власти и одновременно принципы демократии, свободы, равенства, терпимости и социальной справедливости, "как это предусмотрено исламом".

В 1956 г. Учредительное собрание приняло первую Конституцию страны, которая объявила Пакистан исламской республикой.

В начале 1970-х гг. пришедшее к власти демократическое правительство провело в стране ряд прогрессивных преобразований. В марте 1972 г. была объявлена аграрная реформа, в соответствии с которой потолок землевладения снижался до 60 га орошаемой земли и 120 га неорошаемой, безземельные и малоземельные крестьяне получили бесплатно небольшие наделы. В том же году был снят запрет с Коммунистической партии, объявлена реформа трудового законодательства, расширившая права профсоюзов.

Важным этапом в развитии правовой системы Пакистана стала Конституция 1973 г., которая закрепила положение мусульманского права как основного источника законодательства, а ислама - как государственной религии. Среди принципов политики государства содержится требование обеспечить мусульманам Пакистана образ жизни, соответствующий основным принципам ислама (п.1 ст.31).

В то же время Конституция 1973 г. содержит немало положений демократического и популистского характера. Статья 3 объявляет целью государства "уничтожение всех форм эксплуатации и постепенное осуществление основного принципа - от каждого по способности, каждому по труду". Провозглашено равенство всех граждан Пакистана перед законом независимо от расы, религии, касты, пола, закреплены основные демократические права и свободы личности, хотя и с многочисленными оговорками.

В результате июльского 1977 г. военного переворота к власти пришла администрация генерала Зия-уль-Хака (погиб в авиакатастрофе в августе 1988 г.). Действие Конституции 1973 г. было приостановлено (восстановлено в декабре 1985 г.), парламент распущен, политические партии запрещены. В основу внутренней политики Пакистана положен принцип постепенной исламизации общества. В 1977 г. в Пакистане был создан Совет исламской идеологии, который приступил к разработке рекомендаций по приведению действующего в стране законодательства в соответствие с шариатом. Вскоре после этого вступил в силу закон об исламизации общественно-политической жизни страны. Начиная с 1978 г. руководство Пакистана ввело в действие целую серию нормативно-правовых актов, призванных способствовать установлению "мусульманского образа жизни", в том числе акты о запрете ростовщичества, закате и ушре, ряд уголовных законов.

Так, в 1979 г. был введен ряд уголовно-правовых актов, основанных на шариате: о преступлениях против собственности, о наказании прелюбодеяния и ложного обвинения в совершении этого преступления, о запрещении употребления алкогольных напитков. Одновременно учрежден Федеральный шариатский суд для рассмотрения дел на основе этих актов. В дальнейшем в Пакистане продолжалось введение уголовного законодательства, основанного на традиционных нормах мусульманского права. В частности, принят Закон о кисасе и дийе (1990), предусмотревший шариатские наказания за убийство и нанесение увечий.

Одной из проблем, связанных с исламизацией страны, являются противоречия между представителями двух толков ислама - шиитского и суннитского (последние составляют 80% населения Пакистана). Созданный в мае 1980 г. генералом Зия-уль-Хаком, мусульманином-суннитом, Федеральный шариатский суд, членов которого назначал он сам, объявил неисламскими значительную часть (267 из 1511) действовавших в Пакистане законов. Мусульманские богословы-шииты расценили эту политику как попытку распространить суннитские нормы мусульманского права на шиитскую общину. Уже в 1980 г. ими было создано "Движение за осуществление джафарийского (по имени пятого шиитского имама Джафара) толка ислама".

В середине 1980-х гг. Пакистан перешел от парламентской к полупрезидентской (фактически - к суперпрезидентской) форме правления. Поправкой к Конституции в октябре 1985 г. законодательные, исполнительные и судебные полномочия Президента были существенно расширены за счет соответствующих органов. Наряду с парламентом он стал частью законодательной власти, получил право отлагательного вето. Президент был объявлен и главой исполнительной власти (прежде руководителем исполнительной власти являлся премьер-министр), верховным главнокомандующим вооруженными силами Пакистана. Не столь жестко, как раньше, он стал связан советами премьер-министра.

Основными источниками права в Пакистане являются законодательство, судебный прецедент и мусульманская правовая доктрина.

В Пакистане, как и в других федеративных государствах, существует разделение законодательных полномочий между центром и субъектами федерации. В сферу исключительной компетенции центра входят важные государственные вопросы, такие, как оборона, внешние сношения, денежное обращение, внешняя торговля, многие налоги, планирование и координация, средства связи, межпровинциальная торговля и др. В случае несоответствия какого-либо акта провинциального собрания закону, изданному парламентом в пределах его компетенции (исключительной или совместной с провинциями), данный акт считается недействительным.

Совместную компетенцию центра и провинций (п.4 ст.70 Конституции) составляют уголовное право, судопроизводство по гражданским делам, передача собственности (кроме сельскохозяйственных земель), проблемы экологии, социальное обеспечение, деятельность профсоюзов и трудовые конфликты, судоходство на внутренних водных путях, производство электроэнергии и другие вопросы, перечисленные в четвертом приложении к Конституции. Вопросы, не вошедшие в этот список и в перечень исключительной компетенции центра, отнесены к ведению провинций.

В условиях чрезвычайного положения парламент может издавать законы по любому вопросу.

Законодательная власть на уровне федерации принадлежит одновременно парламенту и Президенту, а на уровне провинций законодательным собраниям и губернаторам. В период между сессиями Национального собрания Президент может издавать указы (ордонансы), имеющие силу закона и действующие в течение 4 месяцев; если парламент одобрит такой указ, он становится законом. Аналогичные полномочия принадлежат губернатору в период между сессиями провинциальных собраний.

Шестое приложение к Конституции содержит перечень важных законов, не подлежащих изменению, дополнению или отмене без предварительной санкции президента; в седьмом приложении перечислены 9 президентских указов периода военного режима, ставших законами, причем такими, для исправления которых необходима процедура, применяемая в отношении конституционных поправок.

В период диктатур пакистанские президенты осуществляют законодательные полномочия в полном объеме. В соответствии с восьмой поправкой к Конституции (1985) все указы и распоряжения Президента и военной администрации, сделанные после установления военного режима 5 июля 1977 г., стали действовать в качестве законов.

Совершенно автономные правовые системы существуют в Полосе пуштунских племен и районах племен Белуджистана и Северо-Западной Пограничной провинции. На Полосу племен не распространяется законодательная власть парламента (Президент может специальным указом ввести в действие какой-либо закон) и юрисдикция Верховного суда (если нет специального решения высшего законодательного органа).

Районы племен двух указанных провинций также управляются только по линии исполнительной власти; здесь не действуют законы парламента и провинциального законодательного собрания, эти районы не включены в сферу деятельности Верховного суда и высшего суда провинции.

Пуштунские племена до наших дней являются своеобразной социально-экономической и административной системой, в которой сохранились такие важные элементы традиционной племенной организации, как джирга- совет старейшин или глав семей, решающих на основе обычного права пуштунов ("Пуштунвали" - Кодекса чести пуштунов) все важнейшие дела племени, клана или рода. На Полосу пуштунских племен официально не распространяется действие пакистанского Уголовного кодекса. Сохранились ополчение боеспособных мужчин (лашкар), трудовая взаимопомощь (ашар) и обычаи кровной мести (бадал). Обычное право также широко применяется у племен, проживающих в Белуджистане.

Гражданское и смежные с ним отрасли права

Отношения, соответствующие в романо-германской системе частно-правовым, регулируются в Пакистане несколькими различными системами права. Вопросы личного статуса - религиозным персональным правом, а все остальные отношения - территориальным правом, сформировавшимся на базе английского общего права.

У мусульманской общины (97% населения) вопросы личного статуса регулируются мусульманским правом. Еще в колониальный период в Британской Индии были приняты Закон о применении мусульманского личного права 1937 г. и Закон о расторжении мусульманского брака 1939 г. Первый из этих актов регламентировал отношения, связанные с наследованием по закону, правом собственности женщин, браком (закреплением и расторжением), предоставлением содержания, выкупом за невесту, опекой, дарением, вакуфными имуществами. После получения независимости Пакистаном была проведена новая кодификация мусульманского права. Так, в 1961 г. принят Ордонанс о мусульманском семейном праве, регулирующий вопросы брака и развода.

У христианской, индуистской и других немусульманских общин в сфере личного статуса действует свое персональное (обычно также религиозное) право.

Основы современных отношений собственности закреплены в Конституции 1973 г. Она устанавливает, что каждый гражданин Пакистана имеет право приобретения, владения и распоряжения собственностью (ст.23). Предусматривается возможность национализировать любой вид собственности за компенсацию (п.2 ст.24). При этом закон должен фиксировать либо размер компенсации, либо принципы, в соответствии с которыми она должна быть определена, а также способ ее выплаты; при этом ни один закон о национализации не может оспариваться в суде по причине неадекватности компенсации (п.4 ст.24). Государство может брать под контроль и изымать без компенсации собственность, "нажитую нечестным путем или каким-либо незаконным образом", а также если это необходимо для развития образования, оказания гражданам медицинской помощи, содержания безработных и нетрудоспособных, строительства жилищ и для других общественных потребностей (п.3 ст.24).

Торговое право Пакистана основывается на законодательстве и прецедентном праве Англии и Британской Индии. Закон о контрактах представляет собой, в частности, кодификацию английского договорного права. Пакистан оставил в силе и индийский Закон о компаниях 1913 г. Законодательство о банкротстве также следует английской модели.

Фондовый рынок регулируется Ордонансом о ценных бумагах и фондовой бирже 1969 г. и Правилами 1981 г. Ордонанс о компаниях 1984 г. регулирует оборот акций путем установления правил их котировки.

В настоящее время экономика Пакистана переживает период интенсивного перехода от государственного регулирования к развертыванию процессов, ориентированных на свободный рынок. Активно осуществляется денационализация и приватизация госсектора. Правительство Пакистана пытается привлечь иностранных инвесторов в такие сферы экономики страны, как сельское хозяйство, сфера услуг и социальный

сектор. В 1998 г. принят Закон об инвестиционной политике. Прямые иностранные инвестиции защищены от экспроприации Законом об иностранных частных инвестициях (поддержке и защите) 1976 г. и двухсторонними международными соглашениями.

После достижения независимости в Пакистане была проведена существенная реформа колониального законодательства о труде (см. раздел "Индия"). Новое законодательство установило жесткий государственный контроль над профсоюзной деятельностью, запрещение забастовок (Ордонанс о промышленных отношениях 1969-1973 гг. с поправками), хотя и провозгласило принцип участия трудящихся в управлении предприятиями и улучшило некоторые условия труда. Установлена максимальная продолжительность рабочего времени - 54 часа в неделю. Закон о детской занятости 1991 г. запрещает наем подростков младше 14 лет в некоторых областях занятости и регулирует условия их труда. Детям запрещено работать сверхурочно и ночью.

В 1997 г. принят Пакистанский закон об охране окружающей среды, который охватывает самые различные вопросы экологического характера: контроль за загрязнением и опасными отходами, импорт химических продуктов, производство, оборот и перевозка опасных и токсичных веществ и т.д.

Уголовное право и процесс

Основы современного уголовного права Пакистана заложены еще в колониальный период. В 1860 г. был принят общий для Британской Индии, в состав которой входили территории нынешнего Пакистана, Уголовный кодекс. Этот обширный акт (около 500 статей) неоднократно изменялся как до, так и после установления независимости. В дополнение к нему принимались многочисленные законы.

После достижения независимости вплоть до конца 1970-х гг. мусульманское деликтное право в Пакистане фактически не применялось и уголовные дела решались на основе кодекса 1860 г. Однако с приходом к власти генерала Зия-уль-Хака в 1977 г. и провозглашением политики исламизации страны ситуация изменилась.

Введение законов шариата имело целью не заменить светский уголовный кодекс, а привести его некоторые части в соответствие с положениями Корана и других источников мусульманского права. В январе 1978 г. издан Закон об ответственности за угон самолета, который наряду с наказаниями, применяемыми в стране и ранее (смертная казнь, лишение свободы, штраф), ввел характерные для мусульманского деликтного права санкции - отсечение руки и телесное наказание. В 1979 г. изданы ордонансы, установившие уголовную ответственность за четыре преступления - употребление спиртных напитков, прелюбодеяние, кражу и разбой и ложное обвинение в прелюбодеянии, за которые Коран предусматривает строго определенные санкции (наказания худуд). Так, употребление алкоголя влечет телесное наказание в виде 80, а ложное обвинение в прелюбодеянии - 40 ударов плети. Кража карается отсечением руки, а разбой - руки и ноги. Наконец, виновный в прелюбодеянии (в зависимости от обстоятельств) может быть насмерть забит камнями или наказан 100 ударами плети. Телесное наказание производится публично, и закон устанавливает порядок подготовки преступника к бичеванию (предварительный осмотр врачом, отсрочка исполнения приговора в случае болезни и т.д.). Публичные порки в Пакистане стали обычным явлением. Более суровые исламские наказания (членовредительские, забивание камнями) на практике не применяются. Судами Пакистана было вынесено несколько приговоров к отсечению руки и ноги, но они не были утверждены верховной судебной инстанцией и заменены иными мерами наказания. Процесс постепенного включения норм мусульманского деликтного права в действующее пакистанское право продолжился и в дальнейшем: в 1980 г. вступил в силу закон об ответственности за богохульство, а в 1981 г. установлена ответственность за несоблюдение поста во время рамадана (лишение свободы на срок до 3 месяцев и штраф до 500 рупий). Была также введена выплата "выкупа за кровь" (дийя), в военно-уголовное право внесены положения о членовредительских наказаниях.

Несмотря на все нововведения влияние мусульманского законодательства на уголовное право Пакистана оказалось все же ограниченным, последнее сохранило свою прежнюю, светскую и европеизированную основу. Многие пакистанские юристы, в том

числе судьи, всячески препятствуют применению наиболее архаичных и жестоких норм шариата.

Помимо смертной казни и вышеназванных исламских санкций видами наказания по уголовному праву Пакистана являются заключение, конфискация собственности и штрафы. Заключение подразделяется на "строгое" (эквивалент каторги) или "простое".

Уголовный процесс в Пакистане изначально был основан на демократических нормах, заимствованных из английского права, однако исламизация страны и политика репрессивных военных режимов привели к его глубокой деформации.

В принципе ст.9-13 Конституции и положения кодексов гарантируют большинство процессуальных прав, известных системе уголовного правосудия Великобритании или США. Например, право на освобождение до суда под залог (кроме некоторых категорий преступлений), процедуру хабеас корпус, право перекрестного допроса, право представления доказательств защитой, право на апелляцию и гарантию от повторного преследования по тому же обвинению. Обвиняемому, которому грозит смертная казнь, адвокат назначается в (кроме некоторых категорий преступлений), процедуру хабеас корпус, право

Согласно Конституции любой гражданин Пакистана, подвергшийся аресту, должен быть в течение 24 часов доставлен в суд и без санкции последнего не может содержаться в заключении свыше этого срока. Однако в отношении лиц, "действующих в ущерб целостности, безопасности и обороне Пакистана, или его внешнеполитическому положению, или общественному порядку", применяется превентивное заключение сроком до 1месяца (ст.10). Третья поправка к Конституции, принятая в феврале 1975 г., увеличила этот срок до 3 месяцев.

В Пакистане не существует суда присяжных. Судья может единолично рассматривать дела о преступлениях небольшой тяжести. Серьезные дела слушаются судами сессий, которые могут назначать наказания вплоть до смертной казни. Провинциальный высокий суд рассматривает апелляции и автоматически проверяет любой приговор, назначающий смертную казнь. Высшая апелляционная инстанция по уголовным делам- федеральный Верховный суд.

В качестве основного акта, регламентирующего рассмотрение уголовных дел, продолжает действовать УПК 1898 г. Входе исламизации правовой системы были введены особые мусульманские правила доказывания по некоторым категориям дел. В 1984 г. вступил в силу Ордонанс о свидетельских показаниях, основанный на шариате. В соответствии с ним изнасилование может быть доказано только свидетельством 4 взрослых мужчин хорошей репутации. При этом, если обвинение будет признано недоказанным, потерпевшая должна подвергнуться суровому наказанию за лжесвидетельство или, что более распространено, за прелюбодеяние (поскольку заявительница сама признала факт внебрачного полового сношения). Исключительной юрисдикции у судов шариата не существует: преступления, предусмотренные мусульманским деликтным законодательством (например, категории худуд), могут рассматриваться как религиозными, так и гражданскими судами. Окончательным решением уголовных дел, по которым применяются традиционные исламские наказания, занимается Федеральный шариатский суд, который действует на основе Мусульманского кодекса юстиции.

Особенностью пакистанского правосудия является широкое применение чрезвычайных процедур судопроизводства, не связанного обычными правовыми гарантиями, содержащимися в Уголовно-процессуальном кодексе. По Закону 1975 г. о подавлении террористической деятельности (о специальных судах) были созданы специальные суды для рассмотрения дел "террористического характера" (например, убийства и саботаж). По этому закону в отличие от обычно предоставляемых правовых гарантий подсудимый мог считаться виновным, если не докажет своей невиновности. Разбирательство дел в специальных военных судах было несправедливым вследствие их зависимости от исполнительных властей и принятия ими доказательств, полученных под принуждением. Они не давали права и на судебную апелляцию, так как их приговоры проверялись только чрезвычайными органами власти. После отмены чрезвычайного положения в 1985 г. специальные военные суды прекратили свою деятельность.

В 1987 г. принят новый Ордонанс, учредивший специальные суды ускоренного

производства, уполномоченные назначать смертную казнь после трехдневного судебного процесса, причем почти никакие отсрочки исполнения приговора не разрешались. Дела, считающиеся "ужасными, жестокими и сенсационными" или "приводящими к оскорблению общественности", могли рассматриваться специальным судом, учрежденным провинциальным правительством. Оно имело право передать в специальный суд также любое дело, представленное в обычный суд, если этого требовали "публичные интересы".

Юрисдикция специальных судов была ограничена в 1988 г., однако они продолжали действовать. В 1991 г. суды ускоренного производства получили новую юрисдикцию, в частности, рассматривать дела об убийствах и наркопреступлениях. В таких делах допускается только одна апелляция. В 1990 г. учреждены специальные суды "ответственности" для рассмотрения дел о коррупции в первом правительстве Беназир Бхутто (1988-1990). В конце 1993 г. второе правительство Беназир Бхутто объявило о намерении прекратить практику использования специальных судов с 1994 г. В 1996 г. против параллельной системы чрезвычайных судов выступил и Верховный суд. Однако продолжение в стране кровавых религиозно-этнических столкновений не позволяет пока Пакистану отказаться от разного рода чрезвычайных мер. В 1997 г. правительством принят очередной антитеррористический акт, в соответствии с которым для "ускоренного рассмотрения дел" в стране вновь введены военные суды. В феврале 1999 г. решение правительства о введении военных судов было объявлено неконституционным Верховным судом Пакистана. В то же время в стране продолжают действовать специальные антитеррористические суды (созданы в сентябре 1997 г.), которые только в провинциях Синд и Панджаб за 16 месяцев рассмотрели 1544 дела и вынесли 158 смертных приговоров.

В настоящее время, по мнению международных наблюдателей, по масштабам нарушения прав в сфере уголовного судопроизводства Пакистан по-прежнему занимает одно из первых мест в мире. Широко распространена практика произвольных арестов, пыток обвиняемых и коррупции. Из-за нехватки судей процессы иногда тянутся годами.

В Полосе племен и других районах племен федеральное уголовно-процессуальное законодательство не применяется: правосудие там осуществляется племенными лидерами в соответствии с местным обычным правом.

Судебная система. Органы контроля

Судебная система Пакистана включает несколько различных видов судов с нередко пересекающейся юрисдикцией: общие гражданские, военные, административные, чрезвычайные и шариатские.

Во главе судебной системы Пакистана стоит Верховный суд, решения которого обязательны для всех судебных органов страны. Председатель Верховного суда (главный судья Пакистана) назначается Президентом самостоятельно, другие судьи-после консультации с Главным судьей. Члены Верховного суда могут занимать свои должности до 65 лет. Досрочное отстранение производится Президентом с предварительного согласия Верховного судебного совета, состоящего из главного судьи Пакистана, двух старших (по времени занимаемой должности) членов Верховного суда и двух старших главных судей высших судов провинций. Основанием для такого отстранения может быть лишь недостойное поведение или неспособность выполнять свои функции.

Верховный суд выступает в качестве суда первой инстанции по спорам между центральным и провинциальными правительствами, а также между провинциальными правительствами. В качестве апелляционной инстанции он рассматривает решения высших судов в тех случаях, когда дело затрагивает существенный вопрос права, связанный с толкованием конституции, когда речь идет о смертном приговоре или приговоре к пожизненному заключению, и в ряде других случаев. Верховный суд может передать любое дело из одного высшего суда в другой. Осуществляет он и консультативные функции: дает заключения по вопросам права, представленным на его рассмотрение Президентом. Важнейшая функция Верховного суда - контроль над соблюдением основных прав граждан (п.3 ст.184 Конституции).

Как и в других странах, воспринявших английское общее право, в Пакистане Верховный суд выполняет функцию конституционного контроля, принимая решения о конституционности тех или иных действий государственных органов, а иногда и о легитимности государственного переворота (например, в 1977 г. им была признана правомерность переворота, совершенного генералом Зия-уль-Хаком).

Во главе судебных органов провинций стоят высшие суды. Главный судья (председатель) и члены высшего суда назначаются Президентом: главный судья - после консультации с Главным судьей Пакистана и губернатором провинции; члены высшего суда - с учетом мнения главного судьи данного Суда. Члены высших судов должны покинуть свои посты по достижении 62 лет. Они могут быть смещены досрочно в том же порядке, что и члены Верховного суда.

Высший суд руководит деятельностью всех нижестоящих судебных органов провинции и контролирует их. Он рассматривает их решения и заслушивает апелляции, в обязательном порядке проверяет все смертные приговоры нижестоящих судов. Кроме того, высший суд контролирует деятельность административных органов, следит за соблюдением ими конституционных прав граждан и принимает меры по принудительному осуществлению этих прав.

Суды низших инстанций организованы по округам и делятся на уголовные и гражданские. В каждой из этих категорий судов имеется несколько инстанций: от низших, занимающихся небольшими делами, до окружных. Так, уголовные преступления в зависимости от их тяжести рассматриваются в магистратах различного класса, а также в сессионных судах - высших судебных органах по уголовным делам в округах (они имеют право выносить любой приговор, включая смертный). Судебные органы по гражданским делам возглавляются окружными судами. Сессионный и окружной суды - высшая судебная инстанция в округе, а также высший апелляционный орган. Они назначаются губернатором после консультации с главным судьей провинции.

Самостоятельную систему образуют постоянные военные суды. Армия имеет четырехзвенную, а воздушные и морские силы - трехзвенную систему судов. Эта система включает на верхних уровнях генеральные военные суды и окружные военные суды, на нижнем - полевые генеральные военные суды (на флоте - суммарные генеральные военные суды). В армии четвертый, низший уровень составляют суммарные военные суды.

В законодательном порядке могут быть учреждены административные суды или трибуналы, в основном для разбора дел государственных служащих (ст.212 Конституции). В Пакистане имеется также значительное число специальных судов для рассмотрения отдельных категорий дел (коммерческих, таможенных, налоговых, банковских, автотранспортных, экологических, трудовых и т.д.). Апелляционной инстанцией для этих судов являются высшие суды провинций, за исключением трудовых и автотранспортных судов, которые имеют собственные апелляционные органы.

В 1970-1990-е гг. в Пакистане неоднократно принимались законы и указы о создании чрезвычайных судов под разными названиями (см. выше).

Пакистан имеет сложную систему мусульманского контроля и правосудия, представленную как самостоятельными органами, так и специальными подразделениями гражданских судов. В стране существуют два органа, осуществляющие религиозный контроль за нормативными актами. Правовой основой для их создания служит ст.277 Конституции 1973 г., согласно которой "все существующие законы должны быть приведены в соответствие с предписаниями ислама, как они установлены в священном Коране и сунне... и ни один закон не может быть принят, если он противоречит таким предписаниям".

Первый из этих органов, Совет по исламской идеологии, или Исламский совет состоит из 8-15 членов, назначаемых сроком на 3 года Президентом из лиц, обладающих "знанием принципов и философии ислама, как они сформулированы в священном Коране и сунне, и разбирающихся в экономических, политических, правовых или административных проблемах Пакистана". Исламский совет наделен консультативными функциями: он дает парламенту и провинциальным собраниям, Президенту и губернаторам провинций заключения по вопросу о соответствии законопроектов предписаниям ислама, рекомендации по вопросу о мерах, направленных на приведение

существующих законов в соответствие с предписаниями ислама.

Вторым органом религиозного контроля является Федеральный шариатский суд. Он был образован в 1980 г. как отдельное судебное учреждение, действующее параллельно с системой общих судов. Федеральный шариатский суд состоит из председателя, 4 членов, имеющих статус судей высших судов, и 3 мусульманских богословов (улемов). Члены этого судебного органа назначаются Президентом сроком на 3 года.

Как орган религиозного контроля Федеральный шариатский суд рассматривает дела по искам граждан, федерального и провинциальных правительств о "несоответствии положений закона предписаниям ислама, изложенным в Коране и сунне". Как суд первой инстанции Федеральный шариатский суд выносит смертные приговоры за половые преступления и убийство в процессе ограбления и определяет способ их исполнения (в соответствии с мусульманским правом). В то же время этот суд является апелляционной инстанцией по некоторым приговорам, вынесенным уголовными судами по преступлениям категории худуд. Решение Федерального шариатского суда в свою очередь может быть обжаловано в Верховный суд, где создано специальное апелляционное отделение, состоящее из мусульманских судей - членов Верховного суда.

Помощь центральному и провинциальным правительствам в юридических вопросах оказывают соответственно Генеральный атторней Пакистана и Генеральный адвокат провинции, назначаемый губернатором.

Конституцией Пакистана с 1983 г. предусмотрен институт, аналогичный омбудсману - служба Wafaqi Mohtasib. Мохтасиб назначается Президентом на единственный 4-летний срок. Он осуществляет контроль за деятельностью федеральной администрации, в том числе расследует (по жалобам граждан) случаи злоупотреблений и нарушений в сфере государственного управления. Мохтасиб уполномочен предоставлять компенсацию лицу, пострадавшему в результате "плохого управления". Из ведения пакистанского омбудсмана исключены административные нарушения в сфере иностранных дел, государственной безопасности и обороны.

Несмотря на закрепление пакистанской Конституцией принципа независимости судебной власти, последняя на практике находится под сильным влиянием Президента и правительства.

Литература

Пакистан: Справочник. М., 1991.

Esposito J. L. Perspectives on Islamic Law Reform: The Case of Pakistan // NYU Journal of International Law and Politics. 1980. Vol. 13. P.217-245.

Gledhill A. Pakistan: The Development of Its Laws and Constitution // The British Commonwealth: The Development of its Laws and Constitutions. Vol. 8. 2nd ed. L., 1967.

Палау
Республика Палау

Государственное устройство
Правовая система
Судебная система. Органы контроля

Государство на архипелаге в группе Каролинских островов в западной части Тихого океана.

Территория - 497 кв. км. Столица - г. Корор.

Население - 19 тыс. чел. (2001 г.); в основном белау (палау).

Официальные языки - белау (палау) и английский.

Религия - большинство верующих - католики и протестанты.

В XVI-XIX вв. острова принадлежали Испании, в 1898-1914 гг. Германии, в 1920 г. стали подмандатной территорией Японии, в 1947 г. подопечной территорией ООН, управляемой США. С ноября 1993 г. Республика Палау" свободно ассоциированное" с США государство; в рамках этого статуса 1 октября 1994 г. провозгласила независимость. Вопросы обороны и внешних сношений островов остаются прерогативой США.

Государственное устройство

По форме государственно-территориального устройства Палау федерация, состоящая из 16 штатов, каждый из которых имеет собственную конституцию.

Действует Конституция 1979 г. (в силе с 1981 г.). По форме правления Палау - президентская республика. Государственное устройство в целом следует образцу США. Политический режим - либеральный.

Законодательный орган - Национальный конгресс (Olbiil Era Kelulau), состоящий из двух палат: Сената (14 сенаторов, назначаемых на 8 лет пропорционально населению островных территорий) и Палаты делегатов (16 членов, избираемых прямым голосованием по одному от каждого штата).

Глава государства и правительства - Президент, избираемый населением сроком на 4 года. Имеется также вице-президент.

В дополнение к конституционным органам власти действует Совет вождей (по одному члену от каждого из 16 штатов), который консультирует Президента по вопросам традиционного права и обычаев и их соотношения с Конституцией и законами Палау.

Правовая система

Правовая система Палау, основанная на американском законодательстве, воспроизводит его принципы и институты. В отдельных сферах отношений (земельные, семейные, наследственные) действуют также нормы местного обычного права. Согласно разд.2 ст.V Конституции статутное и традиционное право имеют одинаковую силу. В случае конфликта между ними статутное будет превалировать только в той мере, в какой не противоречит основополагающим принципам традиционного права. В соответствии с местными обычаями имущество наследуется по материнской линии. По наследству также передаются традиционные титулы. Землю могут приобретать исключительно аборигены островов.

Смертная казнь в стране отменена за все виды преступлений.

Судебная система. Органы контроля

Судебная система включает Верховный суд, Национальный суд и Суд гражданских исков (Court of Common Pleas). Верховный суд состоит из апелляционного отделения и отделения первой инстанции. В его состав входят Главный судья и от 3 до 6 членов обоих отделений суда. Отделение первой инстанции Верховного суда должно иметь первоначальную и исключительную юрисдикцию по всем вопросам, касающимся послов, министров и консулов, по морским делам, а также вопросам, стороной в которых национальное правительство или правительство штата является. Во всех других делах Национальный суд имеет первоначальную и параллельную юрисдикцию с отделением первой инстанции Верховного суда.

Президент назначает судей в Верховный и Национальный суды из списка, рекомендованного Комиссией по судебным назначениям. Эта Комиссия состоит из 7 членов, один из которых - главный судья Верховного суда (председатель Комиссии), 3 выбираются адвокатурой и 3 назначаются Президентом. Срок полномочий судей не ограничен. Они имеют право на отставку по достижении 65 лет.

Главный судья Верховного суда - административный глава всей судебной системы. Он может перемещать судей от одного географического или функционального отделения суда к другому, назначать судей для временной службы в другом суде; готовит и представляет через Президента парламенту ежегодный бюджет судебной системы.

Согласно Конституции Верховный суд должен промульгировать правила, регулирующие администрацию судов, юридические профессии, а также производство по гражданским и уголовным делам.

Панама
Республика Панама

Государственное устройство

Правовая система
Общая характеристика
Уголовное право и процесс
Судебная система. Органы контроля

Государство в Центральной Америке.

Территория - 77,1 тыс. кв.км. Столица - г.Панама.

Население - 2,7 млн.чел. (1996 г.); 60% - испано-индейские метисы, в стране проживают также негры, мулаты и 200 тыс. индейцев.

Официальный язык - испанский.

Господствующая религия - католицизм.

Как независимое государство Панама возникла в 1903 г., отделившись (с помощью США) от Колумбии.

Государственное устройство

Панама - унитарное государство. Административно-территориальное деление - 9 провинций.

Действует Конституция 1972 г. с поправками 1978 и 1983 гг. По форме правления Панама - президентская республика.

Высший законодательный орган - однопалатная Законодательная ассамблея, 72 депутата которой избираются всеобщим, прямым и тайным голосованием сроком на 5 лет по системе пропорционального представительства. Обычные законы принимаются простым большинством присутствующих на заседании депутатов, органические - абсолютным большинством всех членов ассамблеи. Помимо издания законов Законодательная ассамблея осуществляет и другие полномочия, присущие парламентам американских республик.

Глава государства и правительства - Президент Республики, избираемый на 5 лет. Вместе с ним избираются 2 вице-президента. Президент осуществляет исполнительную власть при помощи министров государства. При нем и под его председательством действует Совет Кабинета (Consejo de Gabinete), в котором глава государства должен согласовывать и принимать важнейшие решения: назначение судей Верховного суда, заключение договоров о займах, отчуждении национального имущества и ряд других. Этому органу также принадлежит полномочие декретировать под свою коллективную ответственность чрезвычайное положение и приостанавливать действие отдельных норм Конституции.

Правовая система

Общая характеристика

Правовая система Панамы в целом относится к романо-германской правовой семье, входя в ее обособленную латиноамериканскую группу. Первоначальной основой для формирования панамского права выступила правовая культура бывшей метрополии - Испании. Конституционное право во многом следует модели США, на гражданское право оказало значительное влияние французское, а на уголовное право - итальянское законодательство.

После отделения Панамы от Колумбии в 1903 г. в стране некоторое время целиком сохранялось колумбийское законодательство. Собственные кодексы она начала принимать с 1917 г.

Основным источником права в Панаме является законодательство, акты которого образуют строгую иерархию (Конституция, органические законы, обычные законы, декрет-законы, декреты и т.д.). Декрет-законы издаются исполнительной властью на основе строго определенных полномочий, делегированных Законодательной ассамблеей. Почти все отрасли права кодифицированы. В индейских общинах применяется обычное право, нормы которого не должны противоречить закону.

В качестве основного источника гражданского права в Панаме применяется ГК Чили 1857 г., воспринятый здесь с небольшими изменениями. В 1995 г. принят Семейный

кодекс. Он криминализировал все виды семейного насилия и приравнял традиционные индейские браки к официально зарегистрированным.

В виду тесных финансово-экономических связей с США на развитие панамского торгового законодательства весьма сильно влияет англо-американское право. Это касается, в частности, законов о свободно обращающихся документах 1917 г., о трастах 1984 г., о компаниях 1927 г.

Панама является одним из крупнейших финансовых, торговых и транспортных центров Латинской Америки. Принятие банковского законодательства, предоставляющего большие льготы в ведении финансовых операций и фактическое отсутствие контроля над капиталом, превратило страну в крупный мировой банковско-финансовый центр (существует с 1970 г.). Новый Закон о банках и банковской деятельности был опубликован 12 марта 1998 г. Этот документ, состоящий из 7 глав, определяет основные положения, регулирующие функционирование всей банковской системы страны. Он заменил предыдущий закон 1970 г., успевший заметно устареть.

Созданная в Панаме в 1948 г. свободная экономическая зона Колон занимает второе место в мире (после Гонконга) по объему экспортно-импортных операций. Страна также является крупным офшорным (безналоговым) центром для корпораций. Организация компаний и управление ими регулируются, главным образом, весьма либеральным Законом о компаниях 1927 г. и некоторыми из положений Торгового кодекса Панамы.

Наконец, создание открытой системы мореходной регистрации (Закон 1925 г.) превратило Панаму в страну "удобного флага", под которым зарегистрировано более 11 тыс. судов. В соответствии с Финансовым кодексом доход, полученный от осуществления международных морских перевозок на зарегистрированных в Панаме торговых судах, не подлежит налогообложению, даже если контракт на перевозку исполняется в Панаме.

Страна имеет хорошо кодифицированное трудовое право (Трудовой кодекс 1971 г. насчитывает около 1000 статей). В 1990-х гг. проведена существенная реформа трудового законодательства, призванная сделать его более гибким. Поправки к Трудовому кодексу (последняя из которых была принята в 1995 г.) вводят новые, более благоприятные для работодателей нормы, касающиеся заключения срочных договоров, увольнений работников. Особые льготы были установлены для владельцев мелких и вновь открываемых предприятий (в течение одного года после их создания), а также предприятий, меняющих профиль деятельности. Многочисленные изъятия из трудового законодательства были введены для предприятий в свободных экономических зонах. Разрешено создание частных бирж труда. Из сферы действия трудового законодательства исключены работники-надомники.

В целом действующее законодательство о труде соответствует международным стандартам. Гарантируются и осуществляются на практике права на объединение в профсоюзы, на ведение коллективных переговоров, на забастовку.

Уголовное право и процесс

Основным источником уголовного права страны является УК Панамы 1922 г., который испытал значительное влияние итальянского Уголовного кодекса 1889 г. Как и в большинстве стран Латинской Америки, уголовные деяния делятся на собственно преступления (delitos) и проступки (faltas), в зависимости от степени общественной опасности.

Панама никогда не использовала смертную казнь. Конституция 1972 г. (дополненная в 1978 и 1983 гг.) устанавливает, что смертная казнь не применяется как наказание (ст.30).

Уголовный процесс в Панаме представляет смесь французской и англо-американской модели. Конституция и УПК закрепляют основные демократические принципы и нормы судопроизводства. В частности, Конституция предусматривает судебный контроль за законностью арестов и задержаний; всякий задержанный или арестованный должен в течение 24 часов быть доставлен в суд. В отличие от большинства других стран Латинской Америки Конституция (ст.197) и УПК Панамы предусматривают рассмотрение уголовных дел судом присяжных (если хотя бы одно из обвинений заключается в убийстве). Такой суд состоит из 7 присяжных под

председательством профессионального судьи. Большой проблемой для панамского правосудия остается острейшая нехватка защитников по назначению (для малоимущих), а также длительные сроки предварительного заключения.

Судебная система. Органы контроля

Конституция предусматривает независимую судебную власть. Во главе судебной системы стоит Верховный суд (Corte Suprema de Justicia), который разделен на четыре палаты: по гражданским, уголовным, административным делам, а также по общим вопросам (например, исполнение иностранных судебных решений). Он является судом высшей инстанции по всем гражданским и уголовным делам. Верховный суд также осуществляет конституционный контроль.

Ниже Верховного суда находятся 4 высоких суда (Superior Tribunal). Они рассматривают апелляции, а также по первой инстанции дела о наиболее тяжких преступлениях либо касающиеся консулов, судей и прокуроров. В пределах каждой провинции имеются по 2 окружных суда, 1 для гражданских и 1 для уголовных дел. Самое низшее звено судебной системы образуют муниципальные суды, расположенные в каждом из 65 муниципальных образований. Имеются специализированные суды по несовершеннолетним и по семейным делам. Опекунский суд для несовершеннолетних (Tribunal Tutelar de Menores) был учрежден в 1951 г.

Члены Верховного суда (их 9) назначаются Президентом Республики с согласия Законодательной ассамблеи. Верховный суд назначает судей высоких судов, которые, в свою очередь, назначают судей окружных и муниципальных судов. На местном уровне мэры назначают административных судей, которые уполномочены рассматривать мелкие гражданские и уголовные дела.

Конституция предусматривает институт прокуратуры (Ministerio Publico), возглавляемой генеральным прокурором (Procurador General de la Nacion), которому помогают генеральный поверенный (Procurador de la Administracion), окружные и муниципальные прокуроры и поверенные, а также другие должностные лица, предусмотренные законом. Генеральный прокурор и генеральный солиситор назначаются таким же образом, как и судьи Верховного суда. Нижестоящие прокуроры назначаются вышестоящими.

На панамскую прокуратуру возложены следующие функции: защита интересов государства, обеспечение исполнения законов, административных актов и судебных решений, надзор за должным поведением и исполнением обязанностей государственными служащими, уголовное преследование и пресечение проступков, юридическое консультирование административных властей.

Папуа - Новая Гвинея

Государственное устройство
Правовая система
Общая характеристика
Гражданское и смежные с ним отрасли права
Уголовное право и процесс
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство в юго-западной части Тихого океана, занимает восточную часть острова Новая Гвинея и близлежащие острова.

Общая территория - 462,8 тыс. кв. км. Столица - г. Порт-Морсби.

Население - 4,3 млн. чел. (1995 г.); папуасы (84%) и меланезийцы, разные племена которых говорят более чем на 700 различных языках и диалектах. В стране проживают также более 40 тыс. австралийцев и европейцев.

Официальный язык - английский, распространены также пиджин и моту.

Религия - христианство и традиционные племенные верования.

Территория нынешней Папуа - Новой Гвинеи (ПНГ) была захвачена европейцами в конце XIX в., когда Германия и Великобритания поделили между собой соответственно

северную и южную (Папуа) части острова Новая Гвинея и прилегающих островов. В 1906 г. Великобритания передала управление над Папуа Австралии, которой во время Первой мировой войны перешла также германская часть острова. В 1975 г. провозглашена независимость страны.

Государственное устройство

Административно-территориальное деление - 19 провинций и столичный округ Порт-Морсби. Хотя ПНГ официально не является федеративным государством, каждая из провинций пользуется широкой политической автономией, что позволяет называть ПНГ федерацией де-факто.

ПНГ - государство в составе Содружества, возглавляемого Великобританией. Действует Конституция 1975 г. По форме правления ПНГ конституционная монархия вестминстерского типа. Политический режим демократия в процессе становления.

Глава государства - Королева Великобритании. От ее имени страной руководит Генерал-губернатор, который назначается сроком на 6 лет по представлению правительства.

Высший законодательный орган - однопалатный Национальный парламент, состоящий из 109 членов, избираемых прямым всеобщим голосованием сроком на 5 лет.

Исполнительную власть осуществляет правительство страны (Национальный исполнительный совет) во главе с Премьер-министром, который определяет его состав. Правительство несет ответственность за свою деятельность перед парламентом. Вотум недоверия Премьер-министру и его кабинету может быть вынесен на голосование не ранее чем через 18 месяцев после их назначения.

Организация власти на уровне провинций определена Органическим законом 1980 г. Каждая провинция имеет свою хартию, которая предоставляется по решению парламента от имени главы государства. На основе хартии каждая провинция принимает конституцию, где предусматривается создание провинциального собрания и провинциального исполнительного органа (экзекутивы) во главе с Премьер-министром провинции. В 1995 г. Национальный парламент принял закон, по которому премьеры провинций должны избираться из числа депутатов Национального парламента от этих провинций. В случае коррупции, плохого управления центральное правительство может сместить правительство провинции, но для этого требуется утверждение парламента (в этом случае управление провинцией переходит в руки министра внутренних дел, который должен в течение 9 месяцев организовать новые выборы).

Правовая система

Общая характеристика

ПНГ имеет смешанную правовую систему. Официально она основана на английском общем праве. Однако это право действует только в столице страны и других крупных городах. Приблизительно 85% населения, проживающего в изолированных деревнях и занимающегося примитивным натуральным хозяйством, живет по обычаям племен (обычному праву).

Как в других странах, где действует английское общее право, оно существует в ПНГ в двух формах: статутное и прецедентное.

Конституция ПНГ закрепляет систему источников права. Наряду с Конституцией, органическими законами, актами парламента и иными актами, принятыми на основании Конституции, к источникам права относится так называемое лежащее в основании (или общее) право. Последнее включает обычаи, а также принципы и нормы общего права и права справедливости Англии в той мере, в какой они совместимы с Конституцией страны, ее статутами, обычаями и условиями.

Помимо этого Конституция ПНГ специально оговаривает возможность использования судами прецедентов других стран, устанавливая, что "не существует препятствий для обращения к решениям или мнениям судов и трибуналов, находящихся за пределами национальной судебной системы, ввиду их убедительной силы".

Законодательные полномочия разделены между национальными и

провинциальными органами власти. Согласно Конституции провинциальные законы не могут противоречить ей и законам государства. Однако по вопросам собственной законодательной компетенции провинций Национальный парламент не вправе принимать законы. По вопросам совместной компетенции (рыболовство, земля, высшее образование и др.) преимущество также отдано провинциям: парламент не должен издавать акты по этим вопросам, но вправе отменить закон провинции, если он противоречит общенациональным интересам (для этого необходимо квалифицированное большинство в 2/3 голосов).

Гражданское и смежные с ним отрасли права

Английское общее право (в пределах городов) является основой регулирования предпринимательских и большинства гражданско-правовых отношений. Нормы обычного права продолжают регулировать разрешение земельных споров, семейные отношения, вопросы наследования и т.д.

Закон о браке (Marriage Act) признает за обычно-правовыми браками полную юридическую силу. В обычном праве многих племен сохраняются институты многоженства и выкупа за невесту. Женщины нередко рассматриваются как часть имущества, нередко их отдают в качестве компенсации при улаживании споров между племенными кланами.

Земля остается почти исключительно во владении общин, которые распоряжаются ею консенсусом. Иностранцы могут владеть землей лишь на правах аренды.

Экономическое законодательство ПНГ поощряет частное предпринимательство и иностранные инвестиции. Делаются шаги по приватизации государственных предприятий.

Трудовое законодательство ПНГ в целом основывается на стандартах МОТ. В нем закреплены (и соблюдается на практике) право на объединение в профсоюзы, на коллективные переговоры, на забастовку. Рабочая неделя ограничена законом 42 часами в городских областях и 44 - в сельских районах. Действие указанных норм также ограничено территорией крупных городов.

Уголовное право и процесс

Основу современного уголовного права ПНГ составляет австралийская модель уголовного кодекса. Действие УК штата Квинсленд 1889 г. (см. раздел "Австралия") было распространено в 1902 г. на Папуа, а в 1921 г. на Новую Гвинею. Сейчас этот кодекс применяется в ПНГ в редакции 1974 г., которая в основном свелась к добавлению и исключению ряда конкретных составов преступлений. Этот кодекс не имеет деления на Общую и Особенную части. Вопросам Общей части посвящены первая и седьмая части кодекса. В завершающей восьмой части излагаются положения уголовно-процессуального права.

Обычное уголовное право применяется в основном на локальном уровне, в периферийных сельских районах деревенскими судами. Согласно ст.7 Закона о признании местных обычаев Папуа - Новой Гвинеи 1963 г. по уголовным делам, рассматриваемым в государственных судах, обычное право может использоваться в двух случаях: во-первых, для установления "намерения" или "разумно-необходимого" действия обвиняемого; во-вторых, для устранения или смягчения уголовного наказания за совершенное преступление, если обвиняемый сможет доказать, что он действовал так, как должен был бы поступить в случае совершения против него неправильного действия по обычному праву.

Смертная казнь была отменена за общеуголовные преступления с момента получения независимости ПНГ в 1975 г. Закон об Уголовном кодексе 1974 г., принятый незадолго до получения независимости, предусматривал смертную казнь за измену и попытку пиратства, сопряженного с насилием над людьми, но эта мера никогда не применялась и за эти преступления. Последняя казнь имела место в 1950 г.

Уголовный процесс построен по английской модели. Конституция и законы закрепляют широкий спектр демократических принципов и гарантий судопроизводства.

Подсудимые имеют право на адвоката. Оно обеспечивается службой Публичного солиситора тем обвиняемым в серьезных преступлениях, кто не имеет средств на адвоката. Обвиняемые обладают правом на освобождение под залог.

Судебная система. Органы контроля

Во главе судебной системы Папуа - Новой Гвинеи стоит Верховный суд, который является заключительным апелляционным судом и имеет первоначальную юрисдикцию по вопросам конституционности. Национальный суд рассматривает большинство дел и апелляций на решения нижестоящих окружных судов, учрежденных на провинциальном уровне. Имеются также деревенские суды, которые рассматривают малозначительные преступления в соответствии с обычным и статутным правом. В состав деревенских судов входят преимущественно представители племенной знати и лишь в незначительном числе - профессиональные юристы.

Главный судья (председатель Верховного и Национального судов) назначается главой государства, действующим в соответствии с советом Национального исполнительного совета. Другие судьи Верховного и Национального судов назначаются Комиссией судебной и правовой служб (Judicial and Legal Services Commission).

Контроль за соблюдением прав человека осуществляет служба в составе Главного Омбудсмана и Комиссии Омбудсмана (Ombudsman Commission of Papua New Guinea).

Литература

Brunton B. and Colquhoun K. D. The Annotated Constitution of Papua New Guinea. Port Moresby, 1984.

Chalmers D. R. S. Introduction to the Law in Papua New Guinea. Sydney, 1984.

Fashion of Law in New Guinea: Being an Account of the Past, Present and Developing System of Laws in Papua and New Guinea / Ed. B. J. Brown. Sydney, 1969.

Парагвай
Республика Парагвай

Государственное устройство
Правовая система
Общая характеристика и гражданское право
Уголовное право и процесс
Судебная система. Органы контроля

Государство в Южной Америке.

Территория - 406,8 тыс. кв.км. Столица - г.Асунсьон.

Население - 5,43 млн.чел. (1999 г.), преимущественно парагвайцы; 95% составляют испано-индейские метисы-гуарани, проживает также около 250 тыс. бразильцев, 200 тыс. чел. немецкого происхождения, 100 тыс. индейцев, 100 тыс. аргентинцев.

Официальные языки - испанский, гуарани.

Религия - католицизм.

В XVI-XVIII вв. Парагвай был испанской колонией. В 1811 г. провозглашен независимым государством. В 1954-1989 гг. в стране существовала диктатура генерала А. Стресснера. После государственного переворота в феврале 1989 г. начался процесс демократизации.

Государственное устройство

Парагвай - унитарное государство. Административно-территориальное деление - 19 департаментов и 1 столичный округ.

Действует Конституция Республики Парагвай, принятая Национальной конституционной ассамблеей и вступившая в силу 21 июня 1992 г. Она провозглашает Парагвай социальным правовым государством. По форме правления Парагвай - президентская республика. Политический режим демократия в процессе становления.

Высший законодательный орган - Конгресс, состоящий из двух палат: Сената (45 сенаторов) и Палаты депутатов (80 депутатов). Обе палаты избираются всеобщим прямым голосованием сроком на 5 лет, сенаторы по общенациональным, депутаты - по департаментским избирательным округам.

Принятие законов требует их последовательного одобрения обеими палатами, причем закон может инициироваться в любой из палат. Если одна из палат отклонит законопроект, принятый другой палатой, последняя может принять его вновь абсолютным большинством членов. В этом случае закон считается принятым, если вторая палата не отклонит его большинством в 2/3 голосов. Президентское вето преодолевается абсолютным большинством голосов обеих палат.

Помимо законодательной деятельности Конгресс осуществляет контроль за работой исполнительной власти. Палаты имеют право на интерпелляции министрам и другим руководителям органов исполнительной власти, вызывая их на заседания соответствующей палаты. Если вызванное должностное лицо не явится на заседание палаты или эта палата сочтет ответ на интерпелляцию неудовлетворительным, 2 палаты большинством в 2/3 голосов могут вынести резолюцию порицания и рекомендовать Президенту Республики или непосредственному начальнику должностного лица освободить его от занимаемой должности.

В период парламентских каникул ряд полномочий Конгресса осуществляет Постоянная комиссия Конгресса.

Глава государства и правительства, главнокомандующий вооруженными силами - Президент, избираемый всеобщим прямым голосованием сроком на 5 лет. Президент не может быть избран на второй срок. Вице-президент избирается тем же путем и на тот же срок, что и Президент. Во исполнение своих полномочий Президент может издавать декреты, которые вступают в силу при скреплении их подписью соответствующего министра.

Исполнительная власть осуществляется Президентом, который формирует возглавляемое им правительство (Кабинет министров). Когда правительство созывается Президентом в качестве консультативного органа, оно именуется Советом министров.

Правовая система

Общая характеристика и гражданское право

Правовая система Парагвая в целом относится к романо-германской правовой семье, входя в ее обособленную латиноамериканскую группу. Первоначальной основой для формирования парагвайского права выступила правовая культура бывшей метрополии - Испании. Конституционное право во многом следует модели США, на гражданское оказало значительное влияние французское и германское законодательства.

Парагвай был единственной страной в Латинской Америке, где освобождение от колониального гнета сопровождалось серьезными изменениями социально-экономического характера. В 1842 г. было отменено рабство, в 1848 г. декларировано полное равноправие индейцев.

После разгрома в войне 1864-1870 гг. с соседними государствами Парагвай превратился в одну из наиболее бедных и отсталых стран Латинской Америки, которой с 1940 г. правили военно-полицейские диктатуры. После смещения последнего диктатора Стресснера в 1989 г. новое правительство легализовало большинство политических партий, ослабило цензуру печати, разрешило возвращение в страну политэмигрантов. В 1992 г. принята демократическая Конституция, на основе которой проводится коренное обновление всей правовой системы страны. Она закрепляет практически все известные новейшей мировой конституционной практике личные, социально-экономические, культурные, политические права и свободы человека, а также особые права индейских сообществ. В качестве гарантий этих прав Конституция устанавливает процедуры конституционного контроля, хабеас корпус, хабеас дата и ампаро.

Главным источником права в Парагвае являются законодательные акты. Их иерархию составляют: Конституция; международные договоры, конвенции и соглашения, которые были одобрены и ратифицированы Конгрессом; законы, изданные Конгрессом;

декреты Президента и другие правовые акты низшего уровня (ст.137 Конституции). Основные отрасли права кодифицированы. У индейцев большое значение сохраняют обычаи. Согласно Конституции 1992 г. (ст.63) индейцы имеют право добровольно соблюдать обычаи в их внутриобщинной жизни, пока это не нарушает фундаментальных прав, установленных Конституцией. Индейское обычное право должно приниматься во внимание при решении конфликтов юрисдикции.

Основным источником гражданского права до недавнего времени являлся Гражданский кодекс 1876 г., полностью заимствованный у Аргентины. В 1987 г. торговое и гражданское право объединено в новом Гражданском кодексе Парагвая.

В Парагвае, как и во многих других странах региона, установлен целый ряд особых гражданско-правовых режимов для индейских общин. В частности, земли, предоставляемые государством безвозмездно индейским сообществам для сохранения их самобытного образа жизни, полностью изымаются из гражданского оборота: они не могут быть сданы в аренду, заложены, арестованы и т.д. (ст.64 Конституции).

Согласно Конституции брак основывается на равноправии супругов. Браки, заключенные по обычному праву, имеют тот же статус, что и законные, если при этом не имелось правовых препятствий для вступления в брак и отношения носят моногамный характер.

Торговое и экономическое законодательство Парагвая основывается на закрепленных Конституцией принципах свободы конкуренции и запрета монополий (ст.107), свободы обращения товаров (ст.108), неприкосновенности частной собственности (ст.109), исключительной собственности государства на основные полезные ископаемые (ст.112), поддержки кооперативного движения (ст.113). Специальный раздел Конституции посвящен аграрной реформе, которая предполагает в числе прочего конфискацию непродуктивных латифундий.

Трудовое право Парагвая кодифицировано (действует Трудовой кодекс). Конституция (ст.86-99) и трудовое законодательство закрепляют за трудящимися право на объединение в профсоюзы, коллективные переговоры, забастовку, компенсацию за незаконное увольнение, безопасные условия труда, а также 48-часовую рабочую неделю при одном выходном дне. В целом эти права соблюдаются. Права на забастовку не имеют военнослужащие и полиция. За предпринимателями Конституция закрепляет право на локаут.

Уголовное право и процесс

Источниками уголовного права Парагвая являются Конституция, Уголовный кодекс и специальные уголовные законы.

В 1883 г. Парагвай заимствовал аргентинский уголовный кодекс. В 1890 г. он был заменен национальным УК, разработанным парагвайскими юристами. Этот кодекс в свою очередь в 1910 г. принят в новой редакции. УК Парагвая 1910 г. испытал значительное влияние концепции германских юристов того времени и наряду с этим заимствовал многие положения испанского и итальянского уголовного законодательства. Наконец, в 1914 г. был принят уголовный кодекс, который действовал до конца 1990-х гг. Он, так же как и УК 1910 г., воплощал в себе черты неоклассической школы уголовного права.

По УК 1914 г. смертная казнь была предусмотрена за некоторые категории убийств: отцеубийство, убийство за плату или по договоренности и убийство в процессе кражи (ст.62). Смертный приговор также может быть вынесен за широкий круг преступлений, которые приводят к смерти потерпевшего, и за государственную измену. Воинский Уголовный кодекс 1980 г. предусматривал смертную казнь военнослужащего за измену или дезертирство в военное время. Последние официально зарегистрированные казни произведены в 1928 г., хотя только в период диктатуры А. Стресснера 1954-1989 гг. режимом было уничтожено по меньшей мере 12 тыс. человек. В 1992 г. смертная казнь отменена полностью (ст.4 Конституции).

После принятия Конституции 1992 г. начата реформа уголовного и уголовно-процессуального законодательства. В 1998 г. принят новый УК, заменивший давно устаревший кодекс 1914 г. Он ориентирован на защиту фундаментальных прав человека как первоочередную задачу. В том же 1998 г. принят новый УПК, предусматривающий

более быстрый и открытый процесс, который по-прежнему основан в целом на французской (обвинительно-состязательной) модели.

Конституция 1992 г. закрепляет целый ряд демократических принципов и норм уголовного правосудия. В частности, ст.12 предусматривает, что любой арестованный или задержанный должен быть в течение 24 часов доставлен к компетентному судье для принятия решения о дальнейшем содержании под стражей. Все обвиняемые имеют право на адвоката, в том числе за государственный счет, но это право часто не реализуется. Публичных защитников мало, и они испытывают недостаток финансово-материальных ресурсов. Суда присяжных в Парагвае не существует. Судья единолично определяет вину (невиновность) и наказание.

Судебная система. Органы контроля

Конституция предусматривает независимую судебную власть, и таковая в Парагвае постепенно утверждается на практике.

На вершине судебной системы находится Верховный суд, который состоит из девяти судей, назначенных Сенатом с согласия Президента Республики из числа трех кандидатур, предложенных Советом судей. В структуре Верховного суда несколько палат, одна из которых рассматривает конституционные вопросы. Верховный суд назначает судей апелляционных судов из списка трех кандидатов, предложенных Советом судей. Судьи назначаются первоначально на пятилетний срок. Любой судья, утвержденный после этого еще на два срока, становится несменяемым до обязательного возраста отставки, определенного для судей Верховного суда (ст.252 Конституции).

Имеются 5 типов апелляционных трибуналов: по гражданским, коммерческим, уголовным, трудовым делам, административным спорам и делам несовершеннолетних. В пределах этих 5 функциональных областей действуют несколько судов первой инстанции, магистратские суды и мировые судьи.

Военные имеют собственную судебную систему. Согласно ст.174 Конституции военные суды рассматривают только преступления и дисциплинарные проступки, которые были совершены военным персоналом на действительной военной службе. Их решения могут отменяться гражданскими судами. Только в случае международного вооруженного конфликта военные суды имеют юрисдикцию над гражданским населением.

Совет судей состоит из одного члена Верховного суда, назначенного этим судом; представителя исполнительной власти; сенатора и депутата, выбранных соответствующими палатами; двух практикующих адвокатов, выбранных их коллегами на прямых выборах; профессора права юридического факультета Национального университета, выбранного его коллегами; профессора права частного юридического факультета (функционирующего не менее 20 лет), выбранного его коллегами.

Конституционный контроль в Парагвае осуществляется Верховным судом (его Конституционной палатой), который в соответствии со ст.132 Конституции имеет полномочие объявить любую правовую норму или судебное решение неконституционными в порядке и пределах, установленных Конституцией и законом.

В Парагвае имеется обособленная система электоральной юстиции, состоящая из Высшего избирательного суда, назначаемого в том же порядке, что и Верховный суд, и нижестоящих избирательных судов.

В качестве специального судебного органа Конституция (ст.265) предусматривает создание Счетного суда, призванного осуществлять финансово-экономический контроль.

Уголовное преследование, а также представительство иных государственных и общественных интересов в судах осуществляет прокуратура. Генеральный прокурор назначается сроком на 5лет исполнительной властью с согласия Сената из списка 3 кандидатов, предложенных Советом судей.

Наблюдение за финансово-экономической деятельностью государства, департаментов и муниципалитетов осуществляет Служба генерального контролера Республики, пользующаяся функциональной и административной автономией. Генеральный контролер и его заместитель назначаются Палатой депутатов абсолютным большинством голосов из списка трех кандидатов, предложенных Сенатом также абсолютным большинством голосов.

Конституция (ст.276) учредила в Парагвае должность Защитника Народа, аналогичную должности омбудсмана. Защитник Народа является специальным уполномоченным Конгресса, ответственным за соблюдение прав человека. Он также выступает в защиту коллективных интересов. Защитник Народа назначается на 5-летний срок большинством в 2/3 голосов членов Палаты Депутатов из списка 3 кандидатов, предложенных Сенатом.

Перу
Республика Перу

Государственное устройство
Правовая система
Общая характеристика
Гражданское и смежные с ним отрасли права
Уголовное право и процесс
Судебная система
Литература

Государство на западе Южной Америки.

Территория - 1285,2 тыс. кв. км. Столица - г.Лима.

Население - 25,23 млн. чел. (1999 г.), перуанцы, около 50% индейцы кечуа и аймара, 30% - метисы.

Официальные языки - испанский, кечуа.

Господствующая религия - католицизм.

В доколониальный период территория Перу была центром империи инков. В 1532-1536 гг. завоевана испанцами. В 1821 г. провозглашена независимость Перу. В 1968-1980 гг. у власти находилось Революционное правительство вооруженных сил.

Государственное устройство

Перу - унитарное государство. Административно-территориальное деление - 12 регионов и 1 независимая провинция.

Действующая Конституция принята на референдуме 31 октября 1993 г. (11-я по счету с 1821 г.). По форме правления Перу - президентская республика с элементами парламентаризма. Политический режим - умеренно авторитарный. В апреле 1992 г. президент А. Фухимори совершил государственный переворот, что привело к установлению в стране более авторитарной системы власти.

Законодательная власть принадлежит однопалатному парламенту Национальному конгрессу, избираемому по системе пропорционального представительства сроком на 5 лет.

Правом законодательной инициативы обладают Президент и члены Конгресса. Другие государственные власти, публичные автономные институты, муниципалитеты и профессиональные организации также имеют право инициировать законы по вопросам своих функций.

Для принятия простого закона достаточно большинства голосов присутствующих на заседании членов Конгресса. Органические законы, принимаемые по вопросам, указанным в Конституции, требуют одобрения большинством от общего числа членов Конгресса.

Принятые законы передаются Президенту для промульгирования. Он имеет право в течение 15 дней наложить вето на весь закон или его отдельные положения. Для преодоления вето требуется повторно одобрить закон большинством от общего числа членов Конгресса.

Постоянно действующим органом Национального конгресса является избираемая им из своего состава Постоянная Комиссия. Последняя обладает значительными полномочиями, в том числе назначает по предложению Президента Генерального контролера; одобряет назначение Президента Центрального резервного банка и суперинтенданта банковского дела и страхования; одобряет дополнительные кредиты, трансферты и ассигнования госбюджета в период парламентских каникул; осуществляет

законодательные полномочия, предоставленные ей Конгрессом. Постоянной комиссии не могут быть переданы полномочия относительно конституционной реформы, одобрения международных соглашений, принятия органических законов, бюджета и утверждения отчета об его исполнении.

Глава государства и правительства, а также верховный главнокомандующий - Президент, избирается прямым тайным голосованием на 5 лет.

Президент представляет государство внутри страны и за рубежом; направляет общую политику правительства; наблюдает за внутренним порядком и внешней безопасностью Республики; заключает и ратифицирует международные соглашения; назначает послов и других дипломатических представителей с одобрения Совета министров и после уведомления Конгресса; принимает верительные грамоты; осуществляет контроль над национальной обороной и организует Вооруженные силы и Национальную полицию; принимает необходимые меры для защиты Республики, целостности территории и суверенитета государства; с разрешения Конгресса объявляет войну и заключает мир; осуществляет помилование; присваивает государственные награды с согласия Совета министров.

Во исполнение Конституции и законов Президент издает декреты и резолюции, а в предусмотренных Конституцией случаях - законодательные и чрезвычайные декреты. Однако все акты Президента должны быть скреплены подписью премьера правительства.

Исполнительная власть осуществляется Президентом и правительством. Совет министров образует заседание всех министров, на котором председательствует Президент Республики. Последний назначает и смещает Председателя Совета министров, а по предложению и с согласия последнего - всех других министров. Председатель, имеющий статус министра без портфеля, координирует работу всех министров и скрепляет своей подписью декреты и резолюции Президента.

Совет министров одобряет законопроекты, которые Президент Республики представляет Конгрессу; одобряет законодательные декреты и чрезвычайные декреты, продиктованные Президентом Республики, так же как и проекты законов, декретов и резолюций, которые предусматривает закон; обсуждает вопросы публичного интереса и осуществляет другие полномочия и функции, предоставленные ему Конституцией и законами. Каждая резолюция Совета министров требует одобрения большинства членов кабинета.

Министры индивидуально ответственны за собственные действия (акты) и за президентские действия (акты), которые они санкционируют. Министры ответственны коллективно за уголовные действия, нарушения Конституции или законов, совершенные Президентом Республики, если только они не уходят в отставку немедленно.

Совет министров несет политическую ответственность перед Конгрессом. Последний может выразить правительству или отдельному министру вотум недоверия либо отказать в доверии, когда такой вопрос ставится по министерской инициативе. Совет министров или министр, которому отказано в доверии, должен уйти в отставку. Президент Республики имеет право распустить Конгресс, если последний вынесет резолюцию порицания или откажет в доверии двум Советам министров.

Правовая система

Общая характеристика

Правовая система Перу в целом относится к романо-германской правовой семье, входя в ее обособленную латиноамериканскую группу. Первоначальной основой для формирования перуанского права выступила правовая культура бывшей метрополии - Испании. Конституционное право во многом следует модели США, на гражданское право оказало значительное влияние французское и германское законодательство.

До 1821 г. в стране действовало испанское колониальное право (см. раздел "Аргентина"). После провозглашения независимости начались работы по созданию современного кодифицированного законодательства. В перуанских кодексах XIX в. буржуазный дух основных институтов гражданского и торгового права уживался с элементами колониализма, остатками докапиталистических форм эксплуатации,

сословной неполноправностью и т.д. Так, в ГК Перу 1851 г. предусматривалось рабство и подробно регламентировалось правовое положение рабов и вольноотпущенников. Конституционное устройство Перу, так же как и большинства других стран региона, отличалось нестабильностью.

В первой половине XX в. правовая система Перу подверглась существенному обновлению в соответствии с современными политическими и правовыми тенденциями: были приняты новые УК (1924) и ГК (1936), появилось трудовое законодательство. В октябре 1968 г. после военного переворота к власти пришло Революционное правительство вооруженных сил во главе с генералом Х. Веласко Альварадо, объявившее о проведении коренных социальных преобразований. Военное правительство национализировало ряд предприятий, владельцами которых были американские граждане или фирмы, приняло закон об аграрной реформе.

В 1990-егг. в Перу под руководством президента А. Фухимори проводилась политика либерализации и стабилизации. Принят целый комплекс законодательных актов о поощрении иностранных инвестиций и частного предпринимательства, либерализовано регулирование земельных и трудовых отношений, одновременно введено жесткое законодательство о борьбе с терроризмом.

Принятая в 1993 г. Конституция создала в стране более авторитарную систему власти, в то же время многие ее положения, особенно об экономическом строе, носят весьма либеральный характер. В соответствии с тенденциями современного конституционализма Конституция 1993 г. ввела несколько новых институтов, направленных на укрепление независимости и рост профессионализма судебной власти, в том числе Конституционный трибунал для проверки конституционности законодательства Конгресса и актов правительства; Национальный совет магистратуры для назначения, продвижения по службе и контроля за деятельностью судей и прокуроров; Судебную академию для их обучения; автономную Службу Защитника Народа.

Конституция закрепила (в ст.200) целую систему конституционных гарантий для личности, в число которых входят процедуры хабеас корпус, хабеас дата, ампаро, запросы о конституционности правовых актов, "народное действие" (оспаривание конституционности или законности административных актов), а также иски о надлежащем исполнении (Accion de Cumplimiento), которые могут подаваться против любого государственного органа или должностного лица, нарушающего правовые нормы. В качестве крайнего средства защиты предусмотрено обращение в международные судебные инстанции.

Основным источником права в Перу являются законодательные и другие нормативные акты, иерархию которых составляют Конституция, органические и обычные законы Конгресса, декреты Президента, подзаконные акты других органов государственной власти, включая региональные и муниципальные.

Перуанское право хорошо кодифицировано. Действуют ГК, ГПК, УК, УПК, Уголовно-исполнительный кодекс, Кодекс военной юстиции, Торговый кодекс, Кодекс о детях и подростках, Кодекс об окружающей среде и природных ресурсах, Санитарный кодекс, Налоговый кодекс, Кодекс о дорожном движении и безопасности.

Правовой системе Перу, как и других стран Латинской Америки, известны институты делегированного и чрезвычайного законодательства. Согласно Конституции (ст.104) Конгресс может делегировать исполнительной власти полномочие издать законы посредством законодательных декретов (decretos legislativos) по вопросам и на период, четко определенным в Законе о делегировании. Законодательные декреты подчинены тем же самым нормам обнародования, публикации и юридического действия, что и законы.

Президент может издавать чрезвычайные декреты (decretos de urgencia), имеющие силу закона, в экономических и финансовых вопросах, когда этого требуют национальные интересы и после уведомления Конгресса. Последний вправе изменять или отменять эти чрезвычайные декреты.

Ратифицированный международный договор признается в Перу непосредственным источником права. В соответствии с Конституцией (ст.55) соглашения, заключенные государством и вступившие в силу, составляют часть национального права.

Определенное значение в качестве источника права имеет обычай, поскольку индейское сельское население во многих вопросах по-прежнему руководствуется обычным правом.

Гражданское и смежные с ним отрасли права

Гражданское право Перу прошло несколько этапов развития. Первоначально оно основывалось на испанских и французских традициях. Первый гражданский кодекс 1851 г. (во многих источниках указывается как ГК 1852 г.) имел много общего с ФГК 1804 г. В 1936 г. его сменил новый кодекс, в структуре и ряде общих положений которого проявилось влияние зарубежных гражданских кодификаций более позднего периода - Германского гражданского уложения (1896), Швейцарского гражданского уложения (1907), а также ГК Бразилии (1916). Кодекс 1936 г. состоял из пяти книг: "О праве лиц", "О семейном праве", "О наследственном праве", "О вещных правах", "Об обязательственном праве", включавших 1835 статей.

В настоящее время основным источником гражданского права является ГК, утвержденный 24 июля и вступивший в силу 14 ноября 1984 г., третий в истории страны и один из самых новых в Латинской Америке. ГК 1984 г., разработка которого велась с 1965 г., заметно отличается от своих предшественников и структурой, и рядом новых положений. Так, он состоит из 10 книг, Вводного и Заключительного титулов (всего 2122 статьи). Вводный титул целиком следует латиноамериканской традиции, заключая в себе общие правила о значении законов, порядке их применения, недопустимости злоупотребления правом, обязанностях судей осуществлять правосудие несмотря на отсутствие или неясность правовой нормы и т.д. В книгах Кодекса рассматриваются следующие вопросы: I - Право лиц; II Юридические сделки; III - Семейное право; IV - Наследственное право; V Вещное право; VI - Обязательства; VII - Источники обязательств; VIII Исковая и погасительная давность; IX - Публичные реестры; X Международное частное право.

Наибольшее число новаций ГК 1984 г. относится к обязательственному праву; введены, в частности, такие разновидности договоров, как "подготовительные контракты", "договоры с самим собой" (contrato consigo mismo), признана "публичная оферта", расширены способы передачи договорных прав третьим лицам и др.

Некоторые новые подходы (по сравнению с ГК 1936 г.) наблюдаются и в области вещного права. В частности, в книге V выделены в особый раздел нормы об "Основных вещных правах". Многие из них касаются отношений по поводу недвижимости. К числу основных вещных прав отнесены те, которые касаются владения (ст.896-899), его приобретения и сохранения (ст.900-904), видов владения, в том числе прекария, компенсации владельцу недвижимости улучшений, произведенных за время владения (ст.916-919), владельческой защиты (ст.920-921) и, наконец, оснований прекращения владения (ст.922). Несколько изменена классификация вещей, провозглашена презумпция добросовестности владения (ст.906). В легальное определение права собственности (ст.923) включена норма, возлагающая на собственника обязанность "осуществлять свое право в гармонии с социальным интересом", что отражает концепцию ограничения собственности. Кодекс предусматривает возможность принудительного отчуждения права собственности и содержит общие положения об экспроприации недвижимости в целях "публичной полезности" (ст.928). Текст кодекса дополняется приложением ряда специальных законов, в частности, "Общим законом об экспроприации" от 14 ноября 1984 г.

В отличие от гражданских кодексов других латиноамериканских стран ГК Перу отводит земельной собственности специальную главу (гл.III титула II книги V, ст.954-967). Земельные отношения в Перу имеют особую социальную остроту. Первые, локальные акты об аграрной реформе были приняты в 1962 г. после того, как крестьяне начали вооруженную борьбу за землю. Закон об аграрной реформе от 21 мая 1964 г. распространял свое действие уже на всю страну. Он упразднил архаичные формы земельной аренды, при которых крестьянин-арендатор (pegujalero) находился фактически в личной зависимости у земельного собственника-арендодателя. Однако наиболее

значительный удар по латифундизму был нанесен после революционного переворота 1968 г. с принятием Декрета-закона N 17716 от 24июня 1969 г. (Закон об аграрной реформе 1969 г.). Последний предусматривал существенное ограничение крупной частной собственности, установив низкие пределы неотчуждаемой площади земель, находящихся в собственности частных лиц. В нем были предусмотрены положения, запрещавшие дробление крестьянских земельных участков на парцелы менее установленного минимума (ст.98) и предписывавшие в определенных случаях слияние таких участков (ст.102). К моменту свертывания аграрной реформы в 1975 г. перераспределению подверглись 38% учтенных земельным кадастром земель страны, что, однако, не решало полностью земельной проблемы.

В период неолиберальных реформ А. Фухимори был принят Закон о частных инвестициях, развитии экономической деятельности на землях в пределах национальной территории и крестьянских общинах от 17 июля 1995 г. N 26505. Он исходит из новой для Латинской Америки концепции, заключающейся в отказе от ограничения крупной частной земельной собственности и переходе к безусловному превращению земли в предмет свободного имущественного оборота. В частности, устраняются почти полностью ограничения собственности на землю в отношении приобретения ее иностранцами, вводится гражданско-правовой порядок рассмотрения споров по поводу земли.

Основным источником торгового права является ТК 1902 г. Действуют также Закон о защите прав потребителей 1991 г., Закон о товарной бирже 1994 г., Декрет-закон о малых и средних предприятиях от 9 июля 1980 г., Общий закон о [хозяйственных] обществах (ley general de sociedades), Закон об индивидуальных предприятиях с ограниченной ответственностью 1976 г., законы о коммерческом регистре, о ценных бумагах, о рынке ценных бумаг, о банкротстве и др.

Экономическое законодательство Перу, принятое с 1990 г., направлено на активное привлечение частных национальных и иностранных инвестиций в экономику страны. Правовой базой для этой политики служит "Общий закон об увеличении частных капиталовложений", в котором определяются права частных вкладчиков (национальных и иностранных). В законе устанавливаются общие принципы, которые гарантируют неприкосновенность частной собственности и свободу предпринимательства, свободное распределение прибылей, одинаковые условия для частных и государственных предприятий. Закон "О содействии иностранным инвестициям" от 13 ноября 1991 г. исключает дискриминацию между национальными и иностранными капиталовложениями, не ограничивает право перевода прибылей за границу, создает режим налоговой стабильности для иностранных инвесторов. Деятельность иностранного капитала в стране, в том числе в рамках смешанных компаний, регулирует закон "О правовом положении иностранных инвестиций и признании определенных гарантий".

Перуанский закон 1991 г. о свободных зонах, называемых Центрами промышленной переработки, торговли и предоставления услуг, предусматривает в числе льгот для инвесторов полное освобождение от таможенных пошлин на импорт товаров, необходимых для производства; освобождение от внутренних налогов и от обязательства привлекать таможенных агентов для получения импортных и отправки экспортных товаров.

Значительную эволюцию совершило трудовое законодательство Перу. Первые законы о труде были приняты в начале XX в. в связи с ростом профессиональной и политической активности рабочих (закон о несчастных случаях на производстве 1911 г.). В дальнейшем правовое регулирование труда становилось все более подробным, были законодательно закреплены многие социальные права трудящихся, особенно после революционного переворота 1968 г. С началом неолиберальных реформ в 1990 г. трудовое законодательство стало изменяться в сторону усиления его гибкости, что на практике означало ограничение многих прав работников. Закон о занятости 1991 г. (действует в редакции 1995 г.) отразил главные направления реформ: отказ от чрезмерной централизации трудовых отношений и сдвиг в сторону развития локального регулирования труда, а также легализацию атипичных форм занятости и видов трудового договора, в частности широкое допущение срочных трудовых отношений. Новое законодательство отменило порядок, согласно которому незаконно уволенный работник должен быть восстановлен на прежней работе с выплатой возмещения за вынужденный

прогул. Вместо восстановления на работе была введена компенсация за увольнение, размер которой зависит от прежней зарплаты и трудового стажа. Восстановление на работе сохранилось лишь в отдельных случаях: увольнение за профсоюзную деятельность, дискриминационное увольнение, увольнение беременной женщины.

Конституция 1993 г. гарантирует право на 8-часовой рабочий день при 48-часовой рабочей неделе.

Уголовное право и процесс

Основным источником уголовного права Перу является УК 1924 г. Он относится к кодексам с традиционным испанским влиянием, в которых, однако, сильны позиции позитивистской теории. В кодексах данного типа наряду с наказаниями (обычно весьма суровыми) предусматривается применение мер безопасности, причем некоторые из них (лишение прав) могут назначаться на неопределенные сроки.

Уголовный кодекс Перу состоит из 4 книг: Первая содержит общие положения и по существу является Общей частью кодекса, Вторая - нормы Особенной части о наказуемости (delitos), Третья - нормы о нарушениях (faltas) и Четвертая - о действии кодекса и некоторые нормы процессуального характера. Всего в УК 410 статей. В последние десятилетия наиболее существенным изменениям подверглись нормы Особенной части о наказуемости некоторых государственных преступлений. Так, Декретом N 46 от 10 марта 1981 г. значительно расширена и усилена ответственность за террористические акты.

В начале 1990-х гг. был представлен проект нового Уголовного кодекса, который должен был упорядочить многочисленные изменения, внесенные в уголовное законодательство за последние годы. В нем предполагалось также усилить уголовную ответственность за наркопреступления, терроризм, нарушение прав человека, экологические и налоговые преступления. Однако после переворота 1992 г. большинство из указанных задач были решены путем издания Президентом соответствующих декрет-законов.

Одним из наиболее спорных в перуанском уголовном праве является вопрос о высшей мере наказания. Смертная казнь была впервые отменена в Перу по национальной Конституции 1856 г., но уже в 1860 г. восстановлена за убийство при отягчающих обстоятельствах. По Конституции 1920 г. сфера ее применения была расширена, она была предусмотрена за государственную измену. Однако Уголовный кодекс 1924 г. ввел пожизненное лишение свободы за преступления, которые ранее наказывались смертной казнью, и страна вновь отказалась от применения этой меры. Но в 1949 г. декрет-закон инкорпорировал смертную казнь в Уголовный кодекс, а сменяющие друг друга военные правительства в период 1968-1980 гг. расширили круг преступлений, наказуемых смертной казнью, включив в него террористические акты. По Конституции 1979 г. смертная казнь была отменена за преступления, совершенные в мирное время. Новый Военный уголовный кодекс, введенный в июле 1980 г., сохраняет ее за ряд преступлений против государства, совершенных военнослужащими во время войны. В связи с превращением терроризма в национальное бедствие неоднократно ставился вопрос о восстановлении смертной казни за указанный вид преступлений, что было учтено при разработке последнего Основного закона. Согласно ст.140 Конституции 1993 г. смертную казнь можно применять только за измену стране во время войны и терроризм в соответствии с законами и соглашениями, в которых Перу является обязанной стороной.

Уголовный процесс в целом основан на демократических принципах и построен преимущественно по французской модели с некоторыми элементами англо-американской уголовной процедуры. Действует УПК 1991 г.

Согласно п.XXIII ст.2 Конституции 1993 г. никто не может быть задержан иначе как по ордеру, выданному судьей, или властью полиции в случае задержания на месте преступления. Каждый задержанный должен быть представлен соответствующему судье в пределах 24 часов, или в течение срока, необходимого для доставки с учетом расстояния. Эти правила не применяются в делах терроризма, шпионажа или незаконного оборота наркотиков. В таких делах полиция может осуществлять

превентивное задержание предполагаемых виновных на срок до 15 дней. О задержании должны быть проинформированы прокурор и судья, которые решают вопрос о содержании под стражей до истечения указанного периода времени.

Согласно п.XIV ст.139 Конституции каждый вправе пользоваться помощью своего защитника с момента привлечения к ответственности или задержания любой властью. Бедным гарантируется бесплатная правовая помощь. Однако правительство часто не в состоянии обеспечить неимущим обвиняемым квалифицированных адвокатов.

На соблюдение демократических стандартов уголовного процесса в Перу негативно влияет необходимость бороться с террористической и повстанческой деятельностью. Многие из предусмотренных УПК процессуальных гарантий не применяются в зонах действия чрезвычайного положения. Подозреваемые в измене автоматически попадают в сферу военной юстиции и могут содержаться в изоляции дополнительно 30 дней. Дела об измене и об особо опасном терроризме рассматриваются только военными судами, не обеспечивающими должных гарантий справедливого судебного процесса.

В 1993 г. в антитеррористические законы внесена поправка, отменившая практику заочного осуждения подозреваемых террористов. В результате все обвиняемые теперь имеют право присутствовать на судебном процессе. После отмены в 1997 г. "анонимных" трибуналов в рамках гражданской юрисдикции была создана новая система специализированных антитеррористических судов с идентифицируемыми судьями и более высокой степенью процессуальных гарантий.

Судебная система

Основы организации и деятельность судебной власти определены в Конституции (глава VIII).

В Перу существует трехзвенная структура суда: Верховный суд (Corte Suprema de Justicia), вышестоящие суды (Corte Superior) и нижестоящие суды. Имеется также отдельная система военных судов.

Президент Верховного суда является главой судебной власти. Пленарное заседание (la Sala Plena) Верховного суда является высшим органом судебной власти.

Власти сельских и индейских родовых общин при помощи сельских кругов (Rondos) могут осуществлять юрисдикционные функции в пределах их территориального ведения в соответствии с обычным правом, если это не нарушает фундаментальные личные права. Закон устанавливает порядок взаимодействия этой специальной юрисдикции с мировыми судьями и другими инстанциями судебной власти (ст.149 Конституции). Мировые судьи избираются народными выборами. Закон может также устанавливать выборы судей первой инстанции.

Согласно ст.146 Конституции государство гарантирует судьям независимость и несменяемость. Они не могут быть перемещены без их согласия. Судьи находятся на службе до тех пор, пока демонстрируют поведение и компетентность, соответствующие их функциям.

Управление судейским сообществом осуществляет Национальный совет магистратуры (Consejo Nacional de la Magistratura), являющийся независимым органом. В его компетенции назначать на основе публичного конкурса судей и прокуроров всех уровней большинством в 2/3 голосов членов Совета (за исключением избираемых населением судей); переутверждать ("ратифицировать") судей и прокуроров всех уровней каждые 7 лет, причем не прошедшие утверждение не могут более занимать судебных и прокурорских должностей; смещать с должности членов Верховного суда и высших прокуроров, а по представлению Верховного суда или Совета высших прокуроров - судей и прокуроров всех нижестоящих уровней.

Члены Национального совета магистратуры избираются тайным голосованием: один - Верховным судом на пленарном заседании; один - Советом высших прокуроров; один - Национальной ассоциацией юристов; два - членами других профессиональных организаций страны в соответствии с законом; по одному - ректорами национальных и частных университетов. Срок полномочий членов Совета - 5 лет.

В марте 1998 г. Конгресс принял закон, по которому право смещения судей Верховного суда и прокуроров передано от Национального совета магистратуры

соответственно исполнительным комиссиям по судебной власти и по прокуратуре, каждая из которых фактически контролируется Президентом Республики. Им же было поручено осуществлять предварительное расследование о нарушениях, допущенных судьями и прокурорами. В сентябре 1998 г. Конгресс по требованию судейского сообщества частично восстановил полномочия Национального совета магистратуры.

Уголовное преследование в Перу осуществляет прокуратура (El Ministerio Publico), которая действует как автономное учреждение под руководством Национального прокурора (el Fiscal de la Nacion). Последний избирается Советом высших прокуроров (la Junta de Fiscales Supremos) сроком на 3 года; этот срок может быть продлен только на 2 года. Прокуроры имеют те же права и статус, что и представители судебной власти в пределах соответствующей категории и разряда.

Прокуратура управомочена: предпринимать ex officio или по ходатайству стороны судебные действия в защиту законности и публичных интересов; охранять независимость юрисдикционных органов и законность отправления правосудия; представлять общество в судебном разбирательстве; с самого начала расследовать преступления; осуществлять уголовное преследование ex officio или по просьбе стороны; отдавать распоряжения до судебного решения в случаях, предусмотренных законом; осуществлять законодательную инициативу и уведомлять Конгресс или Президента Республики о пробелах либо дефектах в законодательстве.

Конституционный контроль в Перу осуществляет учрежденный Конституцией 1993 г. Конституционный трибунал, который рассматривается как особое автономное учреждение. В его состав входят семь членов, избираемых на пятилетний срок Конгрессом большинством в 2/3 голосов.

Конституционный Трибунал обладает исключительным правом определять конституционность законов и других нормативных правовых актов; в последней инстанции слушать дела в порядке процедур хабеас корпус, хабеас дата, ампаро; рассматривать споры о юрисдикции.

Запрос о конституционности могут подать Президент Республики, Национальный прокурор, Защитник Народа, 25% от общего числа членов Конгресса, 5 тыс. граждан (если оспариваемая норма - муниципальный ордонанс, достаточно подписей 1% граждан соответствующей территории), а также губернаторы и мэры с согласия соответствующих советов, профессиональные организации по вопросам их компетенции.

Конституция 1993 г. учредила автономную Службу Защитника Народа (La Defensoria del Pueblo) - аналог института омбудсмана. Защитник избирается и смещается Конгрессом большинством в 2/3 голосов. Срок полномочий - 5лет. Служба Защитника Народа охраняет конституционные и фундаментальные личные права и такие же права сообществ, контролирует выполнение обязанностей государственной администрации и публичных служб перед гражданами. Защитник Народа ежегодно представляет доклад Конгрессу, а также делает это всякий раз по просьбе последнего.

Литература

Lavalle H. de. A Statement of the Laws of Peru in Matters Affecting Business. 4th ed., revised and enlarged. Washington, 1973.

Valderama D.M. Law and Legal Literature of Peru: A Revised Guide. Washington, 1976.

Польша
Республика Польша

Государственное устройство
Правовая система
Общая характеристика
Гражданское и смежные с ним отрасли права
Уголовное право и процесс
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство в Восточной Европе.

Территория - 312,7 тыс. кв.км. Столица - г.Варшава.
Население - 38,6 млн.чел, (1996 г.).
Официальный язык - польский.
Религия - подавляющее большинство верующих - католики.

Государственное устройство

Польша - унитарное государство с двухступенчатой системой административно-территориального деления: воеводства (49) - гмины (2468).

В соответствии с Конституцией 1997 г. Польша является по форме правления полупрезидентской (парламентско-президентской) республикой. Политический режим - демократический.

Нынешняя конституционная система Польши сложилась в результате серии реформ, начатых в конце 1980-х гг. В апреле 1989 г. была восстановлена двухпалатная структура польского парламента, а государственный совет, высший коллегиальный орган государственной власти, был ликвидирован и одновременно учрежден институт единоличного главы государства Президента, избираемого Национальным собранием Польши. Поправки к Конституции, принятые в декабре 1989 г., фактически изменили характер основ общественного устройства страны, признали и предоставили равную защиту различным формам собственности, ввели принцип политического плюрализма. Осенью 1990 г. в Конституцию были внесены изменения, касающиеся выборов Президента. Глава государства стал избираться непосредственно гражданами страны. Значительным этапом явилось принятие 17 октября 1992 г. Конституционного закона о взаимных отношениях между законодательной и исполнительной властями, а также территориальном самоуправлении, получившего название Малой конституции.

Действующая Конституция принята Национальным собранием 2 апреля 1997 г. и одобрена на референдуме 25 мая 1997 г.

Законодательная власть в Польше принадлежит Сейму и Сенату - двум палатам польского парламента. Нижняя палата - Сейм осуществляет контроль за деятельностью правительства в объеме, определенном предписаниями Конституции и законов.

Сейм состоит из 460 депутатов, избираемых на основе всеобщего избирательного права, как по мажоритарной, так и пропорциональной системе. Сенат состоит из 100 сенаторов, избираемых гражданами по мажоритарной системе. Обе палаты избираются на 4-летний срок.

Сейм может сократить срок своих полномочий постановлением, принятым большинством не менее 2/3 голосов общего числа депутатов. Такое постановление одновременно сокращает срок полномочий Сената. Президент Республики, заслушав мнения маршала Сейма и маршала Сената, может (в определенных Конституцией случаях) досрочно прекратить полномочия Сейма и, соответственно, Сената, объявив о проведении новых выборов.

Сейм постановляет о принятии законов обычным большинством голосов в присутствии не менее половины общего числа депутатов, поскольку Конституция не предусматривает иного. Закон, постановленный Сеймом, передается в Сенат. Сенат может принять его без изменений, постановить о поправках или об отклонении в целом. Если Сенат в течение 30 дней со дня передачи закона не примет соответствующего постановления, он считается постановленным в редакции Сейма. Постановление Сената, отклоняющее закон, или предложенная поправка считается принятой, если Сейм не отклонит ее абсолютным большинством голосов.

Президент Республики подписывает закон в течение 21 дня с даты представления и отдает приказ о его официальной публикации. До подписания закона Президент вправе обратиться в Конституционный трибунал. Президент не может отказать в подписании закона, если Трибунал признал его соответствующим Конституции. Вместо обращения в Конституционный трибунал он вправе передать закон Сейму на новое рассмотрение. После повторного постановления Сейма о законе большинством 3/5 голосов Президент Республики обязан подписать его в течение 7 дней.

Главой государства является Президент Республики, считающийся ее верховным представителем и гарантом непрерывности государственной власти. Президент

избирается непосредственно гражданами на 5-летний срок и может быть избран повторно только один раз.

Президент Республики как представитель государства во внешних сношениях ратифицирует и денонсирует международные договоры, о чем уведомляет Сейм и Сенат, назначает и отзывает полномочных представителей Республики, принимает верительные и отзывные грамоты дипломатических представителей. При осуществлении своих внешнеполитических полномочий Президент взаимодействует с Председателем Совета министров и компетентным министром. Президент является верховным главнокомандующим вооруженными силами Польши. Он назначает на высшие воинские должности, присваивает воинские звания, отдает приказ о мобилизации, награждает орденами и медалями, предоставляет польское гражданство, применяет право помилования.

Президент Республики, используя свою конституционную и законную компетенцию, издает официальные акты, которые требуют для своей действительности подписи (контрасигнации) Председателя Совета министров. Не требуют контрасигнации акты Президента о: назначении выборов в Сейм и Сенат; сокращении срока полномочий Сейма в случаях, определенных в Конституции; назначении общепольского референдума, а также подписание закона или отказ подписать его, выдвижение кандидатуры и назначение Председателя Совета министров, принятие отставки Совета министров и поручение ему временно исполнять обязанности, награждение орденами и отличиями, назначение судей, в том числе высших.

Исполнительная власть принадлежит правительству - Совету министров, который, согласно Конституции, проводит внутреннюю и внешнюю политику Республики. Совет министров обеспечивает исполнение законов, издает распоряжения, координирует и контролирует работу органов правительственной администрации, постановляет о проекте бюджета государства и руководит его исполнением, обеспечивает внутреннюю и внешнюю безопасность государства и публичный порядок, заключает международные договоры, требующие ратификации, утверждает и денонсирует иные международные договоры.

Совет министров состоит из Председателя Совета министров и министров. В его составе могут быть также вице-председатели Совета министров, председатели определенных в законах комитетов.

Президент Республики выдвигает кандидатуру Председателя Совета министров (который предлагает состав Совета министров), назначает Председателя и остальных членов Совета министров в течение 14 дней со дня первого заседания Сейма или принятия отставки предыдущего Совета министров. Председатель Совета министров в течение 14 дней со дня назначения представляет Сейму программу деятельности правительства с просьбой предоставить ему вотум доверия. О вотуме доверия Сейм постановляет абсолютным большинством голосов. В случае его непредоставления Сейм самостоятельно избирает Председателя Совета министров и предложенных им членов правительства абсолютным большинством голосов. Президент назначает избранный таким образом Совет министров и принимает присягу его членов.

Когда Сейм оказывается не в состоянии сформировать правительство самостоятельно, Президент в течение 14дней снова назначает Председателя Совета министров и по его предложению - остальных членов правительства. Если Сейм в течение 14 дней со дня такого назначения Совета министров не предоставит ему вотум доверия простым большинством, Президент назначает досрочные парламентские выборы.

Члены Совета министров несут перед Сеймом солидарную ответственность за деятельность правительства, а также индивидуальную за дела, подлежащие их компетенции или порученные им Председателем Совета министров. Сейм выражает Совету министров вотум недоверия по предложению, внесенному не менее чем 46 депутатами и указывающему имя нового кандидата в Председатели ("конструктивный" вотум недоверия). Если постановление Сеймом принято, Президент принимает отставку Совета министров, назначает избранного Сеймом Председателя и по его предложению - остальных членов Совета министров. Вотум недоверия может быть выражен и министру.

Председатель Совета министров может обратиться к Сейму с просьбой о выражении

правительству вотума доверия.

Президент Республики по предложению Председателя правительства производит изменения в его составе.

Председатель Совета министров заявляет об отставке правительства на первом заседании новоизбранного Сейма, а также в случае: 1) непринятия Сеймом постановления о вотуме доверия Совету министров, 2) выражения Совету министров вотума недоверия, 3) отставки Председателя Совета министров.

Правовая система

Общая характеристика

Польша входит в романо-германскую правовую семью. Польское право имеет исключительно богатую и сложную историю. На протяжении столетий польская правовая система формировалась под непосредственным влиянием немецкого, римского, французского, австрийского, русского и советского права.

Начиная с XIII в. в стране действовало несколько правовых систем: в городах, полностью заселенных немцами,- немецкое городское право, за их пределами - обычное польское право, представлявшее самостоятельную систему для каждого сословия. Через немецкое городское право в Польшу уже в средние века проникли многие принципы и институты римского права. Средневековое польское право (в отличие от права большинства других европейских государств) так и не было кодифицировано. Вместо этого в XVI в. появились сборники, охватывающие ранее изданные статуты и конституции, а также нормы обычного права.

Городское право в отличие от земского, развивавшегося в основном самостоятельно, впитывало многочисленные элементы "со стороны". Кроме римского городская практика XVI в. в области материального и процессуального уголовного права принимала положения немецкой "Каролины", изданной в 1532 г. императором Карлом V. Развивавшееся в XVI-XVII вв. городское право отходило от своего немецкого прототипа, применяясь к местным условиям.

В 1791 г. в Польше была принята первая в Европе Конституция. Однако уже в 1795 г. польское государство утратило независимость в результате раздела страны между Австрией, Пруссией и Россией. До восстановления независимости в 1918 г. правовое развитие каждой из трех частей Польши шло изолированно.

В 1808 г. в период кратковременного французского владычества на территории Варшавского княжества был введен знаменитый Кодекс Наполеона (Французский гражданский кодекс), в 1809 г. - Французский торговый кодекс. Рецепция французских кодексов определила развитие польского частного права в XIX и даже XX вв. После наполеоновских войн наиболее значительная часть Польши оказалась в составе Российской империи в виде автономного Польского Королевства. В процессе адаптации Кодекса Наполеона к польским условиям первоначально (в 1818 г.) было заменено ипотечное законодательство. Затем Книгу первую и пятый титул Книги третьей Кодекса Наполеона, трактующих о лицах, семье и брачных соглашениях, заменил гражданский кодекс Польского Королевства 1825 г. Он восстановил обязательность церковного брака. Гражданское право на территории прусской Польши содержалось в изданном в 1794 г. Прусском земском уложении, имевшем феодально-буржуазный характер. Формально оно действовало до 1900 г. Реципированный Французский торговый кодекс формально действовал без изменений вплоть до введения нового Польского торгового кодекса 1934 г.

В отличие от частного попытки ввести в Польше французское уголовное право не имели успеха. В 1818 г. Сейм одобрил лаконичный по форме Уголовный кодекс Польского Королевства. Его издание было продиктовано острой необходимостью замены старого польского права. Кодекс 1818 г. действовал почти тридцать лет. Его сменил Кодекс основных и дополнительных наказаний 1847 г. По существу речь шла прежде всего о сближении уголовного права Королевства с законодательством империи. В большинстве случаев кодекс 1847 г. повторял нормы только что изданного российского кодекса 1845 г., явившись шагом назад по отношению к польскому кодексу 1818 г. Но

даже и он был упразднен в 1876 г., когда в Королевстве ввели без изъятий русский уголовный кодекс. В 1903 г. в России и в Королевстве частично был введен новый уголовный кодекс. Полностью он вошел в жизнь лишь декретом немецких оккупационных властей в конце 1915 г.

В Королевстве Польском в 1875 г. были введены, хотя и с существенными изменениями (исключение суда присяжных), русские процессуальные законы 1864 г.: устав гражданского судопроизводства и устав уголовного судопроизводства. Указанные изменения были обусловлены нуждой приспособить процесс к особенностям польского материального права.

Основными источниками уголовного права до 1932 г. были: на землях, ранее принадлежавших России, - русский уголовный кодекс 1903 г., на бывших австрийских землях - австрийский уголовный закон 1852 г., а на территории бывшей Пруссии - немецкий уголовный кодекс 1871 г. с изменениями, внесенными польскими властями. С 1 сентября 1932 г. уголовные законы стран участниц разделов были заменены Уголовным кодексом и Законом о проступках Польши. Несколько ранее в форме указа Президента были изданы УПК и ГПК Польши (соответственно в 1928 и 1930 гг.).

На территории бывшего Королевства Польского источником гражданского права остался Кодекс Наполеона с изменениями, внесенными до 1918 г. На восточных землях сохранило действующую силу российское гражданское право по состоянию на август 1915 г. (с изменениями, внесенными польскими властями после 1918 г.). В бывшей Галиции действовал австрийский Гражданский кодекс 1811 г. На территории, ранее принадлежавшей Пруссии, оставалось в силе германское гражданское уложение 1900 г. К числу важнейших законодательных актов по гражданскому праву, изданных во II Речи Посполитой, принадлежали: кодекс обязательственного права 1933 г., торговый кодекс того же года, вексельное и чековое право 1924 г., авторское право 1926 г., патентное право 1924 г. Особую роль в разрешении противоречий между различными правовыми системами, унаследованными от периода разделов, имело издание в 1926 г. Основ международного частного права и права межобластного, предназначенных для регулирования коллизионных случаев.

После установления в Польше социалистического строя в 1945 г. преемственность в развитии польской правовой системы не была нарушена; новая власть не спешила отменять действующее в стране право. Новый ГК был принят только в 1964 г., а новые УК и УПК - в 1969 г. Торговый кодекс 1934 г. и вовсе не был отменен. Такое нехарактерное для социалистических стран бережное отношение к национальной правовой традиции объяснялось как "культурным национализмом" и консерватизмом поляков, так и сохранением в стране значительного частного сектора (прежде всего в сельском хозяйстве). Действительно кардинальные изменения в социалистической Польше претерпело, прежде всего, конституционное право, хотя и здесь поляки не всегда слепо следовали советским образцам. Глубокие реформы затронули и семейное законодательство, которое было впервые унифицировано и секуляризовано. В целом к моменту мирного демонтажа социалистической системы в 1989 г. польское право продолжало сохранять самобытные черты. Нынешние реформы польской правовой системы также проводятся очень осторожно, без спешки, сопровождаются длительными дискуссиями и подготовительными работами. Так, новые Конституция, УК и УПК в Польше приняты только в 1997 г.

Ядро современной системы польского права составляет демократическая Конституция 1997 г. Согласно ст.87 источниками общеобязательного права Республики Польша являются: Конституция, законы, ратифицированные международные договоры, а также распоряжения. Источниками права на территории деятельности органов, которые их издали, являются акты местного права. Ратифицированный международный договор после его официального опубликования образует часть правопорядка страны и применяется непосредственно, поскольку это не поставлено в зависимость от издания закона. Распоряжения издаются указанными в Конституции органами на основе особого уполномочия, содержащегося в законе, и с целью его исполнения. Постановления Совета министров, а также приказы Председателя Совета министров и министров имеют внутренний характер и обязывают только структурные единицы, подчиненные органу, издавшему эти акты.

Вопрос о признании роли источника права за обычаем, судебной практикой, а также доктриной является в польской правовой науке спорным.

Гражданское и смежные с ним отрасли права

Польша относится к числу стран с даулистической системой частного права, т.е. разделением его на гражданское и торговое. Основным источником гражданского права в Польше является Гражданский кодекс 1964 г. До его принятия в Польше не существовало единого для всей страны ГК (действовали Закон от 18 июля 1950 г. об общих положениях гражданского права, Декрет о вещном праве 1946 г., Обязательственный кодекс 1933 г.).

ГК 1964 г. построен по классической пандектной системе (с учетом самостоятельности семейно-правовой регламентации): Книга Первая "Общая часть" (ст.1-125) включает нормы о правосубъектности участников гражданских правоотношений, "имуществе" (вещах), сделках, сроках и исковой давности; Книга Вторая "Собственность и другие вещные права" (ст.126-352) наряду с правом собственности охватывает "вечное пользование", "ограниченные вещные права" (сервитуты, залог и др.) и владение; Книга Третья "Обязательства" (ст.353-921) включает Общие положения (в свою очередь разделенные на нормы, общие для всех видов обязательств, договорных обязательств, заключения хозяйственных договоров и обязательств, возникающих из неосновательного обогащения и "недозволенных действий") и правила об отдельных видах договорных обязательств; Книга Четвертая называется "Наследование" (ст.922-1088).

Основным источником торгового права является Кодекс о коммерческих компаниях, принятый в январе 2001 г. и заменивший старый Торговый кодекс 1934 г. Польское частное право концептуально основано на западноевропейских (французских и германских) цивилистических традициях. Например, ипотека рассматривается как вещное право, тогда как в законодательстве государств СНГ это обязательственное право; из французского гражданского права в польское перешел специфический институт узуфрукта ("пользовладения"), а также концепция владения как самостоятельного гражданско-правового института и т.д.

В отличие от СССР в Польше периода социализма сохранялся институт частной собственности, а также некоторая свобода частного торгового оборота. Основное направление проводящейся с конца 1980-хгг. реформы гражданского и торгового права заключается в ликвидации существовавших ограничений предпринимательской инициативы и имущественных прав лиц и создании правовой базы для современной рыночной экономики.

В 1980-1990-хгг. принято значительное число новых актов, относящихся к гражданскому и торговому законодательству. Так, в 1990 г. принят Закон о приватизации государственных предприятий, в 1991 г.Закон об обществах с участием зарубежных партнеров, Закон об открытом обороте ценных бумаг и траст-фондах, в 1993 г. - Закон о борьбе с недобросовестной конкуренцией (взамен одноименного закона 1926 г.). В 1996 г. внесены изменения в Закон о приобретении недвижимости иностранцами от 1920 г., направленные на либерализацию рынка недвижимости. Принят Закон об авторском праве и смежных правах от 4 февраля 1994 г., который закрепил отказ от нормативных ставок вознаграждения за творческие произведения.

Новые рыночные отношения потребовали существенных изменений польского трудового права. В 1990-е гг. в Польше приняты законы о профсоюзах (1991), об организациях предпринимателей (1991), о порядке разрешения коллективных трудовых споров (1991), о занятости и защите от безработицы (1991), о защите материальных требований работников в связи с банкротством предприятий (1994). Многочисленные изменения внесены в Трудовой кодекс (в 1994 и 1996 гг.).

Уголовное право и процесс

Единая польская система уголовного правосудия была сформирована законодательством, принятым в период между мировыми войнами. Основу

законодательства составили УПК 1928 г., Закон о судоустройстве того же года, а также Уголовный кодекс и Кодекс о проступках, принятые в 1932 г.

После Второй мировой войны перечисленные выше кодексы несколько раз подвергались переделке и были дополнены рядом актов (например, Декрет от 13 июня 1946 г. о преступлениях, особо опасных в период восстановления государства; Закон от 18 июня 1959 г. об уголовной ответственности за преступления против общественной собственности; Закон от 22 мая 1958 г. об усилении ответственности за хулиганство; Закон от 10 декабря 1959 г. о борьбе с алкоголизмом и Закон от 22 апреля 1959 г. о борьбе с самогоноварением).

В 1969 г. уголовное законодательство вновь подверглось изменениям. Были приняты УК, УПК и Уголовно-исполнительный кодекс. Эти акты вступили в силу с 1 января 1970 г. В 1971 г. приняты Кодекс о проступках и Кодекс о производстве по делам о проступках (большинство проступков соответствуют административным правонарушениям в российском праве и лишь некоторые являются мелкими уголовными деяниями). В 1971 г. был принят Уголовно-финансовый закон. В 1982 г. Сейм принял Закон о производстве по делам несовершеннолетних. В таком виде польское уголовное и уголовно-процессуальное законодательство существовало до 1997 г.

В июне 1997 г. Сейм принял новые Уголовный и Уголовно-процессуальный кодексы. Эти кодексы, вступившие в силу 1 сентября 1998 г., являются итогом 8-летних усилий, направленных на реформу системы уголовного правосудия.

Новые положения законов основываются на нормах Конституции 1997 г., в соответствии с которыми каждый задержанный в течение 48 часов должен быть передан в распоряжение суда. Задержанного надлежит освободить, если в течение 24 часов после этого ему не будет вручено постановление суда о временном аресте вместе с предъявленными обвинениями. Участие адвоката предусмотрено на всех стадиях уголовного процесса.

Источником польского уголовного права является только закон. Однако уголовное право Польши (в отличие, например, от государств СНГ) кодифицировано не полностью: УК Польши не содержит исчерпывающего перечня преступлений. Помимо него источником уголовного права служит множество специальных законов, не инкорпорированных в УК. Таких законов несколько десятков, в их числе ряд законодательных актов, принятых до Второй мировой войны и остающихся в силе (например, Торговый кодекс от 27 июня 1934 г., Чековый закон от 28 апреля 1936 г.). Наиболее важные среди послевоенных актов - Закон о финансовых преступлениях (Уголовно-финансовый закон) 1971 г., Закон о борьбе с самогоноварением (незаконным производством спирта) 1959 г. и Закон о предотвращении злоупотребления наркотиками 1985 г.

Наконец, многие польские авторы видят в польском законодательстве о проступках специфическую подотрасль уголовного права, вследствие чего соответствующее законодательство (в частности, Кодекс о проступках 1971 г.) рассматривается ими как источник уголовного права.

УК 1997 г., так же как и прежний УК 1969 г., делится на три части Общую, Особенную, Воинскую. В числе наказаний предусмотрены денежный штраф, ограничение свободы, лишение свободы, 25 лет лишения свободы, пожизненное лишение свободы. Смертная казнь в Польше впервые была отменена в 1889 г. и восстановлена в 1926 г. Последний случай применения этой меры имел место в 1988 г. В 1997 г. Польша полностью отменила смертную казнь.

Помимо собственно уголовных наказаний УК 1997 г. предусматривает систему "уголовных мер": 1) лишение гражданских (т.е. политических) прав; 2) запрещение права занимать определенную должность, заниматься определенной профессией или определенным видом хозяйственной деятельности; 3) запрет на вождение транспортных средств; 4) конфискация предметов; 5) обязанность загладить причиненный вред; 6) денежное взыскание; 7) исполнение по денежному обязательству; 8) доведение приговора до всеобщего сведения. Предусмотрено также применение принудительных мер медицинского характера, которые именуются в УК 1997 г. "мерами безопасности".

Судебная система. Органы контроля

Основы судебной системы Польши установлены в разделе VIII Конституции. Отправление правосудия осуществляют Верховный суд, общие суды, административные суды, а также военные суды. Исключительный суд или ускоренная процедура могут устанавливаться только на время войны. Судопроизводство является по меньшей мере двухинстанционным.

Судьи назначаются Президентом Республики по предложению Всепольского судебного совета на неопределенное время, т.е. являются несменяемыми. Судья может быть уволен в отставку вследствие болезни или утраты сил, делающих невозможным исполнение им своей должности. Закон определяет возраст, по достижении которого судьи уходят в отставку.

Верховный суд является высшим судебным органом и осуществляет надзор за деятельностью общих и военных судов, а также осуществляет иную деятельность, определенную в Конституции и законах. Первого Председателя Верховного суда Президент Республики назначает на 6-летний срок из кандидатов, представленных Общим собранием судей Верховного суда.

В Польше существует особая система органов административной юстиции, возглавляемая Высшим административным судом. Согласно Конституции суды этой системы осуществляют в сфере, определенной в законе, контроль за деятельностью публичной администрации. Этот контроль охватывает также соответствие законам постановлений органов территориального самоуправления и нормативных актов местных органов правительственной администрации.

Председателя Высшего административного суда Президент Республики назначает на 6-летний срок из кандидатов, представленных Общим Собранием судей Высшего административного суда.

Всепольский судебный совет призван охранять независимость судов и судей. Он может обратиться в Конституционный трибунал с предложением по вопросу о соответствии Конституции нормативных актов в сфере, в которой они касаются независимости судов и независимости судей.

Всепольский судебный совет состоит из: 1) первого председателя Верховного суда, министра юстиции, председателя Высшего административного суда и лица, назначенного Президентом Республики, 2) 15 членов, избранных из числа судей Верховного суда, общих судов, административных судов и военных судов, 3) 4 членов, избранных Сеймом из числа депутатов, а также двух - избранных Сенатом из числа сенаторов. Всепольский судебный совет избирает председателя и 2 вице-председателей. Срок полномочий Всепольского судебного совета составляет четыре года.

В 1982 г. в Польше учреждены 2 новых органа - Конституционный трибунал и Государственный трибунал.

Конституционный трибунал был задуман как орган, не входящий в судебную систему государства, вспомогательный по отношению к парламенту, чья деятельность направлена на упрочение верховенства высшего представительного органа в сфере правотворчества. В последствии он стал аналогом конституционного суда, что окончательно было закреплено в Конституции 1997 г.

Конституционный трибунал состоит из 15 судей, избираемых индивидуально Сеймом на 9 лет из числа лиц, отличающихся правовыми познаниями. Повторное избрание в состав трибунала не допускается. Председателя и вице-председателя Конституционного трибунала Президент Республики назначает из числа кандидатов, представленных Общим собранием судей Конституционного трибунала.

Конституционный трибунал разрешает дела: 1) о соответствии законов и международных договоров Конституции, 2) о соответствии законов ратифицированным международным договорам, ратификация которых требовала предварительного согласия, выраженного в законе, 3) о соответствии предписаний права, изданных центральными государственными органами, Конституции, ратифицированным международным договорам и законам, 4) о соответствии Конституции целей или деятельности политических партий, 5) о конституционной жалобе (подается гражданином с целью проверки конституционности нормативного акта, примененного в конкретном судебном или административном деле). Трибунал разрешает споры о компетенции между

центральными конституционными органами государства.

Решения Конституционного трибунала имеют общеобязательную силу и являются окончательными.

Государственный трибунал выносит решения об ответственности лиц, занимающих определенные в Конституции высшие государственные должности, за нарушения Конституции и законов или преступления в связи с занимаемой ими должностью либо в сфере исполнения ими своих служебных обязанностей. К числу таких лиц относятся Президент Республики, Председатель и члены Совета министров, депутаты и сенаторы. Государственный трибунал состоит из председателя, 2 заместителей председателя и 16 членов, избираемых Сеймом (не из числа депутатов и сенаторов) на срок полномочий Сейма. Заместители председателя Трибунала, а также не менее половины его членов должны иметь квалификацию, требуемую для занятия должности судьи. Председателем Государственного трибунала является первый председатель Верховного суда.

К органам государственного контроля и охраны права Конституция относит Верховную палату контроля и Уполномоченного по гражданским правам. Первая является высшим органом государственного контроля, контролирует деятельность органов правительственной администрации, Польского национального банка, государственных юридических лиц и иных организационных единиц, а иногда и других субъектов с точки зрения законности, экономности, целесообразности и добросовестности. Она подчиняется Сейму и действует на началах коллегиальности. Уполномоченный по гражданским правам назначается Сеймом с согласия Сената на 5 лет.

Конституционным законом от 29 декабря 1989 г. по-новому сформулированы задачи прокуратуры и ее правовой статус. В соответствии со ст.64 прокуратура охраняет законность, а также наблюдает за предварительным расследованием. Прокуратура подчиняется министру юстиции, который осуществляет функции Генерального прокурора.

Литература

Бардах Ю., Леснодорский Б., Пиетрчак М. История государства и права Польши. М., 1980.

Кодексы Польши. Уголовный кодекс. Уголовно-процессуальный кодекс (выдержки). Уголовно-исполнительный кодекс. М., 1998.

Конституция Республики Польша // Конституционное (государственное) право зарубежных стран. Учебник в 4 т. Т.3. М., 1997.

Новые конституции стран Восточной Европы и Азии (1989-1992). М., 1996.

Португалия
Португальская Республика

Государственное устройство
Правовая система
Общая характеристика
Гражданское и смежные с ним отрасли права
Уголовное право и процесс
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство на юго-западе Европы, на Пиренейском полуострове, включает Азорские острова и остров Мадейра в Атлантическом океане.

Территория - 92 тыс. кв.км. Столица - г.Лиссабон.

Население - 9,9 млн.чел. (1998 г.).

Официальный язык - португальский.

Религия - католицизм.

Во II в. до н.э. страна была завоевана римлянами, в VIII в. арабами. В 1095 г. было образовано графство Португалия. В 1139 г. была создано независимое Португальское Королевство. После открытия Бразилии в 1500 г. Португалия создает крупную колониальную империю. В 1910 г. была провозглашена республика. В 1926 г. в

Португалии установлен режим военной диктатуры, а с 1932 г. - фашистской диктатуры Салазара, продержавшейся более 40 лет. В 1974 г. восставшие военные установили демократический строй в стране. В 1975 г. все португальские колонии получили независимость. В 1986 г. Португалия вступила в Европейское экономическое сообщество.

Государственное устройство

Португалия - унитарное государство. В административном отношении делится на области. В областях действуют выборные ассамблеи, исполнительные органы - жунты, консультативные органы - советы. При жунтах имеются назначаемые правительством представители, исполняющие свои функции совместно с местными органами.

Ныне действующая Конституция была промульгирована Учредительным собранием 2 апреля 1976 г. (действует с изменениями 1982, 1988, 1992 и 1997 гг.). По форме правления Португалия - смешанная (парламентско-президентская) республика.

Законодательную власть осуществляет однопалатный парламент Собрание (Ассамблея) Республики. В его состав входят 230 депутатов, избираемых по системе пропорционального представительства при всеобщих прямых выборах сроком на 4 года. Очередные сессии проводятся ежегодно с 15 октября по 15 июня. Кроме того, парламент может собраться в любое другое время по инициативе избираемой им Постоянной комиссии и в чрезвычайных случаях. Полномочия парламента обширны: он самостоятельно определяет повестку дня, решает вопрос об использовании законодательной инициативы депутатов, принимает законы и поправки к Конституции, издает политико-административные статуты автономных областей, утверждает национальный план и бюджет, ратифицирует международные договоры, следит за исполнением Конституции и законов, объявляет амнистии. Органические законы (в окончательном общем голосовании) должны быть одобрены абсолютным большинством полномочных депутатов, в то время как для обычных законов требуется большинство присутствующих на заседании. Парламент также контролирует деятельность Правительства: он вправе ознакомиться с его программой, выразить ему доверие или порицание.

В период между заседаниями парламента действует его Постоянная комиссия. Она наблюдает за работой Правительства и может рекомендовать парламенту рассмотреть декреты-законы, опубликованные Правительством в период между его заседаниями.

Главой государства является Президент. Он гарант национальной независимости, единства государства и действия в стране демократических институтов. Президент избирается путем всеобщих прямых выборов при тайном голосовании на 5 лет, причем не может быть переизбран на третий срок. Полномочия Президента типичны для главы государства большинства демократических стран. Он, в частности, назначает Премьер-министра и по его предложению министров, имеет право увольнять членов Правительства, назначает день выборов в парламент, вправе распустить парламент, созвать его на чрезвычайные сессии. Он может обращаться к парламенту с посланиями, промульгирует принятые законы и обладает правом вето, которое парламент может отклонить абсолютным большинством голосов. Помимо законов Президент промульгирует также декреты-законы, регламентирующие и другие декреты Правительства. В области международных отношений за Президентом закреплены следующие правомочия: он назначает (по представлению правительства) дипломатических служащих, ратифицирует международные договоры, объявляет войну и заключает мир; является верховным главнокомандующим. Наиболее важные президентские акты должны быть контрасигнованы Правительством.

При Президенте имеется Государственный совет - постоянно действующий высший консультативный орган, в состав которого входят председатель Собрания Республики, Премьер-министр, председатель Конституционного трибунала, главы региональных правительств, 5 деятелей, названных Президентом, и 5 представителей, избранных парламентом.

Правительство Португалии - Совет министров - является высшим органом правления. Он формируется из представителей партий, располагающих большинством мест в парламенте, и состоит из Премьер-министра, министров, государственных

секретарей и заместителей государственных секретарей. Правительство определяет общую линию руководства страной, разрабатывает государственный бюджет, контролирует деятельность администрации, принимает меры, способствующие социально-экономическому развитию страны. Кроме того, принимает участие в законодательном процессе, используя делегированные ему парламентом полномочия по принятию законов. Правительство ответственно перед Президентом и парламентом. В течение 10 дней после назначения Премьер-министра депутаты должны быть ознакомлены с правительственной программой. В случае отклонения этой программы, принятия вотума недоверия или двух резолюций порицания с интервалом не более 30 дней абсолютным большинством депутатов Правительство должно уйти в отставку.

Правовая система

Общая характеристика

Португалия входит в романо-германскую правовую семью. Правовая система страны складывалась на протяжении многих веков, начиная с XII в., когда образовалось независимое португальское королевство. В Средние века было издано несколько собраний законов, получивших названия по имени правивших королей. Наиболее важные среди них, помимо первых собраний законов королей Альфонса I и Альфонса II (XII-XIII вв.), - Альфонсовы (1472), Мануэлевы (1521) и Филипповы (1603) ордонансы. Все они были созданы под сильным воздействием римского права, в частности Свода законов Юстиниана, и канонического права, нормы которых нередко применялись в Португалии и самостоятельно, например при обнаружении пробелов в изданных законах. Значительное влияние на развитие законодательства оказывали и действовавшие в стране испанские сборники законов ("Фуэро реаль", "Семь партид" и др.), а также местные правовые обычаи, сохранившиеся со времени господства на Пиренеях вестготов (V начало VIII в.). Период власти арабских завоевателей (VIII-XI вв.) в дальнейшей правовой истории Португалии отражения не получил.

Средневековые королевские ордонансы XV-XVII вв. представляли собой многотомные собрания законодательных предписаний, относящихся к различным отраслям права и систематизированных по весьма несовершенным формальным правилам. В частности, включенные в них нормы уголовного права отличались крайней жестокостью и в то же время регулировали ответственность лишь за отдельные виды преступлений и не содержали положений общего характера. Ордонансы предоставляли широкие возможности для произвола феодалов и судей.

В XIX в. в Португалии была осуществлена кодификация основных отраслей права. Она проводилась на базе нескольких конституций, принятых начиная с 1820 г. и закреплявших капиталистические общественные отношения в стране, которая стала конституционной монархией с неустойчивыми, часто реакционными политическими режимами, сменявшими друг друга. Как правило, подготовка кодексов растягивалась на несколько десятилетий. Так, работа над проектами гражданского кодекса началась в 1826 г., а завершилась лишь в 1867 г. после продолжавшегося около года обсуждения в парламенте. ГК 1867 г. - заметное явление в истории буржуазного гражданского права. Он составлен с учетом опыта гражданских кодексов или их проектов во Франции (Кодекс Наполеона 1804 г.), Баварии, Испании и других европейских государствах, а также "Компиляции гражданских законов", подготовленной в 1857 г. в Бразилии- бывшей португальской колонии. Этот кодекс отличался весьма высоким уровнем юридической техники и продолжал действовать до 1967 г. (в 1930 г. кодекс был издан в новой редакции).

Важнейшим этапом в развитии законодательства Португалии стало принятие Конституции 1976 г., отразившей завоевания антифашистской, национальной и демократической революции 1974 г. На момент своего принятия эта Конституция являлась самым прогрессивным и радикальным с точки зрения социального реформаторства основным законом стран Запада. Она предусматривает, что все предшествующие законы сохраняют силу лишь в том случае, если не противоречат Конституции и содержащимся в ней принципам (ст.293). Конституция внесла серьезные

изменения, по существу, во все отрасли права, либо непосредственно сформулировав важнейшие нормы, либо потребовав исправления старых или издания новых законов.

Основными источниками права в современной Португалии являются законодательные и другие нормативные правовые акты. Согласно Конституции (ст.115) к первым относятся законы, декреты-законы и областные законодательные декреты. Законы делятся на обычные и органические; последние принимаются по вопросам, прямо указанным в Конституции, и обладают более высокой юридической силой. Поправки к Конституции принимаются в форме конституционных законов.

Декреты-законы издаются Правительством на основе полномочий, делегированных ему парламентом и по указанному последним определенному кругу вопросов. Они имеют равную юридическую силу с обычными законами парламента. Помимо случаев делегирования законодательных полномочий Правительство может принимать декреты-законы в областях, не отнесенных к компетенции Собрания Республики; декреты-законы, развивающие принципы и общие основы юридического режима, который содержится в законах, предписывающих это делать (ст.201 Конституции). Парламент в течение определенного периода с момента издания декрета-закона может рассмотреть вопрос о его утверждении или внесении поправок. Как показывает опыт, именно путем издания декретов-законов в основном и осуществляется ныне развитие португальского законодательства.

Областные законодательные декреты издаются по вопросам, представляющим особый интерес для соответствующих областей и не закрепленным за Собранием Республики или Правительством; при этом они не могут содержать положения, противоречащие общим законам Республики.

Регламентарные декреты должны указывать законы, которые они регламентируют или которые определяют субъективную и объективную компетенцию для их издания.

Система португальского законодательства традиционно включает ряд кодексов, не известных другим странам. В частности, с 1836 г. периодически издавались административные кодексы, определяющие административно-территориальное деление, компетенцию органов власти и управления и др. В 1935 г. издан Кодекс нотариата, регулирующий компетенцию нотариусов, их функции, права и обязанности, а также вопросы гражданской и уголовной ответственности нотариусов за неправомерные действия.

Исследования в области права ведутся в Португалии главным образом на юридических факультетах в университетах Лиссабона и Коимбры - одних из старейших в Европе.

Гражданское и смежные с ним отрасли права

Важнейший источник гражданского права Португалии - ГК, принятый в 1966 г. и составленный с учетом опыта применения ГК 1867 г., а также швейцарского законодательства и особенно Германского гражданского уложения 1896 г. ГК 1966 г. включает 5 книг. Книга первая ("Общая часть") определяет источники права (одним из них, хотя и субсидиарным, признается "справедливость"), правила толкования и применения законов, важнейшие понятия гражданского права. Книга вторая ("Обязательственное право") содержит общие нормы, определяющие основания гражданско-правовой ответственности, и нормы, регулирующие конкретные виды договоров (купля-продажа, дарение, подряд и др.). Книга третья ("Вещное право") институты владения, собственности, узуфрукт, сервитуты и др. Книги четвертая и пятая ГК соответственно посвящены вопросам семейного и наследственного права, в регулировании которых произошли существенные изменения после принятия Конституции 1976 г. Португальский ГК 1966 г. представляет значительный интерес как один из немногих буржуазных гражданских кодексов второй половины XX в.

В системе португальского права традиционно проводится различие между гражданским и торговым законодательством; последнее регулирует специфические институты и операции (формы торговых обществ, векселя, страхование, банкротство, транспорт, морская торговля и др.). В 1833 г. в соответствии с этой концепцией был

принят Торговый кодекс, однако он охватывал не только институты собственно торгового права, но и часть вопросов, относящихся к гражданскому праву, поскольку в то время еще не был принят национальный гражданский кодекс. После издания ГК 1867 г., включившего соответствующие нормы гражданского права, был принят действующий Торговый кодекс 1888 г., который опирался на положения Гражданского кодекса 1867 г.

Торговый кодекс 1888 г. состоит из 4 книг. Книга первая ("О торговле вообще") содержит общие правила толкования и применения торгового закона, а также положения, относящиеся к коммерсантам, фирмам, биржам и ведению торговых книг. Книгу вторую ("О специальных торговых договорах") составляют нормы о торговых товариществах (акционерных обществах и др.) и правила, регулирующие договоры поручения, перевозки, займа и др. В книге третьей ("О морской торговле") собраны нормы, определяющие статус морских судов, условия фрахта и страхования кораблей и морских грузов. Нормы книги четвертой ("О банкротстве") к настоящему времени утратили силу. Опыт кодекса 1888 г., в котором, по общему признанию, были весьма удачно сформулированы многие положения буржуазного торгового права, оказал значительное влияние на последующую подготовку торговых кодексов в ряде государств Европы и других континентов.

Вслед за ГК 1867 г. был издан и Гражданский процессуальный кодекс 1867 г., который, в свою очередь, в 1905 г. был дополнен Торговым процессуальным кодексом - документом, практически не известным правовым системам других государств, даже придерживающихся концепции разделения гражданского и торгового права. Он был рассчитан на рассмотрение дел в порядке торгово-процессуального производства в так называемых коммерческих трибуналах, впоследствии упраздненных. В 1936 г. издан новый Гражданский процессуальный кодекс, составленный с учетом судебной практики португальских судов, а также опыта законодательства других государств, прежде всего Италии. Этот кодекс состоит из 4 книг - об исках, о компетенции судов и гарантиях беспристрастного судебного разбирательства, о судебном процессе, об арбитражном судебном разбирательстве.

Аграрная реформа, проводившаяся в Португалии после революции 1974 г. и направленная на ликвидацию господства крупных латифундистов, имела своей юридической базой соответствующий декрет-закон 1975 г. Несмотря на сопротивление правых сил и возврат бывшим владельцам части земельных угодий, находившихся в руках кооперативов, аграрная реформа остается конституционным принципом (ст.96).

Демократическая Конституция 1976 г. провозгласила и подробно регламентировала права трудящихся в социально-экономической области: право всех граждан на труд, права комиссий трудящихся на предприятиях, право на заключение коллективных договоров с администрацией предприятий и др. Конституция и принятый в развитие ее положений Закон 1977 г. закрепляют право трудящихся на забастовку, предусматривают условия провозглашения и проведения забастовки и вместе с тем запрещают локауты. Важно, что эти законодательные нормы пришли на смену действовавшей в период фашистской диктатуры и выражавшей идеи "корпоративного государства" системе актов ("Статут национального труда" 1933 г. и др.), которыми прикрывался режим безудержной эксплуатации трудящихся.

В Конституции закреплено также право граждан на социальное обеспечение в случае болезни, старости, инвалидности, вдовства и сиротства, при безработице и т.п. (этим нормам в условиях "корпоративного государства" соответствовали законы о пособиях, выплачивавшихся, по существу, за счет самих трудящихся).

Большие изменения внесла Конституция в регулирование брачно-семейных отношений. Если прежнее законодательство допускало юридическое неравенство мужчины и женщины, то ныне в Конституции не только провозглашено их равноправие, но и особо подчеркнуты необходимость охраны материнства и права трудящихся женщин. Если прежде развод допускался лишь в случаях, когда брак не был заключен по католическому обряду, то ныне правила развода не зависят от формы бракосочетания. Конституция запрещает какую-либо дискриминацию внебрачных детей (ст.36).

В 1983 г. в Португалии создано министерство по вопросам качества окружающей среды. В том же году опубликован Закон о национальных экологических заповедниках, включающих прибрежные к океану (пляжи, крутые берега, устья рек) и внутренние (озера, русла и истоки рек) экосистемы. В стадии пересмотра находится законодательство об

охоте и рыболовстве, готовятся основы законодательства в области охраны природы и окружающей среды в целом.

Уголовное право и процесс

Уголовное законодательство Португалии на протяжении XIX-XX вв. обнаруживает значительное воздействие принимавшихся в стране конституций. Первый Уголовный кодекс 1852 г. закрепил провозглашенную конституциями 1821 и 1826 гг. отмену пыток, клеймения преступников, членовредительских и позорящих наказаний, хотя предусмотренные им санкции за большинство преступлений были весьма суровыми. В основном его составители ориентировались на образцы уголовных кодексов Франции, Испании и других европейских государств, а также УК Бразилии 1830 г.

В 1807 г. в Португалии была отменена смертная казнь, а в 1886 г. принят новый Уголовный кодекс, составленный в более либеральном духе. Его составители стремились добиться соответствия между тяжестью преступлений и наказаний, подчеркивали необходимость не только устрашения, но и исправления правонарушителей, смягчения санкций и т.п. Основные положения кодекса соответствовали концепциям неоклассической школы уголовного права, имели буржуазно-либеральный характер. В УК 1886 г. были детально разработаны такие институты уголовного права, как формы вины, соучастие, стадии преступления, отягчающие (их в кодексе 34) и смягчающие (их 23) обстоятельства и др. Среди предусмотренных санкций не было ни смертной казни, ни пожизненного заключения. В 1929 г. принят ныне действующий Уголовно-процессуальный кодекс, провозгласивший демократические принципы процесса, которые не соответствовали реальным условиям господствовавшего в то время фашистского режима.

Конституция 1976 г. сформулировала важные положения в сфере уголовного права и процесса Португалии. В ней зафиксирован запрет пыток, смертной казни, жестоких, бесчеловечных и бесчестящих наказаний, подчеркнута возможность применения наказаний или мер безопасности лишь по приговору суда и при условии соблюдения законности (ст.24-30). Весьма подробно регламентируются правила производства ареста и предварительного заключения, сформулированы гарантии законности в уголовном процессе. Конституция провозглашает презумпцию невиновности, право на защиту, принцип состязательности в судебном процессе, запрещает использование доказательств, полученных с применением насилия или иным незаконным способом. В ст.31 закреплен институт хабеас корпус, который позволяет обжаловать в суд заключение под стражу любого гражданина. В отличие от большинства буржуазных конституций в нее включены нормы об ответственности за преступления против национальной экономики, за должностные преступления (ст.88, 120) и др.

Развитию положений Конституции 1976 г. в сфере уголовного права служит принятый на ее основе ныне действующий Уголовный кодекс Португалии 1982 г. При его подготовке была проведена декриминализация малозначительных преступлений: за них установлена, как правило, административная ответственность. Предусмотрен особый режим наказаний, ориентированный прежде всего на исправление, не только для несовершеннолетних правонарушителей, но и для так называемых молодых взрослых (18-25 лет). В УК 1982 г. провозглашено требование, чтобы лишение свободы применялось лишь в случае, если цели "ресоциализации" правонарушителя не могут быть достигнуты с помощью иных мер. В кодексе предусмотрено широкое применение наряду с наказанием мер безопасности (главным образом, медицинского характера), различных видов условного осуждения и мер, не связанных с лишением свободы (штраф, общеполезные трудовые услуги и др.).

В дополнение к УК 1982 г. изданы законы, регламентирующие исполнение наказаний и мер безопасности, а также декрет-закон 1982 г. об ответственности за административные правонарушения. После принятия Конституции 1976 г. и нового УК существенным изменениям подверглось и законодательство по вопросам судоустройства и уголовного процесса: были приняты законы о судах и прокуратуре, утвержден Статут судей, в котором подробно описаны их функции, и другие акты.

В 1987 г. принят Уголовно-процессуальный кодекс, где по-новому решены многие

вопросы, относящиеся к предварительному следствию и судопроизводству. В УПК четко регламентируется судебный контроль над предварительным расследованием, осуществляемым прокуратурой или полицией. Предусмотрена упрощенная процедура разбирательства дел о некоторых преступлениях, по которым обвиняемому грозит до 3 лет лишения свободы, и даже "самая упрощенная" процедура разбирательства дел, с согласия обвиняемого, если тому грозит штраф или до 6месяцев лишения свободы. Упорядочена и существенно упрощена система обжалования судебных приговоров. Серьезное внимание уделено гарантиям соблюдения прав граждан.

Судебная система. Органы контроля

Высшее звено судебной системы Португалии, согласно Конституции, Верховный суд (Верховный трибунал правосудия), возглавляемый Президентом. Он состоит из 4 палат - 2 по гражданским, 1 по уголовным делам и 1 по социальным вопросам. Дела рассматриваются в отдельных палатах или на совместных заседаниях 2 палат, а в определенных случаях - на пленарных заседаниях Верховного суда (вынесенные на них постановления публикуются в официальном правительственном вестнике "Диариу да Република"). Верховный суд выступает в качестве первой инстанции лишь при рассмотрении дел о должностных преступлениях президента Республики и ряда других высших служащих. Основная его функция - рассматривать кассационные жалобы по вопросам права на решения нижестоящих судов. В Верховный суд могут поступить и жалобы, связанные с конституционным правом хабеас корпус. Согласно Закону о запрещении фашистских организаций 1978 г. Верховный суд может признать таковой какую-либо организацию и вынести решение о ее роспуске.

Апелляционные суды (их в стране четыре) состоят из трех палат - по гражданским, уголовным делам и по социальным вопросам. В них рассматриваются жалобы и протесты на решения и приговоры нижестоящих судов. Апелляционные суды рассматривают также вопросы, связанные с исполнением решений иностранных судов.

Основное звено судебной системы Португалии - суды комарки (комарка традиционное название судебного округа). Они рассматривают по первой инстанции подавляющую массу гражданских и уголовных дел либо коллегией из трех судей, либо единоличным судьей. Уголовные дела, по которым не может быть назначено наказание более строгое, чем 2 года лишения свободы, судьи рассматривают единолично. При разбирательстве дел о тяжких преступлениях по требованию обвинения или защиты создаются коллегии из профессиональных судей и присяжных заседателей. При разбирательстве некоторых категорий гражданских дел в состав суда могут быть включены технические эксперты. Конституция (в редакции 1982 г.) предусматривает учреждение института народных судей и использование других форм участия граждан в отправлении правосудия (ст.217).

В качестве специализированных судов первой инстанции функционируют также уголовные трибуналы - органы предания суду, следственные трибуналы они надзирают за расследованием уголовных дел и трибуналы по исполнению наказаний. Кроме того, имеются 3 суда, которые рассматривают дела о правонарушениях несовершеннолетних в возрасте от 12 до 16 лет (в некоторых случаях - до 18 лет), а также принимают меры по защите детей и подростков от злоупотреблений со стороны взрослых. Имеются семейные суды, в функции которых входит учреждение опеки, вопросы усыновления, выплаты алиментов и др.

Особое место в системе высших судебных учреждений Португалии занимает Конституционный суд. Он состоит из 13 судей, из которых 10 назначаются Советом республики, а 3 кооптируются Премьер-министром. Все они должны быть юристами, а 6 (в том числе все кооптируемые)обязательно судьями других судов. Члены Конституционного суда назначаются на 6 лет. Председатель избирается самими судьями из своего состава. Конституционный суд вправе по ходатайству Президента, Премьер-министра, генерального прокурора, а также в связи с решением какого-либо суда по конкретному делу признать противоречащим Конституции любой нормативный акт. Ему могут быть переданы на заключение вновь принимаемые Советом республики законы, правительственные декреты-законы и другие акты центральных органов власти и

административных областей.

Еще одно учреждение, согласно Конституции относящееся к числу судебных, - Счетная палата. В ее компетенцию входит контроль за расходованием государственных средств, в том числе путем проверки соответствующих отчетов, представляемых ей.

Наряду с системой общих судов в Португалии имеются административные и финансовые трибуналы, трибуналы по морским делам и арбитражные суды. Все они действуют на основании законодательных актов, регламентирующих их функции и соответствующую процедуру судебного разбирательства ("Статут административных и финансовых трибуналов", например, утвержден декретом-законом N 129 1984 г., Закон о процедуре рассмотрения дел в административных трибуналах - декретом-законом N 267 1985 г.).

Вопросы назначения и перемещения судей, их дисциплинарной ответственности находятся в ведении Высшего совета магистратуры. Его члены назначаются Президентом (2), избираются Советом республики (7) и самими судьями различных судебных инстанций (7), а председателем по должности является председатель Верховного суда. Для занятия судебных должностей, в том числе и членов Верховного суда, назначаемых из числа судей нижестоящих судов и прокуроров, предусмотрена конкурсная система.

Расследование уголовных дел производится органами административной или судебной полиции под контролем прокуратуры. В ряде случаев оно ведется следственным судьей, который вправе поручить другим органам выполнение отдельных процессуальных действий, не затрагивающих основных прав граждан. По некоторым вопросам (например, о предварительном заключении обвиняемого) решения принимаются следственным трибуналом.

Уголовное преследование, в том числе поддержание государственного обвинения в суде, а также защита "демократической законности" (по формулировке Конституции) осуществляется прокуратурой. Высший орган строго иерархически организованной системы прокурорских учреждений коллегиальная, избираемая самими прокурорами генеральная прокуратура во главе с генеральным прокурором (он назначается Президентом Республики по представлению правительства). Представители прокуратуры выступают почти во всех судебных учреждениях на всех стадиях судебного разбирательства. Лишь по делам о малозначительных правонарушениях обвинение в суде могут поддерживать административные или полицейские власти. В Верховном суде от имени государства выступает генеральный прокурор либо его заместители. В апелляционных судах выступают те же заместители генерального прокурора; в судах первой инстанции, в том числе в суде комарки, - республиканские прокуроры или назначенные ими "делегаты".

Защиту обвиняемых в уголовном процессе и интересов сторон по гражданским делам осуществляют, как правило, профессиональные юристы, которые традиционно делятся на две категории - адвокатов и солиситадоров. Адвокаты имеют право выступать во всех судах (к выступлениям в Верховном суде допускается ограниченный круг наиболее опытных из них). Солиситадоры, хотя их конторы располагаются в зданиях судов, заняты, большей частью, подготовкой дел к слушанию и участвуют в заседаниях лишь низших судебных инстанций по некоторым категориям дел.

Конституция (ст.23) предусматривает должность назначаемого Собранием республики Проведора юстиции, аналогичную институту омбудсмана. Проведор юстиции рассматривает жалобы граждан на действия или бездействие властей и в случае нарушения ими законности направляет соответствующие рекомендации. Высшим органом финансового контроля является Счетный суд, на который Конституция возлагает проверку законности публичных расходов и судебное рассмотрение финансовых отчетов, которые представляются ему в соответствии с законом. При этом в его компетенцию, в частности, входит принятие заключения о генеральном государственном финансовом отчете и привлечение к ответственности за финансовые нарушения, согласно закону. Председателя Счетного суда назначает и освобождает от должности Президент Республики по представлению Правительства.

Литература

Португалия. Конституция и законодательные акты. М., 1979.

Приднестровская Молдавская Республика*(15)

Государственное устройство
Правовая система
Общая характеристика
Гражданское и смежные с ним отрасли права
Уголовное право и процесс
Судебная система. Органы контроля

Государство в юго-восточной части Европы.

Территория - 4163 кв.км. Столица - г. Тирасполь.

Население - 660 тыс. чел. (2000 г.); молдаван - 256 тыс. чел., русских - 201 тыс. чел., украинцев - 157 тыс. чел., болгар - 17 тыс. чел., гагаузов - 4 тыс. чел.

Государственные языки - молдавский, русский, украинский.

Религия - православие.

В I тыс. н.э. Приднестровские земли были освоены славянами и вошли в состав Древнерусского государства. После его распада - в составе Русско-литовского государства, с 1569 г. - Речи Посполитой. Южное Приднестровье находилось под властью Крымского ханства. В конце XVIII в. Приднестровские земли присоединены к России и вплоть до Гражданской войны 1918-1920 гг. входили в ее состав как часть Новороссии. В начале 1920-х гг. этот регион вошел в состав Украинской ССР, в то время как Бендеры и территория Бессарабии от Днестра до Прута (в 1918 г.) - в состав Румынии.

В 1924 г. левобережье Днестра, где сосредоточилось много беженцев из Бессарабии и издавна проживали молдаване, стало автономной республикой в составе УССР. В данном качестве оно просуществовало до 1940 г., когда на большей части Бессарабии была образована Молдавская ССР, к которой отошли и приднестровские районы ликвидированной тогда же автономной республики.

Обострение межнациональных отношений в Молдове в 1989-1990 гг. привело к фактическому расколу этого государства. 2 сентября 1990 г. Второй чрезвычайный съезд народных депутатов всех уровней Приднестровья, основываясь на результатах районных референдумов, провозгласил создание суверенной Приднестровской Молдавской Советской Социалистической Республики в составе обновленного Союза ССР (с 5 ноября 1991 г. Приднестровская Молдавская Республика (ПМР). 1 декабря 1991 г. на территории ПМР проведен референдум, 97,7% участников которого высказались за независимость республики.

Государственное устройство

Приднестровская Молдавская Республика - унитарное государство. Административно-территориальное деление - 4 города и 5 районов.

Действующая Конституция принята на референдуме 24 декабря 1995 г. и подписана Президентом ПМР 17 января 1996 г. По форме правления ПМР президентская республика (до конституционной реформы 2000 г. республика смешанного типа). Политический режим - демократия в процессе становления.

Законодательная власть. Представительным и единственным законодательным органом государственной власти является Верховный Совет ПМР. 21 июня 2000 г. в Конституцию ПМР 1996 г. внесены коррективы, заменившие двухпалатную структуру Верховного Совета на однопалатную.

Верховный Совет ПМР состоит из 43 депутатов, избираемых гражданами Республики на основе всеобщего равного и прямого избирательного права при тайном голосовании. Выборы депутатов Верховного Совета осуществляются на основе мажоритарной избирательной системы (относительного большинства) по избирательным округам, образуемым на территории ПМР. Срок полномочий Верховного Совета - 5 лет. С 2000 г. Конституция не предусматривает процедур его досрочного роспуска.

Верховный Совет ПМР правомочен рассматривать и решать все вопросы,

отнесенные Конституцией к законодательному регулированию и к выполнению его контрольных функций. Помимо принятия законов, он, в частности: устанавливает республиканские налоги и сборы, перечень местных налогов и сборов, принимает решение о денежной эмиссии; рассматривает и утверждает республиканские программы экономического, социального и культурного развития, принимает бюджет; решает вопросы административно-территориального устройства и ратифицирует и денонсирует международные договоры ПМР.

Верховный Совет издает правовые акты: об утверждении указов Президента о введении военного, чрезвычайного положения; по вопросам войны и мира; об объявлении амнистии; об утверждении концепции внутренней и внешней политики, национальной безопасности ПМР и ее военной доктрины; о проведении на территории ПМР референдума или всенародного обсуждения наиболее важных вопросов государственной или общественной жизни; о толковании законов и других правовых актов, принимаемых Верховным Советом.

В рамках своих контрольных функций Верховный Совет ПМР вправе принимать решения: а) об отмене актов местных представительных органов государственной власти в случаях их несоответствия Конституции и законам ПМР; б) о роспуске местных представительных органов государственной власти и назначении новых выборов в случаях нарушения ими норм действующего законодательства и отказа привести свои решения в соответствие с законодательством; в) об отрешении от должности лиц, занимающих высшие государственные должности ПМР, членов Кабинета министров в случаях и в порядке, установленном Конституцией и законом; г) о представлении Президенту в отношении любого должностного лица органа государственной власти или управления о ненадлежащем исполнении либо о неисполнении им своих обязанностей.

Верховный Совет принимает конституционные законы, законы и постановления. Изменения и дополнения в Конституцию вносятся посредством издания конституционного закона. Конституционные законы принимаются 2/3 голосов, обычные законы - простым большинством голосов от установленного Конституцией числа депутатов.

Принятые конституционные законы и законы направляются Президенту для подписания и обнародования. Президент в пределах 14 дней со дня получения рассматривает, подписывает закон и обнародует его. В этот же срок он вправе отклонить закон или его часть и направить на повторное рассмотрение. Если при повторном рассмотрении закон (либо его часть) будут одобрены в ранее принятой редакции большинством не менее 2/3 голосов от установленного Конституцией числа депутатов Верховного Совета, он подлежит подписанию Президентом в течение 7 дней и обнародованию. Президент не может отклонить и направить на повторное рассмотрение принятые Верховным Советом конституционные законы, дополнения и изменения к Конституции, а обязан их подписать и обнародовать.

Глава государства - Президент, одновременно возглавляющий исполнительную власть в Республике. Является гарантом Конституции и законов ПМР, прав и свобод человека и гражданина, обеспечивает точное исполнение Конституции и законов. В установленном Конституцией порядке принимает меры по охране суверенитета Республики, ее независимости и территориальной целостности, обеспечивает согласованное функционирование и взаимодействие всех органов государственной власти.

Президент избирается гражданами Республики на основе всеобщего равного и прямого избирательного права при тайном голосовании на срок 5 лет. Возможность переизбрания не ограничена.

В соответствии с Конституцией и законами Президент разрабатывает концепцию внутренней и внешней политики государства и принимает меры к ее реализации. В пределах предоставленных ему Конституцией полномочий он представляет ПМР внутри страны и в международных отношениях, осуществляет общее руководство внешней политикой Республики, заключая при этом международные договоры, подписывает ратификационные грамоты в случае ратификации международного договора Верховным Советом, принимает верительные и отзывные грамоты дипломатических представителей. Как главнокомандующий вооруженными силами ПМР Президент самостоятельно либо по согласованию с Верховным Советом принимает любые законные меры, направленные на

укрепление обороноспособности Республики. Издает указы и распоряжения, которые не должны противоречить Конституции и законам.

Подобно другим главам государств, Президент ПМР имеет право помилования, решает вопросы гражданства ПМР и предоставления политического убежища, учреждает государственные награды, устанавливает почетные и специальные звания, награждает государственными наградами, присваивает почетные звания, высшие воинские и специальные звания, классные чины и т.д.

Президент осуществляет общее руководство исполнительными органами государственной власти и управления и обеспечивает их взаимодействие с другими органами государственной власти ПМР. Исполнительные органы государственной власти и управления, должностные лица, возглавляющие их, подотчетны Президенту.

Для осуществления своих полномочий в качестве главы исполнительной власти Президент ПМР формирует Кабинет министров, который является исключительно совещательным органом без самостоятельной компетенции; все решения, принимаемые Кабинетом министров, вводятся в действие Президентом ПМР. Состав Кабинета министров определяется Президентом самостоятельно. В настоящее время в состав Кабинета министров входят руководители министерств и ведомств Республики.

Правовая система

Общая характеристика

Правовая система ПМР входит в романо-германскую правовую семью. До выделения ПМР из состава ССР Молдова на территории ПМР действовало законодательство Молдавской ССР, позже - ССР Молдова (см. раздел "Молдова"). Со 2 сентября 1990 г. законодательство ПМР и Республики Молдова начали развиваться независимо друг от друга и различие между ними все более возрастает. Если новое право Молдовы ориентируется на традиции романских стран, то законодательство ПМР с момента воссоздания государственности следовало в целом российскому образцу.

По темпам правовых преобразований Приднестровская Молдавская Республика значительно отстает от других бывших советских республик. К 2001 г. приняты новые Арбитражный процессуальный кодекс ПМР (1998), Водный кодекс ПМР (1999), Таможенный кодекс ПМР (2000), Лесной кодекс ПМР (2000) Гражданский кодекс ПМР часть первая (2000), Избирательный кодекс ПМР (2000), Уголовный кодекс ПМР (2002).

Продолжают действовать устаревшие УК МССР, УПК МССР, ГПК МССР, Жилищный кодекс МССР, КоАП МССР, КоБС МССР, Земельный кодекс МССР, ГК МССР вторая часть (действуют нормы, не противоречащие части первой ГК ПМР).

Тем не менее, Конституции ПМР (ч.2 п.3 ст.3 переходных положений) устанавливает прекращение действия правовых актов СССР, МССР, ССР Молдова на территории ПМР с 22 июля 2002 г., таким образом, для реализации данных положений Конституции были к июню 2002 г. разработаны проекты Гражданского кодекса ПМР II и III частей (в основу положено российское законодательство) и проекта Трудового кодекса ПМР, проект Жилищного кодекса ПМР, проект Кодекса о браке и семье, устанавливающие новые правоотношения в регулируемых сферах.

Ряд процессуальных кодексов МССР УПК, ГПК, КоАП претерпели лишь редакционную правку и утверждены в текущей редакции в качестве кодексов ПМР. В последствии планируется принципиально изменить их редакцию комплексно, в порядке судебно-правовой реформы ПМР.

Основным источником права являются законодательные и подзаконные акты. В иерархию нормативных правовых актов ПМР входят Конституция ПМР, конституционные законы, законы, указы, распоряжения Президента, постановления Верховного Совета, нормативные правовые акты министерств и ведомств, акты местных представительных и исполнительных органов власти. Конституция ПМР содержит перечень вопросов, подлежащих законодательному и подзаконному регулированию. Правовым актом, устанавливающим основные принципы правотворческой деятельности органов государственной власти ПМР понятие, систему и виды правовых актов ПМР, иные вопросы, связанные с принятием и действием законов и иных правовых актов, является

закон ПМР "Об актах законодательства ПМР" (2002).

Гражданское и смежные с ним отрасли права

О гражданском праве непосредственно ПМР следует говорить со дня ее образования - 2 сентября 1990 г. Начиная с этой даты оно развивалось в целом в тех же направлениях, что и гражданское право государств СНГ.

Основы гражданско-правовых и хозяйственных отношений были закреплены в Конституции ПМР от 2 сентября 1991 г., устанавливающей многообразие форм собственности в виде частной, коллективной, государственной и провозглашавшей равную охрану всех форм собственности государством (ст.11 Конституции ПМР), запрет на какое бы то ни было администрирование деятельности хозяйствующих субъектов со стороны исполнительных или представительных органов государственной или местной власти, построение отношений между хозяйствующими субъектами и органами государственной власти исключительно на налоговой и договорной основе (ст.14 Конституции ПМР).

В 1990-е гг. в ПМР было принято обширное законодательство, создающее правовую базу для предпринимательской деятельности. Первыми гражданско-правовыми законодательными актами были Закон "О собственности" 1991 г. (утратил силу в связи с принятием части первой ГК ПМР), Закон ПМР "Об основах внешнеэкономической деятельности" 1992 г., Закон ПМР "О предпринимательской деятельности и предприятиях в Приднестровской Молдавской Республике" 1992 г. (утратил силу в связи с принятием части первой ГК ПМР).

К важнейшим актам в этой сфере относятся также законы ПМР "О торгово-промышленных палатах в Приднестровской Молдавской Республике", "Об акционерных обществах", "Об аренде", "О залоге", "О несостоятельности (банкротстве) предприятий", "О векселях", принятые в 1995 г., "О развитии малого предпринимательства", "О поставках продукции для государственных нужд", "О внешнеэкономической деятельности", "О внутренней торговле", принятые в 1999 г. Закон ПМР "О государственных и муниципальных унитарных предприятиях" (2001), Закон ПМР "Об установлении минимальных размеров уставных (складочных) капиталов коммерческих организаций" (2001).

Вопросы деятельности банков и банковской системы устанавливаются Законом ПМР "О банках и банковской деятельности в Приднестровской Молдавской Республике" 1993 г. и Законом ПМР "О Приднестровском Республиканском банке" 1993 г.

Экономические реформы в ПМР включают и проведение приватизации. Правовую базу приватизации составляют законы ПМР "О приватизации государственного жилищного фонда" (1992), "О малой приватизации" (1999), "О разгосударствлении и приватизации" (2000).

Приватизация в ПМР имущества, находящегося в государственной (республиканской и местной) собственности, предполагалось осуществлять на возмездной основе с преимущественным правом коллектива предприятия (организации), его арендатора на выкуп объекта приватизации (или его доли), находящегося в государственной (республиканской и местной) собственности. После принятия нового законодательства в 1999-2000 гг. приватизация проводится в соответствии с Государственной программой разгосударствления и приватизации имущества ПМР, разрабатываемой на 2-4 года; в рамках той же программы устанавливается перечень объектов государственной собственности, не подлежащих приватизации. Ежегодно утверждается перечень объектов на соответствующий год, подлежащих приватизации.

Государственное регулирование новых экономических процессов осуществляется законами ПМР "Об инвестиционной деятельности" (1995), "Об иностранных инвестициях на территории ПМР" (1999) и Законом ПМР "Об ограничении монополистической деятельности и развитии конкуренции" (2000).

Формирование основ нового гражданского права завершилось принятием части первой Гражданского кодекса ПМР, разработанного на основе Модельного гражданского кодекса СНГ, что определило его сходство с ГК РФ.

Основные различия связаны с исключительной государственной собственностью на землю (ст.5 Конституции ПМР). В соответствии с гл.17 ГК ПМР земля может предоставляться только в пользование и (или) владение. Государство может предоставлять земельные участки юридическим и физическим лицам в срочное, долгосрочное пользование, в том числе в аренду, а также во владение и пользование граждан на праве пожизненного наследуемого владения; эти права находятся в гражданском обороте (в частности могут быть предметом залога, возмездного отчуждения и пр.).

ГК ПМР более подробно регулирует вопросы возникновения, деятельности и ликвидации юридических лиц (их перечень также расширен): гл.4 "Юридические лица" содержит положения о требованиях, предъявляемых к фирменному наименованию юридического лица (ст.56), положения о конфликте интересов (ст.59), о санации предприятия (ст.69), о последствиях возбуждения производства о несостоятельности (банкротстве) юридических лиц (ст.70), признания юридического лица несостоятельным (банкротом). Перечень юридических лиц, которые могут создаваться в соответствии с Гражданским кодексом, дополнен такими видами, как акционерная коммандита, некоммерческие партнерства. В отсутствие законодательного акта, регулирующего обращение ценных бумаг, ГК ПМР содержит характеристику всех их видов.

Вопросы интеллектуальной собственности регулируются Гражданским кодексом МССР в объеме, не противоречащем части первой Гражданского кодекса ПМР и Патентному закону ПМР (2000), Законом ПМР "О товарных знаках, знаках обслуживания, наименованиях мест происхождения товаров и фирменных наименованиях" (2000), Законом ПМР "О селекционных достижениях" (2001).

Реформы в области агропромышленного комплекса регулируются подзаконными актами Президента ПМР, ввиду невозможности регулирования новых аграрных правоотношений Земельным кодексом МССР (1970), действующим на территории ПМР (в ред. изменений 1980-х гг.).

Трудовое право. Наиболее важные трудовые права и гарантии содержатся в Конституции. Они включают: свободу труда, право на труд (в условиях, отвечающих требованиям безопасности и гигиены), право на защиту от безработицы, право на индивидуальные и коллективные трудовые споры, включая право на забастовку (ст.35 Конституции). Конкретизация этих гарантий содержится в Кодексе законов о труде МССР (1973), действующем на территории ПМР (в редакции законов от 1994, 1996, 1997, 2000 гг.), в законах ПМР "Об охране и безопасности труда", "О занятости населения", "О коллективных договорах и соглашениях", принятых в 1993 г., "О трудовых коллективах" (1995), "О порядке разрешения коллективных трудовых споров" (1997), Законом ПМР "Об оплате труда работников органов государственной власти, прокуратуры и органов государственного контроля" (1997), Законом ПМР "О минимальном размере оплаты труда в ПМР" (2001).

Экологическое право. Использование природных ресурсов регулируют Закон ПМР "О недрах" (2000), Водный кодекс ПМР (1999), Лесной кодекс ПМР (2000). Охрана природных ресурсов осуществляется в соответствии с законами ПМР "Об охране окружающей среды" (1994), "О животном мире" (1998), "О вторичных материальных ресурсах" (1999), Законом ПМР "О платежах за загрязнение окружающей среды и пользование природными ресурсами" (2000).

Уголовное право и процесс

Уголовное право в ПМР развивается в тесной связи с законодательством России и иных государств СНГ. В Республике с 22 июля 2002 г. действует Уголовный кодекс ПМР (разработанный на основе УК Российской Федерации).

Согласно ст.19 Конституции ПМР смертная казнь до ее отмены может применяться как исключительная мера наказания за тяжкие преступления против жизни и только по приговору суда. Смертная казнь не может быть применена к женщинам, а также к лицам, не достигшим до совершения преступления 18-летнего возраста. С 1 января 1999 г. в ПМР действует мораторий на применение смертной казни.

Основной источник уголовно-процессуального права ПМР - УПК МССР 1961 г.,

действующий в ПМР, как и другие кодексы бывшей МССР, в собственной редакции. В частности, он дополнен статьями об обеспечении безопасности участников процесса, а также нормами, регламентирующими право обжалования в суде ареста или задержания.

С 2000 г. исправительные учреждения перешли из ведения МВД в ведение Министерства юстиции.

Судебная система. Органы контроля

Система и порядок судопроизводства устанавливаются законом в соответствии с Конституцией. Создание чрезвычайных судов не допускается. Других деталей организации судебной системы Конституция не содержит, касаясь лишь порядка формирования судов и компетенции Конституционного суда.

Президент ПМР является гарантом независимости судебной власти. Судьи, за исключением судей Конституционного суда и мировых судей, назначаются Президентом по представлению председателей Верховного и Арбитражного судов. Последние (председатели) назначаются Верховным Советом ПМР по представлению Президента ПМР. Судьи занимают должность бессрочно до достижения ими возраста в 65 лет, кроме судей, которые назначены впервые, а также мировых и конституционных судей. Первое назначение на должность судьи осуществляется сроком на 5 лет за исключением случаев, оговоренных Конституцией.

В систему судов общей юрисдикции входят Верховный суд, городские и районные суды. Единственным актом ПМР, регулирующим деятельность этих судов, является Конституция и процессуальное законодательство МССР, действующее на территории ПМР.

Верховный суд ПМР является высшим судебным органом по гражданским уголовным, административным и иным делам, подсудным судам общей юрисдикции, осуществляет судебный надзор за их деятельностью (рассматривает дела в кассационном порядке, в порядке надзора, а также по вновь открывшимся обстоятельствам) и дает разъяснения по вопросам судебной практики.

Верховный суд действует в составе Пленума Верховного суда, судебной коллегии по гражданским делам, судебной коллегии по уголовным делам, военной коллегии. В качестве суда первой инстанции действуют соответствующие судебные коллегии Верховного суда. Подсудность дел, рассматриваемых Верховным судом в качестве первой инстанции, определяется процессуальным законодательством; кроме того, Верховный суд имеет право изъять любое дело из нижестоящего суда и принять его к своему производству (ст.117 ГПК МССР).

Акты Верховного суда являются окончательными и дальнейшему обжалованию (пересмотру) в кассационном порядке не подлежат, однако они могут стать предметом рассмотрения на их соответствие Конституции в Конституционном суде.

Городские и районные суды являются судами первой инстанции и обладают юрисдикцией в сфере уголовных, гражданских дел, а также дел, возникающих из административных правонарушений.

Конституцией ПМР в судебную систему вводится институт мировых судей. Мировые судьи избираются населением из числа лиц, отвечающих требованиям, предъявляемым к судьям. Срок полномочий мировых судей - 5 лет. Данный институт на практике пока не реализуется.

Арбитражный суд ПМР является высшим судебным органом по разрешению экономических споров и иных дел, определенных законом. Основными законодательными актами, регулирующими его деятельность, являются Конституционный закон "Об арбитражном суде ПМР" (1996 г.) и Арбитражный процессуальный кодекс ПМР (1998 г.).

Органом конституционного контроля в ПМР является Конституционный суд (КС). Действует с 12 июня 2002 г. Положения о порядке формирования и деятельности КС содержатся в Конституции ПМР (ст.86). Иные законодательные акты, детализирующие вопросы деятельности КС ПМР, находятся на стадии разработки.

В соответствии с Конституцией (ст.86) КС ПМР гарантирует верховенство Конституции ПМР, обеспечивает соблюдение принципа разделения властей, гарантирует ответственность государства перед гражданином и гражданина перед государством.

Состоит из 6 судей, назначаемых (по 2) Президентом, Верховным Советом, съездом судей. Председатель назначается из числа судей КС. Срок полномочий судей - 7лет.

В части конституционного контроля КС разрешает дела о конституционности: законов (в том числе конституционных), а также правовых актов Верховного Совета, Президента, министерств, ведомств и иных органов государственной власти, местного самоуправления; международных договоров; правоприменительной практики; деятельности выборных органов и должностных лиц местного самоуправления.

КС дает заключения о соблюдении установленного порядка выдвижения обвинения против лиц, занимающих высшие государственные должности ПМР, о конституционности подписанных международных договоров ПМР до их ратификации или утверждения, о противоречии закона (в том числе конституционного) общепризнанным принципам и нормам международного права, правилам ратифицированного международного договора ПМР.

КС дает общеобязательное толкование Конституции и конституционных законов ПМР.

Прокуратура ПМР осуществляет надзор за точным и единообразным исполнением Конституции и законов судебными органами, министерствами и ведомствами, местными органами власти, органами местного самоуправления, предприятиями, организациями и учреждениями, общественными объединениями, должностными лицами и гражданами. Она также проводит предварительное следствие, поддерживает государственное обвинение в судах.

Прокуратура ПМР составляет единую централизованную систему с подчинением нижестоящих прокуроров вышестоящим и Прокурору ПМР. Прокурор ПМР назначается на должность Верховным Советом по представлению Президента сроком на 5 лет. Прокурор ПМР подотчетен Верховному Совету и ответственен перед Президентом за надлежащее исполнение своих обязанностей.

Высшим органом финансово-экономического контроля является Комитет государственного контроля ПМР, в функции которого входит контроль за фактическим исполнением законодательных и подзаконных актов на предприятиях, организациях, учреждениях всех форм собственности в части их отношения с государством, за правильностью использования средств республиканского и местных бюджетов, за сохранностью имущества, принадлежащего государству, а также не принадлежащего, но им управляемого и используемого; на данный орган также возложены функции валютного контроля. В систему органов государственного контроля входят его городские, районные комитеты.

Комитет государственного контроля ПМР утверждается Верховным Советом сроком на 5 лет в составе председателя, заместителей председателя и членов Комитета. Персональный состав Комитета представляет для утверждения его председатель.

Институт уполномоченного по правам человека (омбудсмана) в ПМР отсутствует.

Россия
Российская Федерация

Государственное устройство
Правовая система
Общая характеристика
Гражданское и смежные с ним отрасли права
Уголовное право
Уголовный процесс
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство в восточной части Европы и северной части Азии.

Территория - 17 075 тыс. кв.км. Столица - г. Москва.

Население - 146,3 млн. чел. (1999 г.); более 100 народов и народностей, 81,5% - русские.

Официальный язык - русский.

Религия - основными конфессиями являются православие, ислам, буддизм и иудаизм.

Государственное устройство

Россия - федеративное государство, в состав которого входят 89 равноправных субъектов: 21 республика, 6 краев, 49 областей, 2 города федерального значения, 1 автономная область и 10 автономных округов. Согласно Конституции (п.2 ст.5) республика (государство) имеет свою конституцию и законодательство. Край, область, город федерального значения, автономная область, автономный округ - свой устав и законодательство.

Действующая Конституция принята на референдуме 12 декабря 1993 г. До этого действовали советские конституции 1918, 1925, 1937 и 1978 гг.

По форме правления Россия - суперпрезидентская республика. Политический режим - демократия в процессе становления.

Центральное место в федеральной политической системе Конституция РФ отводит главе государства - Президенту РФ. Согласно Основному Закону (ст.80) Президент РФ является гарантом Конституции РФ, прав и свобод человека и гражданина.

Президент избирается на 4 года на основе всеобщего равного и прямого избирательного права при тайном голосовании. Одно и то же лицо не может занимать должность Президента более двух сроков подряд.

Конституция РФ наделяет Президента обширными полномочиями во всех сферах государственной жизни. Не принадлежа формально к исполнительной власти, он фактически возглавляет ее, поскольку назначает с согласия Государственной Думы Председателя Правительства РФ; имеет право председательствовать на заседаниях Правительства; принимает решение об отставке Правительства; по предложению Председателя Правительства назначает на должность и освобождает от должности заместителей Председателя Правительства, федеральных министров.

Кадровые полномочия главы государства распространяются также на финансовую и судебную сферы. Президент представляет Государственной Думе кандидатуру Председателя Центрального банка РФ и ставит перед Государственной Думой вопрос о его освобождении от должности; представляет Совету Федерации кандидатуры судей Конституционного, Верховного и Высшего Арбитражного судов, а также кандидатуру Генерального прокурора РФ; вносит в Совет Федерации предложение об освобождении от должности последнего; назначает судей других федеральных судов.

В области обороны и безопасности Президент, являющийся Верховным Главнокомандующим Вооруженными Силами РФ, формирует и возглавляет Совет Безопасности РФ; утверждает военную доктрину Российской Федерации; назначает и освобождает высшее командование Вооруженных Сил; в случае агрессии против России или непосредственной угрозы агрессии вводит на территории РФ или в отдельных ее местностях военное положение с незамедлительным сообщением об этом Совету Федерации и Государственной Думе. При обстоятельствах и в порядке, предусмотренных федеральным конституционным законом, Президент может вводить и чрезвычайное положение. Указы о введении военного и чрезвычайного положения утверждаются Советом Федерации.

Президент осуществляет руководство внешней политикой Российской Федерации; ведет переговоры и подписывает международные договоры РФ; подписывает ратификационные грамоты; принимает верительные и отзывные грамоты аккредитуемых при нем дипломатических представителей.

Президент РФ назначает выборы Государственной Думы; распускает последнюю в предусмотренных Конституцией случаях и порядке; назначает референдум; вносит законопроекты в Государственную Думу; подписывает и обнародует федеральные законы; обращается к Федеральному Собранию с ежегодными посланиями.

Законодательная власть на федеральном уровне принадлежит Федеральному Собранию - парламенту Российской Федерации, состоящему из двух палат - Совета Федерации и Государственной Думы.

В Совет Федерации входят по два представителя от каждого субъекта Федерации: по

одному от представительного и исполнительного органов государственной власти. Конкретный порядок формирования Совета Федерации установлен Федеральным законом "О порядке формирования Совета Федерации Федерального Собрания Российской Федерации" от 5 августа 2000 г. В соответствии с этим законом членом Совета Федерации может быть избран (назначен) гражданин РФ не моложе 30 лет. Член Совета Федерации представитель от законодательного (представительного) органа государственной власти субъекта РФ избирается этим органом на срок полномочий последнего, а при формировании законодательного (представительного) органа субъекта РФ путем ротации - на срок полномочий однократно избранных депутатов этого органа. Член Совета Федерации представитель от двухпалатного законодательного (представительного) органа государственной власти субъекта РФ избирается поочередно от каждой палаты на половину срока полномочий соответствующей палаты.

Представитель в Совете Федерации от исполнительного органа государственной власти субъекта РФ назначается высшим должностным лицом субъекта РФ (руководителем высшего исполнительного органа государственной власти субъекта РФ) на срок его полномочий. Указ (постановление) о назначении в 3-дневный срок направляется в законодательный (представительный) орган субъекта РФ и вступает в силу, если на очередном или внеочередном заседании этого органа 2/3 от общего числа его депутатов не проголосуют против назначения данного представителя в Совете Федерации от исполнительного органа государственной власти субъекта РФ.

По прежнему закону (1995) в Совет Федерации входили от каждого субъекта РФ глава законодательного (представительного) и глава исполнительного органов государственной власти по должности. В двухпалатном законодательном (представительном) органе субъекта РФ его представитель в Совете Федерации определялся совместным решением обеих палат.

Государственная Дума состоит из 450 депутатов, половина которых избирается по одномандатным округам, вторая половина - по партийным спискам на основе пропорциональной системы представительства. Депутаты Государственной Думы избираются сроком на 4 года. Конституция предусматривает возможность досрочного роспуска Государственной Думы Президентом РФ в случаях трехкратного отклонения представленной Президентом кандидатуры Председателя Правительства РФ, а также повторного в течение 3 месяцев выражению ею недоверия Правительству РФ. По первому основанию Государственная Дума не может быть распущена в течение года после ее избрания. Она также не подлежит роспуску с момента выдвижения ею обвинения против Президента РФ до принятия соответствующего решения Советом Федерации, в период действия на всей территории РФ военного или чрезвычайного положения и за 6месяцев до окончания срока полномочий Президента РФ.

Федеральное Собрание является постоянно действующим органом. Палаты заседают раздельно. Они могут собираться совместно для заслушивания посланий Президента РФ, посланий Конституционного Суда РФ, выступлений руководителей иностранных государств.

К ведению Совета Федерации относятся: утверждение изменения границ между субъектами РФ; утверждение указа Президента РФ о введении военного или чрезвычайного положения; решение вопроса о возможности использовать Вооруженные Силы РФ за пределами территории РФ; назначение выборов Президента РФ; отрешение его от должности; назначение на должность судей Конституционного, Верховного и Высшего Арбитражного судов РФ; назначение на должность и освобождение от должности Генерального прокурора РФ, заместителя Председателя Счетной палаты и половины состава ее аудиторов.

Государственная Дума дает согласие Президенту РФ на назначение Председателя Правительства РФ; решает вопрос о доверии Правительству РФ; назначает на должность и освобождает от должности Председателя Центрального банка РФ, Председателя Счетной палаты и половины состава ее аудиторов, Уполномоченного по правам человека; объявляет амнистии; выдвигает обвинение против Президента РФ для отрешения его от должности.

Федеральные законы принимаются Государственной Думой. Для их принятия требуется большинство голосов от общего числа депутатов Государственной Думы.

Принятые ею федеральные законы в течение 5 дней передаются на рассмотрение Совета Федерации. Федеральный закон считается одобренным, если за него проголосовало более половины от общего числа членов этой палаты либо если в течение 14 дней он не был рассмотрен Советом Федерации. В случае его отклонения палаты могут создать согласительную комиссию, после чего федеральный закон подлежит повторному рассмотрению Государственной Думой. В случае несогласия Государственной Думы с решением Совета Федерации федеральный закон считается принятым, если при повторном голосовании за него проголосовало не менее 2/3 от общего числа депутатов Государственной Думы.

Обязательному рассмотрению в Совете Федерации подлежат принятые Государственной Думой федеральные законы по вопросам: а) федерального бюджета; б) федеральных налогов и сборов; в) финансового, валютного, кредитного, таможенного регулирования, денежной эмиссии; г) ратификации и денонсации международных договоров РФ; д) статуса и защиты Государственной границы РФ; е) войны и мира.

Принятый федеральный закон в течение 5 дней направляется Президенту РФ. Последний в течение 14 дней подписывает федеральный закон и обнародует его. Если Президент РФ в течение 14 дней его отклонит, то Государственная Дума и Совет Федерации в установленном Конституцией РФ порядке вновь рассматривают данный закон. Если при повторном рассмотрении федеральный закон будет одобрен в ранее принятой редакции большинством не менее 2/3 голосов от общего числа членов Совета Федерации и депутатов Государственной Думы, он подлежит подписанию Президентом РФ в течение 7 дней и обнародованию.

Особый порядок предусмотрен для принятия федеральных конституционных законов (ФКЗ), которые издаются по вопросам, прямо обозначенным Конституцией РФ. К таким вопросам относятся: установление порядка принятия нового субъекта в состав РФ, изменение статуса субъекта РФ, установление Государственного флага, герба и гимна РФ, их описания и порядка официального использования, порядок деятельности Правительства РФ, установление судебной системы РФ, полномочия, порядок образования и деятельности Конституционного, Верховного и Высшего Арбитражного судов РФ, режим чрезвычайного и военного положения, порядок созыва Конституционного Собрания. ФКЗ считается принятым, если он одобрен большинством не менее 3/4 голосов от общего числа членов Совета Федерации и не менее 2/3 голосов от общего числа депутатов Государственной Думы. Принятый ФКЗ в течение 14 дней подлежит подписанию Президентом РФ и обнародованию.

Исполнительную власть на федеральном уровне осуществляет Правительство РФ, действующее на основе Конституции РФ и ФКЗ "О Правительстве Российской Федерации" от 17 декабря 1997 г.

Правительство РФ состоит из Председателя, его заместителей и федеральных министров. Председатель Правительства РФ назначается Президентом РФ с согласия Государственной Думы.

Утвержденный Председатель Правительства РФ не позднее недельного срока после назначения представляет Президенту РФ предложения о структуре федеральных органов исполнительной власти, он также предлагает Президенту кандидатуры на должности заместителей Председателя Правительства и федеральных министров.

Председатель определяет основные направления деятельности Правительства РФ и организует его работу. Однако на практике полномочия главы Правительства сильно ограничены уже в силу того, что согласно ФКЗ о Правительстве (ст.32) Президент РФ непосредственно руководит деятельностью федеральных органов исполнительной власти, ведающих вопросами обороны, безопасности, внутренних дел, иностранных дел, предотвращения чрезвычайных ситуаций и ликвидации последствий стихийных бедствий. Правительство лишь "координирует" деятельность указанных органов.

Юридически и фактически Правительство полностью подотчетно и подконтрольно Президенту РФ. Последний имеет право председательствовать на его заседаниях. Освобождение от должности Председателя правительства РФ производится по единоличному решению Президента РФ и одновременно влечет за собой отставку Правительства. Наконец, Президент вправе отменить любой акт Правительства.

Правительство РФ разрабатывает и представляет Государственной Думе

федеральный бюджет и обеспечивает его исполнение; представляет Государственной Думе отчет об исполнении федерального бюджета; обеспечивает проведение в Российской Федерации единой финансовой, кредитной и денежной политики; управляет федеральной собственностью; осуществляет меры по обеспечению обороны страны, государственной безопасности, реализации внешней политики Российской Федерации, а также меры по обеспечению законности, прав и свобод граждан, охране собственности и общественного порядка, борьбе с преступностью. Конституция устанавливает некоторые элементы парламентской ответственности правительства. Государственная Дума может выразить недоверие Правительству РФ (п.3 ст.117). После этого Президент РФ вправе объявить об отставке Правительства РФ либо не согласиться с решением Государственной Думы. Если Государственная Дума в течение 3 месяцев повторно выразит недоверие Правительству, Президент РФ объявляет об отставке Правительства либо распускает Государственную Думу. Председатель Правительства сам может поставить перед Государственной Думой вопрос о доверии Правительству РФ.

Конституция РФ практически не содержит положений, определяющих систему государственной власти в субъектах РФ. В рамках общих демократических принципов каждый субъект РФ самостоятельно выбирает модель организации государственной власти, исключая судебную систему. В большинстве субъектов РФ высшими органами государственной власти являются глава субъекта Федерации (Президент, глава республики, губернатор, глава администрации, мэр) и законодательный орган.

Главы субъектов РФ избираются непосредственно населением. Срок полномочий губернаторов составляет, как правило, 4 года. В Красноярском крае губернатор избирается на 5 лет. В большинстве республик в составе РФ президенты избираются сроком на 5 лет; главы республик Бурятии и Комина 4 года, Президент Калмыкии - на 7 лет.

Официальный статус глав субъектов РФ имеет существенные различия. В Татарстане Президент является главой государства, в Кабардино-Балкарской Республике и Республике Саха (Якутия) - высшим должностным лицом и главой исполнительной власти; в Калмыкии - главой государства, высшим должностным лицом и главой исполнительной власти; в Адыгее и Тыве - главой государства и исполнительной власти; в Башкортостане, Ингушетии, Мордовии (Глава Республики Мордовия) - главой государства и высшим должностным лицом. Губернатор обычно является по Уставу высшим должностным лицом субъекта РФ (либо высшим должностным лицом исполнительной власти) и руководит органами исполнительной власти.

В большинстве республик в составе РФ президенты (другие высшие должностные лица) осуществляют исполнительную власть через формируемое ими правительство (Кабинет министров Адыгеи, Башкортостана, Татарстана; Кабинет министров - Правительство Кабардино-Балкарской Республики; правительства Адыгеи, Бурятии, Дагестана, Ингушетии, Саха (Якутии), Северной Осетии - Алании, Тывы).

В других субъектах РФ губернатор осуществляет исполнительную власть непосредственно через свою администрацию (например, в Иркутской, Липецкой, Новгородской, Тюменской областях, Эвенкийском автономном округе) либо также через формируемый им самостоятельный орган - Правительство (Ярославская, Тульская области, Ханты-Мансийский автономный округ). Правительство субъекта РФ возглавляет непосредственно губернатор (Ставропольский край, г. Санкт-Петербург) или иное лицо (председатель Правительства в Свердловской и Ярославской областях). В Москве и Санкт-Петербурге правительство является коллегиальным органом администрации, на рассмотрение которого выносятся наиболее важные вопросы. Премьером правительства Москвы является мэр или (по его решению) вице-мэр, а также иное лицо, назначенное мэром и утвержденное в должности постановлением Думы. В Московской области Правительство (высший коллегиальный орган исполнительной государственной власти Московской области) также входит в структуру областной администрации, возглавляемой губернатором.

Законодательная власть в субъектах РФ принадлежит избираемому населением законодательному органу, который именуется по-разному: Народное Собрание - в Дагестане, Карачаево-Черкесской Республике, Хакасии (Хурултай), Ингушетии (Халкта Гулам); Государственное Собрание - в Республике Алтай (Эл Курултай), Саха (Якутия)

(Ил Тумэн), Башкортостане (Курултай), Мордовии; Законодательное Собрание - в Карелии, Иркутской, Кемеровской, Ленинградской, Нижегородской, Омской, Оренбургской, Пермской, Ростовской, Свердловской, Тверской областях, Алтайском крае; Народный Хурал - в Бурятии, Калмыкии; Верховный Хурал - в Тыве; Государственный Совет - в Адыгее (Хасэ), Республике Коми, Татарстане, Чувашии; Парламент - в Республике Северная Осетия - Алания, Кабардино-Балкарской Республике; Дума - в Воронежской, Костромской, Курганской, Курской, Магаданской, Московской, Мурманской, Новгородской, Саратовской, Сахалинской областях, Приморском и Хабаровском краях, Чукотском, Ханты-Мансийском автономных округах; Государственная Дума - в Ярославской области, Ставропольском крае; Городское Собрание - в г. Санкт-Петербурге; Собрание депутатов (Областное Собрание) в Амурской, Архангельской, Липецкой, Псковской областях; Законодательный султан - в Эвенкийском автономном округе.

Почти везде законодательный орган однопалатный. Исключение составляют Государственное Собрание (Курултай) Башкортостана, Законодательное Собрание Карелии, Парламент Кабардино-Балкарской Республики, Государственное Собрание (Ил Тумэн) Республики Саха (Якутия), Законодательное Собрание Свердловской области, имеющие двухпалатную структуру.

Срок полномочий законодательных органов у большинства республик в составе РФ - 5 лет, у законодательных органов Тывы, Калмыкии, Дагестана, Ингушетии, Карелии, Коми, Чувашской и Удмуртской республик, Северной Осетии - Алании и других субъектов РФ - 4 года. Численный состав законодательных органов колеблется от 27 депутатов в Ингушетии до 250 в Татарстане.

Некоторые главы субъектов РФ наделены правом роспуска регионального законодательного (представительного) органа в случаях, предусмотренных Конституцией (Уставом) субъекта РФ (Ингушетия, Калмыкия и Тыва).

Правовая система

Общая характеристика

Современная российская правовая система входит в романо-германскую правовую семью, вновь возвратившись в нее после более чем семи десятилетий господства социалистического права. Начиная с середины 1980-х гг. вместе с развитием демократических реформ в Советском Союзе начинается его быстрая трансформация, отход от прежних жестких принципов. Уже в 1986 г. разрешается индивидуальная трудовая деятельность, в 1989 г. рядом советских ученых обосновывается идея "социалистического правового государства", в 1990 г. признается несоциалистическая собственность на средства производства, многопартийность, разделение властей. С началом деятельности Верховного Совета РСФСР созыва 1990 г. начинается развитие собственно российской правовой системы. В 1990-1991 гг. российскими законодателями были провозглашены равенство форм собственности, свобода предпринимательства, примат международно признанных прав человека, на доктринальном уровне восстановлено деление права на публичное и частное. Таким образом, современная российская правовая система продолжает традиции романо-германской правовой семьи, заложенные еще в дореволюционный период и сохраненные отчасти и в советский период.

По темпам правовых преобразований Россия занимает среднее место среди других бывших советских республик. К 2003 г. приняты новые Арбитражный процессуальный (2002), Бюджетный (1998), Водный (1995), Воздушный (1997), Градостроительный (1998), Гражданский (три части соответственно в 1994, 1995 и 2001 гг.), Гражданский процессуальный (2002), Земельный (2001) кодексы, Кодекс РФ об административных правонарушениях (2001), Лесной (1997), Налоговый (первая часть в 1998 г., вторая часть в 2000 г.), Семейный (1995), Таможенный (1993), Торгового мореплавания (1999), Трудовой (2001), Уголовно-исполнительный (1997), Уголовно-процессуальный (2001) и Уголовный (1996) кодексы.

Таким образом, из старых советских кодексов к началу 2003 г. оставался в силе только Жилищный кодекс РСФСР (1983).

Кодификационные работы проводятся также на уровне субъектов РФ. В ряде из них в 1990-е гг. приняты собственные жилищные (Башкортостан, Коми), водные (Башкортостан), земельные (Башкортостан, Татарстан, Карелия), лесные (Татарстан, Саратовская область), градостроительные (Томская и Мурманская области) кодексы.

Правовая система России продолжает оставаться образцом для некоторых государств СНГ (Беларуси, Казахстана, республик Средней Азии). Предпринимаются попытки сохранения элементов единого правового пространства. В частности, ряд наиболее важных кодексов, принятых в вышеуказанных республиках (Гражданский, Уголовный, Уголовно-процессуальный) основываются на модельном законодательстве, одобренном Межпарламентской Ассамблеей государств - участников СНГ.

Основным источником права в России являются законы и другие нормативные правовые акты. Как и в большинстве федеративных государств, российское законодательство делится на федеральное и законодательство субъектов РФ. Разграничение предметов законодательного регулирования установлено в Конституции РФ (ст.71-73).

В исключительном ведении Российской Федерации, в частности, находятся: регулирование прав и свобод человека и гражданина; формирование федеральных органов государственной власти; установление правовых основ единого рынка; финансовое, валютное, кредитное, таможенное регулирование, федеральные налоги и сборы; внешняя политика, международные и внешнеэкономические отношения Российской Федерации; оборона и безопасность; судоустройство; прокуратура; уголовное, уголовно-процессуальное и уголовно-исполнительное законодательство; амнистия и помилование; гражданское, гражданско-процессуальное и арбитражно-процессуальное законодательство; правовое регулирование интеллектуальной собственности; федеральное коллизионное право.

К совместному ведению Российской Федерации и субъектов РФ в числе прочего отнесены: общие вопросы воспитания, образования, науки, культуры, физической культуры и спорта; координация вопросов здравоохранения; социальная защита, включая социальное обеспечение; административное, административно-процессуальное, трудовое, семейное, жилищное, земельное, водное, лесное законодательство, законодательство о недрах, об охране окружающей среды; кадры судебных и правоохранительных органов; адвокатура, нотариат; установление общих принципов организации системы органов государственной власти и местного самоуправления.

В не пределов ведения Российской Федерации и совместного ведения субъекты РФ обладают всей полнотой государственной власти.

Во главе иерархии федеральных (и вообще российских) актов стоит Конституция РФ; далее следуют федеральные конституционные законы, другие федеральные законы, указы Президента РФ, постановления Правительства РФ, подзаконные нормативные акты отраслевых федеральных органов исполнительной власти. Особое место занимают регламенты и другие нормоустанавливающие постановления палат Федерального Собрания РФ. В отличие от многих зарубежных стран в России отсутствует институт делегированного и чрезвычайного законодательства. Указы Президента не должны противоречить Конституции и федеральным законам.

Иерархию нормативных правовых актов субъектов РФ образуют конституции (уставы) субъектов РФ, законы субъектов РФ, указы президентов республик в составе РФ, указы, постановления и распоряжения губернаторов и других глав администраций субъектов РФ, постановления правительств субъектов РФ, подзаконные нормативные акты отраслевых органов исполнительной власти субъектов РФ, регламенты и другие акты нормативного характера законодательных органов субъектов РФ.

Низший уровень в иерархии нормативных правовых актов образуют нормативные акты органов местного самоуправления. Виды, порядок принятия и вступления в силу нормативных правовых актов органов местного самоуправления определяются уставом муниципального образования.

Судебный прецедент, как и в других странах романо-германской семьи, в РФ источником права не признается. Однако судебная практика, официально обобщаемая и направляемая в руководящих разъяснениях Пленума Верховного Суда РФ, играет исключительно важную роль в применении законодательства, представляя собой де-

факто особую нормативную систему. Близкое к судебным прецедентам место в системе источников права занимают заключения Конституционного Суда РФ. В субъектах РФ аналогичную роль играют решения местных конституционных и уставных судов.

Достаточно ограниченное применение в качестве источника права в России имеет правовой обычай. Так, в ГК РФ содержатся ссылки на обычаи делового оборота (ст.6), национальный обычай (ст.19) и местный обычай (ст.221, 309, 311, 312, 314-316, 406, 421). Согласно ст.14 ФЗ "О гарантиях прав коренных малочисленных народов Российской Федерации" от 30 апреля 1999 г. при рассмотрении в судах дел, в которых лица, относящиеся к малочисленным народам, выступают в качестве истцов, ответчиков, потерпевших или обвиняемых, могут приниматься во внимание традиции и обычаи этих народов, не противоречащие федеральным законам и законам субъектов РФ.

В 1990-е гг. в ряде субъектов РФ (Ингушетия, Чечня) предпринимаются или предпринимались попытки узаконить действие на их территории мусульманского права, имеющего нередко глубокие корни в культуре соответствующих титульных национальностей.

Весьма специфическим источником российского права являются договоры о разграничении предметов ведения и полномочий между федеральными органами государственной власти Российской Федерации и органами государственной власти субъектов РФ. Возможность заключения таких договоров предусмотрена п.3 ст.11 Конституции РФ.

Важным источником права являются международно-правовые акты и доктрина. Согласно Конституции (п.4 ст.15) общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы. Если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем предусмотренные законом, то применяются правила международного договора.

Научные исследования в области права в РФ ведутся в Институте государства и права РАН, Институте законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве РФ, НИИ проблем укрепления законности и правопорядка при Генеральной прокуратуре РФ, юридических академиях, институтах и юридических факультетах университетов (в стране их насчитывается несколько десятков).

Гражданское и смежные с ним отрасли права

Первый в истории страны ГК был принят в период нэпа в 1922 г., создав правовую базу для восстановления элементов частного хозяйственного оборота. По своей юридической технике ГК 1922 г. отражал в целом традиции романо-германского права. В то же время советское государство никогда не признавало идеи частного права, оставляя за собой право вмешиваться в любые хозяйственные отношения в общественных интересах. С ликвидацией нэпа в конце 1920-х гг. положения ГК о частном предпринимательстве утратили силу и советское гражданское право приобрело относительно законченный вид. В сфере хозяйственной жизни центральной категорией стала социалистическая ("общенародная") собственность, выступавшая в государственной и кооперативной форме. На место частной инициативы пришло плановое сверхцентрализованное управление экономикой. В этой связи многими учеными стала отстаиваться концепция хозяйственного права, которое должно было регулировать хозяйственный оборот административными методами, тогда как за гражданским правом останется регулирование имущественных отношений граждан. В итоге победила идея единого регулирования имущественных отношений: второй ГК РСФСР, принятый в 1964 г., распространял свое действие как на граждан, так и на социалистические организации.

Новый этап в развитии отечественного гражданского права начался на рубеже 1980-1990-х гг. В 1986 г. в СССР была разрешена индивидуальная трудовая деятельность, в 1987 г. издано постановление о совместных предприятиях, в 1988 г. - новый закон о кооперативах. Российский законодатель в конце 1990 г. легализовал частную собственность и частное предпринимательство.

Основы новых экономических отношений были закреплены в Конституции РФ 1993 г., согласно которой в РФ гарантируются единство экономического пространства, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств, поддержка конкуренции, свобода экономической деятельности; признаются и защищаются равным образом частная, государственная, муниципальная и иные формы собственности (ст.8). Земля и другие природные ресурсы могут находиться в частной, государственной, муниципальной и иных формах собственности (ч.2 ст.9). Каждый имеет право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности (п.1 ст.34).

Несмотря на "реабилитацию" идеи частного права в РФ, в современной российской правовой системе сохраняется традиционное деление соответствующего правового массива на отрасли права, именуемые обобщенно "отраслями гражданско-правового цикла". В отличие от большинства других романо-германских правовых систем в РФ с советского времени сохранено выделение семейного, трудового и земельного права в отдельные от гражданского права отрасли с преобладанием императивных норм. Не была воспринята и идея принятия отдельного торгового (предпринимательского) кодекса. Однако влияние "классического" романо-германского права проявилось в некотором ослаблении императивных начал в российском семейном праве, воспринявшим, в частности, "буржуазный" институт брачного договора в новом Семейном кодексе (1995). Предпринимаются попытки значительно уменьшить число императивных норм в трудовом и земельном праве.

Итогом реформы российского гражданского права стала его новая кодификация, которая по состоянию на 1 октября 2002 г. еще не была завершена.

Новый ГК РФ (часть первая принята в 1994, часть вторая - в 1995 г., часть третья - в 2001 г.) создан с учетом опыта всех известнейших цивилистических кодификаций Запада, а также с учетом русских цивилистических традиций и отечественного опыта периода реформ. Кодекс последовательно отразил идеологию частного права, закрепив в первой статье "Основные начала гражданского законодательства" следующие принципы: равенство участников регулируемых гражданским законодательством отношений; неприкосновенность собственности; свобода договоров; недоступность произвольного вмешательства кого-либо в частные дела; необходимость беспрепятственного осуществления гражданских прав; обеспечение восстановления нарушенных прав; судебная защита гражданских прав.

По структуре ГК РФ делится на части, разделы, подразделы, главы параграфы, статьи. В трех принятых к 2002 г. частях насчитывается 6 разделов, 68 глав и 1224 статьи. Часть первая Кодекса (ст.1-453) состоит из трех разделов: "Общие положения", "Право собственности и другие вещные права", "Общая часть обязательственного права". Часть вторая имеет один раздел "Отдельные виды обязательств". Раздел "Общие положения" содержит нормы, посвященные гражданскому законодательству; возникновению, осуществлению и защите гражданских прав и обязанностей; физическим и юридическим лицам; объектам гражданских прав; сделкам и представительству; срокам и исковой давности.

Часть третья Гражданского кодекса РФ подписана Президентом РФ 26 ноября 2001 г. и вступила в силу с 1 марта 2002 г. Она содержит два раздела: "Наследственное право" и "Международное частное право". До 1 марта 2002 г. наследственные отношения регулировал ГК РСФСР 1964 г., а коллизионные и ряд других отношений - Основы гражданского законодательства Союза ССР и республик 1991 г. В новом Кодексе заложен традиционный для отечественного законодательства принцип универсальности наследственного правопреемства: наследник заступает на место наследодателя не только во всех его имущественных правах, но и в обязанностях. В отличие от ГК РСФСР 1964 г. преимущественным названо наследование по завещанию, а не по закону. Другой новацией является расширение круга наследников по закону до 8 очередей (вместо прежних двух). Свобода завещания ограничена лишь правилами об обязательной доле в наследстве.

Первоначально в проекте части третьей ГК РФ содержался также раздел "Исключительные права (интеллектуальная собственность)". Однако в связи с возникшими вокруг него острыми дискуссиями этот раздел в соответствии с решением

Совета при Президенте РФ по кодификации и совершенствованию гражданского законодательства (от 28 августа 2000 г., протокол N 4) был выделен из проекта части третьей ГК с тем, чтобы после доработки и согласования составить заключительную, четвертую часть Гражданского кодекса.

В 1990-е гг. в РФ принят огромный массив законов и других нормативных правовых актов, регулирующих отдельные виды гражданских отношений, предпринимательскую и другую экономическую деятельность. Так, подробности правового статуса различных лиц в соответствии с ГК РФ определяют законы "О некоммерческих организациях" от 12 января 1996 г., "О производственных кооперативах" от 8 мая 1996 г., "О товариществах собственников жилья" от 15 июня 1996 г., "Об акционерных обществах" от 26 декабря 1995 г., "Об обществах с ограниченной ответственностью" от 8 февраля 1998 г., "Об общественных объединениях" от 19 мая 1995 г. Отдельным видам обязательственных отношений посвящены законы "О залоге" от 29 мая 1992 г., "О лизинге" от 29 октября 1998 г., "Об ипотеке (залоге недвижимости)" от 16 июля 1998 г., ряд глав Кодекса торгового мореплавания РФ от 30 апреля 1999 г.

Различные сферы и аспекты хозяйственной деятельности регламентируются законами "О банках и банковской деятельности в РСФСР" в редакции ФЗ от 3 февраля 1996 г., "О естественных монополиях" от 17 августа 1995 г., "О защите прав потребителей" в редакции ФЗ от 9 января 1996 г., "О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках" от 22 марта 1991 г., "О несостоятельности (банкротстве)" от 8 января 1998 г., "О рекламе" от 18 июля 1995 г., "О рынке ценных бумаг" от 22 апреля 1996 г., "О товарных биржах и биржевой торговле" от 20 февраля 1992 г., "О финансово-промышленных группах" от 30 ноября 1995 г., "Об организации страхового дела в Российской Федерации" от 27 ноября 1992 г.

Отношения в сфере интеллектуальной деятельности регулируют законы РФ "Об авторских и смежных правах" от 9 июля 1993 г., "О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров" от 23 сентября 1992 г., "О правовой охране программ для электронных вычислительных машин и баз данных" от 23 сентября 1992 г., "О правовой охране топологий интегральных микросхем" от 23 сентября 1992 г., Патентный закон Российской Федерации от 23 сентября 1992 г.

С большими трудностями в 1990-е гг. столкнулось развитие российского земельного права, поскольку вопрос о допустимости и пределах коммерческого оборота земли, так же как и о самой частной собственности на землю, вызывает острые разногласия в обществе. В 1992 г. был принят Закон РФ "О праве граждан Российской Федерации на получение в частную собственность и на продажу земельных участков для ведения личного подсобного и дачного хозяйства, садоводства и индивидуального жилищного строительства". В 1993 г. право частной собственности на землю было закреплено в Конституции РФ. Указами Президента РФ от 27 октября 1993 г. N 176 "О регулировании земельных отношений и развитии аграрной реформы в России" и от 7 марта 1996 г. "О реализации конституционных прав граждан на землю" сняты многие ограничения на куплю-продажу и иные сделки с землей. Однако создание полноценной законодательной базы для рыночного оборота земель на федеральном уровне затянулось до 2001 г. В этом году вступила в силу регулирующая земельные отношения глава 17 ГК РФ, начало действия которой законодатель связал в 1994 г. с принятием нового Земельного кодекса. Однако принятие последнего неоднократно блокировалось: левыми фракциями Государственной Думы - радикально-рыночного варианта, а Президентом РФ - более консервативного. Только в сентябре 2001 г. новый Земельный кодекс был принят Государственной Думой и 25 октября 2001 г. подписан Президентом РФ. Отражая идеи сторонников коммерциализации земельных отношений, Кодекс разрешает иметь землю в РФ на праве частной собственности не только российским, но и иностранным гражданам и юридическим лицам. В то же время этот акт имеет довольно ограниченную сферу применения, поскольку оборот земель сельскохозяйственного назначения регулируется отдельным федеральным законом об обороте земель сельскохозяйственного назначения (п.6 ст.27 ЗК РФ). С учетом других изъятий Кодекс вводит в оборот менее 2% российских земель.

Основным источником семейного права является новый Семейный кодекс от 29 декабря 1995 г. Этот Кодекс отражает более либеральный подход к регулированию

брачно-семейных отношений, сокращение в семейном законодательстве императивных норм. Наиболее ярким свидетельством этому является введение института брачного договора. В то же время Кодекс сохранил традиционные для советского права принципы чисто светского брака, основанного на полном равноправии супругов. Ряд норм отражает новейшие реалии жизни - например, о суррогатной матери.

Основным источником трудового права в РФ является Трудовой кодекс РФ от 30 декабря 2001 г., вступивший в силу с 1 февраля 2002 г. и заменивший собой Кодекс законов о труде РФ 1971 г. Новый кодекс закрепил результаты реформы трудового законодательства, начавшейся еще в 1991 г. и направленной на либерализацию трудовых отношений в соответствии с потребностями рыночной экономики, в том числе за счет ограничения некоторых социальных гарантий трудящихся. Тем не менее Трудовой кодекс 2001 г. вполне отвечает международным стандартам и предусматривает обширный перечень современных трудовых прав и гарантий (в том числе 40-часовую рабочую неделю, ежегодный оплачиваемый отпуск 28 дней, минимальный размер оплаты труда не ниже прожиточного минимума). Подтверждая конституционное право на забастовку, ТК РФ допускает ее проведение только по решению не менее половины участников собрания трудового коллектива, на котором должны присутствовать не менее 2/3 работников. В целом ТК РФ отличается детальной проработкой и по объему (424 статьи) значительно превосходит своего предшественника (около 250 статей). На уровень закона впервые подняты некоторые институты, прежде регулировавшиеся лишь подзаконными актами (социальное партнерство, ненормированное рабочее время, совместительство, вахтовый метод, ученический договор и др.).

Помимо ТК РФ к важнейшим источникам российского трудового права относятся следующие федеральные законы: "О занятости населения в Российской Федерации" от 19 апреля 1991 г., "О коллективных договорах и соглашениях" от 11 марта 1992 г., "О порядке разрешения коллективных трудовых споров" от 23 ноября 1995 г., "О профессиональных союзах, их правах и гарантиях деятельности" от 12 января 1996 г., "Об основах государственной службы Российской Федерации" от 31 июля 1995 г.

С 1993 г. быстро возрастает роль законодательства субъектов РФ в регулировании трудовых отношений, поскольку Конституцией РФ трудовое законодательство отнесено к совместному ведению РФ и субъектов РФ. В отдельных субъектах РФ приняты даже собственные трудовые кодексы (например, в Башкортостане в 1994 г.).

Главным источником гражданско-процессуального права является ГПК РФ 2002 г., вступающий в силу с 1 февраля 2003 г. и заменивший собой ГПК РСФСР 1964 г. В 1992 г. арбитражное производство выделилось в самостоятельный по отношению к гражданскому вид процесса. Это произошло с принятием первого Арбитражного процессуального кодекса РФ, который впоследствии был заменен АПК 1995 г., а затем АПК РФ 2002 г. Важнейшим нововведением Кодекса 1995 г. явилась неизвестная советскому праву апелляционная инстанция.

Уголовное право

В соответствии с Конституцией РФ 1993 г. уголовное законодательство отнесено к исключительному ведению Российской Федерации. Уголовное право РФ полностью кодифицировано. Согласно действующему Уголовному кодексу РФ от 13 июня 1996 г. (вступил в силу с 1 января 1997 г.) уголовное законодательство РФ состоит исключительно из указанного Кодекса. Новые законы, предусматривающие уголовную ответственность, подлежат включению в УК.

УК РФ основывается на Конституции РФ и общепризнанных принципах и нормах международного права. Кодекс, разработанный на новейших теоретических воззрениях, сохранил традиции классической школы уголовного права. В его основе лежит Модельный уголовный кодекс, принятый на седьмом пленарном заседании Межпарламентской Ассамблеи государств - участников СНГ 17 февраля 1996 г.

Новый УК устранил пробельность уголовного закона, которая образовалась ввиду изменения предмета правового регулирования и появления новых видов и форм преступности; из Кодекса также были исключены криминологически не обоснованные нормы, устранены многие противоречия, возникшие в процессе коренных

преобразований социально-экономической, политической и правовой систем. Сделаны решительные шаги по деидеологизации законодательства, признанию приоритетов общечеловеческих ценностей перед классовыми.

По своей структуре УК РФ состоит из Общей и Особенной частей, 12 разделов, 34 глав и 360 статей. Общая часть УК РФ сохранила основные концептуальные начала советского уголовного права последних десятилетий (такие как понятие преступления, вины и т.д.). В то же время в ней появились новые нормы и целые законодательные институты (например, преступного сообщества, обоснованного риска и т.д.).

Гуманистическая направленность уголовной реформы проявилась в закреплении УК РФ новых видов наказаний, не связанных с лишением свободы (обязательные работы, ограничение свободы) и значительным расширением числа составов преступлений, предусматривающих штраф в качестве альтернативного вида наказания. С другой стороны, повышен нижний и верхний порог наказания в виде лишения свободы. Отныне оно может назначаться на срок от 6 месяцев до 20 лет. В первые в России введена по сути американская система назначения наказания по совокупности преступлений и совокупности приговоров путем суммирования отдельных наказаний. При этом окончательное наказание в виде лишения свободы может доходить до 25, а в ряде случаев - до 30 лет.

В связи с принятием в 1996 г. в Совет Европы Россия обязалась подписать в течение одного года и ратифицировать не позже, чем через 3 года с момента вступления, Протокол N 6 к Европейской конвенции о защите прав человека, касающийся отмены смертной казни в мирное время, и установить мораторий на исполнение смертных приговоров. Предложение о ратификации Протокола так и не получило в Государственной Думе необходимого числа голосов; мораторий на исполнение смертных приговоров был введен Президентом РФ в том же 1996 г.

Особенная часть Кодекса теперь открывается разделом о преступлениях против личности, тогда как ранее на первом месте стояли преступления против государства. В Особенной части появились новые главы - об ответственности за преступления в сфере компьютерной информации, за деяния, совершаемые в частном секторе, за преступления против семьи и молодежи, а также против мира и безопасности человечества. В новом УК впервые введена ответственность за незаконное предпринимательство, незаконную банковскую деятельность, лжепредпринимательство, получение кредита путем обмана, за заведомо ложную рекламу, принуждение к сделке или к отказу от совершения сделки и т.д.

Уголовный процесс

Так же как и уголовное, уголовно-процессуальное законодательство отнесено Конституцией РФ к исключительной компетенции Федерации. До 1 июля 2002 г. основным источником уголовно-процессуального права оставался Уголовно-процессуальный кодекс РСФСР, принятый 27 октября 1960 г. С начала 1990-х гг. российский уголовный процесс находился в пореформенном состоянии. Радикальная Концепция судебной реформы, утвержденная Верховным Советом РСФСР 24 октября 1991 г., провозгласила задачу преобразования уголовного судопроизводства на состязательной основе, предложив значительно расширить возможности обвиняемых и потерпевших по защите своих прав и законных интересов.

В рамках вышеуказанной Концепции в России на протяжении 1990-х гг. был принят целый комплекс законодательных актов и поправок к УПК РСФСР. Ряд весьма важных позитивных корректив в уголовно-процессуальное законодательство внесла серия заключений Конституционного Суда РФ.

Основы новой модели уголовного судопроизводства были заложены в Конституции 1993 г. Ее положения, в частности, предусматривают, что арест, заключение под стражу и содержание под стражей допускаются только по судебному решению. До судебного решения лицо не может быть подвергнуто задержанию на срок более 48 часов (ч.2 ст.22). Обвиняемый имеет право на рассмотрение его дела судом с участием присяжных заседателей в случаях, предусмотренных федеральным законом (ч.2 ст.47), в том числе во всех случаях угрозы вынесения смертного приговора (ч.2 ст.20).

Наиболее значительными достижениями реформы уголовного правосудия в 1990-е гг. стали укрепление независимости судей в соответствии с законодательством о статусе судей; усиление гарантий права на защиту подозреваемого и обвиняемого на начальных этапах предварительного расследования; установление судебного контроля за правомерностью заключения под стражу и продления прокурорами срока содержания под стражей, а также за применением других наиболее острых мер процессуального принуждения (обыска жилища, прослушивания телефонных переговоров и др.); введение в 9 субъектах РФ суда присяжных.

Вместе с тем нормы Конституции РФ, обеспечивающие гражданам защиту от произвольных арестов, гарантирующие право обвиняемого предстать перед судом присяжных, провозглашающие принцип осуществления судопроизводства на основе состязательности и равноправия сторон в 1990-е гг. остались нереализованными (поскольку не было принято соответствующее законодательство). Порядок предварительного расследования уголовных дел не претерпел сколь-нибудь существенных изменений.

Неоправданная задержка распространения института суда присяжных на всю страну дала Конституционному Суду РФ основание ввести в феврале 1999 г. запрет на вынесение смертных приговоров до тех пор, пока любому обвиняемому в наказуемых смертной казнью преступлениях не будет предоставлено право предстать перед судом присяжных.

УПК РСФСР 1960 г. даже с многочисленными изменениями и дополнениями (их было более 500) вступал в противоречие с Конституцией и новой социально-экономической системой, не соответствовал изменившейся криминогенной ситуации и потребностям борьбы с преступностью. Тем не менее Федеральное Собрание в 1996-1999 гг. продолжало вносить в УПК 1960 г. частные изменения и дополнения, носящие зачастую противоречивый характер. Так, в декабре 1996 г. в УПК внесены изменения, в соответствии с которыми судьи получили возможность рассматривать единолично дела о преступлениях небольшой и средней тяжести, по которым может быть назначено наказание до 5 лет лишения свободы без согласия на то подсудимого (ранее это право распространялось лишь на дела о преступлениях небольшой тяжести с верхним пределом наказания до 2 лет лишения свободы). Тем самым отчасти была решена проблема острейшей нехватки народных заседателей, из-за которой обвиняемые нередко ждали суда годами. В то же время Федеральное Собрание не внесло в УПК РСФСР тех изменений, необходимость которых прямо вытекала из положений Конституции 1993 г. В частности, в УПК РСФСР не было отражено важнейшее конституционное положение об аресте только по решению суда.

Процесс принятия нового УПК растянулся на несколько лет: первое чтение в Государственной Думе он прошел в мае 1997 г., второе - в июне 2001 г., третье - 22 ноября 2001 г. (подписан Президентом РФ 18 декабря 2001 г.). Причина такой задержки заключается в острой борьбе, развернувшейся по поводу содержания кодекса между представителями правоохранительных ведомств (прокуратуры, МВД), с одной стороны, и политиками, учеными либеральной ориентации, правозащитными организациями с другой. Соответственно, новый УПК по своему содержанию носит во многом компромиссный характер. С одной стороны, он воплощает содержащиеся в Конституции РФ 1993 г. демократические принципы и нормы уголовного правосудия. С другой стороны, по мнению ряда либеральных ученых и правозащитников, УПК РФ направлен на сохранение неоинквизиционной модели уголовного судопроизводства, при которой органы уголовного преследования имеют значительные преимущества над стороной защиты, а обвиняемый, подозреваемый, потерпевший, свидетель оказываются скорее объектами исследования, нежели самостоятельными, полноправными субъектами уголовного процесса. Отдельные положения нового УПК вступают в противоречие с гарантированными Конституцией РФ и международными обязательствами РФ принципами состязательности и равноправия сторон, презумпции невиновности, неприкосновенности личности. В частности, существенно ограничивается подсудность суда присяжных, полностью ликвидирован институт народных заседателей. Предусматривается возможность рассмотрения судьей единолично дел о преступлениях, наказуемых лишением свободы на срок до 10 лет.

Согласно ФЗ "О введении в действие Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации" Кодекс вступил в силу с 1 июля 2002 г. Однако введение ряда положений отложено на более поздний срок. В частности, создание на всей территории РФ судов с участием присяжных предусматривается с 1 января 2003 г. Передача суду полномочий прокуроров по применению мер пресечения в виде заключения под стражу, домашнего ареста; продлению срока содержания под стражей; производству обыска и (или) выемки в жилище и ряда других отложена была до 1 января 2004 г., однако 14 марта 2002 г. Конституционный Суд постановил, что уже с 1 июля 2002 г. давать санкцию на арест может только суд.

УПК 2001 г. предусматривает 4 инстанции рассмотрения уголовных дел: первую, апелляционную, кассационную и надзорную. По первой инстанции уголовные дела рассматривают: мировой судья (если максимальное наказание не превышает 3 лет лишения свободы за вычетом ряда составов); судья федерального суда общей юрисдикции (если максимальное наказание не превышает десяти лет лишения свободы); федеральный судья и коллегия из двенадцати присяжных заседателей (по ходатайству обвиняемых по строго определенным статьям УК). Уголовные дела о тяжких и особо тяжких преступлениях при наличии заявленного до начала судебного следствия ходатайства подсудимого или отказа последнего от права на суд присяжных рассматриваются коллегией из трех федеральных судей.

Рассмотрение уголовных дел в апелляционном порядке осуществляется судьей районного суда единолично. В кассационном порядке дела рассматриваются судом в составе 3 судей федерального суда общей юрисдикции, а в порядке надзора - в составе не менее 3 федеральных судей.

Основным источником уголовно-исполнительного права (именовавшегося ранее исправительно-трудовым) является Уголовно-исполнительный кодекс от 8 января 1997 г., сменивший Исправительно-трудовой кодекс РСФСР 1970 г. Содержание УИК РФ отражает тенденцию некоторой гуманизации отечественной системы исполнения наказаний.

Судебная система. Органы контроля

Организация и деятельность судебной системы РФ определяются Конституцией РФ и федеральными конституционными законами: ФКЗ "О судебной системе Российской Федерации" от 31 декабря 1996 г.; ФКЗ "Об арбитражных судах в Российской Федерации" от 28 апреля 1995 г., ФКЗ "О военных судах Российской Федерации" от 23 июня 1999 г. Статус судей регулируют обычные законы: Закон РФ "О статусе судей в Российской Федерации" от 26 июня 1992 г., ФЗ "О мировых судьях в Российской Федерации" от 17 декабря 1998 г. Частично действует также Закон "О судоустройстве РСФСР" от 8 июля 1981 г. (в части, не противоречащей вышеуказанному законодательству).

Согласно Конституции (ст.118) правосудие в РФ осуществляется только судом на основе конституционного, гражданского, административного и уголовного судопроизводства (арбитражное судопроизводство не упомянуто в силу редакционной ошибки ее составителей). Создание чрезвычайных судов не допускается.

ФКЗ "О судебной системе Российской Федерации" (ст.4) закрепляет принцип единства судебной системы РФ. В РФ действуют федеральные суды, конституционные (уставные) суды и мировые судьи субъектов РФ.

К федеральным судам относятся: Конституционный Суд РФ; Верховный Суд РФ, верховные суды республик, краевые и областные суды, суды городов федерального значения, суды автономной области и автономных округов, районные суды, военные и специализированные суды, составляющие систему федеральных судов общей юрисдикции; Высший Арбитражный Суд РФ, федеральные арбитражные суды округов, арбитражные суды субъектов РФ, составляющие систему федеральных арбитражных судов.

К судам субъектов РФ относятся: конституционные (уставные) суды субъектов РФ, мировые судьи, являющиеся судьями общей юрисдикции субъектов РФ.

Все судьи в РФ обладают единым статусом и различаются только полномочиями и компетенцией. В соответствии с Конституцией РФ судьями могут быть граждане РФ,

достигшие 25 лет, имеющие высшее юридическое образование и стаж работы по юридической профессии не менее 5 лет. Судьи несменяемы. Полномочия судьи могут быть прекращены или приостановлены не иначе как в порядке и по основаниям, установленным федеральным законом (ст.121). Судьи Конституционного Суда РФ, Верховного Суда РФ, Высшего Арбитражного Суда РФ назначаются Советом Федерации по представлению Президента РФ. Судьи других федеральных судов назначаются Президентом РФ в порядке, установленном федеральным законом (ст.128).

Наряду с профессиональными судьями в осуществлении правосудия в РФ также участвуют присяжные, народные и арбитражные заседатели. Поэтапное введение суда присяжных началось с ноября 1993 г., когда такие суды были введены в 9 субъектах РФ. Присяжными заседателями являются граждане РФ, включенные в списки присяжных заседателей и призванные в установленном законом порядке к участию в рассмотрении судом дела. В соответствии с ФЗ "О народных заседателях федеральных судов общей юрисдикции в Российской Федерации" от 2 января 2000 г. общий список народных заседателей районного суда формируется соответствующим представительным органом местного самоуправления на основе списка избирателей района. Народные заседатели привлекаются к исполнению своих обязанностей не чаще одного раза в год на срок 14 дней или на срок рассмотрения данного дела (если он больше 14 дней).

В настоящее время в РФ широко применяется как коллегиальное, так и единоличное рассмотрение дел. Гражданские дела в судах общей юрисдикции могут разбираться судьями единолично или коллегией в составе профессионального судьи и двух народных заседателей. В арбитражных судах дела по первой инстанции рассматриваются судьей-профессионалом единолично, тремя судьями либо судьей и двумя арбитражными заседателями. Формирование "профессиональных" коллегиальных составов должно происходить, например, по делам о банкротстве (несостоятельности) либо по решению председателя суда с учетом каких-то обстоятельств (ходатайство стороны спора, сложность дела и т.д.).

Уголовные дела по первой инстанции могут рассматриваться в 4 вариантах состава: а) один судья (дела о преступлениях, наказуемых не более строгим наказанием, чем 5 лет лишения свободы). Такой состав суда возможен только по делам, рассматриваемым районными судами, если подсудимый - совершеннолетний. Мировой судья рассматривает все дела единолично; б) один судья-профессионал и два народных заседателя (по делам о преступлениях, за которые в районном суде может быть назначено лишение свободы на срок свыше 5 лет, а во всех других судах - любой вид наказания); в) 3 судьи-профессионала (с согласия обвиняемого по делам, подсудным всем военным судам, общим судам субъектов РФ и Верховному Суду РФ); г) один судья-профессионал и 12 присяжных заседателей (такие коллегии образуются в судах 9 субъектов РФ по ходатайствам подсудимых по делам о преступлениях, за которые может быть назначено наказание в виде лишения свободы на срок свыше 15 лет, пожизненного лишения свободы или смертной казни).

В кассационной, надзорной и апелляционной инстанциях разбирательство дел возможно только в коллегиальном составе. В судебных коллегиях судов общей юрисдикции среднего звена и Верховного Суда РФ оно осуществляется тремя профессионалами, а в президиумах этих судов - не менее чем половиной членов президиума.

Высшим судебным органом по гражданским, уголовным, административным и иным делам, подсудным судам общей юрисдикции, является Верховный Суд РФ. Он осуществляет судебный надзор за деятельностью судов общей юрисдикции и дает разъяснения по вопросам судебной практики (ст.126 Конституции). Верховный Суд РФ возглавляет систему федеральных судов общей юрисдикции, представляя собой ее высшее звено.

Верховный Суд является окончательной судебной инстанцией по всем делам, отнесенным к его компетенции; вправе проверить в порядке надзора любое решение нижестоящего суда, включая военные и специализированные суды, по любому делу; обладает правом законодательной инициативы; выносит заключение о наличии в действиях Президента РФ признаков преступления (в рамках процедуры отрешения Президента от должности).

Верховный Суд РФ действует в составе: Пленума Верховного Суда РФ; Президиума Верховного Суда РФ; Кассационной коллегии, Судебной коллегии по гражданским делам; Судебной коллегии по уголовным делам; Военной коллегии. В состав Пленума включаются Председатель Верховного Суда РФ, его заместители, все члены Верховного Суда РФ. Пленум созывается не реже одного раза в четыре месяца и правомочен при наличии не менее 2/3 его состава.

Президиум Верховного Суда РФ является высшей судебной инстанцией в системе судов общей юрисдикции. Он состоит из 13 судей и утверждается Советом Федерации (по представлению Президента РФ, основанному на представлении Председателя Верховного Суда РФ). Заседания Президиума проводятся не реже одного раза в месяц и правомочны при наличии большинства его членов. Президиум Верховного Суда рассматривает: судебные дела в порядке надзора и по вновь открывшимся обстоятельствам; материалы изучения и обобщения судебной практики, анализа судебной статистики; вопросы организации работы судебных коллегий и аппарата суда. Решения Президиума являются окончательными и не могут быть опротестованы.

Кассационная коллегия Верховного Суда РФ рассматривает в качестве суда второй инстанции гражданские и уголовные дела по жалобам и протестам на решения, приговоры, определения и постановления, вынесенные Судебной коллегией по гражданским делам, Судебной коллегией по уголовным делам и Военной коллегией Верховного Суда Российской Федерации в качестве суда первой инстанции. Она также рассматривает в пределах своих полномочий судебные дела по вновь открывшимся обстоятельствам.

Судебная коллегия по гражданским делам, Судебная коллегия по уголовным делам и Военная коллегия рассматривают в пределах своих полномочий дела в качестве суда первой инстанции, в кассационном порядке, в порядке надзора и по вновь открывшимся обстоятельствам.

По гражданским делам Верховный Суд РФ может изъять любое дело из нижестоящего суда и принять его к своему производству в качестве суда первой инстанции. Верховный Суд РФ рассматривает по первой инстанции в порядке гражданского судопроизводства следующие дела: об оспаривании ненормативных актов Президента РФ, Федерального Собрания РФ, Правительства РФ; нормативных актов федеральных министерств и ведомств, касающихся прав и свобод граждан; постановлений о прекращении полномочий судьи; о приостановлении и прекращении деятельности общероссийских и международных общественных объединений; об оспаривании решений и действий Центральной избирательной комиссии по подготовке и проведению референдума, выборов Президента РФ и депутатов Федерального Собрания; по решению споров, переданных ему Президентом РФ в соответствии со ст.85 Конституции РФ, между органами государственной власти РФ и органами государственной власти субъектов РФ, а также между органами государственной власти субъектов РФ.

Верховный суд республики, краевой (областной) суд, суд города федерального значения, суд автономной области, суд автономного округа (именуемые иногда судами среднего звена) в пределах своей компетенции рассматривают дела в качестве суда первой и второй инстанции, в порядке надзора и по вновь открывшимся обстоятельствам; осуществляют надзор за судебной деятельностью районных судов, изучают и обобщают судебную практику, анализируют судебную статистику; осуществляют другие полномочия, предоставленные им законодательством.

Районный суд в пределах своей компетенции рассматривает дела в качестве суда первой и второй инстанции. В его компетенцию входит рассмотрение всех гражданских, подавляющего большинства уголовных (за исключением дел, подсудных мировым, вышестоящим и военным судам) и ряда дел об административных правонарушениях. Районный суд является непосредственно вышестоящей судебной инстанцией по отношению к мировым судьям.

ФКЗ "О судебной системе Российской Федерации" от 31 декабря 1996 г. предусмотрел восстановление в РФ также института мировых судей, существовавшего в Российской империи в 1864-1889 и 1912-1917 гг. В соответствии с ФЗ "О мировых судьях в Российской Федерации" от 17 декабря 1998 г. они в РФ являются судьями общей

юрисдикции субъектов РФ и входят в единую судебную систему РФ. Ряд вопросов правового статуса мировых судей (порядок назначения (избрания) и деятельности мировых судей) устанавливается наряду с федеральными законами также законами субъектов РФ.

Мировой судья рассматривает в первой инстанции: 1) уголовные дела о преступлениях, за совершение которых может быть назначено максимальное наказание, не превышающее 2 лет лишения свободы; 2) дела о выдаче судебного приказа; 3) дела о расторжении брака, если между супругами отсутствует спор о детях; 4) дела о разделе между супругами совместно нажитого имущества; 5) иные дела, возникающие из семейно-правовых отношений, за исключением дел об оспаривании отцовства (материнства), установлении отцовства, о лишении родительских прав, об усыновлении (удочерении) ребенка; 6) дела по имущественным спорам при цене иска не более 500 минимальных размеров оплаты труда; 7) дела, возникающие из трудовых отношений, за исключением дел о восстановлении на работе; 8) дела об определении порядка пользования земельными участками, строениями и другим недвижимым имуществом; 9) некоторые дела об административных правонарушениях.

Особую ветвь в системе судов общей юрисдикции образуют военные суды, которые до 1992 г. носили название военных трибуналов. Они осуществляют судебную власть в Вооруженных Силах РФ, других войсках, воинских формированиях и федеральных органах исполнительной власти, в которых федеральным законом предусмотрена военная служба (ст.1 ФКЗ "О военных судах Российской Федерации" от 23 июня 1999 г.). Военные суды создаются по территориальному принципу по месту дислокации воинских частей и учреждений. В систему военных судов входят окружные (флотские) военные суды и гарнизонные военные суды. Непосредственно вышестоящей судебной инстанцией по отношению к окружным (флотским) военным судам является Военная коллегия Верховного Суда РФ. Военным судам подсудны дела о преступлениях и об административных правонарушениях, совершенных военнослужащими и гражданами, проходящими военные сборы, а также некоторые гражданские дела. Военным судам, дислоцирующимся за пределами территории РФ, подсудны все гражданские, административные и уголовные дела, подлежащие рассмотрению федеральными судами общей юрисдикции, если иное не установлено международным договором РФ.

Наряду с судами общей юрисдикции в рамках судебной системы РФ действуют арбитражные суды. Они осуществляют правосудие путем разрешения экономических споров и рассмотрения иных дел, отнесенных к их компетенции Конституцией РФ, ФКЗ "Об арбитражных судах в Российской Федерации" от 28 апреля 1995 г., АПК РФ и принимаемыми в соответствии с ними другими федеральными законами. Согласно ст.27 АПК РФ арбитражным судам подведомственны дела по экономическим спорам и другие дела, связанные с осуществлением предпринимательской и иной экономической деятельности. Арбитражные суды разрешают экономические споры и рассматривают иные дела с участием организаций, являющихся юридическими лицами, граждан, осуществляющих предпринимательскую деятельность без образования юридического лица и имеющих статус индивидуального предпринимателя, а в случаях, предусмотренных АПК РФ и иными федеральными законами, с участием Российской Федерации, субъектов РФ, муниципальных образований, государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц, образований, не имеющих статуса юридического лица, и граждан, не имеющих статуса индивидуального предпринимателя. К их подведомственности Федеральным законом могут быть отнесены и иные дела.

Систему арбитражных судов в РФ составляют: Высший Арбитражный Суд РФ; федеральные арбитражные суды округов (их 10); арбитражные суды республик, краев, областей, городов федерального значения, автономной области, автономных округов.

Высший Арбитражный Суд РФ (ВАС РФ) осуществляет судебный надзор за деятельностью всех арбитражных судов и дает разъяснения по вопросам судебной практики.

Он рассматривает в первой инстанции: дела о признании недействительными (полностью или частично) ненормативных актов Президента РФ, Совета Федерации и Государственной Думы, Правительства РФ, не соответствующих закону и нарушающих

права и законные интересы организаций и граждан; экономические споры между Российской Федерацией и субъектами РФ, между субъектами РФ. Он также рассматривает дела в порядке надзора по протестам на вступившие в законную силу судебные акты арбитражных судов в Российской Федерации; пересматривает по вновь открывшимся обстоятельствам принятые им и вступившие в законную силу судебные акты.

ВАС РФ действует в составе: Пленума ВАС РФ; Президиума ВАС РФ; судебной коллегии по рассмотрению споров, возникающих из гражданских и иных правоотношений; судебной коллегии по рассмотрению споров, возникающих из административных правоотношений.

Федеральный арбитражный суд округа проверяет в кассационной инстанции законность судебных актов по делам, рассмотренным арбитражными судами субъектов РФ в первой и апелляционной инстанциях; пересматривает по вновь открывшимся обстоятельствам принятые им и вступившие в законную силу судебные акты.

Арбитражный суд субъекта РФ рассматривает в первой инстанции все дела, подведомственные арбитражным судам в РФ, за исключением дел, отнесенных к компетенции ВАС РФ; рассматривает в апелляционной инстанции повторно дела, рассмотренные в этом суде в первой инстанции; пересматривает по вновь открывшимся обстоятельствам принятые им и вступившие в законную силу судебные акты.

Арбитражные суды как округа, так и субъекта РФ также изучают и обобщают судебную практику; подготавливают предложения по совершенствованию законов и иных нормативных правовых актов; анализируют судебную статистику.

Конституционный контроль на федеральном уровне осуществляется Конституционным Судом РФ, состоящим из 19 судей. Этот орган был учрежден в 1991 г. и ныне действует на основе ФКЗ "О Конституционном Суде Российской Федерации" от 21 июля 1994 г. По запросам Президента РФ, Совета Федерации, Государственной Думы, одной пятой членов Совета Федерации или депутатов Государственной Думы, Правительства РФ, Верховного Суда РФ и Высшего Арбитражного Суда РФ, органов законодательной и исполнительной власти субъектов РФ Конституционный Суд РФ разрешает дела о соответствии Конституции РФ: а) федеральных законов, нормативных актов Президента РФ, Совета Федерации, Государственной Думы, Правительства РФ; б) конституций республик, уставов, а также законов и иных нормативных актов субъектов РФ, изданных по вопросам, относящимся к ведению органов государственной власти РФ и совместному ведению органов государственной власти РФ и органов государственной власти субъектов РФ; в) договоров между органами государственной власти РФ и органами государственной власти субъектов РФ, договоров между органами государственной власти субъектов РФ; г) не вступивших в силу международных договоров Российской Федерации.

Помимо этого, Конституционный Суд РФ разрешает споры о компетенции: а) между федеральными органами государственной власти; б) между органами государственной власти РФ и органами государственной власти субъектов РФ; в) между высшими государственными органами субъектов РФ.

По жалобам на нарушение конституционных прав и свобод граждан и по запросам судов Конституционный Суд РФ проверяет конституционность закона, примененного или подлежащего применению в конкретном деле, в порядке, установленном федеральным законом.

По запросам Президента РФ, Совета Федерации, Государственной Думы, Правительства РФ, органов законодательной власти субъектов РФ Конституционный Суд дает толкование Конституции РФ.

Акты или их отдельные положения, признанные неконституционными, утрачивают силу; не соответствующие Конституции РФ международные договоры РФ не подлежат введению в действие и применению.

В субъектах РФ могут создаваться конституционные (уставные) суды для рассмотрения вопросов соответствия законов субъекта РФ, нормативных правовых актов органов государственной власти субъекта РФ, органов местного самоуправления субъекта РФ конституции (уставу) субъекта РФ, а также для толкования конституции (устава) субъекта РФ. Порядок деятельности этих судов определяется законами

соответствующих субъектов РФ.

Важнейшим конституционным правоохранительным институтом в России является прокуратура. Хотя Конституция РФ помещает статью о прокуратуре в главу "Судебная власть", этот институт является полностью независимым органом, не связанным ни с одной из ветвей власти. Согласно Конституции РФ (ст.129) прокуратура Российской Федерации составляет единую централизованную систему с подчинением нижестоящих прокуроров вышестоящим и Генеральному прокурору РФ.

Полномочия, организация и порядок деятельности прокуратуры РФ определяются ФЗ "О прокуратуре Российской Федерации" от 17 января 1992 г. в редакции, введенной в действие 25 ноября 1995 г.

Прокуратура является прежде всего надзорным органом. К числу ее важнейших функций относится надзор за исполнением законов и соблюдением прав и свобод человека и гражданина федеральными министерствами, государственными комитетами, службами и иными федеральными органами исполнительной власти, представительными (законодательными) и исполнительными органами субъектов РФ, органами местного самоуправления, органами военного управления, органами контроля, их должностными лицами, органами управления и руководителями коммерческих и некоммерческих организаций, а также за соответствием законам издаваемых ими правовых актов. Помимо этого прокуратура осуществляет уголовное преследование, а также надзор за исполнением законов: органами, осуществляющими оперативно-розыскную деятельность, дознание и предварительное следствие; судебными приставами; администрациями органов и учреждений, исполняющих наказание и применяющих назначаемые судом меры принудительного характера, администрациями мест содержания задержанных и заключенных под стражу.

Оказание юридической помощи гражданам и организациям в РФ осуществляет независимая адвокатура. Ее деятельность регулируется ФЗ "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации" от 31 мая 2002 г.

Адвокатской деятельностью признается квалифицированная юридическая помощь, оказываемая на профессиональной основе лицами, получившими статус адвоката в порядке, установленном вышеуказанным законом, физическим и юридическим лицам (доверителям) в целях защиты их прав, свобод и интересов, а также обеспечения доступа к правосудию. Адвокатская деятельность не является предпринимательской, а сам адвокат не вправе заниматься другой оплачиваемой деятельностью, за исключением научной, преподавательской и иной творческой.

Согласно Закону (ст.3) адвокатура является профессиональным сообществом адвокатов и как институт гражданского общества не входит в систему органов государственной власти и органов местного самоуправления. Она действует на основе принципов законности, независимости, самоуправления, корпоративности, а также принципа равноправия адвокатов.

Организационной формой самоуправления адвокатуры являются адвокатские палаты субъектов РФ, основанные на обязательном членстве адвокатов данного субъекта РФ. На территории субъекта РФ может быть образована только одна адвокатская палата, которая не вправе образовывать свои структурные подразделения, филиалы и представительства на территориях других субъектов РФ. Образование межрегиональных и иных межтерриториальных адвокатских палат не допускается. Высшим органом адвокатской палаты субъекта РФ является собрание (конференция) адвокатов, а ее коллегиальным исполнительным органом - Совет адвокатской палаты.

Как центральный орган адвокатского самоуправления в РФ в целях представительства и защиты интересов адвокатов в органах государственной власти, органах местного самоуправления, координации деятельности адвокатских палат, обеспечения высокого уровня оказываемой адвокатами юридической помощи Всероссийским съездом адвокатов образуется Федеральная палата адвокатов РФ, которая является общероссийской негосударственной некоммерческой организацией, основанной на обязательном членстве адвокатских палат субъектов РФ. Высшим органом Федеральной палаты адвокатов является Всероссийский съезд адвокатов, а ее коллегиальным исполнительным органом - Совет Федеральной палаты адвокатов.

Решение о присвоении статуса адвоката принимает квалификационная комиссия при

адвокатской палате субъекта РФ после сдачи претендентом квалификационного экзамена. Адвокат может одновременно являться членом адвокатской палаты только одного субъекта РФ и вправе осуществлять свою деятельность только в одном адвокатском образовании.

Адвокат вправе самостоятельно избирать одну из предусмотренных законом форм адвокатского образования (адвокатский кабинет, коллегия адвокатов, адвокатское бюро и юридическая консультация) и место осуществления адвокатской деятельности.

Адвокаты иностранного государства могут оказывать юридическую помощь на территории РФ по вопросам права данного иностранного государства. Для этого они должны быть зарегистрированы федеральным органом юстиции в специальном реестре.

Помимо адвокатуры юридическое обслуживание населения и организаций в РФ ведут частные юридические фирмы, деятельность которых с 1998 г. не лицензируется. В отличие от адвокатов частные юристы не обязаны бесплатно оказывать помощь гражданам по уголовным делам в порядке назначения. В то же время только адвокаты имеют право представлять в качестве защитника граждан в уголовном процессе на стадии предварительного следствия и дознания, что подтверждено постановлением Конституционного Суда РФ от 28 января 1997 г.

Новым для России институтом является Уполномоченный по правам человека - назначенное Государственной Думой должностное лицо, призванное осуществлять контроль за соблюдением прав и свобод человека в деятельности государственных органов и должностных лиц. Этот институт, во многом аналогичный институту омбудсмана в ряде зарубежных стран, введен Конституцией РФ 1993 г. (ст.103 "д"). Согласно ФКЗ "Об Уполномоченном по правам человека в Российской Федерации" от 26 февраля 1997 г. Уполномоченный способствует восстановлению нарушенных прав, совершенствованию законодательства РФ о правах человека и гражданина и приведению его в соответствие с общепризнанными принципами и нормами международного права, развитию международного сотрудничества в области прав человека, правовому просвещению по вопросам прав и свобод человека, форм и методов их защиты. На должность Уполномоченного назначается лицо, являющееся гражданином РФ, не моложе 35 лет, имеющее познания в области прав и свобод человека и гражданина, опыт их защиты. Уполномоченный назначается на должность сроком на 5 лет.

Уполномоченный рассматривает жалобы граждан РФ и иных находящихся на территории РФ лиц на решения или действия (бездействие) государственных органов, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных служащих, если ранее заявитель обжаловал эти решения или действия (бездействие) в судебном либо административном порядке, но не согласен с решениями, принятыми по его жалобе. Уполномоченный вправе обратиться в суд, прокуратуру или другой компетентный орган с заявлением в защиту нарушенных прав и свобод, ходатайством о возбуждении дисциплинарного или административного производства либо уголовного дела, о проверке вступившего в законную силу решения, приговора суда и т.д. В случае грубого или массового нарушения прав и свобод граждан Уполномоченный вправе выступить с докладом на очередном заседании Государственной Думы, предложить ей создать по этому поводу парламентскую комиссию.

Постоянно действующим органом государственного финансового контроля на федеральном уровне является Счетная палата, которую в соответствии со ст.101 Конституции РФ образуют Совет Федерации и Государственная Дума для контроля за исполнением федерального бюджета. Состав и порядок деятельности Счетной палаты определяются ФЗ "О Счетной палате Российской Федерации" от 11 января 1995 г.

Председатель Счетной палаты назначается на должность Государственной Думой. Заместитель Председателя Счетной палаты назначается на должность Советом Федерации. Помимо этого обе палаты Федерального Собрания назначают по шесть аудиторов Счетной палаты. Все указанные лица назначаются сроком на 6 лет.

Литература

Гуценко К.Ф., Ковалев М.А. Правоохранительные органы: Учебник для студентов юридических вузов и факультетов. М., 1997.

Исаев И.А. История государства и права России. М., 1996.
Синюков В.Н. Российская правовая система. Введение в общую теорию. Саратов, 1994.

Руанда
Руандийская Республика

Государственное устройство
Правовая система
Судебная система. Органы контроля

Государство в Центральной Африке.

Территория - 26,4 тыс. кв.км. Столица - г.Кигали.

Население - 8 млн.чел. (1998 г.); этнические группы: хуту (85%), тутси, тва.

Официальные языки - киньяруанда, французский и английский.

Религия - более 70% - христиане, 28% придерживаются местных традиционных верований.

В XV в. образовалась феодальное королевство Руанда. В конце XIX в. страна была захвачена Германией, во время Первой мировой войны оккупирована Бельгией и в 1923 г. по решению Лиги Наций передана ей в подмандатное управление (с 1946 г. - подопечная территория ООН). В 1962 г. провозглашена независимость.

Государственное устройство

Руанда - унитарное государство. Административно-территориальное деление - 10 префектур.

Действует Конституция от 5 мая 1995 г. По форме правления Руанда - суперпрезидентская республика. Политический режим - переходный, характеризующийся противостоянием народностей тутси и хуту. В 1991 г. введена многопартийность. В апреле-июле 1994 г. произошел межэтнический конфликт, сопровождавшийся геноцидом. После этого было сформировано переходное правительство во главе с Президентом и Премьер-министром, а также временный парламент - Переходное Национальное собрание - сроком на 5 лет в составе 70 депутатов. В 1999 г. переходный период был продлен на 4 года. Деятельность политических партий приостановлена.

Правовая система

Правовая система Руанды носит смешанный характер. Все современные отрасли законодательства, начиная с конституционного, основаны на бельгийском (т.е. романо-германском) праве. В то же время население, особенно за пределами городов, продолжает применять местное обычное право.

Основным источником гражданского права до сих пор служит Гражданский кодекс Бельгийского Конго, представляющий собой серию колониальных декретов, изданных в период с 1885 по 1953 г. и распространенных на территорию бельгийской подмандатной территории Руанда-Урунди. Принятый в 1992 г. Семейный кодекс Руанды улучшил правовое положение женщин в вопросах брака, развода и опеки, но не покончил с их дискриминацией.

Торговый кодекс Руанды основан на одноименном бельгийском кодексе.

Экономическое законодательство направлено на поощрение частного предпринимательства и привлечение иностранных инвестиций.

Конституция и Трудовой кодекс закрепляют право на свободное объединение в профсоюзы, коллективные переговоры и забастовки.

Главный источник уголовного права - Уголовный кодекс Руанды 1978 г., сменивший УК Конго 1888-1889 гг. в редакции 1940 г., основанный на УК Бельгии 1867 г. (см. раздел "Демократическая Республика Конго"). По содержанию и структуре УК 1978 г. ближе к новым уголовным кодексам бывших французских колоний, чем к УК Конго. Книга первая (Общая часть) состоит из 4 разделов: предварительные положения, наказания, наказуемые лица, применение наказаний. Книга вторая также содержит четыре раздела:

преступления против публичных интересов, личности, собственности, военно-уголовный кодекс.

Уголовный кодекс предусматривает смертную казнь в качестве обязательной меры наказания за большое число преступлений, в том числе за умышленное убийство; убийство своих родителей или детей, государственную измену и разглашение гостайны во время войны; мятеж.

УПК 1963 г. устанавливает ряд демократических гарантий уголовного судопроизводства. Задержание без решения суда ограничено 48 часами. Из-за развала системы правосудия в 1994 г. на практике эти гарантии соблюдаются редко.

Судебная система. Органы контроля

Судебная система Руанды включает кантональные суды, суды первой инстанции, апелляционные суды и Кассационный суд (высшая инстанция). Имеется также система военных судов.

Судьи назначаются и увольняются Президентом Республики по предложению министра юстиции и с учетом мнения Высшего Совета Магистратуры (органа управления судейским сообществом).

Высшим органом административной юстиции является Государственный совет, который выполняет также консультативные функции в области законодательства.

Орган конституционного контроля - Конституционный суд, состоящий из Кассационного суда и Государственного совета, заседающих совместно.

Румыния

Государственное устройство
Правовая система
Общая характеристика
Гражданское и смежные с ним отрасли права
Уголовное право и процесс
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство на юге Европы.

Территория - 237,5 тыс. кв.км. Столица - г. Бухарест.

Население - 22,6 млн. чел. (1997 г.); 89,4% - румыны, 7,1% - венгры, 1,8% - цыгане, 0,5% - немцы.

Официальный язык - румынский.

Религия - 87% - православные, далее по числу верующих - католики.

Официально Румыния именуется таковой с 1862 г. - после формального (1859 г.) объединения образовавшихся в XIV в. и попавших в XVI в. под османское иго княжеств Валахии и Молдовы (часть Молдовы Бессарабия вошла в состав России еще в 1812 г.). Находилась в вассальной зависимости от Османской империи. Независимость Румынии провозглашена в мае 1877 г. В декабре 1947 г. к власти пришло коммунистическое правительство. Монархия была низложена, провозглашена народная республика. В 1948-1989 гг. в стране существовал однопартийный тоталитарный режим, проводивший курс на строительство социализма.

Государственное устройство

По Конституции, принятой парламентом 21 ноября 1991 г. и одобренной всенародным референдумом 8 декабря 1991 г., Румыния - национальное, унитарное, правовое, демократическое и социальное государство.

В административном отношении территория разделена на коммуны, города и уезды. На основании закона некоторые города могут быть объявлены муниципиями.

По форме правления Румыния - смешанная (парламентско-президентская) республика. Политический режим - демократия в процессе становления.

Законодательную власть осуществляет Парламент, состоящий из Палаты депутатов

и Сената, избирается на основе всеобщего, равного, прямого избирательного права сроком на 4 года.

Палата депутатов и Сенат проводят свою работу на отдельных и совместных заседаниях. На совместные заседания они собираются, чтобы: а) получить послание Президента Румынии; б) утвердить государственный бюджет и бюджет государственного социального обеспечения; в) объявить общую или частичную мобилизацию; г) объявить состояние войны; д) отменить или прекратить военные действия; е) рассмотреть отчет Высшего совета обороны страны и Счетной палаты; ж) назначать, по предложению Президента Румынии, директора Румынской службы информации и осуществлять контроль над этой службой; з) выполнять другие обязанности, которые, соответственно Конституции или регламенту, осуществляются на общих заседаниях.

Законодательная инициатива принадлежит Правительству, депутатам, сенаторам, а также по меньшей мере 250 тыс. граждан с правом голоса.

Органические законы и постановления о регламенте палат принимаются большинством голосов членов каждой палаты. Обыкновенные законы и постановления принимаются голосами большинства присутствующих членов каждой палаты. Принятые одной палатой законопроекты или законодательные предложения передаются другой палате Парламента. Если последняя отклоняет законопроект (законодательную инициативу), он возвращается для нового обсуждения принявшей его палате. Второе отклонение окончательно. Принятый закон передается Президенту Румынии для промульгации, которая осуществляется в двадцатидневный срок. До утверждения Президент может один раз потребовать пересмотра закона Парламентом.

Глава государства - Президент, избираемый на 4-летний срок непосредственно гражданами (с правом переизбрания только на один новый срок). Он представляет румынское государство и является гарантом национальной независимости, единства и территориальной целостности страны. Президент Румынии следит за соблюдением Конституции и надлежащим функционированием государственных органов. В этих целях он наделен правом посредничества между властями государства, а также между государством и обществом.

Президент назначает кандидата на должность Премьер-министра и весь состав Правительства на основе вотума доверия Парламента. В случае изменения состава Правительства или объявления вакантных постов Президент отзывает от должности и назначает, по предложению Премьер-министра, других членов Правительства.

Президент может принимать участие в заседаниях Правительства, на которых обсуждаются вопросы, касающиеся внешней политики, обороны страны, обеспечения общественного порядка, а также по просьбе Премьер-министра и в других случаях. Президент председательствует на таких заседаниях.

После консультации с председателями обеих палат и лидерами парламентских групп Президент Румынии может распустить Парламент, если он не оказывает вотума доверия сформированному Правительству в течение 60 дней спустя после первой просьбы о мандате и после отклонения по меньшей мере двух просьб. В течение одного года Парламент может быть распущен только один раз. Парламент нельзя распустить в период последних шести месяцев мандата Президента Румынии, а также во время осадного или чрезвычайного положения.

Президент Румынии после консультации с Парламентом может поставить перед народом вопрос о необходимости путем референдума выразить свою волю относительно проблем, представляющих национальный интерес.

В области внешней политики Президент заключает от имени Румынии международные договоры, по которым Правительство вело переговоры, и выносит их на ратификацию Парламента в течение 60 дней. По предложению Правительства он аккредитует и отзывает дипломатических представителей Румынии; одобряет создание, упразднение или изменение ранга дипломатических миссий.

Президент Румынии является главнокомандующим вооруженными силами и занимает должность председателя Высшего совета обороны страны, имеет право вводить, согласно закону, осадное или чрезвычайное положение по всей стране или в ряде местностей (с последующим одобрением этой меры Парламентом).

Президент выполняет и другие обычные обязанности главы государства:

присваивает награды, почетные и высшие воинские звания, осуществляет помилование и т.д.

Выполняя свои обязанности, Президент издает декреты. Если они касаются полномочий, осуществляемых Президентом по предложению или по согласованию с Правительством, такие декреты должны быть контрасигнованы (скреплены подписью) Премьер-министром.

Высший административный орган в Румынии - Правительство, ответственное перед Парламентом. Согласно программе своей деятельности, одобренной Парламентом, оно обеспечивает реализацию внутренней и внешней политики страны и осуществляет общее управление государственной администрацией.

Правительство состоит из Премьер-министра, министров и других его членов, установленных органическим законом. Премьер-министр руководит Правительством и координирует деятельность его членов при соблюдении возложенных на них обязанностей. Он представляет также Палате депутатов или Сенату отчеты и заявления о политике Правительства.

Президент Румынии назначает кандидата на должность Премьер-министра после консультации с партией, пользующейся большинством в Парламенте, а если подобного большинства не существует, - с партиями, представленными в Парламенте. Кандидату на должность Премьер-министра после его назначения на этот пост Парламент предоставляет 10-дневный срок для разработки программы деятельности Правительства и формирования состава кабинета. Программа Правительства и список с именами его членов обсуждаются Палатой депутатов и Сенатом на совместном заседании. Парламент оказывает доверие Правительству голосами большинства депутатов и сенаторов.

Правительство организует исполнение законов и издает ордонансы (в силу специального закона) о полномочиях в пределах и условиях, предусмотренных им, либо в срочном порядке.

Правительство несет политическую ответственность перед Парламентом за свою деятельность. Каждый его член (солидарно с другими) несет указанную ответственность за деятельность Правительства и его акты. Правительство и каждый его член обязаны отвечать на вопросы или интерпелляции, сформулированные депутатами или сенаторами. Палата депутатов и Сенат могут потребовать на совместном заседании отставки Правительства путем вотума недоверия, принятого большинством голосов депутатов и сенаторов.

Правительство может взять на себя ответственность перед Палатой депутатов и Сенатом (на их совместном заседании) в связи с программой, заявлением о генеральной политике или определенным законопроектом. Если в течение трех дней ему не будет вынесен вотум недоверия, представленный законопроект считается принятым, а его программа или заявление о генеральной политике становятся для Правительства обязательными.

Правовая система

Общая характеристика

Румыния входит в романо-германскую правовую семью. В силу родственности языка румынское право с момента создания независимого государства в начале XIX в. тяготело к романской правовой культуре.

В то же время географическое положение Румынии определило ее историческую связь с византийским правовым наследием. На протяжении веков на значительной части территории нынешней Румынии действовало византийское право, представлявшее собой переработку классического римского права в феодальном и отчасти религиозном духе. Наметившийся в XVIII в. в Валахии процесс возрождения византийского права был прерван в начале XIX в. рецепцией сначала австрийского, а затем французского права.

Большинство основных отраслей права было кодифицировано во второй половине XIX в.; некоторые кодексы этого периода все еще частично действуют.

В 1950-1980 гг. румынская правовая система, сохраняя прочную связь с романо-германским правом, входила в социалистическую правовую семью.

В 1990-е гг. правовая система Румынии была в значительной мере обновлена в соответствии с принципами и нормами демократической Конституции 1991 г. Однако несмотря на формальное безоговорочное возращение Румынии в романо-германскую правовую семью, современный менталитет румын весьма далек от западноевропейского. Их поведение нередко определяется не предписаниями новых демократических законов, а стереотипами, унаследованными от недавнего тоталитарного прошлого.

Источниками права в Румынии являются законодательные и другие нормативные акты, ратифицированные международные договоры, решения Конституционного суда. Иерархия нормативных актов включает Конституцию, конституционные, органические или обыкновенные законы, декреты Президента, ордонансы и решения Правительства, приказы и инструкции министерств, акты местных органов власти и самоуправления.

Конституционными законами осуществляется пересмотр Конституции. Органические законы принимаются по вопросам, прямо указанным Конституцией; ими, в частности, регламентируются: избирательная система; организация и порядок работы политических партий; организация и проведение референдума; организация Правительства; режим осадного или чрезвычайного положения; правонарушения, наказания и режим их отбытия; предоставление амнистии или коллективного помилования; организация и порядок работы Высшего совета магистратуры, судебных инстанций, прокуратуры и Счетной палаты; административная юстиция; общий юридический режим собственности и наследственное право; общие нормы, касающиеся трудовых отношений, профсоюзов и социальной защиты.

В Румынии существует институт делегированного законодательства. Парламент может принять специальный закон о полномочиях, которым предоставит Правительству возможность издавать ордонансы в областях государственной деятельности, не являющихся предметом регулирования органических законов. Закон о полномочиях может требовать вынесения принятых ордонансов на утверждение Парламента. В исключительных случаях Правительство принимает ордонансы в срочном порядке. Однако они вступают в силу только после того, как вносятся на утверждение Парламента.

В соответствии с Конституцией ратифицированные Парламентом договоры относятся к внутреннему праву.

Гражданское и смежные с ним отрасли права

Гражданское право Румынии сложилось в XIX - начале XX в. под сильным влиянием французского права. Его основу (до установления власти коммунистического правительства в 1947 г.) составляли Гражданский кодекс 1864 г., Торговый кодекс 1887 г., Кооперативный закон 1935 г., Горный закон 1924 г., Водный закон 1924 г., Патентный закон 1906 г.

При режиме народной демократии началась постепенная перестройка гражданского и смежных с ним отраслей права в социалистическом духе.

В 1945 г. была начата аграрная реформа, завершившаяся ликвидацией помещичьего землевладения. В 1947 г. изданы акты об ограничении сделок купли-продажи земли, об установлении государственного контроля над заключением коммерческих сделок, а также ряд законов о взаимоотношениях между домовладельцами и квартиронанимателями. Изменения в социально-экономическом строе Румынии отразила уже Конституция 1948 г., которая, признавая частную собственность на средства производства, устанавливала, что основой экономического процветания и национальной независимости страны является всенародное достояние (ст.7); она закрепляла принцип государственного планирования народного хозяйства (ст.15), предусматривала государственное регулирование и контроль над внутренней и внешней торговлей (ст.14).

На основании Конституции 11 июня 1948 г. был принят Закон о национализации промышленных, банковских, горнорудных и транспортных предприятий. 19 апреля 1950 г. были национализированы домовладения, принадлежавшие крупным собственникам, а также жилые здания частных лиц, сдаваемые внаем. В 1949 г. началась коллективизация сельского хозяйства. Новая, социалистическая Конституция Румынской Народной Республики 1952 г. закрепила право государственной социалистической собственности на

все основные средства производства и монополию внешней торговли (ст.7 и 14), право личной собственности румынских граждан (ст.12). Остатки частной собственности подлежали последовательному ограничению и вытеснению.

В числе важнейших гражданско-правовых актов, принятых после 1952 г., был Указ о физических и юридических лицах 1954 г., который установил пределы право - и дееспособности румынских граждан и деятельности юридических лиц. Ряд норм о правовом положении румынских граждан (опека, попечительство) содержал вступивший в силу с 1 февраля 1954 г. Кодекс о семье. В связи с принятием этих актов утратили силу нормы Гражданского кодекса 1864 г., определявшие правовое положение граждан и юридических лиц.

Важными источниками гражданского права социалистической Румынии стали также Воздушный кодекс СРР, Декрет об авторском праве 1956 г., Закон о хозяйственных договорах 1969 г.

Однако румынское законодательство не пошло по пути полной замены остающихся в силе довоенных гражданско-правовых актов. В Румынии (единственной из всех восточноевропейских стран) сохранился, за исключением некоторых разделов, "буржуазный" ГК 1864 г. Соответственно сохранились и многие концептуальные особенности румынского гражданского права, сближающие его с западноевропейским правом. Так, по ГК Румынии (так же как Франции, Германии, Польши, Венгрии) владение выделено в самостоятельный гражданско-правовой институт. Право владения как особое вещное право признается как за собственником, так и за другим титульным владельцем вещи (нанимателем, залогодержателем и др.), причем закрепляется презумпция законности или добросовестности владения.

Значительное развитие в социалистический период получило румынское трудовое законодательство. В 1950 г. был принят Кодекс законов о труде, в 1965 г. - Закон об охране труда, а в 1972 г. - новый Трудовой кодекс (вступил в силу в 1973 г.).

После падения коммунистического режима в конце 1989 г. в гражданском праве Румынии произошли типичные для всех восточноевропейских стран изменения: в полном объеме восстановлено право частной собственности, легализовано частное предпринимательство, начаты реституция и приватизация.

Основы перехода к рыночной экономике в Румынии были закреплены законом сразу же после декабрьской революции 1989 г. Им поощрялись индивидуальная коммерческая инициатива, создание малых предприятий на основе частной собственности по производству товаров первой необходимости. Дальнейший прогресс углубления реформ должен был осуществиться на основе разработанной в мае 1991 г. правительственной программы, которая закрепила в качестве задач первого этапа экономических реформ предоставление полной свободы коммерческой деятельности и поощрение государством развития малого бизнеса, второго - проведение либерализации цен, третьего - восстановление частной собственности на землю. Четвертый этап предусматривал наряду с сельскохозяйственными землями реприватизацию государственных предприятий. Пятый был связан с приватизацией жилищного фонда, возвращением жилья прежним владельцам.

Основу нового экономического законодательства Румынии составили законы о компаниях (1990), о реорганизации государственных предприятий в автономные управления и торговые общества (1990), о борьбе с недобросовестной конкуренцией (1991), о процедуре судебной реорганизации или ликвидации ("Закон о банкротстве", 1995), о свободных зонах (1992), о ценных бумагах и фондовых биржах (1994), об авторском праве и смежных правах (1996), о конкуренции (1996).

Принятый в феврале 1991 г. Закон предусмотрел безвозмездную передачу 10 га земли крестьянским семьям с одновременным освобождением их, начиная с 1991 г., от уплаты налога в течение 8 лет. Бывшие госкооперативы преобразовывались в добровольные коллективные трудовые объединения.

В феврале 1997 г. был одобрен законопроект, который впервые разрешил иностранным компаниям покупать собственность (в том числе землю под промышленными объектами) непосредственно, а не только через совместное предприятие с румынскими партнерами.

В 1994 г. опубликована новая редакция Гражданского кодекса Румынии 1865 г. с

учетом изменений, которые были внесены до 1 января 1994 г.

В стране продолжает действовать (с многочисленными изменениями) Гражданско-процессуальный кодекс 1865 г.

Уголовное право и процесс

Первые Уголовный и Уголовно-процессуальный кодексы были приняты в Румынии в 1865 г. Эти кодексы, составленные по образцу аналогичных французских, отразили концепции классической школы уголовного права. Объединение земель Румынии в 1918 г. усилило унификацию законодательства и принесло изменения, вдохновленные новыми идеями.

Дебаты по уголовно-правовой реформе продолжались несколько лет (1925-1936) и в конечном счете привели к принятию новых УК и УПК в 1936 г. (вступили в силу в 1937 г.). Эти кодексы, как и прежние, основывались на принципах классической школы уголовного права. Однако некоторые современные позитивистские идеи (принцип индивидуализации наказания, прогрессивная система исполнения наказания и др.) также нашли отражение в новом законодательстве. В течение следующих лет (1939-1943) в УК и УПК были внесены некоторые поправки, отражавшие авторитарные тенденции в политической жизни Румынии того времени.

После прихода к власти коммунистов в 1947 г. оба кодекса были изменены и изданы в новой редакции (1948). В 1949 г. узаконено применение смертной казни в мирное время.

В течение 1950-1960-х гг. некоторые вопросы уголовного судопроизводства регулировались исключительно административным законодательством (решения Правительства, которые нередко даже не были опубликованы).

Ныне действующие УК и УПК приняты 21 июня 1968 г. и введены в силу 1 января 1969 г. Эти кодексы довольно эклектичны; они сочетают неоклассицизм с технократическим юридизмом и некоторыми идеями школы социальной защиты. Их принятие ознаменовало определенное смягчение уголовного законодательства. Так, если до 1968 г. смертная казнь за некоторые преступления была единственной мерой наказания, в УК 1968 г. были установлены альтернативные меры.

В 1970-е гг. реформа уголовного права продолжилась. Например, в 1973 г. в УК были внесены поправки, предусматривавшие исправительные работы и расширившие применение штрафов для некоторых уголовных деяний вместо или в качестве альтернативы лишению свободы. Декрет 1977 г. отменил заключение несовершеннолетних и расширил использование исправительного труда. В 1978 г. в УК сокращено число преступлений, наказуемых смертной казнью с 28 (предусмотрены первоначально УК 1968 г.) до нескольких наиболее опасных преступлений против личности и государства. Мелкие преступления были изъяты из УК и включены в отдельный Кодекс о проступках.

Несмотря на позитивные изменения, уголовное право социалистической Румынии всегда сохраняло репрессивность. Ряд статей носил откровенно политический характер. Например, "пропаганда против социалистического строя", "любое действие, направленное против социалистического строя или угрожающее безопасности государства", "распространение клеветнических слухов о государстве" наказывались несколькими годами тюремного заключения.

Начиная с 22 декабря 1989 г. в УК были внесены некоторые изменения, вызванные сменой политического режима и общественного строя. Наибольшее значение среди них имеет замена смертной казни пожизненным заключением (январь 1990 г.). 3 марта 1993 г. Конституционный суд вынес постановление о неконституционности некоторых положений УК 1968 г. Понятие "общественная собственность" было заменено термином "государственная собственность", применяемым в новой Конституции. Это означало, что отныне меры наказания за преступления против хозрасчетных и государственных предприятий и за преступления против частной собственности уравниваются (прежде за деяния первого вида предусматривалось в 4-5 раз более суровое наказание). В то же время некоторые драконовские нормы УК не только не были смягчены, но и еще больше ужесточились. Например, наказание за "оскорбление властей и страны" увеличено с 1-3 до 1-5 лет лишения свободы.

В соответствии с действующим в Румынии законодательством источником уголовного права может быть только закон, под которым понимается каждое положение уголовно-правового характера, содержащееся в законах или декретах.

К источникам уголовного права Румынии относятся Конституция, Уголовный кодекс и специальные законы. Наличие наряду с УК других законов, содержащих уголовно-правовые предписания, является данью юридической традиции (совпадающей с практикой большинства европейских стран). Вместе с тем с вступлением в силу УК 1968 г. были отменены специальные уголовные законы, т.е. законы, основным содержанием которых является установление уголовной ответственности за конкретные деяния и определение вида и размера наказаний, назначаемых в случае их совершения (Кодекс военной юстиции от 20 марта 1937 г., а также другие специальные уголовные законы).

Действующий УК Румынии имеет традиционное деление на Общую и Особенную части. В свою очередь части делятся на титулы, главы и разделы (в некоторых главах разделы отсутствуют). Каждая из статей сопровождена маргиналией (названием, помещенным на полях страницы).

За рамками статей Особенной части УК 1968 г. остаются преступления, предусмотренные в специальных законах.

Нормы Общей части УК действуют и в случае применения специальных законов, содержащих уголовно-правовые предписания, если законом не предусмотрены изъятия. Они могут касаться предельных размеров наказания, формулировки норм о множественности преступлений, о покушении и др., однако перечень действий, наказуемых в соответствии с УК, остается неизменным. Отступления в специальных законах могут носить и "смешанный характер", т.е. устанавливается уголовная ответственность за деяния, не указанные в УК, и в то же время несколько изменяются положения его Общей части.

К числу источников уголовного права Румынии относят также международные договоры и конвенции, подписанные и ратифицированные СРР, если они содержат нормы уголовно-правового характера (например, Конвенция о наказании геноцида, соглашения о правовой помощи и др.).

Особенностью уголовного законодательства Румынии является то, что в нем не употребляется термин "преступление" (crima). Вместо него введен термин, обозначающий более широкое понятие, - "уголовно наказуемое деяние" (infractiune).

В УПК Румынии 1968 г. поправки вносились в 1970, 1971, 1973, 1974 и 1977 гг. После 1989 г. в него были внесены новые изменения, например, значительно расширены гарантии права на защиту, а предельные сроки предварительного заключения сокращены. Важнейшим источником демократических принципов и норм уголовного процесса стала Конституция Румынии 1991 г. Максимальный срок задержания по Конституции был ограничен 24 часами. Арест может производиться на основе ордера, выданного прокурором на срок, не превышающий 30 дней. Арестованное лицо имеет право обратиться к судье, поставив вопрос о законности ордера на арест, а судья обязан вынести мотивированное решение по данному вопросу. Продление срока ареста может быть санкционировано только судебной инстанцией. Лицо, арестованное в превентивных целях, имеет право требовать временного освобождения под судебным контролем или под залог.

Закон 1996 г. включил в УПК правила, касающиеся аудио- и видеозаписей в качестве доказательств. Эти правила предполагают строгий судебный контроль с целью защиты частной жизни граждан от произвольного вторжения со стороны государственных органов. Закон 1990 г. передал управление пенитенциарной системой от МВД Министерству юстиции.

Судебная система. Органы контроля

Основы судебной системы Румынии установлены Конституцией 1991 г. и Законом о судебной системе 1992 г. Последний восстановил четырехзвенную систему с апелляционными судами, ликвидированными во время правления коммунистов.

Система обычных судов в Румынии включает: Верховный суд; апелляционные суды; окружные суды и Суд Муниципалитета Бухареста; суды первой инстанции. Конституция

не предусматривает отдельной системы военной юстиции. Тем не менее военные судьи и прокуроры продолжают выполнять свои функции, и специальный закон (1993) легитимирует такое положение. Военные суды имеют компетенцию в делах, касающихся преступлений, совершенных военнослужащими, преступлений против безопасности государства, совершенных гражданскими, а также преступлений против мира и человечества и некоторых других. Специальных судов по делам несовершеннолетних в Румынии не существует.

Верховный суд имеет 4 секции: гражданскую; уголовную; военную и по административным спорам. Апелляционные суды (суды третьей инстанции) охватывают своей юрисдикцией от двух до пяти округов. Окружные суды и Суд Муниципалитета Бухареста (суды второй инстанции) действуют, соответственно, по одному в округе и Муниципалитете Бухареста. Суды первой инстанции существуют в каждом округе и в Муниципалитете Бухареста. В каждом округе имеется от 3 до 6 судов первой инстанции; в Муниципалитете Бухареста их 8.

По общему правилу, рассмотрение дел по существу происходит в судах первой инстанции. Жалобы на их решения рассматриваются окружными судами или Судом Муниципалитета Бухареста (как судами второй инстанции). Верховный суд проверяет все судебные решения судов (первой, второй и третьей инстанций) и рассматривает чрезвычайные апелляции.

Согласно Закону об административных спорах 1990 г. первой инстанцией по таким спорам является окружной суд или Суд Муниципалитета Бухареста. Апелляции рассматриваются Палатой административных споров Верховного суда. Закон предусматривает организацию специальных секций административных споров в окружных судах и Суде Муниципалитета Бухареста. Вышеуказанный закон дает физическим и юридическим лицам возможность судебного иска против любого неправомерного действия административных властей. Перед подачей иска от лица, чьи права нарушены, необходимо предъявить требование к соответствующему административному органу о добровольном возмещении причиненного ущерба.

Судьи назначаются Президентом Республики по предложению Высшего совета магистратуры. Назначенные таким образом судьи несменяемы. Председатель и другие судьи Верховного суда назначаются сроком на 6 лет. Их можно вторично назначать на должность. Выдвижение, перевод и наказание судей входят в компетенцию только Высшего совета магистратуры.

Согласно ст.133 Конституции Высший совет магистратуры представляет Президенту Румынии кандидатуры для назначения на должность судей и прокуроров, за исключением стажирующихся, в рамках закона; в таких случаях работой руководит министр юстиции без права решающего голоса. Высший совет магистратуры выполняет также роль дисциплинарного совета судей; в этих случаях работой руководит председатель Верховного суда.

Высший совет магистратуры состоит из 15 магистратов, избираемых сроком на 4 года Палатой депутатов и Сенатом на совместном заседании из числа судей Верховного суда, прокуроров, судей и обвинителей Апелляционного суда Бухареста.

Конституционный суд (КС) в Румынии не входит в общую систему судов. Как орган контрольной власти он должен обеспечивать баланс между основными органами власти и проверять их решения. Основная функция КС состоит в проверке соответствия законодательства Конституции. Он решает вопрос о конституционности законов до их промульгации, регламентов палат парламента - до их применения, а также вступивших в силу законов и ордонансов в порядке процедуры возражения (по запросу суда, рассматривающего конкретное дело). При этом решение КС в первом случае не является окончательным. Закон или регламент, признанные КС неконституционными, передаются для пересмотра. Если закон принимается в той же форме большинством по крайней мере 2/3 членов каждой палаты, то возражение против неконституционности устраняется и промульгация становится обязательной.

КС также следит за соблюдением процедуры избрания Президента Румынии и подтверждает результаты выборов; констатирует наличие обстоятельств, оправдывающих временность исполнения должности Президента Румынии, и доводит до сведения Парламента и Правительства свое мнение; дает заключение на предложение

отстранить от должности Президента Румынии; следит за соблюдением процедуры организации и проведения референдума и подтверждает его результаты; проверяет, были ли выполнены условия для осуществления законодательной инициативы гражданами; принимает решения в связи с обжалованиями, предметом которых является конституционность какой-либо политической партии.

КС состоит из 9 судей, назначенных на 9 лет; этот срок не может быть продлен или возобновлен. Судей назначает Палата депутатов, Сенат и Президент Румынии. Судьи КС избирают тайным голосованием ее председателя сроком на 3 года. КС обновляет свой состав - 1/3 своих судей - каждые 3 года в порядке, предусмотренном органическим законом Палаты.

Прокуратура Румынии (Ministerul Public) представляет общие интересы общества и защищает правопорядок, а также права и свободы граждан. Прокуроры осуществляют свою деятельность соответственно принципам законности, беспристрастности и иерархического контроля, под административным управлением Министерства юстиции. Они состоят при определенных судах. В социалистической Румынии прокуратура была (по образцу СССР) полностью самостоятельной организацией, независимой от Министерства юстиции и судов. Несмотря на снижение своего статуса в 1990-е гг., румынская прокуратура сохранила широкие прерогативы. Прокуроры могут выдавать ордер на арест самостоятельно и обязаны обращаться за получением санкции суда лишь в том случае, когда желают продлить действие ордера по сравнению с установленным 30-дневным сроком. В течение 30 дней предварительного (досудебного) задержания судьи вправе принять постановление об освобождении арестованного подозреваемого только в том случае, если последний обжаловал законность задержания. В ходе уголовного расследования прокуроры обладают исключительными полномочиями выдавать ордера на обыски и прослушивание телефонных переговоров, которые не подлежат обжалованию в суд на любой стадии уголовного производства. В будущем планируется передача определенных полномочий прокуроров следственным судьям (институт, заимствованный из правовой системы Франции). Действующий закон об организации судейского дела по-прежнему наделяет прокуроров полномочием осуществлять надзор за учреждениями предварительного (досудебного) заключения и тюрьмами и обеспечивать соблюдение требуемых стандартов воспитания и безопасности.

Защита по уголовным делам осуществляется адвокатами - членами Румынской ассоциации адвокатов, которая функционирует независимо от Министерства юстиции.

Контроль за соблюдением и защиту прав свобод граждан осуществляет румынский аналог омбудсмана - Адвокат Народа. Он назначается Сенатом сроком на 4 года. Закон об Адвокате Народа был принят только в 1997 г., в том же году первый румынский омбудсман был назначен и приступил к работе.

Литература

Gogeanu P. Concise History of Romanian Law. 1981.

Ionasco T. Rumania // International Encyclopedia of Comparative Law. Vol. 1. 1971. P.R 25-38.

Сальвадор
Республика Эль-Сальвадор

Государственное устройство
Правовая система
Судебная система. Органы контроля

Государство в Центральной Америке на побережье Тихого океана.

Территория - 21,4 тыс. кв.км. Столица - г. Сан-Сальвадор.

Население - 6 млн. чел. (1998 г.); 89% - испано-индейские метисы.

Официальный язык - испанский.

Господствующая религия - католицизм.

В начале XVI в. страна завоевана испанцами. В 1821 г. колониальное иго свергнуто.

В 1841 г. после распада центрально-американской федерации образована независимая Республика Сальвадор. В 1980-1991 гг. Сальвадор находился в состоянии гражданской войны между левыми и правыми силами, закончившейся перемирием.

Государственное устройство

Сальвадор - унитарное государство. Административно-территориальное деление - 14 департаментов.

Действует Конституция 1983 г., измененная в 1991 г. По форме правления Сальвадор - президентская республика. Политический режим - демократический.

Законодательная власть принадлежит однопалатной Законодательной ассамблее в составе 84 депутатов, которые избираются всеобщими прямыми выборами по системе пропорционального представительства сроком на 3 года.

Глава государства - Президент Республики, избираемый всеобщим прямым голосованием сроком на 5 лет без права переизбрания. Вместе с Президентом избирается вице-президент.

Исполнительная власть осуществляется Президентом и назначаемыми им министрами и заместителями министров. Наиболее важные решения Президент принимает на Совете министров, в котором помимо главы государства участвуют вице-президент и министры.

Правовая система

Правовая система Сальвадора в целом относится к романо-германской правовой семье, входя в ее обособленную латиноамериканскую группу. Первоначальной основой для формирования сальвадорского права выступила правовая культура бывшей метрополии - Испании. Конституционное право во многом следует модели США, на гражданское и уголовное право оказало значительное влияние французское и итальянское законодательство. В отличие от многих других стран Латинской Америки индейское обычное право в Сальвадоре официально не признается, поскольку остатки индейского населения почти полностью ассимилированы. Однако отдельные общины применяют это право на практике. Статья 144 Конституции закрепляет приоритет ратифицированных международных договоров над национальными законами.

Правовое развитие Сальвадора в период независимости не отличалось своеобразием. В качестве основного источника гражданского права здесь был принят (с небольшими изменениями) Гражданский кодекс Чили 1857 г. (см. подробнее раздел "Чили"). В 1994 г. принят отдельный Семейный кодекс, в 1995 г. - Кодекс о несовершеннолетних. Новое законодательство существенно улучшает положение женщин, особенно в обычно-правовых браках. Преобладающей формой собственности на землю является частная. Общинное землевладение было отменено в 1881 г. Экономическое законодательство Сальвадора направлено на поощрение частного предпринимательства и привлечение иностранных инвестиций.

Конституция и Трудовой кодекс 1994 г. закрепляют основные права трудящихся, однако право на объединение в профсоюзы, коллективные переговоры и забастовку признается только для частного сектора и отдельных госпредприятий. Рабочий день ограничен 8 часами.

Главным источником уголовного права Сальвадора до 1998 г. являлся Уголовный кодекс 1973 г. Сохранив в своей основе "неоклассические" черты прежнего Кодекса 1904 г. (имевшего образцом УК Испании 1870 г.), он воспринял многие идеи школы "новой социальной защиты". УК 1973 г. наряду с мерами наказания предусматривал возможность назначения самых различных мер безопасности, в том числе связанные с интернированием в места лишения свободы. В 1997 г. в рамках широкой правовой реформы принят новый Уголовный кодекс, имеющий цель сократить количество заключенных. Однако максимальный срок тюремного заключения в 1999 г. был увеличен с 30 до 35 лет.

Согласно ст.27 Конституции 1983 г. приговор к смертной казни может быть вынесен только во время войны с другим государством лицам, обвиняемым в совершении

определенных преступлений, предусмотренных Военным кодексом Сальвадора (1963 г.). В соответствии с этим Кодексом смертной казнью карается государственная измена, дезертирство, шпионаж и призыв к бунту. Последняя известная смертная казнь имела место в 1973 г.

Конституция и УПК 1996 г. закрепляют основные демократические гарантии уголовного судопроизводства. Любой задержанный или арестованный должен быть в течение 72 часов представлен компетентному судье. Статья 189 Конституции предусматривает учреждение суда присяжных для общеуголовных преступлений, указанных в законе (к таким относятся, в частности, дела об убийствах).

Пенитенциарный кодекс, принятый в 1997 г., подчеркивает в качестве своих целей уголовную реабилитацию, предотвращение будущих преступлений и предусматривает создание более гуманных условий в тюрьмах. Им также вводятся специальные суды по назначению наказаний.

Судебная система. Органы контроля

Судебная система включает Верховный суд правосудия (Corte Suprema de Justicia), палаты второй инстанции (Camaras de Segunda Instancia), суды первой инстанции и мировых судей. В 1996 г. учреждены специализированные семейные суды и суды по делам несовершеннолетних.

Члены Верховного суда правосудия избираются Законодательной ассамблеей на 9-летний срок из списка кандидатов, предложенных Национальным советом магистратуры (Consejo Nacional de la Judicatura). Председатель Верховного суда является по должности главой судебной власти (Presidente del Organo Judicial).

В структуру Верховного суда входят несколько отделений для каждого вида судопроизводства. Конституционное отделение Верховного суда уполномоченно рассматривать запросы о конституционности законов, декретов и подзаконных актов (reglamentos), дела ампаро, хабеас корпус, споры между законодательной и исполнительной властью.

Верховный суд назначает судей палат второй инстанции, судей первой инстанции и мировых судей из кандидатов, предложенных Национальным советом магистратуры; допускает адвокатов к практике и лишает их разрешения на практику за проступки.

Члены Национального совета магистратуры избираются Законодательной ассамблеей большинством в 2/3 избранных депутатов.

Функции прокуратуры (Ministerio Publico) Сальвадора осуществляются под руководством трех должностных лиц: генерального прокурора (Fiscal General) Республики, генерального поверенного (Procurador General) Республики и поверенного по защите прав человека (Procurador para la Defensa de los Derechos Humanos), которые избираются сроком на 3 года Законодательной ассамблеей большинством в 2/3 избранных депутатов.

Генеральный прокурор защищает интересы государства и общества; возбуждает судебные производства в защиту законности; направляет расследование преступлений в сотрудничестве с полицией; осуществляет уголовное преследование; представляет государство во всех судебных делах и контрактах, назначает и увольняет нижестоящих прокуроров.

Генеральный поверенный следит за защитой семьи и несовершеннолетних и других недееспособных; оказывает правовую помощь неимущим и представляет их интересы в суде; назначает и освобождает от должности нижестоящих поверенных при судах и поверенных по труду.

Поверенный по защите прав человека следит за уважением и гарантированностью прав человека; расследует дела о нарушении прав человека; помогает предполагаемым жертвам нарушений прав человека; использует судебные и административные средства для защиты прав человека; следит за законностью лишения свободы; контролирует надлежащее исполнение обязанностей государственной службы перед гражданами; предлагает органам государства реформы и другие меры, необходимые для улучшения ситуации с правами человека; высказывает мнение относительно законопроектов, которые затрагивают право человека; организует просвещение в данной области.

Высшим органом финансового контроля является Счетный суд (Corte de Cuentas) Республики.

Самоа*(16)
Независимое Государство Самоа

Государственное устройство
Правовая система
Судебная система. Органы контроля

Государство в западной части архипелага Самоа в Тихом океане.

Территория - 2,8 тыс. кв.км. Столица - г. Апиа.

Население - свыше 190 тыс. чел. (1998 г.), в основном самоанцы (полинезийцы).

Официальные языки - самоанский и английский.

Религия - 49% верующих - протестанты, 45% - католики.

К моменту появления европейцев жители островов находились на стадии разложения первобытно-общинного уклада. В 1889 г. над архипелагом был установлен совместный протекторат трех держав - Германии, США и Великобритании. В 1899 г. к Германии отошла западная часть архипелага, а к США - восточная. В 1914 г. Западное Самоа было оккупировано Новой Зеландией, которая в 1920 г. получила от Лиги Наций мандат на управление этой территорией. С 1946 г. - подопечная территория ООН под управлением Новой Зеландии. С 1962 г. - независимое государство в составе Содружества, возглавляемого Великобританией.

Государственное устройство

Самоа - унитарное государство. Административно-территориальное деление - 14 округов.

Действует Конституция от 1 января 1962 г. с изменениями от июля 1997 г. По форме правления Самоа - конституционная монархия. Политический режим - либеральный.

Глава государства - вождь Малиетоа Танумафили II, который будет занимать этот пост пожизненно. После его смерти глава государства избирается Законодательной ассамблеей сроком на 5 лет.

Законодательную власть осуществляет Фоно (Законодательная ассамблея), состоящая из 49 членов, избираемых всеобщим голосованием сроком на 5лет.

Исполнительная власть осуществляется правительством (Кабинетом) во главе с Премьер-министром. На должность последнего глава государства назначает члена Законодательной ассамблеи, имеющего поддержку парламентского большинства. Другие министры назначаются главой государства по совету Премьер-министра. Кабинет несет ответственность перед парламентом.

Если Парламент выразит недоверие Кабинету либо забаллотирует решение, с которым Кабинет связывает вопрос о доверии, глава государства освобождает Премьер-министра от должности или распускает Парламент.

Правовая система

Правовая система Самоа основана на новозеландском праве и включает в число действующих правовых источников принципы и нормы общего права и права справедливости Англии в том случае, если они не противоречат Конституции, акту Парламента и обычному праву и могут быть применены к условиям страны. Местное обычное право регулирует вопросы традиционного землевладения и присвоения традиционных титулов матаи (глав большесемейных общин).

Согласно Конституции все земли в Самоа делятся на три категории: обычно-правовые, частные и общественные (публичные). Запрещается любой коммерческий оборот обычно-правовой земли или связанных с ней прав, исключая аренду и выкуп в общественный фонд.

Трудовое законодательство закрепляет право на объединение в профсоюзы, коллективные переговоры и забастовку, и эти права реализуются на практике. Действует

Закон о труде и занятости 1972 г.

Уголовное право не кодифицировано. Среди видов наказаний сохраняется смертная казнь. Она является обязательной мерой наказания за государственную измену и убийство в соответствии со ст.28 и 66 Ордонанса о преступлениях 1961 г., но на практике не применяется.

Судебная система. Органы контроля

Судебная система Самоа включает Магистратский, Верховный и Апелляционный суды. Магистратский суд рассматривает большинство уголовных и гражданских дел (не считая малозначительных).

Верховный суд может, в предусмотренных законом случаях, рассматривать дела в качестве первой, апелляционной и ревизионной инстанции. Председатель Верховного суда (главный судья) назначается главой государства по совету Премьер-министра. Другие судьи - по совету Комиссии судебной службы.

Высшей судебной инстанцией страны является Апелляционный суд, включающий членов Верховного суда, а также других судей, назначаемых главой государства по совету Комиссии судебной службы.

Вопросы, касающиеся толкования или силы любой нормы Конституции, рассматриваются Верховным и Апелляционным судами.

Имеется также специальный Суд земли и титулов (Land and Titles Court), который рассматривает земельные споры на основе обычного права. Его решения могут быть обжалованы в Верховный суд.

Дела о небольших спорах и проступках рассматриваются деревенскими советами (фоно) в соответствии с традиционными процедурами.

Уголовное преследование осуществляется под руководством Генерального атторнея, который также является главным юридическим советником главы государства и правительства. Он назначается и освобождается от должности главой государства по совету премьер-министра.

Высшим органом финансового контроля является Контролер и Главный Аудитор (Controller and Chief Auditor), назначаемый главой государства по совету Премьер-министра и занимающий свою должность до 60-летнего возраста.

Сан-Марино
Республика Сан-Марино

Государственное устройство
Правовая система
Судебная система. Органы контроля

Государство в северо-восточной части Апеннинского полуострова, окружено территорией Италии.

Территория - 61 кв.км. Столица - г. Сан-Марино.

Население - свыше 25 тыс. чел. (1996 г.).

Официальный язык - итальянский.

Религия - католицизм.

Сан-Марино - самое древнее из государств Европы, основанное в 301 г. Название "Республика Сан-Марино" появляется в документах с X в. С 1862 г. под итальянским протекторатом, последний договор о дружбе и добрососедстве заключен в 1953 г.

Государственное устройство

Сан-Марино - унитарное государство. В административном отношении делится на 9 округов.

В качестве конституции действуют Статуты (свод законов о системе государственного устройства) 1600 г. с изменениями от 1906 г. и др. В 1974 г. Статуты были дополнены Декларацией прав граждан и фундаментальных принципов санмаринской правовой системы. По форме правления Сан-Марино - республика особого

типа. Политический режим демократический.

Высший законодательный орган - Большой генеральный совет (однопалатный парламент), который состоит из 60 депутатов, избираемых населением на 5 лет. Помимо законодательных функций, парламент обладает рядом полномочий главы государства: он, в частности, предоставляет гражданство и все почетные титулы и ордена.

Функции главы государства и исполнительной власти выполняют 2 равноправных капитана-регента, избираемых Большим генеральным советом из числа своих членов на 6 месяцев: с 1 апреля по 30 сентября и с 1 октября по 31 марта ежегодно. По истечении срока полномочий капитаны-регенты могут быть избраны на эту должность только через 3 года. Эти два высших должностных лица республики председательствуют как в парламенте, так и правительстве. Капитаны-регенты действуют совместно и обладают правом "вето" по отношению друг к другу. Такое же право вето они имеют относительно решений Большого генерального совета.

Исполнительная власть осуществляется капитанами-регентами совместно с Государственным конгрессом (правительством), который состоит из 10 членов, избираемых Большим генеральным советом из числа его членов на весь срок полномочий парламента.

В Сан-Марино сохранился древний государственный институт аренгоассамблея глав семейств, созываемая для обсуждения общественных дел. Этот орган еще в XIII в. передал все свои полномочия Большому генеральному совету и только в начале XX в. вернул себе некоторые из них. В настоящее время "аренго" рассматривается в качестве гаранта демократическо-республиканской структуры общества и государства и выполняет отдельные функции сената.

Правовая система

Правовая система Сан-Марино относится в целом к романо-германскому типу, однако отличается от правовых систем других стран этой группы рядом специфических черт.

В Сан-Марино нет конституции в современном смысле, ее заменяет первый том Статутов (Leges Statutae - средневековые законы, написанные в 1295-1302 и 1317 гг., неоднократно пересматривавшиеся и окончательно оформленные в виде 6 книг в 1600 г.), который содержит многочисленные положения о политико-административном устройстве, законодательных, исполнительных и судебных органах.

Для сферы частного (гражданского и торгового) права Сан-Марино характерно сохранение традиционной системы jus commune, т.е. римского частного права, действовавшего в континентальной Европе до появления наполеоновских кодексов. Частно-правовые нормы Статутов дополняются местными обычаями и положениями Кодекса Юстиниана в качестве главного субсидиарного источника. С середины XIX в. принимаются также современные законы по отдельным вопросам гражданского и торгового права: о залоге (1854), о векселях (1882, 1914), о банкротстве (1917), о компаниях (1942, 1946, 1950, 1962), об экспроприации для публичной пользы (1913, 1922), об аренде городского имущества (1950, 1966) и др.

Трудовое законодательство закрепляет право на объединение в профсоюзы, коллективные переговоры и забастовку, а также устанавливает 36-часовую неделю для госслужащих и 37,5-часовую для прочих работников.

Основной источник уголовного права - УК 1974 г. Смертная казнь была впервые отменена за все преступления в 1848 г. С 1853 по 1858 г. ее восстановили для исключительных случаев. Первый Уголовный кодекс Республики, введенный в 1865 г., не предусматривал смертной казни. Последний известный случай исполнения смертного приговора имел место в 1468 г. Максимальное тюремное заключение установлено в 35 лет.

Уголовное судопроизводство регулирует УПК 1878 г.

Судебная система. Органы контроля

Роль Верховного суда играет особый государственный орган - Совет 12-ти, который

был создан еще в XV в. Он назначается парламентом из числа собственных членов на 6-летний срок. Совет 12-ти выступает последней инстанцией по делам общей юрисдикции, а также рассматривает административные споры.

Ниже Совета 12-ти находятся два апелляционных судьи (один по гражданским и один по уголовным делам)и судьи первой инстанции. Незначительные дела рассматривают так называемые примирительные судьи (giudici conciliatori).

Судебная и пенитенциарная система Сан-Марино в значительной степени зависит от Италии. Большинство судей - работающие по контракту итальянцы, поскольку сами санмаринцы не имеют права быть судьями, исключая низшие судебные должности. Все тюремные заключения свыше 6 месяцев отбываются в итальянских тюрьмах, хотя осужденные остаются арестованными властями Сан-Марино.

Сан-Томе и Принсипи
Демократическая Республика Сан-Томе и Принсипи

Государственное устройство
Правовая система
Судебная система. Органы контроля

Островное государство, расположено в Гвинейском заливе Атлантического океана, у побережья Центральной Африки.

Территория - около 1 тыс. кв.км. Столица - г. Сан-Томе.

Население - 122 тыс. чел. (1997 г.); потомки представителей различных африканских народов, отчасти смешавшихся с португальцами.

Официальный язык - португальский.

Преобладающая религия - христианство.

В 1471 г. острова были открыты и объявлены колонией Португалии. До середины XIX в. служили перевалочной базой работорговли (рабство отменено в 1875 г.). В 1975 г. провозглашена независимость страны.

Государственное устройство

Сан-Томе и Принсипи - унитарное государство. Административно-территориальное деление - 7 округов.

Действует Конституция 1990 г. По форме правления Сан-Томе и Принсипи - полупрезидентская республика. Политический режим - переходный к демократии. В 1975-1990 гг. действовала однопартийная система, в 1990 г. принят Закон о политических партиях, создавший правовую базу для формирования в стране многопартийности.

Законодательная власть принадлежит однопалатному парламенту - Национальной ассамблее (55 депутатов), избираемой всеобщим голосованием сроком на 4 года. Президент может распустить Национальную ассамблею в случае "крупного политического кризиса" после консультации с парламентскими партиями.

Глава государства - Президент, избираемый на всеобщих выборах сроком на 5 лет. Он может переизбираться только один раз.

Исполнительная власть осуществляется правительством (Совет министров) во главе с Премьер-министром, назначаемым Президентом Республики с утверждением партии парламентского большинства. Премьер-министр наделен правом назначать или принимать отставку членов кабинета. Правительство несет политическую ответственность перед Президентом и Национальной ассамблеей. Президент председательствует в Совете министров по желанию. Национальная ассамблея может разрешить правительству издавать декрет - законы.

Правовая система

Правовая система Сан-Томе и Принсипи входит в романо-германскую систему и следует в целом португальскому образцу. Основные кодексы унаследованы от бывшей метрополии. Определенную роль, особенно у сельского населения, играет обычное африканское право.

После провозглашения независимости в 1975 г. в стране проводился курс социалистической ориентации, был национализирован ряд промышленных предприятий, плантационные земли, размеры частного землевладения были ограничены до 10 га. С 1990 г. в рамках более либерального курса правительство приватизировало часть государственных земель.

Конституция 1990 г. закрепила право на свободное объединение в профсоюзы, на коллективные переговоры, забастовку. В 1990-е гг. начался процесс образования независимых отраслевых профсоюзов (до этого в стране существовало единственное профсоюзное объединение). В 1979 г. был принят Закон о социальном обеспечении.

До настоящего времени действует УК Португалии 1886 г. Смертная казнь отменена в 1990 г. Действующая Конституция закрепляет ряд демократических принципов и гарантий уголовного судопроизводства.

Судебная система. Органы контроля

Верховный суд правосудия (Supremo Tribunal de Justica) - высшая судебная инстанция, которая следит за "гармонией юриспруденции" (ст.109 Конституции). Судей Верховного суда назначает Национальная ассамблея. Ниже действуют два уровня гражданских судов. Статья 110 Конституции предусматривает создание военных судов для воинских преступлений.

Согласно Конституции Прокуратура (Ministerio Publico) следит за соблюдением законности, представляет государственный и общественный интерес в судах, поддерживает обвинение. Она организована как иерархическая структура во главе с Генеральным прокурором (Procurador Geral da Republica). Последний назначается и смещается Президентом по предложению правительства.

В стране нет специального органа конституционного контроля. Вопросы конституционности, возникающие при рассмотрении конкретных судебных дел, решаются Национальной ассамблеей.

Саудовская Аравия
Королевство Саудовская Аравия

Государственное устройство
Правовая система
Общая характеристика
Гражданское и смежные с ним отрасли права
Уголовное право и процесс
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство в Юго-Западной Азии.

Территория - около 2240 тыс. кв.км. Столица - г. Эр-Рияд.

Население - 21,5 млн. чел. (1999 г.), в основном арабы.

Официальный язык - арабский.

Государственная религия - ислам ваххабитского толка.

В VII в. на территории современной Саудовской Аравии возник ислам и образовался Арабский халифат. В XII в. Арабский халифат распался на ряд самостоятельных государств. В 1264 г. страна была завоевана Египтом, в 1517 г. вошла в состав Османской империи. В XVIII в. клан Саудитов в союзе с Мухаммадом ибн Абдель Ваххабом и его последователями начал движение за объединение Саудовской Аравии под единой властью, которое завершилось в 1902 г. установлением господства Саудитов над Эр-Риядом - нынешней столицей Саудовской Аравии. В 1932 г. процесс объединения страны был официально завершен провозглашением Королевства Саудовская Аравия. В 1952 г. было отменено рабство в стране.

Государственное устройство

Саудовская Аравия - унитарное государство. Административное деление13

административных округов (провинций).

Саудовская Аравия - абсолютная теократическая монархия. Король выступает олицетворением власти семейства Саудитов, которому исторически принадлежит лидирующая роль в политической жизни страны.

Особое положение семейства Саудитов закреплено Основным низамом о власти 1992 г. - актом конституционного характера. В соответствии с ним власть в стране принадлежит потомкам Короля - основателя Абдель Азиза Абдель Рахмана аль-Рейсала Аль Сауда по мужской линии.

Глава государства - Король, одновременно являющийся председателем Совета министров, верховным главнокомандующим вооруженными силами. Он вправе объявлять войну, чрезвычайное положение и всеобщую мобилизацию, назначать на все ответственные гражданские, военные и дипломатические должности.

Совет министров рассматривается в качестве органа исполнительной и регламентарной власти. Он формируется Королем, перед которым несет ответственность. Совет министров совместно с Королем фактически осуществляет законодательные функции: одобренные им низамы (регламенты) вводятся в действие королевскими декретами. Организация и деятельность Совета министров регулируется специальным низамом 1958 г.

Консультативный совет, организация которого регулируется специальным низамом 1992 г., является совещательным органом, высказывающим свое мнение по проектам низамов, подготовленным Советом министров. Он назначается Королем в составе председателя и 60 членов сроком на 4 года. Консультативный совет также высказывает свое мнение по проектам планов социально-экономического развития, обсуждает отчеты министров и международные договоры и соглашения.

Деятельность политических партий и профсоюзов официально запрещена.

Правовая система

Общая характеристика

Саудовская Аравия - родина ислама. Мусульманское право здесь никогда не уступало своей роли господствующего источника права и до сих пор остается стержнем правовой системы.

Мусульманское право - одна из основных правовых систем современности, основной чертой которой является тесная связь с религиозным сознанием, нравственными и бытовыми предписаниями ислама. Практическое действие мусульманского права характеризуется сочетанием персонального (по многим вопросам личного статуса) и территориального принципов применения.

Мусульманско-правовая наука исходит из того, что единственным законодателем в полном смысле слова выступает Аллах, воля которого прямо отражается в установленных им правилах поведения или должна быть выявлена правоведами. Исходя из такого понимания мусульманская юриспруденция выделяет четыре основных источника права: Коран - священное писание (которое по исламским представлениям представляет собой переданное через пророка Мухаммеда божественное откровение), сунна пророка (воплощена в хадисах - преданиях, передающих изречения пророка или рассказывающих о его поступках), иджма - единодушное мнение наиболее авторитетных правоведов по вопросам, прямо не урегулированным Кораном и сунной, а также - кияс, т.е. умозаключения, сделанные по аналогии.

В юридическом смысле ведущим формальным источником мусульманского права традиционно являлась доктрина (фикх) - произведения выдающихся мусульманских юристов, представляющих различные школы доктрины.

Мусульманское право иногда отождествляют с шариатом. Однако эти понятия полностью не совпадают, поскольку шариат наряду с правилами внешнего ("практического") поведения включает основы религиозной догматики и этические постулаты, обращенные к совести мусульман.

В течение многих столетий мусульманское право развивалось в рамках нескольких ведущих школ мусульманской доктрины. Начиная со второй половины XIX в. роль

основного юридического источника все чаще играет законодательство, которое выступает своего рода кодификацией положений мусульманско-правовой доктрины. Действие иных нормативных актов теоретически допускается при его непротиворечии точно сформулированным предписаниям Корана и сунны.

С момента возникновения ислама в VII в. н.э. и вплоть до образования Королевства Саудовской Аравии в 1932 г. мусульманское право являлось основой правовой системы страны, хотя и взаимодействовало с местными традициями и обычаями. Распространение власти Османской империи на некоторые районы Саудовской Аравии сопровождалось введением части османского законодательства, которое сохранялось в течение ряда лет и после образования Королевства. Некоторые из принятых до 1932 г. актов действуют в Саудовской Аравии до сих пор (например, выполняющий роль торгового кодекса Закон о торговом суде 1930 г.).

В настоящее время правовая система страны продолжает полностью ориентироваться на мусульманское право, что закреплено Основным низамом о власти, в соответствии с которым высшим законом страны являются Коран и сунна, а власть черпает свои полномочия из этих источников, стоящих над всеми принимаемыми в стране правовыми актами. С учетом этого принципа можно выделить три основных элемента правовой системы Саудовской Аравии. Первый представлен собственно мусульманским правом, которое остается в целом некодифицированным и действует в традиционной форме доктрины. Причем если до образования Королевства саудовским судам было предписано применять ханбалитскую доктрину (отвергает аналогию как источник права), то в настоящее время они не связаны каким-либо определенным толком. Вторым элементом правовой системы является законодательство, прямо закрепляющее мусульманско-правовые нормы (например, о закяте, вакфах или ведомстве жалоб). Наконец, третий элемент - нормативно-правовые акты, посвященные вопросам, которые традиционное мусульманское право не регулировало. Такие акты рассматриваются в качестве формы решения процедурных и организационных вопросов, необходимых для действия мусульманского права. Принятая в стране официальная концепция правотворчества исходит из того, что единственным законодателем является Аллах, воля которого выражена в шариате (Коране и сунне), а государство осуществляет нормотворческие функции лишь в его рамках. Поэтому действующие в стране правовые акты именуются низамами, т.е. регламентами, а принимающие их органы рассматриваются в качестве регламентарной власти.

Действие всех низамов поставлено в зависимость от их непротиворечия мусульманскому праву. Этот же принцип прослеживается в подходе к правам и свободам человека. Так, согласно Основному низаму о власти государство защищает права и свободы человека в соответствии с исламским шариатом, а саудовское общество строится на основе строгого следования всех его членов воле Аллаха, на их взаимном сотрудничестве в творении добра и благочестии, их тесной солидарности и недопущения раскола между ними, что предписано Кораном. Среди гарантированных Основным низамом о власти отсутствуют такие фундаментальные права, как свобода вероисповедания, выражения, собраний, политического участия.

В Саудовской Аравии действует структура, призванная следить за строгим соблюдением норм мусульманского права как государственными органами, так и подданными. К ней, например, относится Совет крупнейших улемов, возглавляемый генеральным муфтием Саудовской Аравии, а также Комитет по контролю за соблюдением предписаний шариата. Совет крупнейших улемов состоит из 20 улемов - высших религиозных теоретиков, особо почитаемых знатоков Корана. Этот орган уполномочен официально толковать мусульманское право, фактически создавая новые правовые нормы.

Принципиальная зависимость правовой системы Саудовской Аравии от мусульманского права не препятствует заимствованию законодательства западного образца, прежде всего, в сфере делового оборота, финансов, банковского дела, изобретательского и авторского права. В ряде областей (например, интеллектуальная собственность, международный коммерческий арбитраж) Саудовская Аравия целиком восприняла нормы международных конвенций и законодательства западных стран.

Гражданское и смежные с ним отрасли права

В области гражданского права центральная роль принадлежит мусульманскому праву и низамам, не противоречащим положениям шариата.

Мусульманское право весьма строго охраняет право частной собственности, устанавливает принцип святости заключенного договора. В то же время оно запрещает взимание процента по денежным ссудам. Этот запрет, однако, обходится на практике (например, представлением кредитору имущества, дающего доход). Возмещение вреда, причиненного личности, основано на общем принципе "выкупа за кровь".

По вопросам личного статуса продолжают применяться некодифицированные положения мусульманско-правовой доктрины, закрепляющие полигамию, главенствующую роль мужа в брачно-семейных отношениях.

В коммерческой сфере принят и действует ряд низамов, использующих зарубежный опыт с учетом основополагающих принципов мусульманского права. Так, действует низам о торговом суде 1930 г., по существу торговый кодекс, основу которого составляет османский Торговый кодекс 1850 г., в свою очередь базирующийся на французском торговом кодексе. Единственное существенное отличие саудовского низама от османского кодекса состоит в запрете взимания ссудного процента. Кроме того, в сфере торгового права действуют низамы о компаниях и о коммерческих бумагах. Вексельное законодательство основано на Женевском Единообразном вексельном законе. В 1996 г. был принят низам о банкротстве. Отношения интеллектуальной собственности регулируют низамы о патентах, об авторских правах, о торговых марках. В 1994 г. королевство присоединилось ко Всемирной конвенции об авторском праве.

Низам об иностранных инвестициях был принят в 1978 г. Иностранные и местные предприниматели имеют право свободно создавать частные предприятия и заниматься любой не запрещенной или не подлежащей специальному разрешению хозяйственной деятельностью. Национальный режим не распространяется на иностранных инвесторов в ряде сфер деятельности (общественное питание, производство электроэнергии, торговля, транспорт и предприятия, связанные с национальной безопасностью). Несаудовцы не имеют права приобретать недвижимость в Саудовской Аравии, исключая крайне редкие случаи. В целом саудовское правительство поощряет иностранные инвестиции, особенно создание совместных предприятий. Саудовский партнер должен иметь в таких предприятиях не менее 25% капитала.

По мере развития внешнеэкономических связей в Саудовской Аравии постепенно возникают современные формы хозяйственной жизни. В 1985 г. в королевстве появился собственный фондовый рынок. С 1997 г. на него стали допускаться иностранцы.

Саудовское трудовое право запрещает профсоюзы, забастовки и коллективные соглашения. Низам о труде и рабочих 1969 г. (фактически - трудовой кодекс) в ст.48 провозглашает право на труд только для мужчин. Однако в целом предусмотренные законом условия труда достаточно благоприятны для работников (запрещен принудительный труд, сверхурочный труд оплачивается по повышенному тарифу). Минимальный возраст для найма14 лет. Саудовская Аравия не присоединилась к конвенции МОТ об охране трудовых прав.

Так же как и другие отрасли права, трудовое право базируется на нормах шариата. Например, в случае причинения рабочему увечья на производстве суд устанавливает размер компенсации в виде соответствующей доли от суммы выкупа за кровь.

Государственное управление в области трудовых отношений осуществляет Министерство труда и социальных дел. Одним из основных направлений трудовой политики является приоритетное обеспечение занятости коренных саудовцев, на которых приходится лишь 1/4 часть всей рабочей силы в стране.

Уголовное право и процесс

Уголовное право в Саудовской Аравии остается в целом некодифицированным и применяется преимущественно в форме традиционной мусульманско-правовой доктрины. Наряду с ней действуют также принятые государственными органами

нормативные акты.

Мусульманские правоведы разработали классификацию правонарушений, в основу которой положены два основных критерия: степень определенности наказания за тот или иной проступок и характер нарушенных интересов и прав. С учетом этого все правонарушения подразделяются на 3 группы. Первая включает преступления, которые представляют наибольшую общественную опасность, посягают на "права Аллаха" (т.е. интересы всей мусульманской общины) и наказываются точно определенной санкцией - хадд (мн. число худуд). Вторая объединяет преступления, которые также влекут фиксированное наказание (кисас), но нарушают права отдельных лиц. Наконец, третью группу составляют все иные правонарушения - тазир, которые наказываются не жестко установленной санкцией и затрагивают как "права Аллаха" (к ним относят нарушения всех религиозных обязанностей), так и частные интересы.

К категории хадд относятся такие преступления, как прелюбодеяние, употребление спиртных напитков, кража, разбой, недоказанное обвинение в прелюбодеянии, вероотступничество и бунт. Преступлениями категории кисас (возмездие) считаются убийство и телесные повреждения необратимого характера. Все остальные правонарушения относятся к категории тазир. Считается, что государство вправе по своему усмотрению установить санкции за эти правонарушения. Это открывает возможность принятия современного законодательства, не затрагивающего первые две категории преступлений.

Исходя из такого подхода в Саудовской Аравии принят ряд низамов, которые рассматриваются в качестве актов, фиксирующих наказание тазир за те преступления, в отношении которых шариат предусматривает точные неизменные меры ответственности. К таким низамам можно отнести акты об ответственности за гомосексуализм, подделку документов, фальшивомонетничество, коммерческие злоупотребления и мошенничество, взяточничество. В соответствии с принципами мусульманского права установлена особо строгая ответственность за выступление против главы государства. В 1961 г. в стране вступил в силу акт о наказании за покушение на жизнь Короля и членов его семьи смертной казнью или лишением свободы на срок до 25 лет. Эти низамы вместе с применяемыми положениями шариата за преступления категорий хадд и кисас реализуют нормы Основного низама о власти, в соответствии с которыми наказание носит личный характер, а преступление и наказание определяются только на основе исламского шариата и предписаний низамов.

Основанное на шариате уголовное право Саудовской Аравии распространяется и на немусульман, в том числе иностранцев (известно немало случаев наказания иностранцев за преступления категории хадд и кисас).

Система наказаний в уголовном праве Саудовской Аравии включает, в частности, смертную казнь и телесные наказания.

Смертная казнь в Саудовской Аравии применяется достаточно широко за ряд преступлений категории хадд (разбой, внебрачные половые отношения, вероотступничество, бунт), умышленное убийство (преступление категории кисас), а также за отдельные преступления категории тазир (например, хранение, распространение и изготовление наркотиков). Приговоры исполняются публично путем отсечения головы мечом или забрасывания камнями (за внебрачные половые отношения). Смертная казнь за умышленное убийство применяется по требованию родственников потерпевшего, которые могут заменить это наказание на "выкуп за кровь" (дийя). Право на такой выбор имеют только мужчины - наследники убитого. В 1934 г. размер полного "выкупа за кровь" в случае умышленного убийства был установлен в 1 тыс. риалов, а в настоящее время он составляет 45 тыс. риалов. За телесные повреждения различной тяжести предусмотрена выплата потерпевшему определенной части данной суммы. Этот принцип закреплен также трудовым и транспортным законодательством Саудовской Аравии.

Телесные наказания применяются за некоторые преступления категории хадд (например, за употребление алкоголя или наркотиков предусмотрено наказание в виде 80 палочных ударов), а также за ряд преступлений категории тазир в соответствии с положениями соответствующих низамов.

Помимо обычных (болезненных), применяются и членовредительские наказания.

Так, кража, отвечающая всем установленным мусульманско-правовой доктриной критериям, наказывается отсечением руки. В 1960-1980 гг. такая мера применялась достаточно редко, однако в 1990-х гг. случаи отсечения руки участились.

Уголовный процесс в Саудовской Аравии в целом основан на нормах мусульманского права, закрепленных низамами. Вслед за шариатом эти акты не проводят четкого различия между уголовным и гражданским процессом. Именно на таком принципе построен низам о суде 1975 г., низам о шариатском процессе 1989 г. и некоторые другие акты, которые устанавливают ряд принципов, совпадающих с общепризнанными демократическими основами судопроизводства (формальное равенство всех перед законом и презумпция невиновности, возложение бремени доказывания на истца). Однако характерной чертой применяемых в Саудовской Аравии правил уголовного процесса является сохранение системы формальных доказательств и частно-искового обвинения по ряду тяжких преступлений (например, по убийству). В качестве доказательств приоритет отдается свидетельским показаниям и признанию обвиняемого.

Обвинение (исковое требование) должно быть подтверждено двумя свидетелями-мужчинами, предпочтительно мусульманами, или одним мужчиной и двумя женщинами. Особенно строгие требования шариат формулирует для доказательства внебрачных половых сношений - необходимы показания четырех свидетелей-мужчин. Виновность в таком преступлении может быть доказана и признанием обвиняемого.

По делам о доказанных преступлениях категории хадд помилование невозможно. Однако поскольку признания обвиняемого достаточно даже при отсутствии свидетелей и других доказательств, отказ от признания на любой стадии судебного процесса может привести и к отказу от наказания хадд.

Дела о преступлениях, за которые в качестве санкции допускается смертная казнь, забивание камнями либо отсечение руки или ноги, рассматриваются по первой инстанции общими судами. Приговоры по таким делам выносятся тремя судьями и могут быть обжалованы в апелляционный суд, который рассматривает жалобу в составе пяти судей. Апелляционный суд вправе утвердить приговор либо потребовать от общего суда его пересмотра. Окончательный смертный приговор передается на утверждение Высшего судебного совета и вступает в силу после издания соответствующего королевского декрета.

Судебная система. Органы контроля

В Саудовской Аравии до середины 1970-х гг. система мусульманских судов имела три уровня. Низшей инстанцией являлись суды суммарной юрисдикции, в каждом из которых один кади рассматривал мелкие имущественные споры, дела личного статуса и незначительные правонарушения. Действовали два апелляционных суда, юрисдикция которых включала рассмотрение жалоб на решения судов низшей инстанции, а также разбор споров о недвижимости и серьезных уголовных дел. Каждый из апелляционных судов назначался в составе трех членов, но большинство дел и здесь рассматривал один судья (суд в полном составе слушал лишь дела, связанные с убийством). Решения этих судов по наиболее серьезным делам утверждались Высшим судебным советом, игравшим роль верховной апелляционной инстанции.

В настоящее время в Саудовской Аравии действует несколько иная судебная система, введенная низамом о судах 1975 г. Она включает суды первой инстанции из одного кади, решающего брачно-семейные дела и незначительные гражданско-правовые споры; так называемые общие суды, рассматривающие в составе трех кади уголовные преступления; апелляционный суд, имеющий палаты по уголовным, брачно-семейным и иным вопросам, а также Высший судебный совет, осуществляющий контроль над всеми мусульманскими судами и выполняющий функции высшей апелляционной инстанции по наиболее серьезным уголовным делам. Высший судебный совет состоит из 11 членов, отобранных из ведущих улемов. Судьи назначаются Королем из числа лиц, имеющих высшее религиозно-правовое образование.

К судебным органам относится и Ведомство жалоб, которое выполняет роль административного суда, а также рассматривает любые споры, одной из сторон в

которых выступает государство. В стране также действуют специализированные суды - торговые и по рассмотрению трудовых споров.

Всю систему органов юстиции возглавляют Министерство юстиции (создано в 1970 г.) и Высший судебный совет.

Литература

Amin S. H. Middle East Legal Systems. Glasgow, 1985. P. 305-327.
Ballantyne W. M. Legal Development in Arabia. L., 1980.
Lerrick A. and Mian J. Saudi Business and Labor Law. L., 1982.

Свазиленд
Королевство Свазиленд

Государственное устройство
Правовая система
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство на юге Африки.

Территория - 17,36 тыс. кв.км. Столица - г. Мбабане.

Население - около 1 млн. чел. (1999 г.), в основном народность свази.

Официальные языки - английский и свази.

Религия - около 60% населения - католики, остальная часть придерживается местных традиционных верований.

В конце 1830-х гг. на территории Свазиленда возникло крупное объединение племен свази. С 1903 г. - протекторат Великобритании. В 1968 г. провозглашена независимость в составе Содружества, возглавляемого Великобританией.

Государственное устройство

Свазиленд - унитарное государство. Административно-территориальное деление - 4 округа.

Единой конституции нет, действует ряд конституционных актов, октроированных Королем и закрепляющих основы государственного строя, в том числе королевский приказ 1978 г. об учреждении парламента и некоторые разделы Конституции 1968 г. По форме правления Свазиленд конституционная дуалистическая монархия. Политический режим - патриархально-авторитарный. В 1973 г. в стране было введено чрезвычайное положение, приостановлена Конституция 1968 г. и запрещена деятельность политических партий.

Главой государства является Король, которому принадлежит законодательная, исполнительная и отчасти судебная власть. В период между сессиями Парламента Король издает декреты с силой закона.

Законодательная власть принадлежит также Парламенту с ограниченными полномочиями. Король имеет право налагать окончательное вето на его решения. Парламент состоит из двух палат: Сената (30 мест) и Палаты собрания (65 мест). Выборы в Парламент двухступенчатые и проходят на основе традиционной для страны системы тинкундла (советов при племенных вождях). В ходе первого тура голосования население определяет наиболее популярных кандидатов от округов - коллегию выборщиков. Во втором туре 55 депутатов Палаты собрания избираются коллегией выборщиков и 10 назначаются Королем. В состав Сената входят 30 сенаторов, 10 из которых избираются Палатой собрания и 20 назначаются Королем.

Исполнительная власть осуществляется правительством, Премьер-министр которого назначается Королем. Другие члены правительства также назначаются Королем, но по рекомендации Премьер-министра. Все министры должны быть членами Парламента. В октябре 1992 г. Король преобразовал Кабинет министров в Совет министров, который действует как временное правительство вплоть до принятия новой конституции (сроки не определены).

Правовая система

Правовая система Свазиленда носит смешанный характер. Ее элементами являются полученное от бурской республики Трансвааль римско-голландское право (см. раздел "Южно-Африканская Республика"), английское общее и местное обычное право. Первое преобладает в сфере гражданского права, второе - в области уголовного права и процесса, а также современного торгового права, третье - в брачно-семейных, наследственных и земельных отношениях.

В области брачно-семейных отношений супруги могут выбирать как обычно-правовой, так и гражданско-правовой режим. Нередко браки заключаются одновременно в гражданской и традиционной формах, что вызывает проблемы с определением правопорядка, которому такие браки должны подчиняться. Обычное право, в отличие от гражданского, допускает многоженство. Наследовать по обычному праву могут дети только мужского рода.

Закон о трудовых отношениях 1996 г. закрепляет право на свободное объединение в профсоюзы, но существенно ограничивает деятельность последних. Запрещены отраслевые и межотраслевые профсоюзы. Тот же закон разрешает коллективные переговоры и забастовки (с оговорками). Трудовые споры разрешаются при посредстве Специального уполномоченного по труду и Суда по трудовым отношениям.

Уголовное право Свазиленда близко к праву Южно-Африканской Республики и имеет английские корни. Закон 1938 г. об уголовном праве и уголовном процессе с поправками 1975 г. предусматривает обязательное вынесение смертного приговора за убийство при отсутствии смягчающих обстоятельств; смертный приговор в качестве альтернативной меры наказания предусмотрен за государственную измену. Последний известный случай исполнения смертного приговора имел место в 1983 г.

Уголовный процесс в Свазиленде осуществляется в двух формах. Одна из них основана на английской модели и предполагает рассмотрение дел в гражданских судах. Во второй форме судопроизводство осуществляется традиционными судами на основе обычного права. Королевским приказом 1998 г. учреждены суды вождей, которые могут налагать наказание в виде штрафа или заключения на срок до 3 месяцев. В этих судах участие адвокатов не допускается.

Судебная система. Органы контроля

Судебная система Свазиленда отражает плюралистический характер действующего здесь права. Романо-германское и английское общее право применяют магистратские суды, Высокий суд и Апелляционный суд, в то время как обычное право - традиционные свазийские национальные суды: суды первой инстанции, Свазийский апелляционный суд и Высший свазийский апелляционный суд. Решения последнего могут быть обжалованы в Высокий суд Свазиленда.

Судьи всех судов назначаются Королем. Местные судьи служат без определенного срока и могут быть смещены только из-за порочащего поведения или стойкой неспобности исполнять обязанности.

Апелляционный суд Свазиленда не является постоянно действующим судом и состоит из приезжающих из ЮАР судей и старших баристеров, которые служат на основе 2-летних возобновляемых контрактов.

По делам о заговоре и мятеже Король вправе назначать специальный суд. В последний раз это полномочие было использовано в 1987 г.

Литература

Rubin N. // Allott's Judicial and Legal Systems in Africa / Ed. by A. N. Allott. L., 1970. P.230-247.

Сейшельские острова
Республика Сейшельские Острова

Государственное устройство
Правовая система
Судебная система. Органы контроля

Государство на островах Сейшельского архипелага в западной части Индийского океана, у восточного побережья Африки.

Территория - 405 кв.км. Столица - г. Виктория.

Население - 80 тыс. чел. (1998 г.); сейшельцы (креолы), африканцы-банту, индийцы, китайцы и др.

Официальные языки - английский, французский, креольский.

Религия - католицизм.

Необитаемые Сейшельские острова были открыты португальцами в начале XVI в. В XVIII в. они были захвачены Францией, а в 1794 г. Англией и в 1814 г. по Парижскому договору официально перешли в ее владение. В 1976 г. провозглашена независимость в составе Содружества, возглавляемого Великобританией.

Государственное устройство

Сейшелы - унитарное государство. Административно-территориальное деление отсутствует.

Действует Конституция, одобренная на референдуме 18 июня 1993 г. с последующими изменениями. По форме правления Сейшельские Острова президентская республика. Политический режим демократический. Многопартийность восстановлена в 1991 г.

Законодательная власть принадлежит однопалатному Национальному собранию (34 депутата; 25 избираются всеобщим голосованием, 9 назначаются президентом).

Глава государства и правительства - Президент, избираемый на всеобщих прямых выборах сроком на 5 лет. Никто не может быть избран на пост Президента более 3 раз подряд.

Исполнительная власть осуществляется Президентом и правительством (Кабинетом). Президент назначает с одобрения парламента членов Кабинета и председательствует на заседаниях последнего. Национальное собрание может резолюцией, одобренной голосами не меньше чем 2/3 членов, вынести вотум недоверия любому министру, что влечет отставку этого министра.

Правовая система

Правовая система Сейшельских Островов носит смешанный характер: гражданское право здесь главным образом французского происхождения, а конституционное, уголовное, уголовно-процессуальное, трудовое и некоторые институты торгового права основаны на английских моделях.

Французские ГК и Торговый кодекс были введены французскими поселенцами соответственно в 1808 и 1809 гг. После 1814 г. на островах параллельно вводились английские законодательные акты в сфере частного права. В 1975 г. на Сейшелах принят новый ГК, который содержит ряд существенных изменений, явившихся следствием "примирения" параллельных норм французского и английского права, а также учитывающих последние достижения цивилистической науки и практики ряда западных стран. В частности, жены были уравнены в правах с мужьями, а незаконнорожденные дети - с законнорожденными.

В 1976 г. был принят и новый Торговый кодекс, также воспринявший многие положения английского общего права. Последнее господствует теперь в регулировании коммерческой купли-продажи, компаний, банкротства, морской торговли. Источниками торгового права являются также Закон о компаниях 1972 г., Закон об авторском праве 1982 г., Декрет о товарных знаках 1977 г., Закон 1994 г. о международных предпринимательских компаниях.

В области гражданского судопроизводства формально продолжает действовать французский ГПК, однако на практике он заменен сейшельским кодексом, основанным на английском общем праве.

Конституция и Закон о трудовых отношениях 1993 г. закрепляют право на объединение в профсоюзы, коллективные переговоры и на забастовку. Смертная казнь, которая (после отмены ее в 1976 г. за убийство) могла быть назначена только за измену, была отменена в 1993 г.

Уголовный процесс основан на состязательной модели. Ни одно лицо не может быть задержано или арестовано без санкции суда более чем на 24 часа. Предусмотрено освобождение до суда под зало г. Суд присяжных рассматривает дела об убийстве и измене.

Судебная система. Органы контроля

Судебная система состоит из мировых судей, Магистратского суда, Верховного суда и Апелляционного суда (высшая судебная инстанция).

Верховный суд имеет первоначальную юрисдикцию в вопросах, касающихся применения, нарушения или толкования Конституции. В этом случае он заседает в составе не менее двух судей и именуется Конституционным судом. Верховный суд также рассматривает по первой инстанции наиболее важные уголовные и гражданские дела.

Судьи Апелляционного и Верховного судов назначаются Президентом Республики из кандидатов, предложенных Органом по конституционным назначениям (Constitutional Appointments Authority). Почти все профессиональные судьи являются гражданами других государств - членов Британского Содружества. Согласно Конституции иностранные судьи назначаются на 7-летний срок, судьи-сейшельцы занимают свои должности до возраста 70 лет.

Орган по конституционным назначениям состоит из трех членов: Президент Республики и Лидер Оппозиции назначают по одному члену, а эти двое, в свою очередь, избирают третьего - Председателя.

Ответственность за уголовное преследование несет генеральный атторней, который также является главным юридическим советником правительства.

Контроль за соблюдением прав человека осуществляет Омбудсман.

Высшим органом финансового контроля является генеральный аудитор.

Генеральный атторней, Омбудсман и Генеральный аудитор назначаются Президентом сроком на 7 лет из кандидатов, предложенных Органом по конституционным назначениям.

Сенегал
Республика Сенегал

Государственное устройство
Правовая система
Общая характеристика
Гражданское и смежные с ним отрасли права
Уголовное право и процесс
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство в Западной Африке.

Территория - 196,7 тыс. кв.км. Столица - г. Дакар.

Население - 10,05 млн. чел. (1999 г.), представители различных африканских народностей.

Официальный язык - французский.

Религия - около 90% населения исповедуют ислам.

На территории современного Сенегала задолго до появления европейцев существовали государства с крупными городами. В X-XII вв. арабские купцы принесли в страну ислам. С конца XIX в. Сенегалфранцузская колония, с 1958 г. - самоуправляющаяся республика в составе Французского сообщества. В 1960 г. Сенегал провозглашен независимой республикой.

Государственное устройство

Сенегал - унитарное государство. Административно-территориальное деление - 10 областей.

Действует Конституция 1963 г. (с последующими поправками). В качестве образца при ее разработке послужила французская конституция 1958 г. По форме правления Сенегал - президентская республика. Политический режим - либеральный. В Сенегале существует многопартийная система; действуют 19 легальных политических партий. Социалистическая партия Сенегала (СПС) является правящей с 1960 г.

Законодательная власть принадлежит Национальному собранию (однопалатный парламент - 140 депутатов), срок полномочий - пять лет. Половина членов парламента избирается прямыми всеобщими выборами по пропорциональной системе представительства, другая половина - по мажоритарной системе.

В соответствии с французской доктриной "рационализированного парламентаризма" Конституция ограничивает законодательные полномочия парламента строго определенным кругом вопросов. За рамками законодательной компетенции парламента Президент осуществляет "регламентарную власть". Собрание может делегировать свои законодательные полномочия Правительству.

Законы, квалифицируемые Конституцией как органические, принимаются и изменяются абсолютным большинством голосов членов, составляющих Национальное собрание. Президент Республики промульгирует закон в течение 15 дней после передачи ему окончательно принятого закона. Закон, переданный по просьбе Президента на вторичное чтение, может считаться принятым, если за него проголосовало 3/5 членов Национального собрания.

Национальное собрание вправе выносить вотум недоверия Правительству. Оно наделено и некоторыми формами контроля за его деятельностью: устные и письменные вопросы с дебатами и без них, расследовательские комиссии.

Глава государства - Президент, избираемый на основе всеобщего прямого голосования сроком на 7 лет. Статус президента Сенегала во многом похож на статус главы бывшей метрополии. Он определяет политику Нации, которую правительство проводит под руководством Премьер-министра (этот пост был восстановлен в 1991 г.).

Президент назначает и смещает Премьер-министра, а по его предложению-министров; обращается с посланием к нации; возглавляет вооруженные силы; вправе объявлять (путем издания декрета) осадное и чрезвычайное положение. Конституция наделяет Президента правом принимать при этом неограниченные меры, за исключением реформы Конституции. Президент обладает и другими обычными полномочиями главы государства (право вето, помилования и т.д.).

Важным полномочием Президента является право распустить Национальное собрание, если оно приняло резолюцию порицания Правительству, что не мешает Президенту самому сместить Правительство и назначить нового Премьер-министра, пользующегося доверием Собрания.

Осуществление ряда полномочий Президента требует контрасигнования (например, назначение гражданских должностных лиц, осуществление президентом законодательной инициативы).

Ведение текущих дел поручено Правительству, которое ответственно перед Президентом. Правительство не имеет собственных полномочий: оно осуществляет те полномочия, которые делегирует Премьер-министру или отдельным министрам Президент.

Правовая система

Общая характеристика

Правовая система Сенегала носит смешанный характер. Все современные отрасли законодательства, начиная с конституционного, основаны на французском (т.е. романо-германском) праве. Вопросы личного статуса и ряд других регулируются обычным правом.

Начавшееся с X в. проникновение на территорию нынешнего Сенегала ислама не

носило столь глубокого характера, чтобы заменить обычное право мусульманским. Произошла лишь частичная исламизация некоторых обычно-правовых норм. Введенное европейскими колонизаторами французское право также не смогло вытеснить обычное право из повседневной жизни африканского населения.

Окончательный баланс обычного и современного права в стране сложился уже после провозглашения независимости. Сенегал стал одним из немногих африканских государств, в которых новые кодифицированные законодательные акты, основанные в той или иной мере на традиционном праве, частично заменили французское законодательство. Здесь были приняты Общая часть Кодекса гражданских и торговых обязательств 1963 г. и Семейный кодекс 1972 г.

Основу нынешней правовой системы Сенегала образует Конституция 1963 г. Построенная по французскому образцу, она открывается главами "О государстве и суверенитете", о правах и свободах граждан, приводя почти весь их классический список. Она провозглашает политические, социально-экономические и личные права и свободы: всеобщее и равное избирательное право, равенство перед законом, равноправие мужчин и женщин, свободу мнения, образования ассоциаций и обществ, свободу передвижения и т.д. В след за Конституцией в иерархии законодательных актов следуют органические и обычные законы парламента, акты регламентарной власти Президента. Конституция предусматривает возможность делегирования Президенту законодательных полномочий Национального собрания. Последний в этом случае может законодательствовать путем издания ордонансов.

Статья 79 Конституции 1963 г. закрепляет приоритет ратифицированных международных договоров по отношению к закону.

Ордонанс от 3 сентября 1960 г. уравнял по юридической ценности и силе норму обычного права с нормой закона. Правовой обычай в Сенегале существует как в писаной, так и устной форме. Некоторые обычаи были исламизированы, и при их применении суды иногда обращаются к доктринальным источникам мусульманского права. В некоторых районах Сенегала обычаи испытали влияние христианской религии. Закон устанавливает определенные пределы сферы действия обычного права, в частности перечисляя отношения, к которым оно может применяться.

Гражданское и смежные с ним отрасли права

Гражданское и семейное право Сенегала в наибольшей степени демонстрируют смешанный характер его правовой системы.

Еще до полного завоевания страны Франция ввела в Сенегале Гражданский (1830) и Торговый (1850) кодексы, представлявшие собой аналогичные французские акты с модификациями, сделанными для колоний.

После достижения независимости в 1963 г. Сенегал предпринял значительные усилия по замене права бывшей метрополии новым кодифицированным законодательством, широко использующим положения традиционного права. Важнейшим из таких актов стал Обязательственный кодекс Сенегала 1963 г. (Code des obligations civiles et cornmerciales du Senegal), подготовленный Комиссией по кодификации права, в которую входило около 20 человек - сенегалезцев и французов (члены Национальной ассамблеи, профессора Дакарского и Парижского университетов, адвокаты и т.д.). Общий план кодекса включал: 1) Общую часть, 2) специальные договоры, 3) торговые общества, 4) торговые векселя, чеки, 5) гарантии и обеспечение кредита. Однако в 1963 г. была утверждена только Общая часть Обязательственного кодекса.

При составлении сенегальского кодекса использовались главным образом источники французского права и прежде всего Гражданский и Торговый кодексы; были учтены работы юристов, изданные после принятия наполеоновского кодекса, и подготовительные материалы по пересмотру указанных кодексов. Имеются также заимствования из итальянского ГК 1942 г. и эфиопского ГК, составленного Рене Давидом в 1960 г. Сенегальский кодекс начал с упрощения французского права. Статьи французского ГК, которые ранее не действовали в Сенегале, а также отличались излишней сложностью, не были включены в кодекс. Характерной чертой сенегальского кодекса является устранение

различий между гражданскими и торговыми договорами. Однако слияние гражданского и торгового права привело к преобладанию концепций последнего.

Стремясь обеспечить применение кодекса, сенегальский законодатель предусмотрел "договоры неграмотных" (более половины населения). Кодекс не требует письменной формы, за исключением важных юридических актов.

Дальнейшая работа над кодексом растянулась на многие годы. В 1966 г. принята часть о специальных договорах, в 1976 г. - о защите кредитора (вопросы обеспечения обязательств и банкротства), в 1985 г. - о торговых обществах и товариществах.

В 1972 г. принят Семейный кодекс. Его целью являлась унификация сенегальского права в вопросах личного статуса (в узком смысле), семейно-брачных отношениях и наследования. Кодекс 1972 г. был призван исключить конфликты между традиционным и современным правом, а также между разнообразными нормами, относящимися к личному статусу.

854 статьи Семейного кодекса регулируют право лиц, брак, усыновление, кровное родство и родство из брака, недееспособность, семейное имущество, наследование, дарение. Большое число положений кодекса заимствовано из французского права. Это касается, в частности, положений об именах, месте жительства, безвестном отсутствии, недееспособности несовершеннолетних, дарения, завещаний. По остальным вопросам, где расхождения между обычным и современным правом слишком велики, сенегалезцам предоставляется возможность выбора между ними. Например, можно выбрать форму заключения брака, режим супружеского имущества, порядок развода, систему наследования по закону и т.д. В соответствии с обычным правом распространено многоженство.

Гражданский процессуальный кодекс Сенегала 1964 г. основывается на французских принципах и повторяет структуру ГПК Франции 1806 г. Однако кодекс Сенегала регулирует производство и по административным, налоговым, избирательным спорам, находящимся во Франции за пределами гражданской процедуры.

В области трудового права в Сенегале, как и в ряде других франкоязычных стран Тропической Африки, был принят (в 1961 г.) Трудовой кодекс, основанный на французском Кодексе о труде 1952 г. Он действует с рядом последующих изменений (1977, 1980, 1983 гг. и др.). Закон гарантирует право на объединение в профсоюзы, ведение коллективных переговоров и забастовку (последнее с некоторыми ограничениями). Эти права в целом соблюдаются.

Уголовное право и процесс

Уголовное право Сенегала следует французской модели. Национальный УК республики был принят в 1965 г. Им установлены три категории наказуемых акций: преступление, проступок и нарушение. Преступления караются уголовными наказаниями, проступки - исправительными, а нарушения полицейскими. Как и в УК Франции 1810 г., в ст.6 УК Сенегала уголовные наказания, в свою очередь, подразделяются на две группы: 1) мучительные и позорящие, 2) позорящие. Мучительными и позорящими наказаниями являются: смертная казнь, пожизненные каторжные работы, каторжные работы на срок от 5 до 20 лет и уголовное заточение от 5 до 20 лет (ст.7). Наказанием только позорящим считается лишение всех прав, т.е. гражданская деградация (ст.8). Исправительные наказания - тюремное заключение на срок от 1 месяца до 10 лет, временное лишение некоторых политических, гражданских и семейных прав, а также штраф (ст.9). Полицейские наказания (тюремное заключение от 1 дня до 1 месяца, штраф и специальная конфискация) предусмотрены Кодексом нарушений Сенегала 1965 г. (ст.1).

По Уголовному кодексу смертная казнь является обязательной мерой наказания за ряд преступлений, в том числе за преднамеренное убийство, отравление, акты варварства, захват заложников, шпионаж и государственную измену. Однако этот вид наказания не применяется на практике. После достижения независимости в 1960 г. имели место только две смертные казни (в 1967 г.).

Уголовный процесс Сенегала также основан в целом на французской модели. Действует УПК 1965 г. (с последующими изменениями). Он устанавливает, что по общему правилу для ареста необходим судебный ордер. В то же время закон уполномочивает

полицию производить задержания подозреваемых на довольно продолжительное время (48 часов своей властью и 72 часа - с санкции прокурора; по делам о государственных преступлениях эти сроки удваиваются). Прокурор принимает решение о передаче дела следственному судье, который открывает расследование. Освобождение под залог применяется редко. Задержанный имеет право на встречу с адвокатом с момента предъявления обвинения.

Судебная система. Органы контроля

Согласно Конституции (ст.80) судебная власть независима от законодательной и исполнительной власти. Она осуществляется Кассационным судом, судами и трибуналами. Судьи несменяемы, назначаются Президентом Республики по представлению Высшего совета магистратуры.

До 1992 г. высшим судом страны был Верховный суд, вместо которого учреждены три новых органа: Кассационный суд, Конституционный совет и Государственный совет.

Кассационный суд (Cour de Cassation) возглавляет судебную систему страны как высшая апелляционная инстанция.

В качестве особого судебного органа Конституция 1963 г. предусматривает Высокую палату правосудия (Haute Cour de Justice), которую Национальное собрание избирает из своего состава в начале каждой легислатуры. Ее председателем является судья. Высокая палата судит Президента Республики (в случае совершения им государственной измены) и членов Правительства (за преступные действия, совершенные ими при исполнении своих должностных обязанностей). Обвинение в обоих случаях может быть предъявлено только по решению Национального собрания, принятому тайным голосованием большинством в 3/5 голосов составляющих его членов.

Орган конституционного контроля, как и в большинстве франкоязычных стран, - Конституционный совет. Он состоит из пяти членов, назначаемых Президентом на 6-летний срок. Конституционный совет дает заключения о конституционности законов и международных обязательств, рассматривает споры по компетенции между исполнительной и законодательной ветвями власти, является судьей по вопросу о превышении полномочий исполнительными органами (ранее этим занимался Верховный суд).

Высший орган административной юстиции - Государственный совет. Он рассматривает по первой и последней инстанции дела о злоупотреблениях властью и споры, касающиеся списков избирателей; осуществляет некоторые контрольные полномочия в сфере публичных финансов.

Имеется отдельная система военных судов для вооруженных сил и жандармерии. В отличие от многих африканских стран в Сенегале нет судов обычного права; оно применяется судами общей юрисдикции.

Суд государственной безопасности был учрежден 4 декабря 1973 г. и заменил Особый суд, созданный в 1961 г. для рассмотрения дел о политических преступлениях.

В Сенегале по образцу Франции действует институт квазиомбудсмана, именуемого посредником. Он назначается не парламентом, как обычный омбудсман, а исполнительной властью.

Литература

Salacuse J. W. Africa South of the Sahara// An Introduction to Law in French-speaking Africa. Vol. 1. Charlottesville, 1969. P. 209-240.

Сент-Винсент и Гренадины

Государственное устройство
Правовая система
Судебная система. Органы контроля

Государство на острове Сент-Винсент и 32 мелких островах (Гренадинах) в архипелаге Малые Антильские острова в Карибском море.

Общая территория - 389,3 кв.км. Столица - г. Кингетаун.

Население - 120 тыс. чел. (1998 г.); сентвинсенцы (66% - негры и 19% - мулаты).

Официальный язык - английский.

Религия - протестантство.

Первые европейцы (испанцы) появились на островах в 1498 г., до XVII в. - владение Испании. На протяжении XVII-XVIII вв. попеременно переходил под контроль Франции и Англии. В 1783 г. Сент-Винсент окончательно стал колонией Великобритании. В 1979 г. провозглашена независимость в составе Содружества, возглавляемого Великобританией.

Государственное устройство

Сент-Винсент и Гренадины - унитарное государство. Административно-территориальное деление - 5 районов.

Действует Конституция 1979 г. По форме правления Сент-Винсент и Гренадины - парламентская монархия вестминстерского типа. Политический режим - демократический.

Органом законодательной власти является Палата собрания (однопалатный Парламент), состоящая из 21 члена: 15 членов избираются населением сроком на 5 лет, 6 членов (сенаторов) назначаются генерал-губернатором (4 - по рекомендации премьер-министра, 2 - по рекомендации лидера оппозиции).

Глава государства - Королева Великобритании, представленная Генерал-губернатором. Он назначается по рекомендации правительства Сент-Винсента и Гренадин и действует (кроме некоторых случаев) в соответствии с его советом.

Исполнительная власть принадлежит Правительству (Кабинету), возглавляемому Премьер-министром. Генерал-губернатор назначает Премьер-министром лидера партии, получившей большинство на парламентских выборах. Правительство коллективно ответственно перед Парламентом.

Правовая система

Правовая система Сент-Винсента и Гренадин целиком основана на английском общем праве. Последнее продолжает действовать здесь в той мере, в какой не изменено статутами, принятыми на острове.

Экономическое законодательство направлено на поощрение частного предпринимательства и привлечение иностранных инвестиций.

Трудовое законодательство закрепляет право на объединение в профсоюзы, коллективные переговоры и забастовку, и эти права свободно осуществляются на практике.

Как и ряд других бывших английских колоний, Сент-Винсент и Гренадины имеют некодифицированное уголовное право. Уголовный кодекс заменяют ряд законодательных актов. Среди видов наказания сохраняется смертная казнь, которая предусмотрена в качестве обязательной меры за убийство (Закон о преступлениях против личности и достоинства, часть VIII) и государственную измену.

Конституция и законы закрепляют подробные гарантии демократического уголовного судопроизводства. Заключение под стражу требует судебного ордера. Дела о тяжких преступлениях рассматриваются судом присяжных.

Судебная система. Органы контроля

Сент-Винсент и Гренадины являются членом Организации государств восточной части Карибского моря вместе с 7 другими странами. Все они имеют единую судебную систему, известную как Восточнокарибский Верховный суд, который состоит из Высокого суда и Апелляционного суда. Все члены Верховного суда назначаются главами правительств семерки на основе консенсуса. Последней апелляционной инстанцией является Юридический комитет Тайного совета в Англии, который рассматривает только дела, затрагивающие конституционные вопросы или "вопросы огромной общественной важности".

Собственная судебная система Сент-Винсента и Гренадин включает 4 магистратских

суда и Высокий суд. Последний осуществляет, помимо прочего, функции конституционного контроля. В 1995 г. учрежден Семейный суд в составе одного магистрата. Судьи назначаются Генерал-губернатором по совету Комиссии судебной и правовой служб.

Уголовное преследование осуществляется директором публичных преследований, назначаемым Генерал-губернатором по совету Комиссии судебной и правовой службы.

Высшим органом финансового контроля является директор аудита, который назначается Генерал-губернатором по совету Комиссии публичной службы.

Сент-Китс и Невис
Федерация Сент-Китс и Невис

Государственное устройство
Правовая система
Судебная система. Органы контроля

Государство на востоке Вест-Индии, на островах Сент-Китс (также именуются Сент-Кристофером) и Невис, входящих в группу Малых Антильских островов.

Территория - 261,6 кв.км. Столица - г. Бастер.

Население - 45 тыс. чел. (1998 г.); сенткитсцы, в основном лица африканского происхождения (86%).

Официальный язык - английский.

Религия - протестантство.

Острова открыты Х. Колумбом в 1493 г. С 1625 г. - английская колония. В 1983 г. провозглашена независимость в составе Содружества, возглавляемого Великобританией.

Государственное устройство

Сент-Китс и Невис - федеративное государство, субъектами которого являются два одноименных острова. 10 августа 1998 г. на острове Невис был проведен референдум по вопросу предоставления полной государственной независимости острову Невис. За полную независимость проголосовали только 62% жителей, в то время как по Конституции необходимо более 2/3 голосов.

Действует Конституция 1982 г. (в силе с 1983 г.). По форме правления Сент-Китс и Невис - парламентская монархия вестминстерского типа. Политический режим - демократический.

Высший законодательный орган - однопалатное Национальное собрание, состоящее из 11 депутатов, избираемых населением на 5 лет (8 чел. от Сент-Китса и 3 - от Невиса), и 3 сенаторов, назначаемых Генерал-губернатором (2 - по рекомендации Премьер-министра и 1 - по рекомендации Лидера оппозиции).

Главой государства является Королева Великобритании, представленная на островах Генерал-губернатором. Он назначается по рекомендации правительства Сент-Китса и действует (кроме некоторых случаев) в соответствии с его советом.

Исполнительная власть принадлежит Правительству (Кабинету), возглавляемому Премьер-министром. Генерал-губернатор назначает Премьер-министром депутата Национального собрания, получившего поддержку большинства депутатов. Другие министры назначаются Генерал-губернатором по рекомендации Премьер-министра также из числа членов Парламента. Правительство коллективно ответственно перед Парламентом.

На острове Невис имеется свой законодательный орган - Собрание острова Невис, состоящее из 5 избранных населением членов и 3 назначенных. Собрание может принимать законодательные акты по вопросам местного значения, перечисленным в Конституции. Исполнительная власть Невиса осуществляется Администрацией острова во главе с премьером.

Правовая система

Правовая система Сент-Китса и Невиса целиком основана на английском общем

праве. Последнее продолжает действовать здесь в той мере, в какой не изменено принятыми на острове статутами.

Экономическое законодательство направлено на поощрение частного предпринимательства и привлечение иностранных инвестиций.

Трудовое законодательство закрепляет право на объединение в профсоюзы, коллективные переговоры и забастовку и эти права свободно осуществляются на практике.

Как и ряд других бывших английских колоний, Сент-Китс и Невис имеет некодифицированное уголовное право. Уголовный кодекс заменяет совокупность законодательных актов. Среди видов наказания сохраняется смертная казнь, которая предусмотрена в качестве обязательной меры за убийство (Закон о преступлениях против личности, ст.56).

Конституция и законы закрепляют подробные гарантии демократического уголовного судопроизводства. Время ареста или задержания до решения суда ограничено 72 часами. Дела о тяжких преступлениях рассматриваются судом присяжных.

Судебная система. Органы контроля

Сент-Китс и Невис является членом Организации государств восточной части Карибского моря вместе с 7 другими странами. Все они имеют единую судебную систему, известную как Восточнокарибский Верховный суд, который состоит из Высокого суда и Апелляционного суда. Все члены Верховного суда назначаются главами правительств семерки на основе консенсуса. Последней апелляционной инстанцией является Юридический комитет Тайного совета в Англии, который рассматривает только дела, затрагивающие конституционные вопросы или "вопросы огромной общественной важности".

Собственная судебная система Сент-Китса и Невиса включает 4 магистратских суда и Высокий суд. Последний осуществляет, помимо прочего, функции конституционного контроля. Судьи назначаются Генерал-губернатором по совету Комиссии публичной службы, данной после консультации с Комиссией судебной и правовой службы.

Уголовное преследование осуществляется Директором публичных преследований, назначаемым Генерал-губернатором по совету Комиссии судебной и правовой службы.

Высшим органом финансового контроля является Директор аудита, который назначается Генерал-губернатором по совету Комиссии публичной службы.

Сент-Люсия

Государственное устройство
Правовая система
Судебная система. Органы контроля

Государство на одноименном острове архипелага Малые Антильские острова в Карибском море.

Территория - 616 кв.км. Столица - г. Кастри.

Население - 160 тыс. чел. (1998 г.), в основном сентлюсийцы, 87% - лица африканского происхождения.

Официальный язык - английский.

Религия - свыше 80% населения исповедует католицизм.

Остров открыт Х. Колумбом в 1502 г. На протяжении XVII - начала XIX в. он 14 раз попеременно переходил под контроль Франции и Англии. С 1814 г. окончательно закреплен за Великобританией. В 1979 г. Сент-Люсия - независимое государство в составе Содружества, возглавляемого Великобританией.

Государственное устройство

Сент-Люсия - унитарное государство. Административно-территориальное деление - 11 районов.

Действует Конституция 1979 г. По форме правления Сент-Люсия - парламентская

монархия вестминстерского типа. Политический режим - демократический.

Органом законодательной власти является двухпалатный Парламент, состоящий из Сената и Палаты собрания. Сенат состоит из 11 членов, назначаемых Генерал-губернатором по рекомендации Премьер-министра и Лидера оппозиции. Палата собрания состоит из 17 членов, которые избираются населением сроком на 5 лет.

Глава государства - Королева Великобритании, представленная Генерал-губернатором. Он назначается по рекомендации Правительства Сент-Люсии и действует (кроме некоторых случаев) в соответствии с его советом.

Исполнительная власть принадлежит Правительству (Кабинету), возглавляемому Премьер-министром. Генерал-губернатор назначает Премьер-министром лидера партии, получившей большинство на парламентских выборах. Правительство коллективно ответственно перед Парламентом.

Правовая система

Правовая система Сент-Люсии носит уникальный характер среди стран Британской Вест-Индии и подобна смешанной правовой системе канадского Квебека. В то время как большинство отраслей права, начиная с конституционного, основаны на английском общем праве, гражданское право и гражданский процесс следуют в целом французским правовым традициям. Такая ситуация сложилась в силу значительного исторического вклада Франции в колонизацию острова (большинство населения которого до сих пор говорит на особом диалекте французского языка). Действующие ГК и ГПК Сент-Люсии вступили в силу, соответственно, в 1879 и 1882 гг. В настоящее время готовится проект нового ГК Сент-Люсии с участием канадских специалистов и использованием в качестве образца ГК Квебека 1994 г.

Экономическое законодательство Сент-Люсии направлено на поощрение частного предпринимательства и привлечение иностранных инвестиций.

Трудовое законодательство закрепляет право на объединение в профсоюзы, коллективные переговоры и забастовку, и эти права свободно осуществляются на практике.

Основным источником уголовного права является Уголовный кодекс Сент-Люсии 1889 г., составленный по образцу проекта, разработанного главным судьей Ямайки на основе английских статутов и общего права. Среди видов наказания сохраняется смертная казнь, которая предусмотрена в качестве обязательной меры за убийство и государственную измену.

Конституция и законы закрепляют подробные гарантии демократического уголовного судопроизводства. Время ареста или задержания до решения суда ограничено 72 часами. Дела о тяжких преступлениях рассматриваются судом присяжных.

Судебная система. Органы контроля

Сент-Люсия является членом Организации государств восточной части Карибского моря вместе с 7 другими странами. Все 7 государств имеют единую судебную систему, известную как Восточнокарибский Верховный суд, который состоит из Высокого суда и Апелляционного суда. Все члены Верховного суда назначаются главами правительств семерки на основе консенсуса. Последней апелляционной инстанцией является Юридический комитет Тайного совета в Англии, который рассматривает только дела, затрагивающие конституционные вопросы или "вопросы огромной общественной важности".

Собственная судебная система Сент-Люсии включает 4 магистратских суда и Высокий суд. Последний осуществляет, помимо прочего, функции конституционного контроля. В 1997 г. учрежден Семейный суд. Судьи назначаются Комиссией судебной и правовой служб.

Уголовное преследование осуществляется директором публичных преследований, назначаемым Генерал-губернатором по совету Комиссии судебной и правовой службы.

Жалобы на нарушение прав человека госорганами и должностными лицами рассматривает Специальный уполномоченный Парламента (Parliament Commissioner,

аналог омбудсмана), который назначается Генерал-губернатором после консультации с Премьер-министром и Лидером оппозиции сроком на 5 лет.

Высшим органом финансового контроля является директор аудита, который назначается Генерал-губернатором по совету Комиссии публичной службы.

Сингапур
Республика Сингапур

Государственное устройство
Правовая система
Общая характеристика
Гражданское и смежные с ним отрасли права
Уголовное право и процесс
Судебная система. Органы контроля
Литература

Островное государство в Юго-Восточной Азии.

Общая территория - 639,1 кв.км. Столица - г. Сингапур.

Население - 3,53 млн. чел. (1999 г.); 78,7% - китайцы, 13,1% - малайцы, 7,1% - индийцы.

Официальные языки - малайский, английский, китайский и тамильский.

Религия - буддизм, ислам, христианство, индуизм и конфуцианство.

До 1819 г. остров принадлежал султанату Джохору (ныне штат в Малайзии), затем перешел к Великобритании, в 1826-1946 гг. - ее колония. С 1959 г. - это "автономное государство" в составе Содружества, возглавляемого Великобританией. В 1963-1965 гг. - в составе Малайзии (на правах штата). Независимость провозглашена 9 августа 1965 г. после выхода из состава Федерации Малайзии.

Государственное устройство

Действует Конституция 1963 г. По форме правления Сингапур - парламентская республика (в составе Содружества, возглавляемого Великобританией). Политический режим - авторитарный. С момента образования независимого Сингапура у власти непрерывно находится Партия народного действия (ПНД). Кроме ПНД официально зарегистрировано 20 политических партий, которые, однако, не играют существенной роли в политической жизни страны (в 1997 г. они имели лишь 2 места в Парламенте).

Законодательная власть принадлежит однопалатному Парламенту (83 депутата), являющемуся согласно Конституции высшим органом государственной власти, и Президенту. Парламент избирается всеобщим прямым голосованием по мажоритарной системе сроком на 5 лет. До истечения этого срока он может быть распущен только Президентом по представлению Премьер-министра. Новые выборы также назначаются Президентом в течение 3 месяцев с момента роспуска предыдущего Парламента.

Помимо обычной процедуры выборов членов Парламента по индивидуальным спискам Конституцией страны предусматривается также порядок выборов по "групповому представительству". Такие группы формируются по принципу партийной принадлежности в составе 3-6 человек, один из которых в обязательном порядке должен представлять национальное меньшинство, в первую очередь малайскую общину. С 1990 г. введена практика "назначаемых членов" Парламента (до 9, со сроком работы 2 года). Их кандидатуры выдвигаются общественностью из числа наиболее заслуженных граждан страны, не связанных партийной принадлежностью и обязательствами перед избирателями. Пройдя специальный селекционный комитет, возглавляемый спикером Парламента, они утверждаются Президентом страны. Назначенные таким образом члены Парламента обладают всеми правами, обязанностями и привилегиями парламентариев, кроме права голоса по поправкам к Конституции, объявления вотума недоверия и бюджету. Имеется также положение о "неизбранных членах Парламента", позволяющее 4 представителям оппозиционных партий, набравшим в ходе выборов наибольшее число голосов, но не прошедшим в итоге в высший законодательный орган страны, становиться членами Парламента.

Как правило, Парламент в течение года проводит 2 сессии, причем на второй, более продолжительной, рассматривается и утверждается госбюджет страны на очередной финансовый год.

Законопроекты обсуждаются в 3 чтениях и принимаются простым большинством голосов. Финансовые законопроекты может вносить только правительство. Принятый проект становится законом после одобрения Президентом.

Заключительный этап состоит в рассмотрении законов Президентским советом по правам меньшинств на предмет соответствия принципу равноправия религиозных и этнических общин и конституционным гарантиям вообще. Совет состоит из 21 члена, назначенного Президентом по совету Кабинета (10 пожизненно, еще 10 и председатель - на 3 года). При наличии отрицательного заключения законопроект должен быть изменен или подтвержден в Парламенте большинством в 2/3 голосов. Компетенция Совета не распространяется на законопроекты, касающиеся финансов, безопасности государства и публичного порядка. Не подлежат рассмотрению Советом также законопроекты, объявленные Премьер-министром "срочными".

Глава государства - Президент, ранее избирался Парламентом сроком на 4 года. В соответствии с принятой в 1991 г. поправкой к Конституции в августе 1993 г. Президент был избран путем прямых всеобщих выборов сроком на 6 лет.

Президенту принадлежат некоторые представительские, исполнительские и кадровые полномочия. При осуществлении своих обязанностей он действует в соответствии с советом Кабинета или министра, действующего по поручению Кабинета. По собственному усмотрению Президент назначает Премьер-министра и отказывает в просьбе о роспуске Парламента.

Исполнительная власть реально принадлежит Кабинету (правительству) во главе с Премьер-министром. Последний назначается Президентом из числа членов Парламента. Кабинет несет коллективную ответственность перед Парламентом. Если Президент уверен, что Премьер-министр утратил доверие большинства членов Парламента, он может объявить его должность вакантной либо согласиться, по просьбе Премьера, на роспуск Парламента.

Правовая система

Общая характеристика

Правовая система Сингапура почти целиком основана на английском общем праве, однако в ряде вопросов личного статуса в отношении китайской, мусульманской и индусской общин действуют соответственно обычное китайское, мусульманское и индусское право.

С момента его введения в 1826 г. в английское общее право было внесено множество изменений и дополнений с тем, чтобы адаптировать его к специфическим местным условиям. Многие отрасли права были кодифицированы, принято обширное законодательство. В частности, по образцу индийских колониальных кодексов приняты Уголовный кодекс, Закон о доказательствах, по образцу статутов Великобритании - Ордонанс об исковой давности 1959 г. и Ордонанс о диффамации 1960 г., на основе австралийской модели - Закон о правах на землю 1956 г., Ордонанс о промышленных отношениях 1960 г. и Закон о компаниях 1967 г.

После достижения независимости в 1963 г. все действующие на тот момент законы были оставлены в силе; в период независимости они в большей или меньшей степени изменены, дополнены или пересмотрены.

Помимо национального законодательства в Сингапуре в качестве источника права применяются также акты английского Парламента, действовавшие на 1826 г., и последующие акты по некоторым коммерческим вопросам, если они не противоречат местному законодательству.

В Сингапуре в полной мере применяется английская доктрина, признающая судебный прецедент важным источником права. Помимо собственно сингапурских применяются как имеющие "убеждающую силу" прецеденты судов Великобритании, Малайзии, Индии и других стран общего права.

Гражданское и смежные с ним отрасли права

В сфере гражданско-правовых отношений в Сингапуре применяются нормы английского общего права, исключая ряд вопросов личного статуса, регулируемых персональным правом каждой из общин.

Правоспособность определяется правовыми актами, основанными на английском общем праве. Минимальный брачный возраст для мусульман установлен в 16 лет, для других общин - в 18. Договорное и деликтное право также в целом следуют за английским правом. Земельное право основано одновременно как на собственно английских, так и на австралийских нормах (в отношении регистрации прав).

Вопросы брака и развода у немусульманских общин регулирует Хартия о женщинах (Women's Charter) 1961 г. Она предоставляет женщинам равные права с мужчинами во всех сферах, предусматривает обязательную регистрацию брака и запрещает полигамные браки. Браки по обычному китайскому или индусскому праву возможны, однако они должны соответствовать нормам указанной Хартии. Положения о разводе в основном соответствуют английскому праву, однако для подачи заявления о нем требуется не менее чем 7 лет раздельного проживания. Вопросы брака и развода мусульман целиком подчиняются мусульманскому праву, согласно которому мужчины могут иметь более одной жены и разводиться в одностороннем порядке.

В соответствии с Ордонансом о гражданском праве (Civil Law Ordinance) в Сингапуре непосредственно применяется английское коммерческое право по всем вопросам, касающимся партнерств, корпораций, банков и банковской деятельности, агентских договоров, перевозки, страхования в отношении торговых вопросов в целом, если иное не предусмотрено сингапурским законом. В частности, действует собственный сингапурский Закон о компаниях, основанный на положениях Закона о компаниях Малайзии 1965 г. (с рядом последующих изменений). Имеются также национальные законы о трастовых компаниях, о страховании, о банковской деятельности. В то же время применяется английский Закон о партнерствах 1890 г. Закон о банкротствах Сингапура воспроизводит одноименный английский Закон 1914 г. с незначительными изменениями, Закон о векселях - английский Закон 1882 г. и т.д.

Отношения интеллектуальной собственности регулируются Законом об авторском праве 1987 г., Законом о торговых марках (следует английскому Закону о торговых марках 1887 г.), Законом о товарных знаках (следует английскому Закону о товарных знаках 1938 г.), Патентным законом 1994 г. Сингапурское законодательство в этой сфере в целом соответствует современным международным стандартам и отличается повышенной строгостью к нарушителям интеллектуальных прав.

Экономическое законодательство с 1965 г. было нацелено на привлечение иностранных инвестиций и поощрение частной инициативы. В 1990-е гг. создана обширная нормативно-правовая база для развития офшорного сектора.

Гражданский процесс регулируется Правилами Верховного суда 1970 г. и Правилами нижестоящих судов 1970 г. Международный коммерческий арбитраж регулируется Законом о международном арбитраже 1994 г. И гражданское, и арбитражное производство основаны на английских образцах.

Трудовое законодательство Сингапура закрепляет право на объединение в профсоюзы, на коллективные переговоры и забастовку. Последнее практически не использовалось после 1986 г., отчасти из-за сложной арбитражно-примирительной процедуры, которая должна предшествовать объявлению забастовки. Правительство принимает активное участие в регулировании трудовых отношений и поддержании социального партнерства. Закон о занятости устанавливает стандартную 44-часовую рабочую неделю. По уровню социальной защищенности трудящихся Сингапур занимает второе место в Азии после Японии.

Уголовное право и процесс

Источниками уголовного права Сингапура являются Уголовный кодекс, введенный в

1872 г. и имеющий в качестве основы УК Индии 1860 г., Закон о внутренней безопасности 1960 г., Закон о злоупотреблении наркотиками 1973 г. с поправками 1975 г. и целый ряд других актов.

Сингапурское уголовное законодательство отличается достаточной суровостью. Среди преступлений, наказуемых смертной казнью: убийство; государственная измена; посягательства на личность или пленение Президента; преступления, связанные с незаконным владением огнестрельным оружием и взрывчатыми веществами; лжесвидетельство, повлекшее казнь осужденного. Поправки 1975 г. к Закону о злоупотреблениях наркотиками установили как обязательную меру смертную казнь за хранение более 15 граммов героина или аналогичного количества других наркотиков.

Уголовный кодекс предусматривает в числе видов наказаний битье прутом, назначаемое дополнительно к заключению, примерно за 30 преступлений, связанных с использованием насилия или угрозой насилия против человека (например, грабеж, изнасилование), за вандализм, торговлю наркотиками, нарушение иммиграционных законов. Этот вид наказания не применяется к женщинам, а также мужчинам старше 50 и моложе 16 лет. Лицо может быть освобождено от него и по состоянию здоровья.

Уголовный процесс в Сингапуре в целом основан на принципах английского права. УПК закрепляет практически полный набор демократических принципов и гарантий уголовного судопроизводства.

Согласно закону задержанные должны в течение 48 часов предстать перед магистратом для предъявления обвинения; обвиняемые имеют право на юридическую помощь, в том числе назначаемого за государственный счет (при отсутствии средств) адвоката. Осужденные имеют право на апелляцию. Действует система освобождения под зало г. Система правосудия работает достаточно быстро и эффективно. Сингапур один из первых в мире применил на судебных процессах видеоконференции (если свидетель или потерпевший находится за рубежом).

В то же время в сфере уголовного процесса наблюдаются и антидемократические тенденции. В 1989 г. в Конституцию внесены изменения, устранившие судебный надзор за обоснованностью задержаний по Закону о внутренней безопасности и законам о подрывной деятельности, что позволяет правительству ограничить (на достаточно неопределенных основаниях национальной безопасности) действие некоторых фундаментальных прав, предусмотренных в Конституции.

Законы о внутренней безопасности, о злоупотреблениях наркотиками и ряд других разрешают полиции и силам безопасности производить аресты без ордера. Закон о внутренней безопасности предусматривает превентивное содержание под стражей без суда в целях "защиты публичной безопасности или поддержания общественного порядка". Он предоставляет министру внутренних дел право помещать людей под стражу без предъявления обвинения, если Президент решает, что задержанное лицо ставит под угрозу национальную безопасность. Президент может санкционировать задержание сроком до 2 лет (причем этот срок может быть продлен неограниченное число раз) без права оспорить в суде обоснованность содержания под стражей. Правда, такая исключительная процедура почти не используется на практике.

В настоящее время в Сингапуре не существует суда присяжных (он отменен в 1959 г., а по делам, где в качестве меры наказания может быть применена смертная казнь, - в 1969 г.).

Судебная система. Органы контроля

Судебная система Сингапура отражает британскую правовую практику и традиции, исключая институт суда присяжных. В то же время, хотя Конституция и предусматривает независимую судебную власть, на практике эта независимость ограничивается правительством через контроль над назначением судей и законы, ограничивающие судебный надзор.

Судебная система имеет два уровня: Верховный суд и нижестоящие ("подчиненные") суды. К последним относятся суды магистратов, рассматривающие гражданские дела и уголовные дела с максимальным наказанием в виде 3-летнего заключения или штрафа в 10 тыс. синг. долл.; окружные суды (district courts), рассматривающие дела с

максимальным наказанием в виде 10 лет заключения или штрафа в 50 тыс. синг. долл.; суды для несовершеннолетних (до 16 лет); суды мелких исков, рассматривающие гражданские и коммерческие дела с суммой иска менее 2 тыс. синг. долл.

В Сингапуре имеется также суд шариата, рассматривающий вопросы брака и развода представителей мусульманской общины.

Верховный суд (создан в 1969 г.) состоит из: а) Высокого суда, имеющего неограниченную первоначальную юрисдикцию по всем гражданским и уголовным делам и рассматривающего по первой инстанции дела о преступлениях, за которые предусматривается смертная казнь; б) Апелляционного суда, рассматривающего апелляции на решения Высокого суда по гражданским делам; в) Уголовного апелляционного суда, который рассматривает апелляции на приговоры Высокого суда по уголовным делам.

В 1989 г. принято и в 1994 г. вступило в силу решение об отмене права на апелляцию в Юридический комитет Тайного совета в Лондоне как окончательную апелляционную инстанцию (за исключением дел о смертной казни и гражданских дел, в которых стороны письменно дали согласие на такую апелляцию).

Конституционный контроль в Сингапуре, как и во многих других странах системы общего права, осуществляется всеми судами.

Верховный судья и члены Верховного суда назначаются Президентом по рекомендации Премьер-министра. Последний, однако, должен консультироваться (по кандидатурам членов Верховного суда) с Верховным судьей. Президент также назначает нижестоящих судей по рекомендации Верховного судьи. Срок назначения определяется Комиссией по юридической службе, в которой председательствует Верховный судья. Судьи Верховного суда исполняют свои обязанности до 65-летнего возраста.

Судья может быть отстранен от должности только за ненадлежащее поведение или в силу неспособности исполнять обязанности, что удостоверяет независимый трибунал.

Уголовное преследование осуществляет Служба генерального атторнея. Генеральный атторней назначается Президентом по совету Премьер-министра. Он консультирует правительство по правовым вопросам, отвечает за разработку законодательства и в качестве директора публичных преследований имеет дискреционные полномочия начинать, вести и прекращать любое уголовное преследование. Для генерального атторнея законом установлены те же гарантии, что и для судьи Верховного суда.

В 1981 г. создан аналог института омбудсмана - Центральное бюро по жалобам.

Литература

Сингапур: Справочник. М., 1988.
Myint Soe. General Principles of Singapore Law. Singapore, 1979.
Roberts-Wray K. Commonwealth and Colonial Law. L., 1966. P. 718-721.

Сирия
Сирийская Арабская Республика

Государственное устройство
Правовая система
Общая характеристика
Гражданское и смежные с ним отрасли права
Уголовное право и процесс
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство на Ближнем Востоке.
Территория - 185,2 тыс. кв.км. Столица - г. Дамаск.
Население - 17,5 млн. чел. (1999 г.), 89% - сирийцы (арабы).
Официальный язык - арабский.
Религия - 85% составляют мусульмане.
Сирия - одно из древнейших государств мира; она испытала влияние многих великих

цивилизаций. С 1516 до 1918 г. входила в состав Османской империи. С 1920 г. - подмандатная территория Франции. В 1943 г. объявлена независимым государством (фактически независима с 1946 г.).

В 1963 г. к власти пришла Партия арабского социалистического возрождения. В Сирии были осуществлены важные преобразования: национализированы крупные предприятия, банки и страховые компании, проведена аграрная реформа.

Государственное устройство

Сирия - унитарное государство. Административно-территориальное деление - 14 губернаторств, или провинций (мухафазатов).

Действует Конституция, одобренная общенациональным референдумом 12 марта 1973 г. (с 1943 г. - седьмая по счету).

По форме правления Сирия - суперпрезидентская республика. Политический режим - авторитарный. Статья 8 Конституции провозглашает Партию арабского социалистического возрождения (ПАСВ, или "Баас") руководящей силой общества и государства.

Высший орган законодательной власти - однопалатный Народный совет, который состоит из 250 членов и избирается всеобщим прямым и тайным голосованием сроком на 4 года. Выборы проводятся по многомандатным избирательным округам, причем в каждом из них одна часть мест выделяется рабочим и крестьянам, а другая - представителям иных социальных категорий с таким расчетом, чтобы в масштабах всей страны не менее половины избранных депутатов были рабочими и крестьянами.

Полномочия парламента включают принятие законов, обсуждение политики правительства, утверждение государственного бюджета и планов социально-экономического развития, ратификацию наиболее важных международных договоров и соглашений, объявление всеобщей амнистии.

Право законодательной инициативы принадлежит членам Народного совета (в соответствии с регламентом последнего таким правом пользуются не менее 10 депутатов), а также Президенту. Одобренные Народным советом законы представляются Президенту для подписания и издания. В пределах месяца со дня поступления к нему закона Президент может вернуть его в парламент с указанием причин принятия такого решения. В этом случае закон издается главой государства только при условии повторного принятия его Народным советом большинством в 2/3 голосов депутатов.

Конституция (ст.72) предусматривает некоторое подобие парламентского контроля за правительством. Большинством голосов своих депутатов Народный совет может вынести вотум недоверия Совету министров. В этом случае Премьер-министр должен представить Президенту Республики предложение об отставке Кабинета. Последнее слово остается за главой государства.

Народный совет может быть распущен "обоснованным решением" Президента, однако по конкретному основанию такое решение может быть принято только один раз.

Глава государства и исполнительной власти - Президент Республики, избираемый всенародным референдумом на 7 лет. Кандидатура Президента выдвигается Народным советом (парламентом) по рекомендации Регионального (сирийского) руководства ПАСВ и представляется Народным советом на утверждение всенародного референдума. Президент назначает одного или более вице-президентов.

Глава государства занимает центральное место в государственном механизме Сирии, он наделен решающими властными полномочиями и фактически стоит над всеми другими властями. Согласно Конституции Президент следит за ее соблюдением, а также гарантирует нормальное функционирование и стабильность государственного механизма. В качестве главы государства по согласованию с Советом министров Президент разрабатывает общегосударственную политику и контролирует ее проведение в жизнь.

Президент назначает и освобождает гражданских и военных должностных лиц, назначает глав дипломатических представительств за рубежом и аккредитует глав иностранных дипломатических миссий, принимает решения о помиловании и реабилитации отдельных осужденных, награждает знаками отличия, применяет право

отлагательного вето. Президент является верховным главнокомандующим вооруженными силами, он вправе объявлять войну и всеобщую мобилизацию, а также объявлять и отменять чрезвычайное положение. Глава государства заключает мирные соглашения при условии их ратификации Народным советом, а также заключает и денонсирует иные международные договоры.

Президент вправе выносить на всенародный референдум важные вопросы, связанные с высшими государственными интересами, а также проекты законов. Результаты референдума имеют обязательную силу и вступают в действие со дня их объявления и опубликования главой государства. Принятые на референдуме законы не подлежат утверждению Народным советом и не могут быть объектом контроля со стороны Верховного конституционного суда.

Глава государства осуществляет законодательную власть в перерывах между сессиями Народного совета и во время созыва его сессии, если это вызвано, например, срочной необходимостью, связанной с национальными интересами страны или потребностями национальной безопасности. Народный совет обладает правом отменить декрет-закон Президента или внести в него изменения, приняв об этом специальный закон, который не имеет обратной силы. Если же Народный совет не отменил декрет-закон и не внес в него изменений, то он считается утвержденным без дополнительного голосования.

Исполнительная власть осуществляется Президентом и Советом министров. Конституция определяет Совет министров как верховный исполнительный и административный орган государства, состоящий из Председателя, его заместителей и министров. Председатель Совета министров и министры назначаются и освобождаются от должности Президентом и фактически ответственны только перед ним (хотя Конституция и закрепляет отдельные элементы ответственности Совета министров и перед парламентом). Президент вправе созывать заседания Совета министров, которые в этом случае проводятся под его председательством, и требовать от министров отчет.

Общие задачи правительства сводятся к контролю за работой государственного исполнительного аппарата и различных его звеньев, а также осуществлению надзора за реализацией законов и иных нормативно-правовых актов.

Правовая система

Общая характеристика

Правовая система Сирии носит смешанный характер; большинство отраслей законодательства основаны на французском праве, а вопросы личного статуса (брак, семья, наследование) и некоторые другие регулируются мусульманским правом. Значительное влияние на развитие правовой системы Сирии оказали также идеи арабского социализма.

Согласно п.2 ст.3 Конституции Сирии мусульманское право (фикх) основной источник законодательства. При этом под мусульманским правом в данном случае понимается мусульманско-правовая доктрина, т.е. произведения, в которых сформулированы конкретные нормы и общие принципы мусульманского права в материальном смысле. Нормы этого права применяются шариатскими судами ко всем отношениям, одной из сторон в которых выступает мусульманин.

Поскольку до 1918 г. Сирия была одной из турецких провинций, на ее территории применялось реципированное Османской империей французское законодательство. После ее развала Сирия стала по решению Лиги Наций с 1922 г. подмандатной территорией Франции. Первоначально влияние французского права было не столь значительно. Но после Второй мировой войны в Сирии были приняты несколько кодексов, тексты которых в значительной мере опирались на египетские аналоги и потому также шли в русле романской правовой традиции. Это в первую очередь касается ГК, который в 1949 г. был переписан с египетского кодекса. Помимо него приняты Торговый кодекс (1949), Кодекс морской торговли (1950), Уголовный кодекс (1949), Военный уголовный и процессуальный кодекс (1950), УПК (1950), ГПК (1953), Трудовой кодекс (1959), заменивший первый Трудовой кодекс 1946 г.

После прихода к власти Партии арабского социалистического возрождения в Сирии стал проводиться курс на строительство социализма. Основы новой политической и правовой системы были закреплены в Конституции 1973 г., в преамбуле которой подчеркивается, что этот документ отражает развитие страны в социалистическом направлении. Исходя из этого Конституция определяет Сирийскую Арабскую Республику в качестве суверенного народно-демократического, социалистического государства, составляющего часть арабской родины (ст.1).

В регулировании основных свобод, прав и обязанностей граждан Конституция 1973 г. исходит из ряда общепринятых в мировой практике принципов. Все граждане провозглашаются равными перед законом в правах и обязанностях, а на государство возлагается задача обеспечения их равных возможностей. Конституция закрепляет общедемократические права и свободы сирийских граждан политического и социально-экономического характера: свободу убеждений, вероисповедания и совершения религиозных обрядов при условии ненарушения общественного порядка, право свободно выражать свое мнение, свободу печати, свободу мирных собраний и демонстраций, право на труд и оплату его в соответствии с его качеством и результатами, право на бесплатное образование. Согласно Конституции государство материально обеспечивает каждого гражданина и его семью в чрезвычайных обстоятельствах, в случае болезни, нетрудоспособности, потери родных, а также в старости. Оно заботится о сохранении здоровья граждан, предоставляет им все необходимые услуги культурного, социального и медицинского характера (ст.46, 47). Однако многие из перечисленных прав и свобод до сих пор остаются лишь декларацией.

Основным источником права в Сирии являются законодательные и другие нормативные правовые акты. Конституция называет верховенство закона одним из основных принципов общества и государства. Иерархия нормативных правовых актов включает Конституцию, законы парламента, декреты Президента, постановления правительства, подзаконные акты других органов власти. Правовой системе Сирии известен институт делегированного и срочного (чрезвычайного) законодательства. Соответствующие акты, издаваемые Президентом, носят название декретов-законов (см. выше).

Помимо законодательства непосредственным источником права признается мусульманско-правовая доктрина. Статья 35 Закона о личном статусе 1953 г. предусматривает, что в случае "молчания" закона судья применяет "наиболее предпочтительные выводы толка Абу Ханифы".

У кочевников (бедуинов) и немусульманских религиозных общин допускается применение обычного права.

Гражданское и смежные с ним отрасли права

Частное право Сирии в наибольшей мере обнаруживает смешанный характер правовой системы страны, в нем тесно переплетаются элементы романо-германской и мусульманской правовых культур.

Если романо-германское право в Сирии является территориальным, то мусульманское носит персональный характер и применяется специальными шариатскими судами к отношениям, в которых хотя бы одной из сторон является мусульманин.

Вещное и обязательственное право в Сирии регулирует прежде всего Гражданский кодекс 1949 г., скопированный с ГК Египта. До его принятия основным источником гражданского права в стране была знаменитая турецкая кодификация мусульманского права "Маджалла" (см. раздел "Турция").

Гражданский кодекс Сирии содержит вводный титул, состоящий из трех разделов: общие положения; об опубликовании законов и их применении; действие закона во времени и пространстве. Кодекс разделен на две большие части. Первая посвящена обязательствам, вторая - вещным правам.

В первой части "Об обязательствах", в книге I, имеются следующие главы: об основании возникновения обязательств (здесь рассматриваются также обязательства, возникающие путем причинения вреда и неосновательного обогащения); об изменении

обязательств; об исполнении обязательств; о новации (передача права, перевод долга); о погашении обязательств (невозможность исполнения, давность); о доказательствах существования обязательств. Книга II первой части посвящена отдельным видам договоров. Она содержит главы, регулирующие договоры купли-продажи, мены, дарения, займа, мировой сделки. Особые главы посвящены договорам, основанным на пользовании - аренде, безвозмездной ссуде, предоставлению услуг, поручению, договору хранения, "рисковым" договорам (об игре и пари, о договоре пожизненной ренты). Водной из глав говорится о поручительстве.

Вторая часть ГК регулирует вещные права. Согласно книге III к числу основных вещных прав относятся: право собственности (гл.1), узуфрукт, пользование, проживание, сервитуты (гл.2). Книга IV посвящена производным вещным правам, в частности в ней говорится об ипотеке, ее возникновении и последствиях.

Допускается субсидиарное применение норм мусульманского права в случаях, не урегулированных законом: ст.1 ГК гласит, что в случае "молчания" Кодекса судья применяет обычай или принципы мусульманского права. В то же время сам ГК закрепил ряд положений шариата: о злоупотреблении правом, непредвиденных обстоятельствах, аренде земли, переводе долга и др.

ГК Сирии 1949 г. не содержит норм, относящихся к регулированию брачно-семейных отношений и наследованию по закону. Соответствующие вопросы регулируются мусульманским правом и изданными на его основе законодательными актами. Таким актом является Закон о личном статусе 1953 г. (с изменениями 1975 г.) - первый комплексный нормативно-правовой акт по "личному статусу", принятый в арабских странах. При его подготовке были использованы османский Семейный закон 1917 г., египетское законодательство, книга Мухаммада Кадрипаши и другие авторитетные произведения ханифитских правоведов, а также проект, представленный дамасским судьей шейхом Али ат-Тантави.

Другие религиозные общины Сирии применяют по вопросам личного статуса собственные правовые нормы (каноническое, иудейское право и т. д.). Исключение составляют мусульманские нормы о наследовании, которые действуют и для христиан. В стране есть специальные правила для разрешения коллизий права личного статуса. Так, в случае брака мусульманина и христианки применяется только мусульманское право личного статуса. На обратный случай правил не предусмотрено, поскольку браки мусульманок с христианами не признаются законом. В случае браков между представителями различных христианских общин применяется право той церкви, в которой был совершен брачный обряд.

Закон о личном статусе (ст.18) предусматривает возможность вступления в брак несовершеннолетнего мужчины по достижении 15-летнего, а женщины - 13-летнего возраста по разрешению судьи. Отношения супругов могут регулироваться брачным договором. Допускается полигамия (муж может иметь до 4 жен). Необходимо отметить, что женщины в Сирии обладают более широкими правами и более высоким общественным статусом, чем в большинстве других арабских стран.

Правовое регулирование экономических отношений испытало влияние социалистических принципов. Конституция декларирует, что сирийское хозяйство является плановым и в его рамках ставится цель ликвидировать все формы эксплуатации. Основной закон регулирует вопросы собственности, которая выступает в трех формах: народной, коллективной и индивидуальной (частной). Народная собственность охватывает природные богатства, национализированные предприятия, а также хозяйственные объекты, которые создает, эксплуатирует и контролирует государство в общенародных интересах. Коллективная собственность представлена имуществом общественных (в том числе профессиональных) организаций, кооперативов и отдельных производственных единиц, государство обеспечивает поддержку этой формы собственности. Индивидуальная (частная) собственность представлена имуществом отдельных лиц. Основной закон определяет "социальную функцию" индивидуальной собственности, которая должна служить национальной экономике, а ее использование не может противоречить интересам народа (ст.14).

Согласно Конституции (ст.16) закон определяет максимальный предел земельной собственности с таким расчетом, чтобы гарантировать защиту крестьянина и

сельскохозяйственного рабочего от эксплуатации и в то же время обеспечить рост производства.

С конца 1980-х гг. в Сирии осуществляется политика либерализации экономических отношений и поощрения частной инициативы. Закон "Об инвестициях в САР" от 25 апреля 1991 г. направлен на привлечение иностранного и местного капитала в ключевые отрасли экономики страны. В сентябре 1998 г. в указанный закон были внесены изменения: разрешен экспорт 100% производимой продукции (ранее 75%); увеличено предельное число иностранцев в совете директоров компании; действие закона распространяется на образование холдинговых компаний; дополнительные налоговые льготы представляются предприятиям вне городов Дамаск и Алеппо.

В то же время государство по-прежнему контролирует банковскую систему и обращение валюты в стране, экспортно-импортные потоки, энергетику, нефте- и газодобывающую и нефтеперерабатывающую отрасли, связь.

До 1949 г. в Сирии действовал османский Торговый кодекс 1856 г., скопированный с французского Торгового кодекса 1807 г. Действующий Торговый кодекс 1949 г. является единственным источником коммерческого права в Сирии. Он содержит 774 статьи, основанные на положениях новейших европейских кодексов в этой сфере.

Основным источником трудового права Сирии является Трудовой кодекс 1959 г. В целом трудовое законодательство страны следует социалистическим традициям. Работники имеют многочисленные права и льготы, их увольнение крайне затруднено. Профсоюзы являются частью бюрократической политико-административной системы и не обладают независимостью. Забастовки не запрещены законом, но относительно редки.

Судопроизводство по гражданским и торговым делам регулируется ГПК 1953 г. Письменное судопроизводство преобладает над устным. В последней части ГПК содержатся положения, устанавливающие юрисдикцию шариатских судов в вопросах личного статуса.

Уголовное право и процесс

Источником уголовного права в Сирии являются законы и декреты-законы. Сирийское уголовное право сохраняет светский, европеизированный характер. В основу УК Сирии 1949 г. (756 статей) был положен УК Франции 1810 г., но в отличие от последнего сирийский Кодекс делится на Общую и Особенную части. Он также значительно более подробен, причем за счет не только конкретных составов преступлений, но и общих положений, подробно регламентирующих вопросы легального, морального и материального элементов преступления, соучастия, стадий преступления и т.д.

Уголовный кодекс проводит различие между уголовными преступлениями политического характера и общеуголовными преступлениями; максимальная мера наказания для первых - пожизненное заключение. Однако положения этого Кодекса не применяются относительно преступлений против внешней безопасности государства.

Смертная казнь по сирийскому уголовному праву предусмотрена за шпионаж; изнасилование несовершеннолетних; предумышленное убийство; покушение на предумышленное убийство; подстрекательство к убийству; торговлю наркотиками; подготовку взрывов автомашин; ограбление, связанное с лишением жизни, и ряд других деяний. Ряд декретов-законов значительно расширил применение смертной казни за различные экономические преступления. Кроме того, Военный уголовный и процессуальный кодекс предусматривает смертную казнь более чем за 28 преступлений, совершенных военнослужащими. За общеуголовные преступления при некоторых обстоятельствах вместо смертного приговора может быть назначено лишение свободы на определенный срок, если, например, судья считает, что мотив преступления, наказуемого смертной казнью, "благородный".

Уголовный процесс в Сирии построен в целом по французской модели и регулируется УПК 1950 г. В военных судах действует Военный уголовный и процессуальный кодекс 1950 г.

Суда присяжных в Сирии не существует. Мелкие преступления рассматриваются в мировых судах; суды первой инстанции (по одному на провинцию) рассматривают более

серьезные преступления и действуют как апелляционная инстанция по отношению к мировым судам. Приговоры судов первой инстанции в свою очередь могут быть обжалованы в апелляционные суды. Несовершеннолетние в возрасте от 7 до 18 лет подсудны специальным судам для несовершеннолетних.

Установленные Конституцией и УПК демократические принципы судопроизводства не всегда соблюдаются. В частности, сохраняется практика произвольных арестов, особенно по государственным преступлениям. Отсутствует процедура судебного контроля над арестами, подобная хабеас корпус.

Как и в других арабских странах, на состоянии прав человека в уголовном судопроизводстве негативно сказывается деятельность специальных судов, не связанных общими процессуальными нормами. В частности, отсутствует право на обжалование приговоров, вынесенных судами государственной безопасности. Смертные приговоры таких судов должны быть утверждены Президентом, который может отменить вердикт и передать дело на новое рассмотрение либо приостановить его или смягчить наказание.

Судебная система. Органы контроля

Судебная система Сирии во многих своих чертах следует французскому образцу. Ее основы закреплены Конституцией 1973 г., предусматривающей, что судебная власть пользуется независимостью, гарантируемой Президентом Республики, которому в этом помогает Высший совет магистратуры. Судьи независимы, и в осуществлении правосудия подчиняются только закону.

Подробности организации судебной системы установлены Законом о судебной власти 1961 г., в соответствии с которым она включает суды по вопросам личного статуса, по делам несовершеннолетних, мировые суды, суды первой инстанции, апелляционные и Кассационный суды.

Суды по вопросам личного статуса, рассматривающие вопросы брака и семьи, наследования, опеки, правоспособности, содержания детей и т.п., подразделяются на шариатские суды, суд для друзов, а также специальные суды для представителей немусульманских общин - католиков, протестантов, православных и последователей иудаизма. Все эти судебные органы применяют правовые нормы, принятые в соответствующей религиозной общине.

Суды по делам несовершеннолетних рассматривают главным образом дела о правонарушениях, совершенных подростками. Мировые судьи решают незначительные гражданские, торговые и уголовные дела, стараясь достичь примирения спорящих сторон. Более значительные дела слушают суды первой инстанции.

Апелляционные суды, создаваемые, как правило, в областных центрах, в составе гражданских и уголовных коллегий рассматривают апелляции на решения нижестоящих судебных органов, а также по первой инстанции решают наиболее серьезные дела.

Высшей инстанцией является Кассационный суд, в состав которого входят председатель, семь его заместителей и 31 советник. В нем создаются коллегии по гражданским и торговым, уголовным делам, а также по делам о личном статусе, которые рассматривают в кассационном порядке жалобы на решения нижестоящих судов.

Существует отдельная система военных судов, которые рассматривают дела о преступлениях не только военнослужащих, но и (нередко) гражданских лиц. Имеются сведения и о действии в стране военно-полевых судов.

К органам правосудия в Сирии также относятся прокуратура, возглавляемая министром юстиции, и специальные следственные судьи.

Члены всех судебных органов назначаются на должность Высшим советом магистратуры, а прокуроры - министром юстиции. Высший совет магистратуры возглавляет Президент Республики, а его членами являются председатель Кассационного суда, 2 его заместителя, генеральный секретарь Министерства юстиции, председатель Апелляционного суда Дамаска и самый старший по возрасту советник Кассационного суда.

За рамками этой системы находятся специальные суды. К ним относятся Высший суд государственной безопасности, который разбирает дела о преступлениях против национальной безопасности, и Суд экономической безопасности, который рассматривает

дела о финансово-экономических преступлениях. Они не связаны конституционными положениями, охраняющими права обвиняемых.

Высшим органом административной юстиции является Государственный совет, концепция которого также заимствована у Франции.

Конституционный контроль в Сирии осуществляет Верховный конституционный суд, предусмотренный Конституцией 1973 г. Он состоит из 5членов, назначаемых Президентом Республики сроком на 4 года с возможностью нового назначения. Юрисдикция суда включает контроль над конституционностью принимаемых законов и рассмотрение по требованию парламента дела о государственной измене Президента, вынесение решений по жалобам на результаты выборов в Народный совет и действительность выданных депутатских мандатов.

По просьбе депутатов или главы государства Верховный конституционный суд осуществляет предварительный контроль за конституционностью одобренных законов до их обнародования, а также (по требованию Президента) дает заключения о соответствии положениям Конституции законопроектов еще на стадии их обсуждения. Объектом конституционного контроля не могут быть законы, вынесенные Президентом на референдум и получившие поддержку народа.

Литература

Сирия: Справочник. М., 1992.

Словакия
Словацкая Республика

Государственное устройство
Правовая система
Общая характеристика
Гражданское и смежные с ним отрасли права
Уголовное право и процесс
Судебная система. Органы контроля

Государство в Центральной Европе.

Территория - 49 тыс. кв.км. Столица - г. Братислава.

Население - 5,3 млн. чел. (1995 г.); 85,7% - словаки, 10,8% - венгры, 2,2% - русины и украинцы, 1,1% - чехи.

Официальный язык - словацкий.

Религия - преобладает католичество.

В XI в. территория Словакии была включена в Венгерское королевство, вместе с которым в XVI-XVII вв. перешла под власть австрийских Габсбургов. Находилась в составе империи вплоть до 1918 г., когда распалась Австро-Венгерская монархия. Чехословацкая Республика, куда входила и Словакия, была образована как самостоятельное государство 28 октября 1918 г.

В феврале 1948 г. к власти в стране пришла Коммунистическая партия (КПЧ), было провозглашено вступление Чехословакии на путь строительства социализма.

1 января 1969 г. Словакия получила статус республики в составе федеративной Чехословацкой Социалистической Республики (ЧССР), в 1990 г. Чехословацкой Федеративной Республики (ЧФР), затем - Чешской и Словацкой Федеративной Республики (ЧСФР).

В ноябре 1989 г. в Чехословакии произошла "бархатная революция", отстранившая от власти коммунистов. Были ликвидированы все прежние политические и государственные структуры, начаты глубокие рыночные реформы.

В 1992 г. принято решение об окончательном разделе Чехословакии на два независимых и суверенных государства - Чешскую Республику и Словацкую Республику (вступило в силу с 1 января 1993 г.).

Государственное устройство

Словакия - унитарное государство. В административно-территориальном отношении делится на 8 краев.

В стране действует Конституция, принятая 1 сентября 1992 г. В январе 1999 г. в нее были внесены поправки, в соответствии с которыми Президент Республики будет избираться путем прямых и всеобщих выборов (а не парламентом, как раньше).

По форме правления Словакия - парламентская республика. Политический режим - демократический.

Законодательная власть принадлежит однопалатному парламенту Национальному совету (150 членов), избираемому сроком на 4 года.

Национальный совет способен принимать постановления, если присутствует более половины всех его депутатов. По общему правилу для принятия решения Национального совета необходимо согласие более половины присутствующих. Для принятия Конституции или конституционного закона, внесения изменений в Конституцию или конституционный закон, объявления войны необходимо согласие не менее 3/5 всех депутатов. Закон, принятый парламентом, подписывают Председатель Национального совета, Президент Республики и Председатель Правительства.

Помимо законодательных полномочий парламент: а) одобряет конституционным законом договор о вступлении Словацкой Республики в государственный союз с иными государствами и о расторжении такого договора; б) назначает референдум; в) выражает согласие с международными политическими договорами, международными экономическими договорами общего характера, а также и с международными договорами, для осуществления которых необходимо принятие закона, до их ратификации; г) создает министерства и остальные органы государственного управления путем принятия закона; д) обсуждает программное заявление Правительства, контролирует деятельность Правительства и обсуждает вопрос о доверии Правительству или его членам; е) утверждает государственный бюджет, контролирует и утверждает его исполнение; ж) обсуждает основные вопросы внутренней, международной, экономической, социальной и иной политики; з) избирает судей, председателя и заместителя председателя Верховного суда, председателя и заместителя председателя Верховного контрольного управления Словацкой Республики.

Предложение о недоверии Правительству или его члену Национальный совет обсуждает в случае, если оно внесено не менее чем 1/5 его депутатов. Для выражения такого недоверия необходимо согласие более половины всех депутатов.

Глава государства - Президент Республики, избираемый непосредственно гражданами сроком на 5 лет (до 1999 г. избирался парламентом). Одно и то же лицо может быть избрано Президентом не более чем на 2 срока подряд.

Президент представляет Словацкую Республику, подписывает международные договоры, вручает награды, если не уполномочит на то иной орган; объявляет амнистию, помилование и смягчает наказания, назначенные судами; дает распоряжения, чтобы уголовное производство не начиналось либо не продолжалось, и снимает судимости; является верховным главнокомандующим вооруженными силами; по предложению Правительства объявляет военное положение и на основе решения Национального совета объявляет войну, если на Словацкую Республику совершено нападение или если это вытекает из обязательств по международным договорам; объявляет чрезвычайное положение на основе конституционного закона; объявляет о проведении референдума. Президент обладает правом отлагательного вето в отношении обычных законов.

Поправки 1999 г. к Конституции по-новому определили объем президентских полномочий в соответствии с принципами парламентарной республики. Президент был лишен определенных прерогатив, однако приобрел некоторые новые полномочия. Например, он утратил право председательствовать на заседаниях Правительства, а также принимать участие в заседаниях парламента без приглашения со стороны депутатов. Президент также лишается права наложения вето на конституционные законы, которые принимаются парламентским большинством в 3/5 голосов, и может объявлять амнистию и исполнять функции главнокомандующего только при наличии подписей министра юстиции и Премьер-министра. Кроме того, он не вправе теперь вмешиваться в процесс формирования правительства.

С другой стороны, были расширены полномочия Президента, связанные с роспуском

парламента в случае конфликта между законодательной и исполнительной ветвями власти. Согласно прежней редакции Конституции (ст.102) Президент мог "распустить Национальный совет Словацкой Республики, если в течение 6 месяцев после выборов он трижды не одобрит программное заявление Правительства Словацкой Республики". Поправка, заменившая данную норму, предусматривает, что Президент вправе распускать парламент в следующих случаях: если после вынесения вотума недоверия правительству три последовательные попытки депутатов избрать новое правительство оказываются безуспешными; если парламент не принимает поддерживаемый правительством законопроект, связанный с вынесением вотума недоверия; если парламент не в состоянии принять какой-либо законопроект в течение 3 месяцев (показатель того, что в палате отсутствует рабочее большинство). Однако Президент не может использовать данное полномочие в течение последних 6 месяцев пребывания у власти.

Высший орган исполнительной власти - Правительство, состоящее из Председателя, заместителей Председателя и министров. Член Правительства не может быть депутатом.

Правительство формируется Национальным советом на основе принципа парламентского большинства. Правительство обязано в срок до 30 дней после своего назначения предложить парламенту программу и просить его о выражении доверия.

Правительство ответственно перед Национальным советом, который вправе в любое время выразить ему недоверие. Само Правительство может в любое время просить Национальный совет о выражении доверия, например, связав с этим вопросом голосование о принятии закона.

Если Национальный совет выразит недоверие Правительству или отклонит его предложение о выражении доверия, Правительство уходит в отставку.

Национальный совет может выразить недоверие и отдельному члену Правительства; в этом случае он должен уйти в отставку.

Отставка Председателя Правительства влечет за собой уход всего Правительства.

Для принятия постановления Правительства необходимо согласие более половины всех его членов. Правительство принимает решения коллегиально: а) о проектах законов; б) о постановлениях Правительства; в) о программе Правительства и ее выполнении; г) о принципиальных мерах по обеспечению экономической и социальной политики Словацкой Республики; д) о проектах государственного бюджета и проектах об утверждении и исполнении государственного бюджета; е) о международных договорах Словацкой Республики; ж) о принципиальных вопросах внутренней и внешней политики; з) о вынесении проекта закона Национального совета Словацкой Республики или иного значимого акта на публичную дискуссию; и) о просьбе выразить ему доверие; к) об объявлении амнистии по делам о проступках; л) о назначении и отзыве государственных должностных лиц в случаях, определенных законом; м) об иных вопросах, если это определит закон.

Правовая система

Общая характеристика

Словакия входит в романо-германскую правовую семью, примыкая в ней к германской группе. С XI до начала XX в. словацкие земли входили в состав Венгерского королевства и на них в полном объеме распространялись венгерское право и судебная система.

С 1918 г. словацкая правовая система развивалась как часть правовой системы Чехословакии. В то же время во многих отраслях (прежде всего, в гражданском) венгерское право на территории Словакии преобладало вплоть до середины XX в.

Самостоятельная правовая система Словакии стала формироваться только с принятием Конституции 1992 г. и провозглашением независимости 1 января 1993 г. Так же как и в Чехии, основное содержание правовых реформ в Словакии заключается в отказе от наследия социалистической правовой семьи и реинтеграции в романо-германскую правовую семью.

Несмотря на интенсивную деятельность словацких законодателей в 1990-е гг.

многие отрасли права по-прежнему основаны на законах прежней Чехословакии.

Основными источниками права в Словакии являются законы и другие нормативные акты. Их иерархия включает Конституцию 1992 г., конституционные законы, обычные законы, решения Президента Республики, постановления правительства, общеобязательные правовые акты министерств, иных административных ведомств и органов территориального самоуправления. Министерства и иные органы государственного управления могут издавать общеобязательные правовые акты, если они уполномочены на это законом.

Согласно Конституции международные договоры о правах человека и основных свободах, которые Словацкая Республика ратифицировала и которые были обнародованы способом, определенным законом, имеют приоритет перед ее законами, если они обеспечивают больший объем прав и свобод.

Обычай, который до издания ГК 1950 г. являлся в Словакии одним из важнейших источников гражданского права, в настоящее время потерял свое значение. Судебные и административные прецеденты в Словакии являются источниками права скорее де-факто, чем де-юре.

В 1990-е гг. в Словакии, как и ряде других восточноевропейских стран, исключительно важное место в системе источников права стали занимать решения Конституционного суда.

Гражданское и смежные с ним отрасли права

На протяжении столетий гражданские отношения в Словакии регулировались венгерским обычным и прецедентным правом. Попытка заменить его австрийским Общим гражданским уложением 1811 г., предпринятая в 1850-е гг., не увенчалась успехом. С 1861 г. главными нормами гражданского права стали постановления конференций, заседавших под председательством венгерского дворского судьи - iudex curiae, отчего их называли "юдекскуриальными постановлениями". Все они были собраны в 8-томном труде под названием "Временные юридические правила". Так как в Венгрии вплоть до распада Австро-Венгерской монархии не была проведена кодификация законов, то в значительной степени действовало обычное право, дополненное некоторыми письменными законами, например о браке 1894 г.

С 1876 г. в Словакии вступил в силу Торговый кодекс, разработанный для Германского союза в 1857-1861 гг. специальной комиссией, заседавшей в Нюрнберге (формально - в качестве самостоятельного венгерского Торгового кодекса 1875 г.).

Только в 1950 г. венгерское обычное право в Словакии было заменено единым Гражданским кодексом Чехословакии. В 1964 г. его сменил другой ГК Чехословакии. Все отношения, связанные с деятельностью предприятий, регулировались специальным Хозяйственным кодексом 1964 г.

После падения коммунистического режима в 1989 г. гражданское право Словакии (как и Чехии) подверглось коренной реформе, направленной на восстановление "европейской цивилистической традиции", а также создание современной правовой базы для развития частного имущественного оборота.

Основы нового гражданского и хозяйственного законодательства Словакии определены в Конституции 1992 г. Согласно ст.55 Конституции экономика Словацкой Республики основывается на принципах социально и экологически ориентированной рыночной экономики. Словацкая Республика поддерживает и защищает экономическое соревнование. Конституция Словакии (п.3 ст.20) почти дословно воспроизводит известную формулировку Основного закона Германии: "Собственность обязывает. Ею нельзя воспользоваться для ущемления прав других лиц либо в противоречии с общими интересами, охраняемыми законом".

В 1991 г. принят Торговый кодекс, в 1992 г. - новая редакция ГК 1964 г. Таким образом, Словакия выбрала "дуалистическую систему" частного права, предполагающую обособление торгового законодательства от гражданского. Среди других законов экономического блока следует упомянуть Закон о банкротстве государственных предприятий и Закон о защите конкуренции 1994 г.

Важнейшей частью экономической реформы в Словакии, так же как и в других восточноевропейских странах, является приватизация, первый этап которой приходится на 1991-1993 гг. Процесс приватизации регулируется Законом о сроках и условиях передачи государственной собственности другим субъектам (1991). В соответствии с Законом о внесудебной реабилитации (1991) установлена также реституция прав собственников, "несправедливо нарушенных" в социалистический период.

Гражданский процесс регулируется ГПК Чехословакии 1963 г.

Конституция 1992 г. и законодательство гарантируют широкие социальные и трудовые права граждан. С конца 1989 г. работники могут свободно прибегать к забастовке. Трудовой кодекс устанавливает стандартную рабочую неделю в 42,5 часа.

Уголовное право и процесс

До 1950 г. на территории Словакии действовали венгерские Уголовные уложения "О преступлениях и проступках" 1878 г. и "О нарушениях" 1879 г. (с изменениями и дополнениями). В 1950 г. был принят единый УК Чехословакии, уже в 1961 г. замененный новым кодексом, который вступил в силу 1 января 1962 г.

К 2000 г. Уголовный кодекс ЧССР 1961 г. оставался основным источником уголовного права независимой Словакии.

После "бархатной революции" 1989 г. в уголовное законодательство Чехословакии были внесены значительные изменения, направленные на его гуманизацию. Уже в декабре 1989 г. отменены статьи, карающие бегство из страны и незаконный въезд в страну, и статьи, направленные против церкви. В 1990-1991 гг. декриминализированы многие деяния, покушавшиеся на социалистическую экономическую и политическую систему (например, отменена ответственность за спекуляцию). В 1990 г. полностью отменена смертная казнь как вид наказания (ныне запрещена ст.15 Конституции Словакии).

В числе наказаний предусмотрены лишение свободы, штраф, высылка (сроком от 1 до 5 лет), конфискация имущества, лишение на определенный срок водительских прав, лишение специального или воинского звания, для иностранцев также изгнание. Максимальный срок тюремного заключения - 15 лет, в исключительных случаях - от 15 до 20 лет. За наиболее опасные уголовные преступления (убийство, геноцид, терроризм, государственная измена) может быть назначено пожизненное лишение свободы.

Уголовный процесс в Словакии аналогичен чешскому и во многом схож с российским. К 2000 г. сохранял силу УПК ЧССР 1962 г. (с изменениями и дополнениями). В 1990-е гг. предпринят ряд законодательных мер по его демократизации и усилению гарантий личности.

Согласно Конституции (ст.17) задержанный должен быть немедленно ознакомлен с доводами задержания, выслушан и не позднее чем через 48 часов освобожден либо передан в суд. Судья должен в течение 48 часов, а в случаях совершения особо тяжких преступлений - в течение 72 часов с момента доставки в суд задержанного выслушать его и принять решение об аресте или о его освобождении. Суд решает вопрос о предварительном заключении на основе прокурорских рекомендаций.

Обвиняемый может быть освобожден до суда под залог при соблюдении ряда условий. Залог не применяется в отношении лиц, обвиняемых в особо опасном умышленном преступлении.

Обычно уголовные дела расследуются полицией, а некоторые прокурорами, которые одновременно осуществляют надзор за законностью следственных действий. Только прокурор уполномочен представить обвинительное заключение в суд.

Большинство уголовных дел рассматриваются коллегиально (коллегией из одного профессионального судьи и двух народных заседателей). Единолично судья рассматривает дела о преступлениях, за которые законом установлено не более 2 лет лишения свободы.

Судебная система. Органы контроля

Организация судебной системы Словакии определена Конституцией 1992 г. и

Законом о судах и судьях 1991 г.

Судебная власть осуществляется судами с общей и специальной юрисдикцией. Систему судов общей юрисдикции образуют Верховный суд Словацкой Республики, окружные суды и приравненный к ним городской суд Братиславы (выступают в основном как апелляционная, а также первая инстанция по наиболее важным делам), районные суды. Имеются также районные военные и вышестоящий военный суды.

Верховный суд контролирует деятельность всех судов общей юрисдикции. Организационно-техническое обеспечение судов осуществляется Министерством юстиции.

Судей избирает Национальный совет по предложению Правительства сроком на 4 года, а по окончании этого срока - пожизненно. Председателя и заместителей председателя Верховного суда избирает из судей Верховного суда парламент сроком на 5 лет, причем не более чем на 2 срока подряд.

Парламент отзывает судью на основе вступившего в законную силу обвинительного приговора за умышленное уголовное преступление, а также на основе дисциплинарного решения - за действия, несовместимые с должностью судьи. Парламент может отозвать судью: а) если его состояние здоровья длительное время - по меньшей мере в течение одного года - не позволяет ему надлежащим образом осуществлять свои обязанности; б) если он достиг возраста 65 лет.

Конституционный контроль. Конституционный суд Словацкой Республики (КС) является, согласно Конституции, независимым судебным органом защиты конституционности. КС принимает решения о соответствии: а) законов Конституции и конституционным законам; б) постановлений Правительства, общеобязательных правовых актов министерств и остальных центральных органов государственного управления - Конституции, конституционным законам и законам; в) общеобязательных решений органов территориального самоуправления - Конституции и законам; г) общеобязательных правовых актов местных органов государственного управления - Конституции, законам или иным общеобязательным правовым актам; д) общеобязательных правовых актов - международным договорам, обнародованным тем же способом, что и закон.

Помимо этого КС решает споры о компетенции между центральными органами государственного управления, если закон не установит, что такие споры решает иной государственный орган; принимает решения по жалобам на вступившие в законную силу акты центральных органов государственного управления и органов территориального самоуправления, которыми были нарушены основные права и свободы граждан, если решения о защите этих прав и свобод не были приняты иным судом; дает толкование конституционных законов, если вопрос спорен.

КС является также органом "электоральной юстиции". Он принимает решение по жалобе на акты о подтверждении или неподтверждении действительности мандата депутата парламента, о конституционности и законности выборов в парламент Словакии и в органы территориального самоуправления, а также по жалобам на результаты референдума.

КС принимает решение о том, соответствует ли акт о роспуске или приостановлении деятельности политической партии или политического движения конституционным и иным законам.

Наконец, КС принимает решение по обвинению парламентом Президента Республики в государственной измене.

Решения КС являются окончательными и общеобязательными. Признанные неконституционными (не соответствующими закону, международному договору) акты теряют силу. Однако издавшим эти акты органам дается 6-месячный срок для приведения их в соответствие с Конституцией, законом и т.д.

КС состоит из 10 судей, которых назначает сроком на 7 лет Президент Республики из числа 20 лиц, предложенных парламентом. Во главе Суда стоит председатель, назначаемый из судей КС Президентом Республики.

Статус прокуратуры определен Конституцией и Законом 1965 г. Согласно Конституции (ст.149) прокуратура защищает права и охраняемые законом интересы физических и юридических лиц и государства. Во главе прокуратуры стоит генеральный

прокурор, которого назначает и отзывает Президент Республики по предложению парламента. Прокуратура независима: никакой внешний орган не может давать ей инструкции и распоряжения относительно процедуры и принятия решений по вопросам прокурорского надзора.

Финансово-хозяйственный контроль. Согласно Конституции (ст.60) Высшее контрольное управление Словацкой Республики является независимым органом, осуществляющим контроль за хозяйственными и бюджетными средствами, за государственным имуществом, имущественными правами и претензиями государства. Председателя и заместителя председателя Высшего контрольного управления избирает и отзывает парламент Словакии. Высшее контрольное управление по требованию парламента представляет ему отчет о результатах контроля финансово-хозяйственной деятельности. Очередной отчет представляется в парламент не реже одного раза в год. Поправками к Конституции, принятыми в марте 2001 г., предусматривается учреждение института омбудсмана.

Словения
Республика Словения

Государственное устройство
Правовая система
Общая характеристика
Гражданское и смежные с ним отрасли права
Уголовное право и процесс
Судебная система. Органы контроля

Государство на юге Центральной Европы.

Территория - 20,3 тыс. кв.км. Столица - г. Любляна.

Население - 1,9 млн. чел. (1995 г.), 90% - словенцы.

Официальный язык - словенский.

Религия - 70% словенцев - католики.

Как независимое государство Словения существует с 1991 г. С XVI в. по 1918 г. она находилась под властью Австрии; после распада Австро-Венгерской империи вошла в состав Королевства сербов, хорватов и словенцев (с 1929 г. - Королевство Югославия). С 1945 по 1991 г. входила в состав Федеративной Народной Республики Югославии (затем Социалистической Федеративной Республики Югославии - СФРЮ) в качестве одной из ее 6 республик.

Государственное устройство

Словения - унитарное государство. Административно-территориальное деление - 62 района.

Форма правления в Словении по Конституции 1991 г. парламентарная республика. Политический режим - демократический.

Законодательная власть принадлежит однопалатному парламенту Государственному собранию, которое состоит из 90 депутатов, избираемых гражданами на 4 года. За итальянским и венгерским меньшинствами закреплено право быть представленными как минимум одним депутатом в парламенте.

Право законодательной инициативы принадлежит правительству, индивидуально депутатам Государственного собрания и не менее чем 5 тыс. избирателей. Законы могут приниматься как парламентом, так и непосредственно гражданами на референдуме. По общему правилу для принятия закона парламентом требуется простое большинство присутствующих на заседании депутатов. Закон должен быть обнародован Президентом Республики не позднее чем через 8 дней после его принятия.

Помимо парламента в Словении имеется также Государственный совет - совещательный орган, представляющий социальные, экономические, деловые, профессиональные и местные интересы. В соответствии с Законом "О Государственном совете", принятым в 1992 г., 22 кандидата избираются муниципалитетами для представительства местных интересов. Остальные 18 общественными организациями

для представительства, в соответствии со ст.96 Конституции, интересов работодателей (4 советника), наемных рабочих (4 советника), крестьян, ремесленников и лиц свободных профессий (4 советника), работников непроизводственной сферы (6 советников). Члены Государственного совета избираются сроком на 5 лет.

Государственный совет обладает правом отлагательного вето: он может требовать, чтобы Государственное собрание пересмотрело любой закон в течение 7 дней после его принятия и до обнародования. При повторном рассмотрении закон считается окончательно принятым, если за него проголосовало абсолютное большинство всех избранных депутатов (исключая случаи, когда Конституция требует квалифицированного большинства). Государственный совет также вправе вносить законопроекты на рассмотрение Государственного собрания, давать заключения по всем вопросам, входящим в компетенцию Государственного собрания, требовать назначения референдума по вопросам общественного значения, проведения расследования (по тем же вопросам).

Глава государства - Президент Республики, избираемый непосредственно населением на 5-летний срок. Никто не может занимать этот пост более 2 сроков подряд.

Президент является главнокомандующим Сил обороны Словении, он назначает выборы Государственного собрания, обнародует законы, назначает и отзывает послов и консулов, принимает верительные грамоты от иностранных дипломатических представителей, осуществляет право помилования, присваивает государственные награды и почетные звания, выполняет другие обязанности, предусмотренные Конституцией. В случае войны или чрезвычайной ситуации, если Государственное собрание не может немедленно собраться, Президент по требованию Правительства издает декреты, имеющие силу закона. Такие декреты должны быть представлены на утверждение парламенту, как только он соберется на свое заседание.

Исполнительная власть принадлежит Правительству, состоящему из Премьер-министра и министров государства. Правительство и его отдельные министры независимы в рамках своей компетенции. Последние подотчетны Государственному собранию.

Кандидатура Премьер-министра предлагается Государственному собранию Президентом после консультаций с лидерами различных политических групп в парламенте. Премьер-министр избирается большинством голосов всех депутатов тайным голосованием. Если предложенный кандидат не получает необходимого большинства голосов, Президент может продолжить консультации в течение еще 14 дней и предложить Государственному собранию того же или нового кандидата. Помимо этого кандидаты могут быть предложены политическими группами Государственного собрания или группой из не менее чем 10 депутатов. При этом кандидатура, предложенная Президентом, голосуется первой. Если Премьер-министр вновь не избран, парламент может решить продолжить избрание, но уже большинством голосов от числа присутствующих депутатов. Если в 2 последующих голосованиях никакой кандидат не получит необходимого числа голосов, Президент должен распустить Государственное собрание и назначать новые выборы.

Министры назначаются и освобождаются Государственным собранием по предложению Премьер-министра. Они несут коллективную ответственность за работу Правительства и персональную ответственность за свою собственную деятельность.

Государственное собрание может (большинством голосов всех депутатов) избрать нового Премьер-министра. Такое голосование считается вотумом недоверия Правительству ("конструктивный вотум") и влечет его отставку. Вотум недоверия может быть вынесен большинством и от числа присутствующих депутатов, если данный Премьер-министр был избран таким большинством.

Премьер-министр может требовать голосования Государственным собранием о доверии Правительству. Если такой вотум не получит большинства голосов всех избранных депутатов, Государственное собрание должно в 30-дневный срок или выбрать нового Премьер-министра, либо выразить доверие действующему Премьер-министру в новом голосовании. Если этого не случится, Президент Республики должен распустить Государственное собрание и назначить новые выборы. Премьер-министр может объединить голосование о вотуме доверия Правительству с голосованием по

определенному закону или другому вопросу.

Государственное собрание по требованию не менее чем 10 депутатов может подать интерпелляцию (запрос) относительно работы Правительства или отдельного министра. Если по итогам такой интерпелляции большинство всех избранных депутатов вынесет вотум недоверия Правительству или соответствующему министру, то Правительство или такой министр считаются уволенными Государственным собранием.

Правовая система

Общая характеристика

Правовая система Республики Словении входит в романо-германскую правовую семью и имеет общие черты с правовыми системами других бывших союзных республик Югославии.

До Второй мировой войны Словения, как и другие части Югославии, имела свою собственную, обособленную правовую систему, которая сложилась в результате длительного австрийского владычества. В частности, основу гражданского права Словении составлял австрийский ГК с новеллами периода Первой мировой войны; уголовное право также основывалось на австрийском законодательстве (до 1929 г.). В 1946 г. новое, коммунистическое правительство Югославии решило покончить с правовым партикуляризмом страны, отменив все старое законодательство (за исключением некоторой его части, не противоречившей принципам нового строя). До принятия новой Югославской конституции 1974 г., расширившей компетенцию союзных республик, основные отрасли права находились в ведении федерации. Со второй половины 1970-х гг. в Словении, как и других югославских республиках, стало приниматься собственное гражданское и уголовное законодательство в рамках основ законодательства, установленных федерацией. Это законодательство (в определенной мере) и по сей день составляет основу правовой системы Словении.

После смены общественного строя в 1990 г. и провозглашения независимости в 1991 г. правовая система Словении, как и других бывших социалистических стран, переживает период бурных преобразований, направленных на создание правовой базы для демократического государства со свободной рыночной экономикой.

В настоящее время основным источником права в Словении являются законы и другие нормативные акты. Высший нормативный акт - Конституция; за ней следуют законы, принятые парламентом; декреты, изданные правительством во исполнение законов, подзаконные акты, изданные министерствами во исполнение законов и декретов правительства, и подзаконные акты, издаваемые органами местного самоуправления для решения вопросов, входящих в их компетенцию.

Законы и другие подзаконные акты также должны соответствовать общепризнанным принципам международного права и нормам международных соглашений, участником которых является Словения. Ратифицированные и опубликованные международные соглашения применяются в Республике Словении непосредственно.

Основным центром в области изучения права, а также подготовки юридических кадров в Словении является юридический факультет университета в Любляне.

Гражданское и смежные с ним отрасли права

До 1946 г. на территории Словении действовало австрийское Гражданское уложение 1811 г. (с изменениями на 1918 г.). Его сменило социалистическое гражданское законодательство югославской федерации. После принятия Конституции Югославии 1974 г. Словения получила право принимать собственные законодательные акты в области гражданского права.

В настоящее время гражданское право Словении, как и других бывших союзных республик Югославии, не кодифицировано. Имущественные отношения регулируются законом о собственности, в основе которого лежит Федеральный закон об основных имущественно-правовых отношениях 1980 г. Наследственные отношения регулируются республиканским Законом о наследовании 1976 г. и Законом о дополнении Закона о

наследовании 1978 г. Действует также Закон о наследовании сельскохозяйственной земли и индивидуальных крестьянских хозяйств (имений) 1973 г. Отдельные законы регулируют обязательственное право, институт исковой давности, вексельное обращение и т.д.

Поскольку в Югославии, единственной из всех социалистических стран, уже в 1960-е гг. был дан широкий простор рыночным отношениям, смена общественного строя в 1990 г. не потребовала коренной ломки гражданского законодательства. Необходимо было лишь модернизировать его, устранив сохранявшиеся ограничения частной инициативы и приспособив к современным формам бизнеса. В 1990-е гг. в Словении был принят пакет новых законов о предпринимательстве (в том числе Закон о коммерческих компаниях 1993 г.), иностранных инвестициях и приватизации.

Конституция 1991 г. закрепила право трудящихся свободно объединяться в профсоюзы и право на забастовку. В 1993 г. парламент принял закон, ограничивающий последнее право для некоторых категорий госслужащих.

Уголовное право и процесс

До 1918 г. в Словении применялось австрийское уголовное законодательство (Уголовный кодекс 1852 г.). После создания Королевства сербов, хорватов и словенцев (с 1929 г. - Королевство Югославия) в стране были приняты общий УК (1929) и УПК (1930).

После создания Социалистической Федеративной Республики Югославии в ней были приняты новые УК (1951) и УПК (1953). В соответствии с Конституцией 1974 г. компетенция в области уголовного права была разделена между федерацией (Общая часть УК и ответственность за общефедеральные преступления) и республиками (Особенная часть), а уголовно-процессуальное законодательство осталось в исключительной компетенции центра. В 1977 г. были приняты новые союзные УК и УПК. В том же году Словения, как и другие республики, приняла собственный УК (Особенная часть), который сохранил силу и после достижения независимости в 1991 г. В 1994 г. приняты новые УК и УПК.

В 1989 г. в Словении была официально отменена смертная казнь (последний раз приговор был приведен в исполнение в 1957 г.).

Конституция 1991 г. закрепила демократические принципы уголовного процесса, отвечающие всем международным стандартам. Арест допускается исключительно по приказу суда и только в тех случаях, когда он "абсолютно неизбежен" для обеспечения уголовного судебного разбирательства или для защиты общества.

Судебная система. Органы контроля

В соответствии с Конституцией в Республике Словении имеются только обычные суды. Введение чрезвычайных и военных судов в мирное время запрещено.

Судьи избираются Государственным собранием по рекомендации Судебного совета. В состав самого Совета входят 5 членов, избранных Государственным собранием по предложению Президента Республики, и 6 членов, избранных из своих рядов судьями. Конституция закрепляет принцип несменяемости судей.

Согласно Закону о судах, вступившему в силу 28 апреля 1993 г., судебная система Словении включает: Верховный суд, который является высшим судом в стране; 4 вышестоящих суда, которые рассматривают дела во второй инстанции; 11 окружных судов и 44 районных суда, действующих как суды первой инстанции.

В стране существует система трудовых и социальных судов. Первые решают трудовые споры, юрисдикция вторых охватывает пенсии и страхование по нетрудоспособности, страхование здоровья, страхование по безработице и споры по вопросам семьи и социальных пособий.

Нарушения расследуются полицией и следственными судьями. Обвинение в суде поддерживает прокуратура.

Конституционный суд (КС) был создан в Словении еще в 1963 г. Новая Конституция значительно усилила его роль. Статус и юрисдикция КС определены в самой Конституции и Законе о Конституционном суде (1994 г.).

КС состоит из 9 судей, избранных из числа специалистов в области права, по предложению Президента, на срок 9 лет. Они не могут быть переизбраны.

КС рассматривает дела о соответствии законов Конституции; законов и подзаконных актов - ратифицированным международным соглашениям и общим принципам международного права; подзаконных актов - Конституции и законам. Суд наделен полномочием аннулировать неконституционные законы и иные незаконные акты.

КС также рассматривает споры о компетенции между парламентом, Президентом и правительством, равно как и споры между государственными органами и органами местного самоуправления. Кроме того, КС рассматривает конституционные жалобы на нарушения прав и основных свобод человека.

Высший финансово-экономический контроль в стране осуществляет независимая служба генерального аудитора, чиновники которой назначаются Государственным собранием.

Конституция предусматривает также должность Омбудсмана, уполномоченного следить за соблюдением основных прав и свобод человека. В Законе об Омбудсмане по правам человека Республики Словении 1993 г. предусмотрено, что Омбудсман ответственен перед парламентом, который избирает его по предложению Президента 2/3 голосов, однако при разрешении конкретных дел он независим даже в отношении органов парламента.

Соединенные Штаты Америки

Государственное устройство
Правовая система
Общая характеристика
Гражданское и смежные с ним отрасли права
Уголовное право
Уголовный и гражданский процесс
Судебная система. Органы контроля
Судебные системы штатов
Литература

Государство в Северной Америке. Имеет владения: Пуэрто-Рико и Виргинские острова, ряд островов в Океании.

Территория - 9373 тыс. кв.км. Столица - г. Вашингтон.

Население - 274,2 млн. чел. (январь 2000 г.).

Официальный язык - английский.

Религия - большинство верующих относятся к протестантской (56%) и католической (25%) церквям.

Первое постоянное английское поселение на территории современных Соединенных Штатов Америки (США) основано в 1607 г. В конце XVIII в. противоречия с метрополией привели к Войне за независимость (1775-1883 гг.), в ходе которой 13 северо-американских колоний объединились (1776 г.) и создали конфедерацию независимых республик - Соединенные Штаты Америки. В 1787 г. конфедерация была преобразована в федеративное государство. В 1861-1865 гг. в США имела место Гражданская война между буржуазным Севером и рабовладельческим Югом, закончившаяся поражением последнего. С покупкой у России Аляски в 1867 г. завершилось формирование США в нынешних границах.

Государственное устройство

По форме государственного устройства США - федерация. Страна состоит из 50 штатов и федерального округа Колумбия. Конституция содержит четкий перечень вопросов, отнесенных к компетенции центральной власти. Вопросы, не включенные в этот перечень, штаты правомочны решать самостоятельно. Развитие американского федерализма постоянно характеризуется борьбой двух тенденций: с одной стороны, происходит расширение компетенции центральной власти, с другой - усиление власти штатов. В XX в. сильнее стала проявляться первая тенденция.

Конституция США принята в 1787 г. Это одна из старейших ныне действующих конституций и одна из наиболее "жестких": за 200 лет в нее было внесено всего 27 поправок, 10 из которых, так называемый Билль о правах, вступили в силу в 1791 г. В противоположность юридической конституции существует, по выражению американских теоретиков, "живая конституция". Другими словами, Конституция 1787 г. действует в настоящее время с многочисленными дополнениями в виде судебных прецедентов, законов Конгресса, актов Президента.

По форме правления США - президентская республика. Федеральная конституция устанавливает принцип "разделения властей" - законодательная власть принадлежит Конгрессу, исполнительная - Президенту, судебная Верховному и другим судам.

Высший орган государственной власти - Конгресс состоит из 2 палат Палаты представителей и Сената. Палата представителей, в состав которой входят 435 членов, избирается путем прямых выборов по мажоритарной системе относительного большинства. Депутаты, представляющие интересы населения всей страны, избираются на 2 года. Сенат - палата, выражающая интересы штатов, избирается по той же системе на 6 лет с обновлением 1/3 состава каждые 2 года. В ней 100 человек - по 2 от каждого штата, независимо от численности его населения. В Палате представителей председательствует спикер, избираемый из числа ее депутатов, в Сенате - Вице-президент США. Спикер является представителем партии, располагающей большинством мест в парламенте. Один раз в год Конгресс собирается на очередную сессию. Президент может, кроме того, созывать чрезвычайные сессии. Конгресс сам назначает сроки перерыва в работе и окончания сессии. Палаты, как правило, проводят свои заседания раздельно. Однако основная деятельность Конгресса осуществляется не на пленарных заседаниях палат, а в разнообразных комитетах, создаваемых обеими палатами. Так, в комитетах проходит большая часть законодательной работы. В настоящее время в Конгрессе имеется примерно 60 комитетов. Среди них есть постоянные комитеты, занимающиеся строго определенными вопросами, отнесенными к их ведению, и специальные комитеты, создаваемые для изучения конкретной проблемы. Компетенция Конгресса определена Конституцией. В соответствии с разд.8 ст.1 Конгресс имеет право устанавливать различные пошлины, налоги, сборы, заботиться о совместной обороне и благосостоянии США. Кроме того, каждая палата обладает предоставленными только ей полномочиями. К примеру, Палата представителей наделена правом возбуждать обвинения против федеральных гражданских должностных лиц (импичмент), а Сенат - правом решать вопрос о виновности в порядке импичмента. Кроме того, Сенат утверждает высших должностных лиц, назначенных Президентом, одобряет заключенные им международные договоры. Однако в основной сфере деятельности - законодательной - палаты обладают равными правами.

Законодательная деятельность Конгресса проходит три стадии. На первой законопроект вносится на рассмотрение в палату и определяется комитет, которому он будет передан. В комитетах фактически решается судьба законопроекта: он может быть отклонен, существенно изменен. Второе чтение означает обсуждение билля в палатах, когда депутаты могут вносить изменения и дополнения. Наконец, третье чтение - это голосование по законопроекту. В случае отклонения билля одной из палат создается "согласительный комитет" из представителей обеих палат, который должен выработать общее мнение. После одобрения билля обеими палатами он отсылается Президенту для утверждения.

Президент США избирается сроком на 4 года путем косвенных выборов (избиратели выбирают выборщиков, а они - Президента). Конституция предусматривает, что избранным считается тот кандидат, который получит абсолютное большинство голосов выборщиков. Если ни один кандидат не получит требуемого большинства, Палата представителей избирает Президента из 3 кандидатов, получивших наибольшее число голосов. Никто не может занимать президентский пост более 2 раз. Компетенция Президента, который сосредоточивает в своих руках полномочия главы государства и главы правительства, чрезвычайно обширна. В настоящее время наблюдается тенденция к расширению фактического объема его полномочий.

Президент принимает самое непосредственное участие в законодательном процессе. Все принятые Конгрессом билли посылаются на утверждение Президенту: в

течение 10 дней он должен или подписать законопроект, или возвратить его Конгрессу со своими возражениями. Конгресс может преодолеть президентское вето, вторично одобрив билль в каждой палате большинством в 2/3 голосов. Используя свое право предоставлять Конгрессу различного рода информацию (о положении федерации, об экономике, о бюджете), Президент формулирует в своих посланиях конкретные законодательные предложения и законопроекты. Таким своеобразным путем он осуществляет законодательную инициативу. Большое число подзаконных актов президент издает самостоятельно, причем часть их по своему значению приравнивается к законам, изданным Конгрессом. Помимо нормотворческой деятельности одна из наиболее важных функций Президента - назначение на высшие государственные должности, которое он производит "по совету и с согласия" Сената. Достаточно обширны полномочия Президента в области внешней политики. Он назначает и отзывает послов и иных полномочных представителей и консулов, имеет право заключать международные договоры, которые Сенат должен одобрить, и исполнительные соглашения, для которых одобрение Сената не требуется. Президент стоит во главе громадного внешнеполитического аппарата, что дает ему возможность самостоятельно, без участия законодательной власти, решать многие международные вопросы.

Президент не подотчетен никаким органам и может быть отстранен от должности только в порядке импичмента, если он будет признан виновным в измене или другом тяжком преступлении или проступке. Президент является также главой правительства - Кабинета. Должности премьер-министра в США не существует. Кабинет состоит из министров, которые назначаются Президентом "по совету и с согласия" Сената, и тех должностных лиц, которых Президент сам включает в Кабинет. Кабинет целиком подчинен Президенту и выполняет при нем роль совещательного органа. Компетенцию Кабинета точно установить невозможно, так как в Конституции о нем не сказано. На заседаниях Кабинета, которые проводятся под председательством Президента, решаются наиболее важные вопросы государственной жизни. Большую роль в управлении государством играют наряду с министерствами центральные ведомства - Совет национальной безопасности, Ведомство по управлению и бюджету, Совет по экономической политике и др. Эти ведомства, образующие исполнительный аппарат при Президенте, дают ему различного рода рекомендации по вопросам, относящимся к их компетенции. Члены Кабинета не подотчетны Конгрессу.

Каждый штат имеет свою конституцию, свои законодательные органы двухпалатные (в штате Небраска - однопалатную) легислатуры, свою исполнительную власть, во главе которой стоит избираемый населением губернатор, наконец, свою судебную систему.

Правовая система

Общая характеристика

Существующая американская правовая система в своих основных чертах начала складываться в колониальный период, в XVII-XVIII вв. В каждой из 13 британских колоний в Америке применялись английские законы и нормы общего права, однако со значительными ограничениями, вызванными специфическими местными условиями (крайне низкая стоимость земельных угодий, удаленность многих поселений от административных центров, недостаток профессиональных юристов и др.). В большинстве колоний были изданы собрания действовавших в каждой из них законодательных актов. Первое, изданное в Массачусетсе в 1648 г., отличалось тем, что отдельные правовые институты были расположены в нем в алфавитном порядке, что послужило образцом для многих последующих публикаций американского законодательства. После образования Соединенных Штатов в них сохраняли свое действие английские законы, если они не противоречили Конституции и новым законам. Применялись и нормы английского общего права, сформулированные в решениях британских судов. На базе этих норм в штатах складывались свои системы общего права, сходные, но в чем-то и различающиеся, поскольку в каждом штате силу обязательного судебного прецедента имеют решения, вынесенные федеральными судами всех инстанций и верховным судебным органом штата, решения же судебных органов других

штатов имеют силу лишь "убеждающего прецедента". Однако при необходимости, хотя и весьма редко, американские суды достаточно смело отказываются следовать "устаревшим" прецедентам, в особенности если речь идет об их собственных решениях.

Важнейшее отличие американской правовой системы от английскойпредопределяющее значение Конституции в качестве основного источника права. Соотношение двух источников права - законодательных актов, издаваемых Конгрессом США и легислатурами штатов, и норм общего права на протяжении всей истории США не раз подвергалось изменениям. Начиная с 1820-х гг. многие штаты вступили на путь кодификации норм общего права, оставляя, однако, за судами широкие полномочия их толкования, при том что многие правовые институты так и не стали предметом законодательного регулирования. Основная тенденция в дальнейшем развитии американского права - возрастание роли законодательства при сохранении принципиальной значимости решений Верховного суда США. Большим своеобразием отличалось развитие права в Луизиане - бывшей испанской и французской колонии, которая была присоединена к США в 1803 г. Там сохраняется влияние законодательных норм, следовавших французскому образцу, в частности Гражданского кодекса, составленного в 1825 г. по модели Кодекса Наполеона. Однако в целом изменения, вносившиеся в законодательные акты Луизианы, особенно в сфере торгового права и гражданского процесса, шли в направлении их американизации.

Законодательство штатов, расположенных на территориях, некогда отторгнутых от Мексики (Техас, Нью-Мексико, Невада и др.), обнаруживает известное влияние испанской правовой системы. Что касается Пуэрто-Рико, с 1952 г. имеющего статус "свободно присоединившегося к США государства", то действующие там нормы гражданского права составлены по испанскому образцу, а процессуальные и большая часть иных правовых норм соответствуют общеамериканским моделям.

На протяжении всего XIX в. во многих штатах предпринимались попытки подготовить кодексы законов по отдельным отраслям права, которые далеко не сразу и не во всех случаях приводили к официальному изданию соответствующих актов, хотя в результате, в отличие от Великобритании, в США законодательство приобрело в значительно большей мере кодифицированный, а не просто консолидированный характер. Так, еще в 1776 г. штат Вирджиния поручил Томасу Джефферсону подготовить проект уголовного кодекса, который был официально принят в 1796 г. В Луизиане известным юристом Э. Ливингстоном в начале XIX в. были подготовлены проекты уголовного, гражданского и процессуального кодексов, лишь частично одобренные законодательным собранием. В 1830-х гг. началась работа нью-йоркского юриста Д. Филда над проектами кодексов для своего штата. Начиная с 1848 г. подготовленные комиссией во главе с Д. Филдом проекты гражданского, уголовного, гражданского процессуального и уголовно-процессуального кодексов были, хотя и не все, одобрены в штате Нью-Йорк и одновременно послужили образцом для кодексов, изданных в ряде других штатов. Однако, как правило, каждый из штатов заимствовал лишь отдельные кодексы, составленные в штате Нью-Йорк, а не все четыре. В 1872 г. крупнейший западный штат Калифорния одобрил 4 кодекса по указанным выше отраслям права, составленным комиссией из местных юристов. С 1880-х гг. в большинстве штатов были изданы своды действующих в них законов; они составлялись по различным схемам и весьма различались уровнем законодательной техники.

Соотношение федерального законодательства с законодательством штатов было определено в Конституции США, однако оно не раз подвергалось весьма существенным изменениям. По существу, и Гражданская война 1861-1865 гг., один из переломных моментов в истории страны, была связана со стремлением рабовладельческих штатов Юга добиться ограничения роли федеральных законов в пользу актов, издаваемых властями штатов. Федеральное законодательство ныне играет роль определяющего источника права в регулировании вопросов экономики, финансов, обороны, трудовых отношений, охраны природы и иных общегосударственных проблем, а также таможенных правил, торговли между штатами, авторских прав, патентных отношений и др.

Возрастанию значимости федеральных законов за последние десятилетия в существенной мере содействовали различные социальные программы, например по образованию, оказанию помощи малоимущим, строительству дорог, борьбе с

преступностью и др. Эти программы финансируются федеральными властями лишь при условии, что соответствующие штаты подчиняются требованиям, установленным федеральными законами. В целом же область применения законодательства и общего права штатов, в особенности по проблемам гражданского и уголовного права, судоустройства и судебного процесса, значительно шире, чем федерального законодательства и сопутствующего ему общего права, представляющего собой совокупность судебных прецедентов, порожденных необходимостью толкования федеральных законов. Размежевание сфер действия законодательства федерации и штатов в конкретных отраслях права представляет известные трудности, поскольку нередко одни и те же правовые институты регулируются как теми, так и другими законами.

Федеральное законодательство США публикуется в качестве Свода законов, состоящего из 50 разделов, каждый из которых посвящен определенной отрасли права либо крупному правовому институту (например, раздел 7 - "Сельское хозяйство", раздел 40 - "Патенты", раздел 50 "Война и национальная оборона"). По составу Свод весьма неоднороден. Некоторые его разделы представляют собой просто собрание близких по содержанию актов, изданных в разное время и мало связанных между собой. Другие, напротив, включают кодексы законов соответствующей отрасли права, составленные по определенной схеме. Свод законов США переиздается каждые 6лет. Принимая очередной закон, американский Конгресс указывает, какое место должен занять он в Своде законов США и какие изменения должны быть в связи с этим внесены в разделы, главы и параграфы действующего Свода.

С конца XIX в. в условиях роста экономических, политических и иных связей между отдельными штатами, роста мобильности населения и т.п. в США предпринимаются попытки сблизить и даже унифицировать законодательство штатов, что, однако, может быть достигнуто лишь на строго добровольной основе, если легислатуры всех или хотя бы большинства штатов последуют согласованному образцу. В этих целях в 1892 г. была учреждена Национальная конференция уполномоченных по унификации права штатов, которая представляет собой отчасти государственный орган, отчасти - общественную организацию. Непосредственную постоянную работу по подготовке проектов унифицированных актов ведут комиссии специалистов по соответствующей отрасли права (их резиденция - Чикагский университет), а уполномоченные, назначаемые губернаторами штатов, собираются на конференцию, как правило, всего лишь раз в год. Если конференция одобряет представленный проект, она рекомендует его штатам для принятия в качестве закона. Однако пока из почти 200 предложенных ею проектов одобрение всех или подавляющего большинства штатов получили менее 20 (в основном они относятся к сфере торгового права, и важнейший среди них - Единообразный торговый кодекс (ЕТК), впервые предложенный в 1952 г.). Важную роль в разработке проектов унификации законодательства штатов играет также Институт американского права (основан в 1923 г.) - частная организация, существующая на средства благотворительных фондов и объединяющая усилия многих известных американских юристов. Этот институт принял участие в работе над проектом ЕТК и самостоятельно разработал проекты нескольких примерных кодексов, в том числе Примерного УК 1962 г.

За последние десятилетия предпринимаются также попытки сблизить нормы общего права отдельных штатов. В многотомном издании "Обновленное изложение права", подготовленном Институтом американского права, в систематизированном виде, в форме, напоминающей статьи законов, излагаются нормы американского общего права по различным его отраслям, и прежде всего по тем вопросам, которые почти не регулируются законодательством, - договорное право, представительство, коллизия законов, гражданско-правовые деликты, собственность, страхование, квазидоговоры, доверительная собственность. Каждому из этих вопросов посвящено от одного до четырех томов в первом издании из 19 книг, которое вышло в 1932-1957 гг. С 1952 г. Институт начал издание "Второго обновленного изложения права". Как и в первое издание, в него включаются те нормы общего права, которые, по мнению составителей соответствующего раздела, выражают господствующую точку зрения американских судей либо представляются оптимальными. Будучи частной систематизацией норм общего права, эти издания не имеют формальной юридической силы закона, однако их

"убеждающий" авторитет столь высок, что ссылки на них неизменно содержатся не только в выступлениях сторон в суде, но и в судебных решениях.

Гражданское и смежные с ним отрасли права

В сфере гражданского и семейного права в большинстве американских штатов действуют не кодексы, а законы, регулирующие отдельные правовые институты, либо нормы общего права. Исключение составляет штат Луизиана, где действует Гражданский кодекс 1870 г., продолжающий традиции французского права, и штаты Джорджия, Калифорния, Монтана, Северная и Южная Дакота, где имеются гражданские кодексы, регулирующие лишь узкий круг проблем гражданского и семейного права.

Нормы о правовом статусе физических лиц, помимо имеющих общеконституционный характер, весьма различаются. В частности, возраст гражданского совершеннолетия в штатах колеблется от 18 до 21 года. Относительно правового статуса юридических лиц, обычно именуемых корпорациями, также имеются достаточно серьезные различия. Во многих штатах действуют единообразные законы о полных и коммандитных товариществах, меньшее распространение получил Примерный закон о предпринимательских корпорациях, хотя в целом американское законодательство в этой области оказывает серьезное влияние на многие капиталистические страны. Американские законы допускают образование корпорации даже одним лицом и не содержат ограничений относительно минимальных размеров ее начального капитала.

Единообразный закон о браке и разводе, разработанный Национальной конференцией уполномоченных (1970 г.), полное одобрение получил лишь в 11 штатах, и в регулировании этих вопросов отсутствует единство. Законы одних штатов требуют гражданской формы регистрации брака, других придают юридическую силу церковному бракосочетанию, однако при условии, что ему предшествует представление лицензии от муниципальных служб. Наконец, в отдельных штатах допускается признание юридических последствий и за фактически установленными брачными отношениями. За последние десятилетия, в том числе благодаря решениям Верховного суда США, расширяются права внебрачных детей, число которых постоянно растет. Имущество супругов после заключения брака чаще всего продолжает оставаться в их раздельной собственности, хотя в нескольких штатах признается режим общности имущества супругов (такой режим рекомендован и одобренными в 1984 г. Национальной конференцией уполномоченных единообразными законами о брачных договорах и имуществе супругов).

Основанием для развода законодательство одних штатов признает лишь непоправимый распад брака, других - раздельное проживание супругов в течение полугода; в некоторых штатах требуется доказать в суде вину одного из супругов в грубом обращении, неверности и т.п. Наиболее либеральные правила действуют в штате Невада, что экономически оказывается крайне выгодно из-за наплыва желающих ускорить получение развода.

Столь же разнообразны и правила наследования. Везде допускается наследование как по закону, так и по завещанию. В отношении небольших по сумме наследств чаще всего действуют упрощенные правила, а в отношении крупных - судебный контроль за решением вопроса о переходе имущества и за его управлением, осуществляемым исполнителем завещания либо "личным представителем" или другими назначаемыми судом лицами. Во многих штатах закон предусматривает особое обеспечение прав пережившего супруга.

В области торговых отношений издан ряд подготовленных Национальной конференцией уполномоченных единообразных актов, регулирующих важнейшие правовые институты. В первой половине XX в. были подготовлены соответствующие акты о ценных бумагах, купле-продаже, коносаментах, об условной продаже и др., одобренные во многих штатах. Однако центральное место в данной сфере занял ЕТК, поглотивший все эти законы. Его первый проект был выработан в 1952 г., затем несколько раз пересматривался по требованию отдельных штатов (ныне действует официальный текст 1978 г.). Он был принят, с весьма небольшими поправками, всеми американскими

штатами, кроме Луизианы, но и там с 1974 г. действуют многие его разделы. Все это придает ЕТК исключительный вес в качестве общеамериканского источника права. Он регулирует весьма широкий круг вопросов, связанных не только с внутренней и внешней торговлей, но и с рядом других правоотношений. Вместе с тем немалое число проблем осталось вне пределов его регулирования. Этот документ является результатом тщательного анализа существующей деловой практики и рассчитан на максимальное развитие торговли в системе свободного предпринимательства в сочетании с гарантиями от злоупотреблений для участников сделок, и прежде всего потребителей. ЕТК состоит из 9 основных разделов, расположенных в такой последовательности: 1) общие положения, 2) продажа, 3) торговые бумаги, 4) банковские депозиты и инкассовые операции, 5) аккредитивы, 6) комплексное отчуждение, 7) складские свидетельства, коносаменты и другие товарораспорядительные документы, 8) инвестиционные ценные бумаги и 9) обеспечение сделок.

В самостоятельную отрасль правового регулирования, осуществляемого главным образом федеральными законами, превратилось так называемое антитрестовское законодательство, направленное на недопущение чрезмерной концентрации экономического могущества в руках отдельных монополий в ущерб системе капиталистической конкуренции. Первым федеральным актом в этой области стал Закон Шермана 1890 г., который со ссылкой на нормы общего права объявил незаконными объединения, преследующие цель монополизировать междуштатную и внешнюю торговлю США. Закон Шермана, остающийся основой антитрестовского законодательства в США, был дополнен в 1914 г. столь же важными для этой области Законом Клейтона и Законом о федеральной торговой комиссии, которыми запрещены попытки монополизации иных сфер экономической деятельности. Этими актами объявлялись незаконными "нечестные методы конкуренции" в торговле, а также некоторые виды предпринимательской практики, если они влекли за собой "существенное ослабление конкуренции" или "тенденцию к созданию монополий". В частности, таковым признается картельное соглашение о разделе рынка или о фиксированных ценах. Однако американские монополии выработали множество приемов, чтобы обойти положения названных и подобных актов. Например, ими широко используется традиционный институт доверительной собственности, предусматривающий передачу имущества, акций и т.п. в распоряжение доверительного собственника, для сосредоточения в банках управления имуществом хозяев крупнейших состояний. В результате антитрестовское законодательство имеет своим следствием отнюдь не ликвидацию монополий, а создание весьма гибкой системы государственно-монополистического регулирования экономики.

Трудовое законодательство в США начало активно развиваться с 1870-х гг. в ходе острых социальных конфликтов между крупными предпринимателями и теми профсоюзами, которые решительно защищали интересы рабочих. К настоящему времени сложилась система нормативных актов, регулирующих трудовые отношения, в которой решающая роль принадлежит федеральным законам, хотя и в ведении штатов остается весьма широкий круг вопросов.

В 1930-х гг., в период "нового курса" президента Ф. Рузвельта, были приняты законы Норриса-Ла Гардия (1932) и Вагнера (1935), которыми гарантировались права рабочих на создание профсоюзов, на заключение коллективных договоров с предпринимателями и на забастовки, а также Закон о справедливых условиях труда (1938) и др. После Второй мировой войны, в период наступления монополий на права трудящихся, были изданы законы о трудовых отношениях Тафта-Хартли (1947) и Лэндрама-Гриффина (1959). Совокупностью названных и иных федеральных актов ныне в основном регулируются трудовые права американских граждан и правовой статус профсоюзов. В некоторых случаях законы штатов, в том числе изданные вскоре после принятия Закона Тафта-Хартли, содержат больше ограничений прав профсоюзов, чем федеральное законодательство. В то же время федеральные законы, принятые в 1960-х гг., во многом отражали интересы трудящихся и гарантировали равную оплату за равный труд, провозглашали запрет дискриминации в области труда по соображениям расовой принадлежности, происхождения, цвета кожи, религии, пола и др. Действующие законы запрещают участие профсоюзов в политической борьбе и проведении выборных

кампаний, систему "закрытых цехов", т.е. приема на работу только членов профсоюзов, и содержат ряд других ограничений профсоюзной деятельности. Органы Министерства труда вправе контролировать финансовую и организационную практику профсоюзов. Важная роль в процессе заключения коллективных договоров принадлежит Национальному управлению по вопросам трудовых отношений и соответствующим специализированным административным органам штатов. Право трудящихся на забастовку ограничено запретом стачек солидарности, возможностью судебного запрета забастовок государственных служащих и работников государственных предприятий, обязанностью профсоюза за 60 дней до начала забастовки предупредить об этом предпринимателя и федеральную службу по посредничеству и примирению, а также правом Президента в судебном порядке отсрочить или приостановить на 80 дней начатую забастовку, если она ставит под угрозу "национальное благосостояние и безопасность". Проведение "незаконных" забастовок, нарушающих эти требования, влечет роспуск профсоюзов, наложение на них крупных штрафов, уголовную ответственность руководителей. В то же время органы федерального Министерства труда и соответствующих учреждений в штатах наделены правом надзора за соблюдением предпринимателями законодательства о минимальных ставках заработной платы и максимальной продолжительности рабочего времени, правил техники безопасности на предприятиях и т.п.

В период "нового курса" были заложены и основы действующей системы социального обеспечения (Федеральный Закон о социальном обеспечении 1935 г. и другие акты). Она включает прежде всего меры социального страхования, связанные с трудовыми отношениями и финансируемые за счет взносов работников и предпринимателей: выплату пенсий по старости, инвалидности, по случаю потери кормильца, пособий по безработице и в связи с несчастными случаями на производстве. В систему социального обеспечения входят также меры социального вспомоществования, оказываемого малоимущим семьям, матерям-одиночкам с недостаточным доходом, лицам, нуждающимся в длительном лечении, индейцам и др. Осуществление таких мер приняло значительные размеры в 1960-х гг., при Президенте Джонсоне, когда под лозунгом общества "всеобщего благоденствия" были приняты финансируемые из федерального бюджета многомиллиардные программы оказания содействия нуждающимся, в том числе путем раздачи бесплатных талонов на приобретение продовольственных товаров, бесплатной или льготной медицинской помощи. В последующем ассигнования по этим программам подверглись большим сокращениям, но остаются весьма значительными.

Борьба против расовой дискриминации, за равноправие негров, испаноязычных американцев и других меньшинств в области труда, образования, найма жилища и в иных сферах жизни, с новой силой развернувшаяся после Второй мировой войны, нашла отражение в ряде принципиальных актов Верховного суда США (по делам Брауна - 1954 г., Браудера - 1956 г., Тернера - 1962 г. и др.), а также в федеральных законах о гражданских правах - 1964 и 1968 гг., о справедливом найме жилища - 1968 г. и др. (и в значительно меньшей степени в законодательстве отдельных штатов). В июле 1990 г. был принят Закон об инвалидах, направленный на существенное расширение прав физически или умственно неполноценных граждан. В частности, закон запрещает дискриминацию их при найме на работу или продвижении по службе.

Во второй половине XX в. получили значительное развитие новые отрасли права, связанные с охраной окружающей среды и защитой интересов потребителей. Под активным воздействием общественности и при сопротивлении крупных корпораций Конгресс США принял законы о национальной политике по вопросам окружающей среды 1969 г. и об улучшении качества окружающей среды 1970 г., а на их основе - ряд более частных актов, в тексты которых постоянно вносятся уточнения и дополнения: о контроле над загрязнением вод, о чистоте воздуха, о контроле над вредными шумами, о ликвидации твердых отходов и др. В 1982 г. был издан очень важный Закон о политике в области ликвидации отходов ядерного производства. Специально созданное Агентство по охране окружающей среды вправе издавать подзаконные акты, которыми регулируются критерии и стандарты качества воды, атмосферного воздуха, нормативы промышленных отходов, сточных вод и т.п., а также вести уголовное преследование корпораций и иных

нарушителей установленных правил.

В целях борьбы с "обманом потребителей" (ложная реклама товаров, поставка фальсифицированных или неправильно маркированных продуктов, требование оплаты неоказанных услуг и т.п.) ныне приняты сотни правовых актов на уровне законодательства федерации и штатов. Издание этих актов явилось реакцией законодателей на развернувшееся в 1960-х гг. движение потребителей, возглавляемое известным общественным деятелем Ральфом Нейдером, против обмана и злоупотреблений в сфере торговли и услуг. Национальная администрация по вопросам продовольствия и лекарств издает перечни стандартных требований, предъявляемых к качеству соответствующих продуктов. Действующее законодательство позволяет потребителям и их ассоциациям, как и государственным органам, выбирать между уголовным преследованием и предъявлением гражданского иска к торговым фирмам и поставщикам услуг, занимающимся обманом потребителей.

Уголовное право

Уголовное право американских штатов сформировалось и долгое время развивалось на основе системы английского общего права, в свою очередь сложившейся из огромного числа судебных прецедентов, т.е. решений судов высших инстанций по определенным правовым вопросам. Собственно американское общее право в дальнейшем развивалось все более самостоятельно в решениях судов штатов и федерации, однако до настоящего времени сохраняется достаточно заметная его связь с английской системой общего права, и особенно с правовой доктриной.

С первых же десятилетий существования Соединенных Штатов важную роль в качестве источников уголовного права (наряду с нормами общего права) стали играть статуты - законодательные акты Конгресса США и законодательных собраний штатов. В последней четверти XIX - начале XX в. в рамках общей консолидации законодательства штатов в большинстве из них были приняты свои уголовные кодексы, или, вернее, разделы свода законов штата, регулирующие ответственность за уголовные преступления. В последующем они, как правило, подвергались многочисленным изменениям и дополнениям, нередко носившим случайный характер, либо, напротив, достаточно серьезной модернизации, предложенной специалистами.

Федеральное уголовное законодательство впервые было кодифицировано в разделе о преступлениях Свода законов США, изданного в 1873-1877 гг. Затем оно в существенно измененном виде было вновь систематизировано в 1909 г. и, наконец, реформировано в 1948 г. в качестве части 1 раздела 18 Свода законов США, представляющей собой действующий федеральный Уголовный кодекс. По существу это изложенное в алфавитном порядке и плохо упорядоченное собрание отдельных действующих федеральных уголовных законов. Предпринимавшиеся с конца 1960-х гг. попытки осуществить кардинальную реформу федерального уголовного законодательства, выразившиеся в составлении нескольких проектов нового уголовного кодекса, пока оказались безрезультатными. Некоторые из этих проектов становились предметом обсуждения в одной или обеих палатах Конгресса, но были отвергнуты либо из-за их "чрезмерной либеральности", либо, напротив, из-за откровенно консервативного или даже реакционного их характера, как, например, проект "С-1" 1973 г. и ряд его последующих модификаций, представленных сторонниками "жесткого курса" в области уголовной политики.

Важным этапом на пути реформы федерального уголовного законодательства, хотя и не в столь широком объеме, как принятие нового Уголовного кодекса, стало издание в октябре 1984 г. (в период администрации Рейгана) Комплексного закона о контроле над преступностью. В нем в духе жесткой уголовной репрессии регулируются вопросы назначения и исполнения наказаний, меры борьбы с опасными преступниками и рецидивистами и другие аспекты деятельности федеральной судебной системы.

В силу исторически сложившегося на базе Конституции США распределения полномочий федерации и штатов в сфере уголовного законодательства федеральный УК, а также уголовно-правовые нормы, содержащиеся в других разделах Свода законов США, имеют весьма ограниченную область регулирования. Ими устанавливается

ответственность за преступления федеральных служащих, а также в случаях, когда совершенное преступление сопряжено с пересечением границы между штатами (например, при торговле наркотиками, сбыте похищенных автомобилей). Поэтому подавляющее большинство лиц, привлекаемых в США к уголовной ответственности, обвиняется в нарушении не федерального законодательства, а норм УК и других законов отдельных штатов. Федеральные уголовные законы не имеют каких-либо привилегий за пределами сферы их непосредственного действия, и их нормы не предопределяют решения правовых проблем, входящих в компетенцию штатов.

В свою очередь, уголовные кодексы 50 американских штатов, принимавшиеся и изменявшиеся в разные исторические периоды и под влиянием противоречивых направлений в карательной политике и доктрине уголовного права, со временем стали все более обнаруживать значительные и ничем не оправданные различия в определении круга наказуемых деяний, признаков отдельных преступлений, в наказаниях и т.п. Эти обстоятельства и устарелый характер многих положений большинства кодексов нередко становились серьезным препятствием в борьбе с преступностью, особенно организованной.

Поэтому в середине XX в. началось движение за реформу уголовного законодательства штатов, в которой решающую роль сыграл подготовленный Институтом американского права Примерный уголовный кодекс (1962 г.). Этот документ не имеет официального характера. Он был предназначен лишь служить "единым ориентиром" для назревшего обновления и сближения уголовных кодексов штатов. Примерный УК в основном выполнил свою задачу, поскольку вобрал опыт развития американского уголовного права и истолковал его в довольно либеральном духе, а с учетом высокого уровня юридической техники на него неизбежно ориентировались составители всех проектов УК, предлагавшихся законодательным собраниям штатов начиная с 1960-х гг. В результате к середине 1980-х гг. в более чем 40 штатах были приняты новые УК, что привело и к обновлению, и к сближению уголовного законодательства штатов. Между вновь принятыми УК сохраняются немалые различия, однако все они отныне представляют систематизированные собрания уголовных законов и в принципе дают единообразную трактовку важнейших институтов уголовного права.

Наряду с уголовными законами федерации и штатов одним из основных источников уголовного права продолжают оставаться нормы общего права. Ныне законодательство большинства штатов запрещает судам наказывать за такие преступления, которые не включены в свод законов соответствующего штата. Однако нормы общего права по-прежнему играют весьма существенную роль в истолковании и практическом применении уголовных законов, например для определения признаков конкретных преступлений, лишь названных, но не раскрытых в тексте закона. Особая роль принадлежит Верховному суду США, решения которого могут существенно расширить или сузить сферу уголовной репрессии, в частности путем новой трактовки важнейших институтов уголовного права и процесса.

Действующее, в том числе и реформированное за последние годы законодательство американских штатов придерживается традиционного деления преступных деяний на две основные категории - фелонии и мисдиминоры. Кфелониям относятся более тяжкие деяния, которые наказываются лишением свободы на срок свыше одного года, а к мисдиминорам - менее тяжкие. Различия между ними играют весьма существенную роль при квалификации преступлений, в сфере уголовного процесса, в условиях отбывания наказания и в правовых последствиях осуждения. Так, фелония либо одна только цель ее совершения нередко служит отягчающим обстоятельством, прямо предусмотренным законом (например, при убийстве и проникновении в чужое помещение). Возможности ареста полицейским человека, подозреваемого в мисдиминоре (а не в фелонии), значительно ограничены. Уголовно-процессуальное законодательство некоторых штатов считает необязательным участие защитника, а иногда и обвиняемого в судебном разбирательстве дел о мисдиминорах. Осужденные за фелонию, как правило, отбывают наказание в карательных учреждениях более строгого режима, а после его отбытия лишаются права занимать публичные должности.

В свою очередь, фелонии и мисдиминоры делятся на несколько "классов", в зависимости от которых устанавливаются пределы наказаний: обычно фелонии - на 3-5

("А", "В", "С" и т.д.), а мисдиминоры - на 2 или 3 класса. Сущность и практическое значение такой классификации состоит в том, что она предопределяет рамки наказаний, назначаемых за преступные деяния соответствующей категории.

Основными элементами системы наказаний, сложившейся в США, являются смертная казнь, лишение свободы, пробация и штраф. Как дополнительные наказания применяются конфискация имущества, возложение обязанности возместить причиненный ущерб, лишение прав, трудовые услуги в общественных интересах и др.

Смертная казнь со времени образования США предусматривалась федеральным законодательством и уголовными законами штатов в качестве наказания за наиболее опасные государственные и общеуголовные преступления. В XX в., особенно после Второй мировой войны, в США, как и в других развитых капиталистических странах, усилилось движение за отмену смертной казни. Противниками смертной казни наряду с другими являются организации борцов с расовой дискриминацией, поскольку в США большинство среди казненных по приговору суда всегда составляли негры, хотя их доля в населении никогда не превышала 13%. Активность противников смертной казни привела к ее отмене в ряде штатов, хотя в некоторых из них (Орегон) она по нескольку раз запрещалась и вновь восстанавливалась.

С 1950-х гг. началось все более заметное сокращение числа ежегодно выносимых (и в особенности приводимых в исполнение) смертных приговоров. После 1967 г. в США фактически установился мораторий на их исполнение. Этот мораторий, однако, не имел юридических оснований и не препятствовал вынесению таких приговоров судами большинства американских штатов, что привело к образованию постепенно растущей "очереди смертников". В сложившейся ситуации все зависело от позиции Верховного суда США, которая была сформулирована им лишь в 1972 г. в решении по делу Фурмена. Суд признал смертные приговоры, вынесенные в соответствии с действовавшими тогда "произвольными", по его определению, уголовными законами, противоречащими Конституции США и, по существу, потребовал пересмотра законодательства штатов, регулирующего основания и условия вынесения смертных приговоров.

Непосредственно вслед за этим решением уголовное законодательство штатов, предусматривавшее смертную казнь, действительно подверглось весьма существенным изменениям. В решении по делу Грегга, вынесенном в 1976 г. с учетом нового законодательства штатов, и в ряде последующих решений Верховный суд США признал смертную казнь в принципе не противоречащей Конституции США, однако ограничил возможность ее применения рядом условий. Ныне смертные приговоры могут быть вынесены судами штатов лишь за тяжкое убийство или за лишение жизни, явившееся результатом другого тяжкого преступления. При этом, по требованию Верховного суда США, законы любого штата должны предоставить суду присяжных возможность выбора между смертной казнью и пожизненным заключением. В ответ на многочисленные требования Верховный суд США ввел в 1988 г. еще одно ограничение: смертная казнь не может применяться к несовершеннолетним в возрасте до 16 лет.

В настоящее время смертная казнь предусмотрена законодательством 36 американских штатов. Приговоры приводятся в исполнение с помощью электрического стула, газовой камеры, через расстрел или повешение, а в 16 штатах допускается как обязательный или альтернативный новый вид смертной казни - посредством смертоносной инъекции.

Приговоры к смертной казни могут быть обжалованы в высшие судебные инстанции штатов и Верховный суд США. Кроме того, осужденный вправе подать просьбу о помиловании губернатору штата. Ныне число выносимых смертных приговоров по-прежнему значительно превосходит число исполняемых (в 1988 г. соответственно около 300 и 11), в результате чего "очередь смертников" во второй половине 1980-х гг. неизменно превышала 2000 осужденных.

Федеральное законодательство США предусматривает смертную казнь за несколько видов наиболее тяжких государственных, воинских и общеуголовных преступлений. В 1988 г. Конгресс добавил к их числу убийство федерального служащего, совершенное торговцами наркотиками.

Как показывает статистика последних лет, 2/3 лиц, признанных виновными в фелониях, приговариваются к лишению свободы и отбывают его в местах заключения с

режимами различной строгости. Начиная с 1870-х гг. в США господствовала система неопределенных приговоров, при которой суд в рамках, предписанных законом для данной категории преступных деяний (например, фелоний класса "А"), устанавливает в приговоре лишь минимальный и максимальный сроки лишения свободы. Реальный же срок заключения зависит от решения комиссии по условно-досрочному освобождению, т.е. от административного органа, а тем самым, по существу, не определяется судом. Ныне в систему неопределенных приговоров на уровне законодательства федерации и некоторых штатов вводятся существенные ограничения. В частности, Комплексный закон о контроле над преступностью 1984 г. требует назначения федеральными судами фиксированных сроков лишения свободы для осужденных за насильственные преступления и рецидивистов.

Другое существенное звено американской системы уголовных наказаний пробация (буквально: испытание), т.е. направление на определенный срок осужденного, оставленного на свободе, под наблюдение чиновника специальной службы. Нарушение установленных судом пробаций может повлечь вынесение приговора к тюремному заключению. Пробация альтернативная лишению свободы санкция, которая обычно предусматривается в УК штатов за большинство преступлений, кроме наиболее тяжких, и широко применяется американскими судами.

Штраф - основная, а часто и единственная мера наказания, предусматриваемая американскими законами за большинство малозначительных преступлений и иных правонарушений, в особенности автодорожных. В качестве альтернативной санкции штраф может быть назначен (по федеральному УК и кодексам штатов) за многие весьма тяжкие преступления, в том числе и такие, которые караются лишением свободы на срок до 10 и даже 20 лет. При этом сумма штрафа, например по указанному Комплексному закону 1984 г., может достигать 25 тыс. долларов, а в некоторых случаях и 250 тыс. долларов. В последнее время уголовные законы все чаще допускают одновременное назначение в приговоре - в любых сочетаниях - лишения свободы, пробаций и штрафа.

В целях борьбы с организованной преступностью с конца 1960-х гг. издан ряд законодательных актов, главным образом на федеральном уровне. Особое значение среди них имеет Закон о контроле над организованной преступностью 1970 г. (с дополнениями 1986 г. и др.), в котором предусмотрены суровые наказания для рэкетиров и других участников преступных объединений, особенно в случаях, когда они пытаются вкладывать деньги в "законный бизнес". Целая серия законодательных актов последнего времени, принятых Конгрессом США и властями штатов, направлена на борьбу с торговлей наркотиками (федеральные законы 1986 и 1988 гг. и др.).

За последние десятилетия в системе уголовного законодательства на уровне и федеральном, и штатов все чаще появляются близкие по своему содержанию законы, направленные на борьбу с новыми формами преступности, которая требует координации усилий различных правоохранительных органов. В их числе принятый в 1986 г. федеральный Закон о мошенничестве и злоупотреблениях, связанных с компьютерами, и аналогичные законы подавляющего большинства штатов, подробно регламентирующие ответственность за широкий круг так называемых компьютерных преступлений.

Уголовный и гражданский процесс

Источниками уголовного и гражданского процессуального права служат соответствующие акты законодательства, правила, издаваемые судебными органами, и нормы общего права. Особая роль в регулировании вопросов уголовного процесса принадлежит Конституции США. В ее тексте, в поправках IV, V, VI, VII, вошедших составной частью в Билль о правах (1791 г.), и в поправке XIV сформулированы не только многие существенные положения о судоустройстве, в том числе о разграничении подсудности судов федерации и штатов, но и важнейшие нормы, определяющие права обвиняемого на различных стадиях уголовного процесса. Многие положения федерального уголовно-процессуального права, в том числе связанные с производством ареста и обыска, с разбирательством дела в суде, с обжалованием приговоров и т.п., собраны в части 2 ("Уголовный процесс") раздела 18 Свода законов США (часть 1 этого раздела представляет собой федеральный Уголовный кодекс). Одним из источников

федерального уголовного и особенно гражданского процессуального права служит также раздел 28 ("Судоустройство и судебная процедура") Свода законов США (в редакции 1948 г. с последующими изменениями и дополнениями). Существенную роль в регулировании вопросов судопроизводства играют нормативные акты, изданные Верховным судом США на основании полномочий, предоставленных ему в ряде актов Конгресса 1930-х гг., предписывать федеральным судам правила процедуры по гражданским и уголовным делам. Важнейшими среди этих постановлений Верховного суда являются следующие федеральные правила: гражданского судопроизводства (1938), уголовного судопроизводства (1946), апелляционного производства (1968) и о доказательствах (1975). Отдельно Верховным судом были изданы правила производства в самом этом суде (1980), правила судебного разбирательства федеральными магистратами дел о малозначительных преступлениях (1971) и др. Такие акты, как и изменения в них, вступают в силу, если после их одобрения Верховным судом США не последует возражений со стороны обеих палат Конгресса в ходе ближайшей его сессии. Они публикуются в Своде законов США в качестве приложений к соответствующим разделам.

На уровне штатов в качестве источников уголовно-процессуального права действуют нормы их конституций и разделы сводов законов. В ряде штатов (Калифорния и др.) они объединены с уголовными кодексами. В отличие от реформы уголовных кодексов, проведенной на базе Примерного УК 1962 г., уголовно-процессуальные кодексы штатов не подверглись столь основательной переработке и сближению, несмотря на наличие общей модели в виде Примерного УПК и Примерного кодекса о доказательствах, разработанных еще раньше, в 1930 и 1942 гг., тем же Институтом американского права.

В гражданских процессуальных кодексах штатов наблюдается значительно большее сходство, поскольку законодатели различных штатов часто опирались на единый образец - ГПК штата Нью-Йорк 1848 г., составленный Д. Филдом. В качестве источников процессуального права выступают также правила, разрабатываемые высшими судебными органами каждого из штатов, но, как правило, с ориентировкой на соответствующие акты Верховного суда США, особенно велика здесь роль федеральных правил гражданского судопроизводства, воспринятых во многих штатах практически без изменений. Принципиальное значение для всех американских судов (и федеральных, и штатов) имеют решения Верховного суда США, в которых сформулированы постановления по процессуальным вопросам, прежде всего вынесенные в 1960-х гг. В решениях по делу Гидеона (1963) и по делу Эскобедо (1964) закреплено право любого лица иметь защитника при допросе в полиции; в решении по делу Мэпп (1961) установлен запрет на использование в судебном процессе доказательств, полученных незаконным образом, особенно, как это было сформулировано в решении по делу Миранды (1966), если речь идет о полученном таким путем признании обвиняемого.

Судебная система. Органы контроля

В США функционируют параллельно единая федеральная система судов и самостоятельные судебные системы каждого из 50 штатов, округа Колумбия и четырех федеральных территорий. В компетенцию федеральных судов входит прежде всего рассмотрение уголовных дел о преступлениях, предусмотренных федеральным законодательством, гражданских дел по искам к федеральным властям и по спорам, возникающим в связи с применением федеральных законов или между гражданами, проживающими в двух различных странах, если при этом сумма иска превышает 10 тыс. долларов. По ряду вопросов компетенция федеральных судов и судов штатов совпадает (как по уголовным, так и по гражданским делам), что вызвало к жизни весьма сложные правила разграничения их функций. При определенных ситуациях у органов обвинения и у истцов по гражданским делам создаются возможности выбора между обращением в суд одного из штатов либо в федеральный суд, а в некоторых весьма редких случаях допускается обращение в федеральный суд с жалобой по делу, рассматривавшемуся в суде штата, но только если речь идет о толковании или применении норм федерального права, если налицо "федеральный вопрос". Подавляющая часть уголовных и гражданских дел рассматривается судами штатов, и лишь относительно небольшая их часть (5-10%)

оказывается предметом разбирательства федеральных судов.

В федеральную систему судов входят Верховный суд США, апелляционные и окружные, а также специальные суды. Всю систему возглавляет Верховный суд США, который одновременно занимает исключительно важное положение в структуре высших государственных учреждений наряду с Конгрессом и Президентом США. Верховный суд США единственное судебное учреждение, упоминаемое в Конституции США, состоит из 9 судей, одного из которых Президент США назначает председателем. Члены Верховного суда, включая председателя, назначаются Президентом и утверждаются Сенатом. Кворум, необходимый для принятия решения, - 6 членов суда. Верховный суд рассматривает по первой инстанции дела по спорам между двумя или более штатами, по искам, в которых одной из сторон являются послы иностранных государств, и некоторые другие (на практике такого рода дела немногочисленны). Основная его функция рассмотрение жалоб на решения нижестоящих федеральных судов и судов штатов, если в них затронут "федеральный вопрос", а также просьб об отмене постановления любого суда, который признает противоречащим Конституции США закон какого-либо штата или акт Конгресса США. Верховный суд вправе также, если последует просьба апелляционного суда, разъяснить какой-либо вопрос права, возникший по гражданскому или уголовному делу, и дать по нему обязательное толкование. Верховный суд принимает к разбирательству дела по своему усмотрению, если признает их достаточно существенными и общезначимыми, что бывает относительно редко: в ответ на тысячи обращений ежегодно выносятся решения лишь по 120-160 делам. При этом каждый судья высказывает свое мнение, после чего обычно один из судей формулирует позицию большинства, т.е. решение суда, а остальные либо полностью соглашаются с ним, либо присоединяются к выводу, но расходятся в мотивировке решения, либо, наконец, излагают свое мнение, противоположное позиции большинства (все мнения судей публикуются).

Апелляционные суды были созданы в 1891 г. в качестве промежуточной инстанции между Верховным судом США и окружными судами. В настоящее время имеется 13 апелляционных судов: один в федеральном округе Колумбия, 11 - в каждом из апелляционных округов, охватывающих территорию от 3 до 10 штатов и имеющих свой официальный номер, и, наконец, учрежденный в 1982 г. Апелляционный суд федеральной юрисдикции, который рассматривает жалобы по таможенным и патентным делам и жалобы на решения Претензионного суда.

В состав каждого апелляционного суда входит от 4 до 23 судей. Обязанности председателя возлагаются на того из них, кто дольше всех входит в состав этого суда, однако не достиг 70 лет. В работе каждого апелляционного суда принимает участие один из членов Верховного суда США (они закреплены за 1-2 судами). Первые 12 апелляционных судов рассматривают жалобы на приговоры и решения окружных судов, на постановления ряда административных органов, если в них усматривается нарушение правовых норм, а также издают приказы по некоторым вопросам в качестве суда первой инстанции. Как правило, дела слушаются коллегией из 3 судей, однако если речь не идет об апелляционной жалобе, они могут рассматриваться 1 или 2 судьями. Для разбирательства жалоб на решения судей и коллегий апелляционного суда, а также для устранения споров между судьями созываются пленарные заседания этого суда. В связи с существенным увеличением числа дел, рассматриваемых апелляционными судами (почти в 10 раз за период 1960-1980 гг.), в них были резко ограничены либо вовсе отменены выступления сторон и принимаются иные меры для ускорения процедуры.

Окружные суды (иногда их название переводится как "районные")основное звено федеральной судебной системы. Вся территория страны поделена на округа с учетом границ между штатами, так что в одном штате имеется от 1 до 4 округов. Соответствующие окружные суды созданы также в 4 заморских территориях США. Всего в настоящее время насчитывается 95 окружных судов, в каждом из которых от 2 до 27 судей (один из них назначается председателем по тем же правилам, что и в апелляционных судах). Они рассматривают по первой инстанции гражданские и уголовные дела, входящие в компетенцию федеральной юстиции, а также жалобы на действия административных ведомств. Уголовные дела и гражданские иски по большинству категорий дел с суммой иска свыше 20 долларов слушаются с участием

присяжных, если на этом настаивает обвиняемый или истец. При окружных судах функционируют федеральные магистраты (эта должность учреждена в 1968 г.). Они занимаются в основном подготовкой дел к слушанию и контролем за исполнением судебных решений. Магистраты вправе самостоятельно рассматривать уголовные дела по обвинению в малозначительных преступлениях, если те наказываются лишением свободы на срок до одного года и штрафом до 1000 долларов, однако при условии, что обвиняемый не настаивает на разбирательстве его дела судьей окружного суда. В 1978 г. при каждом из окружных судов (как их дополнительные органы) были учреждены суды по делам о банкротствах, которым поручено рассмотрение этой весьма многочисленной категории дел. Жалобы на их решения могут быть принесены, как правило, в окружной суд.

Наряду с системой общих судов существует несколько специализированных федеральных судов. Их система подверглась значительным преобразованиям в 1982 г. Важное место в ней занимает Претензионный суд. Он рассматривает гражданские иски частных лиц и корпораций к правительству США на сумму свыше 10 тыс. долларов с требованием о возмещении ущерба, причиненного нарушением договоров, и по ряду других оснований.

В 1980 г. Суд по таможенным делам был переименован в Суд по внешней торговле. Он состоит из 9 судей, которые могут выносить решения единолично и заседают либо в Нью-Йорке, где находится его штаб-квартира, либо, при необходимости, в одном из других портовых городов США. В ряду федеральных судебных учреждений с различной специализацией имеется самостоятельный Налоговый суд, рассматривающий споры, которые возникают в связи с определением размеров федеральных налогов и их уплатой.

Судебные системы штатов

В американских штатах действуют различные системы судов. По большей части их особенности объясняются историческими условиями формирования судебной системы данного штата. Порой вновь образованные штаты заимствовали схему судебной организации у соседних. Чаще всего в штатах используются двух - и трехступенчатые системы общих судов, а также различные суды ограниченной или специальной юрисдикции. Двухступенчатая система общих судов, включающая суды первой инстанции и высший судебный орган, обычно свойственна небольшим по размерам и населению штатам, а трехступенчатая, с судами промежуточной, апелляционной юрисдикции, более крупным.

Суды, возглавляющие судебную систему в штате, чаще всего носят название верховных судов, однако в ряде штатов они называются апелляционными. Они состоят из 5-9 судей, один из которых назначается председателем. Верховные и соответствующие им суды штатов занимаются, главным образом, рассмотрением апелляционных жалоб на решения нижестоящих судов. В большинстве штатов они рассматривают жалобы лишь на судебные решения, которые касаются вопросов права, в остальных - и вопросов факта. В большинстве штатов верховные суды сами решают, принимать ли к рассмотрению апелляционные жалобы и иные обращения к ним, кроме приговоров к смертной казни, жалобы на которые подлежат обязательному разбирательству в верховном суде штата. В отдельных штатах действует правило, согласно которому верховный суд обязан рассматривать все без исключения поступающие к нему жалобы.

В качестве суда первой инстанции эти суды чаще всего издают лишь судебные приказы в случае непосредственного обращения к ним, например с жалобой на незаконное содержание под стражей (приказ хабеас корпус), а в некоторых случаях принимают к своему производству связанные с изданием приказов дела, если они отличаются особой сложностью. Велика роль верховных судов штатов в толковании конституций и оценке законодательства штатов в связи с рассматриваемыми ими судебными делами или жалобами на решения административных органов. Значение этой функции существенно возросло за последние десятилетия, когда в отдельных штатах верховные суды встали на позицию более решительной, чем в Верховном суде США,

защиты прав граждан.

Суды промежуточной юрисдикции (термин "промежуточный" иногда входит в их официальное название) созданы в ряде штатов для рассмотрения жалоб на приговоры и решения судов первой инстанции и других судебных учреждений. Они носят различные названия, но чаще всего их именуют апелляционными судами. Иногда в штатах создается отдельный уголовный апелляционный суд, в ряде случаев суды промежуточной юрисдикции функционируют на правах апелляционных отделений верховного суда штата. В их состав входят от 10 до 50 судей. Слушание дел обычно проводят коллегии из трех судей. В некоторых штатах апелляционные суды рассматривают по первой инстанции, в том числе с участием присяжных заседателей, определенные категории гражданских и уголовных дел. В этом случае процесс ведет единоличный судья.

Основное звено судебной системы штатов - суды общей юрисдикции, которые выступают под самыми разными названиями, например: в штате Нью-Йорк это верховные суды, в штате Калифорния - высшие суды, но чаще всего они именуются окружными судами. Как правило, они рассматривают по первой инстанции уголовные дела обо всех преступлениях, предусмотренных законодательством соответствующего штата, кроме малозначительных уголовных проступков, и гражданские дела с любой суммой иска, кроме тех категорий дел, для разбирательства которых созданы специализированные суды. В некоторых штатах окружные суды вправе рассматривать лишь уголовные дела о преступлениях, за которые может быть назначено лишение свободы на срок до 5 лет или даже только до 1 года, что значительно расширяет прерогативы апелляционного суда данного штата в качестве суда первой инстанции. В месте с тем окружные суды выступают в качестве вышестоящей инстанции по отношению к судам ограниченной юрисдикции, поскольку они вправе (в ряде случаев) рассматривать жалобы на их решения.

Дела в окружных судах слушаются либо судьями единолично, либо с участием присяжных заседателей. В настоящее время количество присяжных в американских судах любых инстанций, в том числе в федеральной системе судов, составляет при разбирательстве уголовных дел 12 или меньше (но не менее 6 присяжных), при разбирательстве гражданских дел - чаще всего 6, если стороны не потребуют увеличения числа присяжных. В большинстве штатов для признания подсудимого виновным требуется вынесение присяжными единогласного вердикта. Назначение подсудимому наказания, как правило, входит в компетенцию только судьи, однако в некоторых штатах присяжные своим вердиктом должны решать и вопросы наказания (о допустимости вынесения смертного приговора и др.).

Помимо названных звеньев общей системы судов в каждом американском штате имеются суды ограниченной юрисдикции, которым доверяется рассматривать дела о малозначительных преступлениях, наказываемых штрафами либо краткосрочным лишением свободы, а также гражданские дела с небольшой суммой иска, чаще всего до 1000 долларов. Они носят названия муниципальных городских, полицейских судов, иногда судов графств, судов общих сессий и т.п. Дела в них слушают магистраты или мировые судьи, не всегда обладающие профессиональной юридической подготовкой.

Во многих штатах действуют также суды специальной юрисдикции либо самостоятельно, либо при окружных судах. Это суды по налогам, по земельным спорам, по делам о наследовании, по претензиям к властям штатов, суды, разбирающие огромное количество дел о нарушении правил дорожного движения, и др. Важное место среди них занимают суды по делам несовершеннолетних, нередко обладающие и функциями семейных судов. Они разбирают дела о правонарушениях несовершеннолетних, принимают меры к родителям, не заботящимся о своих детях, контролируют условия воспитания в неблагополучных семьях, пытаются разрешать семейные конфликты и т.п. В системе американских учреждений на уровне федерации и штатов отсутствуют специальные органы конституционного контроля, поскольку эти функции выполняются судами общей юрисдикции. Верховный суд США прецедентом 1803 г. ввел для себя и для других федеральных судов исключительное по своей важности полномочие толковать положения Конституции США и объявлять недействительными законы, изданные Конгрессом США и легислатурами штатов, любые акты исполнительной власти по мотивам их противоречия Конституции. Верховный суд

США, как и другие федеральные суды, вправе по тем же мотивам отменять решения любых судебных органов. В свою очередь верховные суды штатов самым активным образом рассматривают дела, связанные с толкованием конституций и законов штатов. Суды общей юрисдикции в штатах также выступают в роли органов конституционного контроля и административной юстиции, поскольку они нередко принимают к своему рассмотрению жалобы на действия административных учреждений и должностных лиц по мотивам неправильного применения теми законов.

Назначения на все судейские должности в федеральных судах производятся Президентом США с согласия Сената, который вправе отвергнуть предложенную Президентом кандидатуру. К кандидатам на должности федеральных судей предъявляются высокие требования как в профессиональном, так и в этическом плане (большой опыт работы в качестве адвоката, юрисконсульта или университетского профессора, безукоризненная репутация и др.). Федеральные судьи назначаются на свои должности пожизненно и могут быть смещены лишь в результате сложной процедуры импичмента. Магистраты, работающие при окружных федеральных судах, назначаются на свои должности судами на 8-летний срок либо на 4 года, если они исполняют свои обязанности по совместительству.

Назначение на судейские должности в судах штатов производится по весьма различным правилам. Судьи верховных судов и апелляционных инстанций в большинстве штатов назначаются губернаторами с согласия Сената либо иного законодательного органа на срок 6-15 лет чаще всего с правом повторного назначения. В таком же порядке в некоторых американских штатах занимают свои должности и судьи нижестоящих судебных инстанций. Однако большинство судей выбираются населением в ходе избирательных кампаний. Такая система при всей ее внешней демократичности давно уже стала в США предметом критики, ибо на первый план здесь нередко выступают интересы противоборствующих политических партий, стоящих за кандидатами, а не профессиональные и личные качества. В результате во многих штатах начали разрабатывать новые варианты системы занятия должностей. В основе этих вариантов обычно лежит так называемый миссурийский план (впервые введен в 1940 г. в штате Миссури): губернатор штата назначает на должность судьи одного из 3 кандидатов, предложенных ему специальной квалификационной комиссией экспертов, а после года его пребывания в должности проводятся выборы, в ходе которых население может либо одобрить, либо отменить это назначение.

Важная роль в системе назначения судей, как и в решении многих других вопросов, принадлежит в большинстве штатов различным органам судебного самоуправления (судейский совет штата, судейские конференции, в которых участвуют все судьи штата, и др.). Соответствующие органы, наделенные большими полномочиями, созданы и судьями федеральной системы.

Расследование по уголовным делам проводится ФБР и множеством других федеральных служб, а также независимыми друг от друга многочисленными полицейскими учреждениями, которые подчиняются либо властям соответствующего штата, либо местным властям графства, города или сельского муниципалитета. Они вправе производить аресты, допрашивать подозреваемых, разыскивать и собирать доказательства преступления. Аресты, обыски и некоторые другие следственные действия производятся полицией с предварительной либо, в исключительных случаях, последующей санкции суда.

В ряде случаев предварительное расследование проводится аппаратами либо федерального атторнея (они имеются в каждом федеральном судебном округе), либо генерального атторнея штата, либо, наконец, местного атторнея (графства, города и др.). Все эти должностные лица действуют автономно и не находятся в отношениях соподчиненности. Более того, даже федеральные окружные атторнеи в принятии решений по конкретным делам пользуются полной независимостью от генерального атторнея США, возглавляющего Департамент (министерство) юстиции. По существу атторнеям всех уровней принадлежит решающая роль в возбуждении уголовного преследования и в решении вопроса о предании обвиняемого суду. В большинстве штатов сохраняется также специальный орган - большое жюри, состоящее из 12-23 присяжных, которые проверяют, имеется ли у обвинения достаточно доказательств для

передачи дела в суд (в некоторых случаях большое жюри может выступать и в качестве органа расследования).

Важнейшая функция атторнеев - поддерживать обвинение в суде. При этом на стадии предания суду представители обвинения в подавляющем большинстве случаев вынуждают обвиняемого заключить так называемую сделку о признании вины. Она означает обычно, что тот дает согласие на разбирательство его дела без участия суда присяжных в обмен на обещание ограничиться обвинением в менее тяжком преступлении (например, в краже вместо ограбления) либо не требовать вынесения смертного приговора, лишения свободы и т.п. Атторнеи вправе обжаловать в вышестоящий суд приговоры по уголовным делам, кроме оправдательных приговоров, вынесенных судом присяжных. Атторнеи выступают также в судах первой инстанции и при рассмотрении апелляционных жалоб по гражданским делам, в которых стороной являются США либо в решении которых каким-либо образом заинтересованы американское государство (федеральные атторнеи) или отдельные штаты, графства, города и т.д. (атторнеи штатов или соответствующих территориальных единиц). Федеральные атторнеи назначаются Президентом США с согласия Сената. В большинстве штатов и на местном уровне атторнеи выбираются населением и, как правило, занимают свои должности благодаря поддержке той или иной политической партии.

Защиту интересов обвиняемых по уголовным делам и представительство интересов сторон в гражданском процессе осуществляют адвокаты, которые в США не делятся на какие-либо категории, что не исключает их специализации по тем или иным вопросам, как и по видам деятельности. Согласно решениям Верховного суда США последних десятилетий, трактующим конституционные положения уголовно-процессуального характера, признается, что обвиняемый имеет право на участие своего защитника в деле с момента задержания, а если обвиняемый не в состоянии нанять адвоката, он имеет право на бесплатную юридическую помощь на всех важнейших этапах расследования и судебного разбирательства дела, а также при обжаловании приговора. Во многих штатах, однако, правом на бесплатную юридическую помощь пользуются лишь те обвиняемые, которым грозит лишение свободы или смертная казнь, а сама эта помощь нередко сводится к присутствию при допросе и участию в деле начинающего либо перегруженного подобного рода делами адвоката. Поэтому в последнее время в большинстве штатов созданы различные программы, которые призваны финансировать бесплатную юридическую помощь, оказываемую квалифицированными адвокатами, в том числе и по некоторым категориям гражданских дел, за счет бюджетов штата или местных властей. Адвокаты по гражданским делам, в частности об обязательствах из причинения вреда, нередко участвуют в процессе на условиях, что в случае выигрыша дела клиент уступит ему от 30 до 50% полученной им суммы возмещения.

Для получения права на занятие адвокатской практикой в большинстве штатов необходимо сдать экзамены, организуемые судами. Во многих штатах для допуска к такому экзамену требуется диплом о высшем юридическом образовании. Лицо, допущенное после экзаменов к адвокатской практике, получает право выступать во всех судах данного штата. Для выступления в судах другого штата требуется либо сдача нового экзамена, либо соответствующее разрешение. Последнее правило распространяется и на федеральные суды.

Американские адвокаты действуют в составе адвокатских контор или самостоятельно. Адвокаты, юристы, работающие в корпорациях, и государственные атторнеи объединены в ассоциации юристов штата (членство в такой ассоциации в некоторых штатах является обязательным условием для занятия соответствующей практикой). В масштабах всей страны деятельность этих объединений координируется и направляется Американской ассоциацией юристов, насчитывающей около 600 тыс. членов и представляющей весьма влиятельную политическую силу. Эта Ассоциация играет важную роль в процессах сближения законодательства штатов, она нередко предлагает изменения в федеральном законодательстве, занимается вопросами профессиональной этики.

На федеральном уровне в США не существует института омбудсмана или его прямых аналогов. В то же время омбудсмановские службы различных типов учредили более 20 штатов, в том числе Гавайи (1967 г.), Небраска (1969 г.), Айова (1972 г.), Нью-

Джерси (1974 г.) и Аляска (1975 г.). В перечисленных выше5 штатах омбудсман назначается легислатурой и подотчетен ей. В остальных штатах так называемые исполнительные омбудсманы назначаются единолично губернаторами штатов или с участием легислатур. В Нью-Мексико должность омбудсмана должен исполнять вице-губернатор. Омбудсмановские службы при губернаторах подотчетны последним.

К компетенции омбудсмана штата относится контроль за действиями администрации по отношению к гражданам. Из сферы компетенции исключены органы правосудия, законодательное собрание, губернатор и его рабочий аппарат, а также подразделения и учреждения федерального правительства.

Литература

Бельсон Я. М., Ливанцев К. Е. История государства и права США. Л., 1982.

Боботов С. В. Введение в правовую систему США. М., 1997.

Гуценко К. Ф. Основы уголовного процесса США. М., 1994.

Гуценко К. Ф. Уголовная юстиция США. М., 1979.

Зайчук О. В. Правовая система США. Киев, 1992.

Ласк Г. Гражданское право США. М., 1961.

Никифоров В. С., Решетников Ф. М. Современное американское уголовное право. М., 1990.

Николайчик В. М. Уголовное правосудие в США // США: Экономика. Политика. Идеология. 1995. N 2-4, 6.

Николайчик В. М. Уголовный процесс США. М., 1981.

Примерный УК США. М., 1969.

Соединенные Штаты Америки: Конституция и законодательные акты / Под ред. проф. О. А. Жидкова. М., 1993.

Черниловский З. М. От Маршалла до Уоррена. Очерки истории Верховного Суда США. М., 1982.

Соломоновы острова

Государственное устройство

Правовая система

Судебная система. Органы контроля

Островное государство в юго-западной части Тихого океана (6 крупных и множество мелких островов).

Общая территория - 29,8 тыс. кв. км. Столица - г. Хониара.

Население - около 400 тыс. чел. (1998 г.); 94% - меланезийцы.

Официальный язык - английский.

Религия - христианство.

В 1893-1900 гг. Великобритания установила над островами свой протекторат. В 1978 г. провозглашена независимость Соломоновых Островов в составе Содружества, возглавляемого Великобританией.

Государственное устройство

Соломоновы Острова - унитарное государство. Административно-территориальное деление - 7 провинций и столичная территория.

Действует Конституция 1978 г. По форме правления - парламентская монархия вестминстерского типа. Политический режим - либеральный.

Глава государства - Королева Великобритании, представленная Генерал-губернатором, который назначается по рекомендации однопалатного Национального парламента сроком на 5 лет. За исключением некоторых случаев, Генерал-губернатор осуществляет свои конституционные полномочия по совету правительства Соломоновых Островов.

Законодательная власть принадлежит однопалатному Национальному парламенту, состоящему из 50 членов и избираемому путем всеобщего прямого голосования сроком

на 4 года.

Исполнительную власть осуществляет правительство (Национальный кабинет), возглавляемое Премьер-министром, который избирается парламентом из своего состава. Члены Кабинета назначаются Генерал-губернатором по рекомендации Премьер-министра из членов парламента. Правительство несет коллективную ответственность перед парламентом.

Правовая система

Правовая система Соломоновых Островов основана на английском общем праве. При отсутствии местного законодательства по какому-либо вопросу непосредственно применяются английские статуты общего применения по состоянию на 1 января 1961 г. Нормы и принципы английского общего права и права справедливости имеют силу, если они не противоречат Конституции и законам Соломоновых Островов, местным условиям, а также обычному праву.

Согласно Конституции обычное право является составной частью права Соломоновых Островов в той мере, в какой не противоречит Конституции или законам парламента. Нормы обычного права применяются прежде всего в вопросах замлепользования, брачно-семейных отношений, наследования.

Для традиционного аборигенного землевладения Соломоновых Островов была характерна общинная собственность на землю с закреплением участков в постоянное пользование отдельными семьями. За каждым человеком признавалось также право собственности на возделываемые им на общинной земле плодовые деревья, а также жилые постройки, расположенные на этой земле. В колониальный период традиционная система землевладения и землепользования подверглась трансформации. Сейчас наряду с общинной существует и частная собственность на землю.

Трудовое законодательство закрепляет право на объединение в профсоюзы, коллективные переговоры и забастовку, и эти права осуществляются на практике. Основные источники трудового права: Закон о труде 1969 г., Закон о занятости 1981 г., Закон о трудовых спорах 1981 г.

Смертная казнь была отменена колониальным правительством в 1966 г. Поправки к Уголовному кодексу изменили меру наказания за преднамеренное убийство со смертной казни на пожизненное заключение.

Конституция и законы закрепляют подробные гарантии демократического уголовного судопроизводства. Законность ареста определяется судом.

Судебная система. Органы контроля

Судебную систему Соломоновых Островов образуют магистратские суды разных классов, Высокий суд и Апелляционный суд. Имеются также местные суды, применяющие обычное право. Высокий суд имеет неограниченную юрисдикцию по любым гражданским и уголовным делам, а также выполняет функции конституционного контроля. Решения Высокого суда по делам общей юрисдикции могут быть обжалованы в Апелляционный суд. Члены Высокого и Апелляционного судов назначаются Генерал-губернатором по совету Комиссии судебной и правовой службы и остаются в должности до 60 лет. Прочие профессиональные судьи назначаются непосредственно Комиссией судебной и правовой службы.

Уголовное преследование осуществляется ведомством директора публичных преследований, который назначается Генерал-губернатором по совету Комиссии судебной и правовой службы.

Конституция предусматривает должность Омбудсмана, который назначается Генерал-губернатором по совету комитета, состоящего из спикера парламента, председателя Комиссии публичной службы и председателя Комиссии судебной и правовой службы.

В состав Комиссии судебной и правовой службы входят председатель Высокого суда, генеральный атторней (министр юстиции) и председатель Комиссии публичной службы.

Высшим органом финансового контроля является генеральный аудитор, назначаемый Генерал-губернатором по совету Комиссии публичной службы.

Сомали
Сомалийская Демократическая Республика

Государственное устройство
Правовая система
Общая характеристика
Гражданское и смежные с ним отрасли права
Уголовное право
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство в Северо-Восточной Африке.

Территория - 637,7 тыс. кв.км. Столица - г. Могадишо.

Население - 10,2 млн. чел. (1998 г.); из них 95% - сомалийцы, остальные - европейцы, арабы и индийцы.

Официальные языки - сомалийский и арабский.

Господствующая религия - ислам.

В XII в. на территории Сомали возник ряд султанатов. В конце XIX в. европейские державы осуществили колониальный раздел Сомалийского полуострова. В 1887 г. Великобритания захватила Северное Сомали, в 1889 г. Италия - южную часть страны (с 1950 г. - подопечная территория ООН под управлением Италии). В 1960 г. Британский Сомалиленд и Итальянское Сомали получили независимость и объединились в Сомалийскую Республику.

В октябре 1969 г. власть захватили военные во главе с генералом Мохамедом Сиадом Барре. Они объявили о начале революционных преобразований в стране и провозгласили Сомалийскую Демократическую Республику. До конца 1970-х гг. новый режим пытался проводить курс социалистической ориентации.

В январе 1991 г. в результате вооруженных столкновений между правительственными войсками и оппозиционными силами Президент Мохамед Сиад Барре был свергнут. Одновременно в стране началась гражданская война между многочисленными военно-политическими группировками, сформированными на кланово-племенной основе. В результате все структуры государственной власти были разрушены, единое сомалийское государство фактически распалось. На севере страны (территория бывшего Британского Сомали, полностью заселенная кланом иссак) была провозглашена Республика Сомалиленд (столица - г. Харгейса). До настоящего времени Сомалиленд не признан международным сообществом. К 2001 г. попытки мирного урегулирования в Сомали не увенчались успехом.

Государственное устройство

Сомали - унитарное государство. В административном отношении делится на 18 областей.

Формально в силе остается Конституция, принятая в октябре 1990 г. на "временной основе" (до проведения референдума). До нее действовали основные законы 1979 и 1961 гг. По форме правления Сомали - республика. В 1961-1969 гг. в стране существовала парламентская система правления. Конституция 1979 г. закрепила президентскую республику. До 1990 г. вся полнота власти фактически принадлежала Президенту, возглавлявшему правящую и единственную легальную Сомалийскую революционную социалистическую партию. С 1991 г. из-за продолжающегося военного противостояния никакие конституционные органы власти на большей части территории страны не функционируют.

В Сомалиленде действует Конституция 1997 г. в редакции 2000 г. По форме правления Сомалиленд - президентская республика. Политический режим остается авторитарным, все политические партии находятся под запретом.

Законодательная власть в Сомалиленде принадлежит Парламенту, состоящему из

двух палат: Палаты представителей и Палаты старейшин. Первая (нижняя) состоит из 82 членов, избираемых прямыми всеобщими выборами сроком на 5 лет. Вторая (верхняя) состоит из 82 членов, формируется на основе кланового представительства и имеет 6-летний срок полномочий. К исключительной законодательной компетенции верхней палаты относятся вопросы религии, традиций и безопасности.

Глава государства и исполнительной власти (правительства) Президент, избираемый вместе с Вице-президентом прямыми всеобщими выборами сроком на 5 лет.

Согласно Конституции Президент, Вице-президент и Совет министров составляют в совокупности исполнительную власть (правительство) Сомалиленда. Президент назначает министров с одобрения Палаты представителей и освобождает их от должности.

Правовая система

Общая характеристика

В Сомали существует сложная плюралистическая система права, с 1991 г. почти полностью дезорганизованная политической анархией.

Исторически на территории Сомали господствовали обычное (именуемое Xeer) и мусульманское право. Обычное право не было закреплено письменно и нередко существенно варьировалось у каждого племени и клана. Оно признавало и регулировало институты коллективной собственности племен, коллективной ответственности, кровной мести, выплаты компенсации за ущерб, похищения жен и т.д. Мусульманское право регулировало вопросы личного статуса и ряд других и применялось судьями-кади. Нередко нормы обычного и мусульманского права тесно переплетались.

От колониального времени Сомали унаследовало не одну, а две системы европейского права - романо-германскую (основная часть страны) и англосаксонскую (Север). К началу 1960-х гг. в южных регионах действовало итальянское право и часть законодательства, принятого в колониальный период. На Севере, находившемся ранее под властью Великобритании, действовало "право Сомалиленда, существовавшее перед объединением", т.е. применялась формула "общее право, доктрины справедливости и статуты общего применения, действующие в Англии на 16 марта 1960 г.".

В январе 1962 г. Парламент Сомали поручил правительству подготовить ряд законопроектов, единых для всей страны важнейших нормативных актов. В результате был принят ряд новых кодексов и законов, основанных на итальянской (УК 1962 г.), английской (Трудовой кодекс 1969 г.) или смешанной (ГПК 1963 г.) моделях. Для унификации гражданского права (ГК 1973 г.) в качестве образца был избран ГК Египта. Кроме того, действие отдельных колониальных кодексов и законов в 1960-е гг. было распространено на всю территорию страны.

Создание в Сомали системы кодифицированного законодательства привело к официальному упразднению обычного права, которое должно было применяться лишь в случае прямой отсылки к нему закона. Аналогично новые кодексы почти исключили прямое действие шариата, вобрав ряд его положений. В 1970-е гг. власти активно боролись с практикой уплаты выкупа за кровь (дийя), запрещенной полностью в 1974 г.

После 1991 г. в условиях безвластия и распада страны роль обычного права и шариата в Сомали вновь резко возросла, в некоторых районах они с 1994 г. господствуют почти безраздельно.

В Республике Сомалиленд продолжают действовать основные сомалийские кодексы. Согласно Конституции Сомалиленда (ст.5) законы страны должны основываться на исламском шариате и не имеют силы, если противоречат последнему.

Гражданское и смежные с ним отрасли права

До 1969 г. отношения личного статуса (брак, развод, опека, наследование) регулировались мусульманским и обычным правом. Новые власти решились провести достаточно радикальные реформы в этой сфере. В 1975 г. был принят Семейный кодекс Сомали, отошедший от некоторых принципов мусульманского права в семейной и

наследственной сферах. Брачный возраст был установлен в 18 лет для мужчин и 16 - для женщин, браки должны были заключаться перед судьей или специальным правительственным чиновником, полигамия допускалась только в отдельных случаях с разрешения властей. Отказ от жены требовал разрешения судьи, развод также производился только судьей. За мужчиной и женщиной вопреки нормам обычного и мусульманского права признавались равные права наследования.

В области вещного и обязательственного права в 1973 г. был принят Гражданский кодекс Сомали, разработанный, как и ГК ряда арабских стран (Ливии, Алжира, Кувейта, Сирии), по образцу египетского ГК 1948 г. (см. раздел "Египет"). ГК 1973 г. устранил в соответствующей сфере конкуренцию между мусульманским правом и европейским законодательством.

В период социалистической ориентации были национализированы банки, страховые и крупные (по меркам страны) промышленные предприятия. В то же время с целью привлечения иностранного капитала в 1972 г. был издан достаточно либеральный Инвестиционный кодекс. В 1973 г. началась программа кооперирования в сельском хозяйстве (к 1991 г. все кооперативы распались). В 1980-е гг. правительство Сомали стало постепенно ограничивать степень государственного вмешательства в экономику.

В 1958 г. администрация Итальянского Сомали издала Трудовой кодекс, который в 1964 г. был распространен на всю территорию страны. В 1969 и 1972 гг. были приняты соответственно второй и третий трудовые кодексы, основанные уже на английской модели (последний - с учетом "требований сомалийской революции"). В период социалистической ориентации городские наемные работники были объединены в государственные профсоюзы, формально получив право на участие в управлении предприятиями. При этом забастовки были запрещены под угрозой уголовной ответственности. После 1991 г. регулирование трудовых отношений прекратилось ввиду полного разрушения всей экономической инфраструктуры.

Гражданское судопроизводство регулирует ГПК (1974 г.), который следует итальянской модели.

Уголовное право

В первые годы независимости Сомалийской Республики в южных районах страны (бывшей итальянской колонии) действовал УК Италии 1930 г., а в северных районах (бывшей британской колонии) - УК Индии 1860 г.

В 1962 г. был издан единый для всей страны УК, мало отличавшийся от итальянского кодекса. Как и последний, УК 1962 г. подразделяется на 3 книги: "Общая часть", "Особенная часть" и "Нарушения". Отличия сводились к сохранению смертной казни, а также включению отдельных специфических составов преступлений. Кроме того, УК Сомали 1962 г. испытал влияние некоторых положений мусульманского и обычного права: установлена ответственность за продажу или распитие алкогольных напитков мусульманами; отсутствует такая санкция, как лишение родительских прав в отношении отца, что объясняется важнейшей его ролью в семье по обычному праву. В 1963 г. принят Военный уголовный кодекс, также основанный на итальянском образце.

После переворота 1969 г. в дополнение к УК был издан ряд законов, вводивших или ужесточавших уголовную ответственность за некоторые деяния политического и экономического характера, многие из которых влекли смертную казнь (в том числе "антигосударственная пропаганда", "использование религии для создания национальной разобщенности", "организация забастовок, остановки работы", крупное хищение государственного имущества).

Уголовный процесс в Сомали до 1991 г. был построен в целом по британскому образцу. УПК предусматривал демократические гарантии судопроизводства, включая процедуру хабеас корпус, однако на практике они соблюдались редко. С конца 1969 г. дела об "антигосударственных" преступлениях рассматривались специальными судами безопасности или военными судами, процедуры в которых имели упрощенный и неформальный характер. После 1991 г. формальная система уголовного правосудия на большей части территории страны перестала существовать вовсе.

Судебная система. Органы контроля

На протяжении веков основная роль в осуществлении правосудия у сомалийских племен принадлежала клановым судам, применявшим нормы обычного права. Помимо этого в Сомали действовали мусульманские судьи-кади. В колониальный период в Британском Сомали они рассматривали только дела личного статуса, в Итальянском - также гражданские и небольшие уголовные дела. После 1960 г. традиционные и мусульманские суды постепенно прекратили существование.

Закон 1962 г. объединил судебные системы Севера и Юга страны, установив четыре уровня судов: Верховный суд, апелляционные (2), региональные (8) и окружные (84) суды. После переворота 1969 г. система обычных судов, не претерпевшая особых изменений, была дополнена судами государственной безопасности. Решения последних могли быть обжалованы только Президенту Республики. В 1990 г. суды государственной безопасности были упразднены.

В 1990-е гг. в условиях гражданской войны и распада сомалийской государственности на большей части территории страны работа гражданских судов прекратилась. Функции правосудия перешли к традиционным кланово-племенным структурам и руководителям военно-политических группировок. В то же время в ряде областей Сомали с целью борьбы с бандитизмом и восстановления хотя бы минимального правопорядка были воссозданы шариатские суды.

В Республике Сомалиленд, согласно Конституции 1997 г. (ст.100), судебная система включает Верховный суд, апелляционные, региональные и окружные суды, а также суды вооруженных сил. Верховный суд одновременно является Конституционным судом. Судьи Верховного суда назначаются Президентом, а нижестоящие судьи - независимой Судебной комиссией.

Литература

Mahmood T. Somalia // Statutes of Personal Law in Islamic Countries. New Delhi, 1995.
Redden K. R. Somalia // Modern Legal Systems Cyclopedia. Vol. 6. Buffalo, 1990.

Судан
Республика Судан

Государственное устройство
Правовая система
Общая характеристика
Гражданское и смежные с ним отрасли права
Уголовное право и процесс
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство на северо-востоке Африки.

Территория - 2,5 млн. кв.км. Столица - г. Хартум.

Население - 34,5 млн. чел. (1999 г.); примерно 48% - арабы, 30% - племена негроидной расы.

Официальный язык - арабский.

Религия - ислам суннитского толка (70%), на юге преобладают христианство (около 20%) и языческие верования.

В VII в. Судан, населенный преимущественно семито-хамитскими племенами, был завоеван арабами. В XVI в. здесь образовались крупные султанаты: Фунг и Дарфурский. В 1820-1840 гг. страна попала под власть Египта. С конца XIX в. Судан фактически был британской колонией, находясь формально (до 1951 г.) под англо-египетским управлением. В 1956 г. Судан провозглашен независимой республикой. В стране началась череда военных переворотов и восстаний (1958, 1964, 1969, 1971, 1985 гг.). Так же часто менялись конституции (1955, 1964, 1971, 1973, 1985 гг.). В 1989 г. в Судане произошел очередной военный переворот, к которому были причастны националистически настроенные мусульманские круги фундаменталистского толка.

Власть перешла к Совету командования революции (СКР). Декретами СКР прекращено действие временной Конституции 1985 г., распущены прежние высшие законодательные и исполнительные органы власти, запрещена деятельность всех политических партий, общественных организаций (за исключением религиозных). В октябре 1993 г. СКР принял решение о самороспуске. В начале 1992 г. создан Переходный национальный совет (парламент). В марте 1996 г. состоялись президентские выборы и выборы в парламент - Национальную ассамблею (400 депутатов). Несмотря на это, политический режим в Судане сохраняет авторитарный характер.

Государственное устройство

Судан - унитарное государство. Административно-территориальное деление - 9 вилайетов (регионов). В 1995 г. было объявлено о переходе к федеративному устройству, в соответствии с которым страна должна делиться на 26 штатов.

Действует Конституция, принятая на референдуме в мае 1998 г. Она провозгласила страну многонациональной, поликонфессиональной федеративной республикой (ст.1, 2). Одновременно закрепляется принадлежность верховной власти в государстве Аллаху, а суверенитета - народу, выступающему выразителем божественной воли (ст.4). Конституция закрепляет все основные демократические права и свободы, в том числе легализует деятельность политических и общественных объединений. По форме правления Судан - суперпрезидентская республика. Политический режим авторитарный.

Законодательная власть принадлежит Национальной ассамблее, 3/4 членов которой избираются путем всеобщих прямых выборов, а 1/4 входит в состав этого органа по корпоративному признаку, представляя профессиональные, научные, женские и иные ассоциации. Срок полномочий Национальной ассамблеи - 4 года. Ее полномочия помимо принятия законов включают изменение Конституции, ратификацию международных договоров, принятие государственного бюджета, а также контроль за действиями исполнительной власти (ст.73).

В перерывах между сессиями Национальной ассамблеи Президент вправе принимать временные декреты, имеющие силу закона, при условии их утверждения на ближайшей сессии парламента (ст.90).

Исполнительная власть осуществляется Президентом и Советом министров. Президент избирается всенародным голосованием на 5 лет. Полномочия Президента включают назначение высших должностных лиц, объявление войны и чрезвычайного положения, утверждение смертных приговоров и освобождение от наказания. Президент лично возглавляет Совет министров, состав которого назначается Президентом (ст.47).

Правовая система

Общая характеристика

Действующая правовая система имеет плюралистический характер. Ядро системы составляют нормы мусульманского права, регулирующие вопросы личного статуса, а также ряд уголовных, уголовно-процессуальных и иных отношений. Второй элемент - английское общее право, нормы которого продолжают играть важную роль также во многих отраслях права (торговое, процессуальное и др.). Такое смешанное право действует на арабском исламизированном Севере. На Юге, где проживают многочисленные народности и племена, находящиеся на разных уровнях развития, главной системой норм является традиционное обычное право.

В XX в. правительство Судана дважды предпринимало попытку коренным образом изменить характер национальной правовой системы.

В период англо-египетского колониального господства здесь было реципировано английское право (при сохранении традиционной сферы регулирования за мусульманским правом). "Общее право" как система действует в Судане с 1889 г. и успело пустить в этой стране глубокие корни.

После получения независимости была предпринята попытка заменить английское "общее право" кодифицированным законодательством. С этой целью в 1971 г. был принят Гражданский кодекс, основу которого составили положения ГК Египта 1949 г. и

некоторые нормы гражданских кодексов Ливии, Ирака, Сирии и Кувейта. В след за этим приняты Гражданско-процессуальный кодекс и Кодекс о доказательственном праве и одновременно разрабатывались проекты уголовного и торгового кодексов, которые также должны были заменить действующее в стране английское право. Правительство надеялось тем самым уменьшить пестроту местных законов и ускорить создание в стране единой системы права.

Принятие кодексов, однако, имело целью не только заменить английское прецедентное право кодифицированной системой права, но также повысить роль мусульманских норм за счет ослабления традиционного обычного права. По плану реформы мусульманское право, распространяясь на всю территорию страны, должно было постепенно вытеснить обычное право и сделаться вторым по значению (после кодифицированного законодательства) источником права. Распространению мусульманского права должно было содействовать и то обстоятельство, что многие институты Гражданского кодекса Египта, перешедшие в ГК Судана, испытали сильное влияние правовых норм шариата.

Однако не прошло и 2 лет, как Гражданский кодекс, а за ним и остальные новые кодексы были отменены, и Судан возвратился к положению, существовавшему до 1971 г., при котором английское "общее право" составляет основу системы.

Неудача с реформой права в Судане объясняется прежде всего тем, что переход к кодифицированной системе, представлявшей смесь французской модели права с мусульманским, серьезно нарушил исторически сложившийся в стране механизм действия права, который отражал определенное равновесие между политическими силами различных областей многонационального Судана. Стремление центрального правительства заменить традиционные системы обычного права, с большим упорством отстаиваемые народами Юга страны, только усилило племенной и региональный сепаратизм; этому способствовала и многолетняя гражданская война. Кроме того, ускоренное внедрение права, совершенно чуждого и незнакомого привыкшим к юридической технике "общего права" суданским юристам, вызвало глухое сопротивление со стороны последних, фактически саботировавших применение новых актов. "Наложение" кодифицированного права на прецедентное внесло путаницу в регулирование правовых отношений.

В начале 1980-х гг. в Судане предприняты решительные меры по исламизации правовой системы, законы шариата объявлены обязательными для всего, в том числе немусульманского, населения страны. В 1983 г. вступило в силу новое уголовное законодательство, воспринявшее основные институты мусульманского права. В 1984 г. исламизации подверглось гражданское, торговое и земельное право. В 1985 г. после очередной смены режима правительство аннулировало некоторые части законодательства 1983-1984 гг., что смягчило последствия исламизации. Однако после прихода к власти нынешнего режима в июле 1989 г. курс на нее даже усилился.

Конституция Судана 1998 г. (ст.65) установила, что источниками законодательства должны быть шариат, а также консенсус, выраженный нацией в ходе референдума, в Конституции и обычае. Никакое законодательство не должно приниматься в нарушение этих основных принципов.

Гражданское и смежные с ним отрасли права

С 1889 г. в Судане стало применяться, в том числе для регулирования гражданско-правовых отношений, английское "общее право". Сфера его действия охватывала большинство институтов гражданского и все торговое право.

В соответствии с формулой применения английского права - права личности по местному обычаю или религиозному праву сохранялись как относящиеся к персональному статусу или религиозным установлениям в вопросах заключения брака, приданого жены, брачного дара мужа, отношений родителей и детей, прекращения брачного союза, наследования и т.д. При этом все споры по вопросам персонального права, возникающие между мусульманами, подлежали рассмотрению местными религиозными судами в соответствии с мусульманским правом.

В 1971 г. была предпринята попытка рецепции французской модели Гражданского кодекса (в его египетском варианте), которая лежит в основе большинства гражданских кодексов арабских стран. Однако уже в 1974 г. Судан официально вернулся к системе "общего права".

В 1984 г. в соответствии с провозглашенным курсом на исламизацию правовой системы отменен ряд актов (Закон о договорах 1974 г., Закон о продаже 1974 г. и Закон о представительстве 1974 г.), представлявших в основном кодификации соответствующих принципов английского права, и принят Закон о гражданских правоотношениях, который воспринял принципы мусульманского обязательственного права. В том же году подписан президентский указ о введении мусульманско-правовых норм, регулирующих вопросы земельной собственности.

Мусульманское право без каких-либо изъятий продолжает регулировать отношения личного статуса и правовое положение вакфов (имущества, выделенного для благотворительных целей). Единое законодательство в сфере семейных отношений отсутствует, но их отдельные стороны регулируются специальными циркулярами Верховного шариатского суда (например, циркуляры от 1915 г. - о возможности развода по решению суда, от 1927 и 1932 гг. - об обязанностях по воспитанию детей, от 1935 г. - о брачном выкупе и др.). У немусульманских общин вопросы личного статуса разрешаются по соответствующему религиозному (каноническому) или обычному праву.

Трудным путем идет развитие суданского трудового законодательства. Правительство проводит репрессивную политику в отношении рабочего движения, опираясь на законы о профсоюзах 1971 г. и о трудовых конфликтах 1966 г., а в части регулирования условий труда действует лишь Закон о рабочей силе 1974 г. После переворота 1989 г. распущены все прежние профсоюзы, запрещены забастовки, за нарушение декретов о труде нового правительства установлена строжайшая уголовная ответственность. В 1989 -1996 гг. запрещены коллективные трудовые соглашения.

Уголовное право и процесс

Уголовное право Судана в XX в. проделало сложный и драматический путь. Принятый по образцу английского колониального УК для Индии, Уголовный кодекс Судана 1925 г. действовал около двух десятилетий (после установления независимости в стране); затем его сменил УК 1974 г. Последний в основном построен по модели предшествующего УК, разделов стало на один меньше, изменились диспозиции и санкции некоторых статей Особенной части, но формальное деление кодекса на Общую и Особенную части в нем отсутствует.

В 1983 г. в рамках курса на исламизацию страны введен новый кодекс, воспринявший основные институты мусульманского права. По сравнению с УК 1974 г. он был значительно более суров: повышался срок тюремного заключения, устранены некоторые смягчающие ответственность обстоятельства, за ряд преступлений было предусмотрено применение таких характерных для мусульманского деликтного права мер наказаний, как смертная казнь в качестве кисаса (возмездия), распятие, забивание камнями, отсечение руки и ноги, уплата "выкупа за кровь" (его полный размер равен 100 верблюдам или их стоимости в суданской валюте), наказание плетьми (от 25 до 100 ударов), высылка, наказание по принципу талиона (т.е. путем нанесения виновному того же вреда, который был нанесен им). Уже в 1983 г. появилась информация о приговорах к отсечению руки за кражу, а всего в период до апреля 1985 г. было приведено в исполнение 68 таких приговоров. Кроме того, имелись случаи отсечения руки и ноги за грабеж, а также телесных повреждений по принципу талиона.

За ряд преступлений уголовную ответственность по мусульманскому праву несли и немусульмане (их в Судане насчитывается около 6 млн. человек). Принятие мусульманско-правового по своему характеру уголовного законодательства встретило однозначно негативную реакцию со стороны немусульманского населения Судана, основная часть которого проживает в южных провинциях страны. Некоторые части уголовного законодательства 1983 г. были отменены или фактически приостановлены после свержения в апреле 1985 г. правительства Президента Нимейри. Пришедший к власти в июне 1989 г. режим сразу же объявил о намерении пересмотреть уголовное

законодательство 1983 г. Однако новый Уголовный кодекс вступил в силу только в 1991 г. Данный акт отличается тем, что целиком основан на шариате, предусматривает наказания за все три категории преступлений худуд, кисас и тазир. В частности, УК предусматривает такие способы исполнения смертного приговора, как повешение, забивание камнями, лишение жизни по принципу талиона (т.е. таким способом, каким было совершено убийство) и даже распятие.

Помимо случаев, прямо предусмотренных нормами шариата, смертная казнь предусматривается за ряд политических и иных преступлений. В этих случаях она осуществляется через повешение или расстрел.

В контролируемых повстанцами южных районах судьи применяют Уголовный кодекс 1925 г. В других южных районах действует обычное право.

Уголовный процесс в Судане также основан на нормах мусульманского права, закрепленных в УПК 1991 г. Кроме того, действует закон о доказательствах 1993 г. Процессы в регулярных судах номинально отвечают международным стандартам правовых гарантий. Допускается присутствие адвоката. Суд должен назначить адвоката за государственный счет для любого обвиняемого, который не может оплатить услуги адвоката, в случае угрозы смертного приговора. Приговор может быть обжалован в апелляционный суд. Смертные приговоры должны рассматриваться Верховным судом, а также главой государства, который может утвердить их или предоставить помилование. Однако на практике эти гарантии обеспечиваются далеко не всегда.

Дела военнослужащих разбираются военно-полевыми судами, апелляция подается в вышестоящий военный суд. Процессы в военных судах, часто секретные и ускоренные, не обеспечивают даже минимальных гарантий подсудимым. Нередко на таких процессах не разрешается присутствие адвокатов и не обеспечивается возможность обжаловать смертные приговоры. Свидетели допускаются по произвольному усмотрению судей.

В 1989 г. по Закону о специальных судах созданы суды безопасности в составе трех судей для рассмотрения широкого перечня преступлений, включая нарушение конституционных декретов, чрезвычайного законодательства, некоторых статей Уголовного кодекса, а также валютных и наркопреступлений. Специальные суды, в которых заседают как военные, так и гражданские судьи, рассматривают большинство дел, связанных с государственной безопасностью. Адвокаты могут помогать обвиняемым как "друзья суда", но обычно не вправе обращаться к суду. Приговоры этих судов отличаются суровостью и приводятся в исполнение немедленно. Смертные приговоры, однако, отсылаются для проверки председателю Верховного суда и главе государства.

Правительственные силы безопасности регулярно и безнаказанно пытают, избивают, преследуют, произвольно арестовывают и содержат под стражей представителей оппозиции.

Судебная система. Органы контроля

В соответствии с Конституцией судебная власть независима, а судебные органы несут ответственность за осуществление своих функций перед Президентом (ст.99, 100). Судьи обязаны придерживаться принципов верховенства Конституции и закона. Судебную власть возглавляет Верховный судья, который по должности является председателем Верховного суда и Высшего совета магистратуры.

Судебная система включает Верховный суд, апелляционные суды и суды первой инстанции. Все судьи назначаются Президентом. Имеются также специальные суды безопасности, военные суды и племенные суды в сельских районах для разбирательства вопросов по поводу земельных, водных и семейных отношений.

Конституция также предусматривает формирование самостоятельного Конституционного суда, состав которого назначается Президентом с согласия Национальной ассамблеи. Согласно Конституции адвокатура должна играть заметную роль в защите законности и прав граждан. Однако в 1989 г. правительство распустило авторитетную Ассоциацию суданской адвокатуры и переучредило ее уже под правительственным контролем. Членство в Ассоциации является непременным условием допуска к юридической практике.

В роли омбудсмана Судана выступает, согласно Конституции, независимый орган -

Совет публичных жалоб и исправительных мер. Председатель и члены Совета назначаются Президентом Республики с одобрения Национальной ассамблеи. Аналогичные органы должны учреждаться также на уровне штатов.

Литература

Amin S. H. Middle East Legal Systems. Glasgow, 1985. P. 328-351.

Gordon C. N. The Islamic Legal Revolution: the Case of Sudan // International Lawyer. Vol.19. 1985. P. 793-815.

Khalil M. I. Legal system of the Sudan // International and Comparative Law Quarterly. Vol.20. 1971. P. 624-644.

Mustafa Z. // Allott's Judicial and Legal Systems in Africa / Ed. by A. N. Allott. 2nd ed. L., 1970. P. 274-288.

Mustafa Z. The Common Law in the Sudan: An Account of the "Justice, Equity & Good Conscience" Provision. Oxford, 1971.

Суринам
Республика Суринам

Государственное устройство
Правовая система
Судебная система. Органы контроля

Государство на северо-востоке Южной Америки.

Территория - 163,3 тыс. кв.км. Столица - г. Парамарибо.

Население - 400 тыс. чел. (1995 г.); в том числе суринамцы-индопакистанцы - 47%, суринамцы-креолы - 32%, живут также негры, индейцы, китайцы, индонезийцы, европейцы.

Официальный язык - нидерландский.

Религия - католицизм, индуизм, мусульманство и др.

Территория современного Суринама была открыта в 1499 г. испанцами, объявившими ее своим владением. С 1667 г. - колония Голландии. В 1975 г. провозглашена независимость.

Государственное устройство

Суринам - унитарное государство. Административно-территориальное деление - 9 округов.

Действует Конституция 1987 г. По форме правления Суринам - президентская республика. Политический режим - демократия в процессе становления.

Законодательная власть принадлежит однопалатной Национальной ассамблее (51 депутат), избираемой всеобщим прямым и тайным голосованием сроком на 5 лет.

Глава государства и исполнительной власти (Правительства)Президент, избираемый парламентом большинством в 2/3 депутатов вместе с Вице-президентом сроком на 5 лет. В качестве совещательного органа при Президенте действует Государственный совет.

Согласно Конституции Президент, Вице-президент и Совет министров составляют в совокупности Правительство Суринама. Назначает и освобождает министров от должности Президент. Вице-президент осуществляет повседневное управление Советом министров и ответственен в этом перед главой государства. При необходимости Президент может сам созывать и вести заседания Совета министров.

Правовая система

Правовая система Суринама входит в романо-германскую правовую семью и имеет сильное сходство с правовой системой бывшей метрополии Нидерландов.

В 1869 г. на территории Суринама было отменено старое римско-голландское право и введено новое кодифицированное законодательство, соответствовавшее законодательству Нидерландов на тот момент. В дальнейшем в него были внесены

некоторые изменения, отражающие местную специфику. Так, в 1907 г. был принят закон, регулирующий браки азиатов, в 1940 г. - декреты, регулирующие браки мусульман и индусов с учетом их религиозных предписаний и традиций. Для соответствующих категорий населения перестали применяться общие нормы о браке ГК Суринама.

Гражданское судопроизводство регулирует ГПК Суринама, утвержденный королевским декретом в 1935 г.

Конституция 1987 г. закрепляет право на труд, свободное объединение в профсоюзы и на забастовку.

Основным источником уголовного права в Суринаме является УК Голландской Вест-Индии 1910 г. Среди видов наказания сохраняется смертная казнь. По УК она предусмотрена в качестве альтернативной меры за тяжкое убийство и убийство при отягчающих обстоятельствах, по Военно-уголовному кодексу - за некоторые преступления против безопасности государства. Последняя казнь имела место в 1982 г. (после 50-летнего перерыва).

Уголовное судопроизводство основано на смешанной (обвинительно-состязательной) модели. Полиция может задерживать подозреваемых на 14 дней, после чего прокурор может разрешить продление срока еще на 30 дней. В дальнейшем вопрос о продлении предварительного заключения решает следственный судья. Освобождение под залог используется редко.

Судебная система. Органы контроля

Судебная система Суринама включает 3 кантональных суда в качестве судов первой инстанции и Высокий суд правосудия в качестве суда второй, апелляционной инстанции. Все 10 членов Высокого суда, за исключением председателя, являются также судьями кантональных судов, но не могут слушать по второй инстанции дело, ранее рассматривавшееся ими по первой инстанции.

Дела о воинских преступлениях расследуются военной полицией и рассматриваются Военным судом, приговоры которого могут быть обжалованы в Высокий суд.

Уголовное преследование гражданских лиц осуществляет прокуратура во главе с генеральным прокурором.

Все судьи и генеральный прокурор назначаются Президентом после консультации с Высоким судом правосудия. Судьи Высокого суда правосудия и генеральный прокурор имеют пожизненные полномочия.

Конституция 1987 г. предусматривает учреждение Конституционного суда в составе 5 членов, назначаемых Президентом по предложению парламента, однако к началу 2001 г. этот орган создан не был.

Сьерра-Леоне
Республика Сьерра-Леоне

Государственное устройство
Правовая система
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство в Западной Африке.

Территория - 72,3 тыс. кв.км. Столица - г. Фритаун.

Население - 4,9 млн. чел. (1998 г.); две основные этнические группы: народы атлантической семьи (темне, булом, фульбе, лимба и др.) и народы семьи языков менде (менде, коно, куранко).

Официальный язык - английский.

Религия - около 75% - мусульмане (север страны), на юге - христиане (15%); остальные придерживаются традиционных местных верований.

В XVIII в. побережье современного Сьерра-Леоне было захвачено англичанами, которые в 1808 г. объявили его своей колонией. Внутренние районы с 1896 г. стали английским протекторатом. В 1961 г. Сьерра-Леоне получила независимость в статусе доминиона Великобритании. В 1971 г. провозглашена республикой, оставаясь в

Содружестве, возглавляемом Великобританией.

Государственное устройство

Сьерра-Леоне - унитарное государство. Административно-территориальное деление - 3 провинции (Западная, Центральная и Южная) и столичный район.

Действует Конституция 1991 г. По форме правления Сьерра-Леоне президентская республика. Политический режим - крайне неустойчивый. В 1991-1996 гг. в стране шла гражданская война, которая возобновилась в 1998 г. после очередного военного переворота. В 1990-е гг. неоднократно приостанавливалось действие Конституции, распускался парламент и запрещалась деятельность политических партий.

Законодательная власть по Конституции принадлежит однопалатному Национальному собранию (80 депутатов). 68 депутатов избираются населением на основе пропорционального представительства, 12 мест отведено высшим вождям страны, избираемым отдельно от других парламентариев. Срок полномочий депутатов - 5 лет. Последние парламентские выборы состоялись в 1996 г.

Глава государства и правительства - Президент, избираемый прямыми всеобщими выборами на 5-летний срок. Он назначает членов Кабинета с одобрения парламента.

Правовая система

Правовая система Сьерра-Леоне носит смешанный характер. Ее составляют общее право, доктрина права справедливости, статуты общего применения, действовавшие в Англии на 1 января 1880 г.; английские законы, введенные в Сьерра-Леоне после указанной даты; местные законы, принятые после получения независимости; не противоречащие законам нормы африканского обычного права, применимые к различным общинам, проживающим в стране. Системы обычного права, существенно различающиеся у отдельных племен, регулируют брачно-семейные, наследственные и земельные отношения, а также традиционные институты управления (вожди, советы старейшин и т.д.). Кроме того, у мусульманской общины Сьерра-Леоне в вопросах брака, развода и наследования ограниченно применяется мусульманское право (сильно смешавшееся с обычным правом).

Заимствованное у Англии право находит наибольшее применение в сфере торгового оборота. Законодательство о компаниях основано на старом английском Законе о компаниях 1929 г., а законодательство о векселях и чеках - на соответствующем английском Законе 1882 г.

Конституция и трудовое законодательство закрепляют право на объединение в профсоюзы, коллективные переговоры и забастовку.

В отличие от большинства бывших английских колоний в Африке, в Сьерра-Леоне не был введен уголовный кодекс. В качестве источников уголовного права применяется английское общее и статутное право, дополненное отдельными местными законами. Среди видов наказания сохраняется смертная казнь, которая предусматривается за различные преступления, в том числе за убийство, разбой, мятеж и измену.

Уголовный процесс в целом основан на английской модели. Дела о тяжких преступлениях рассматриваются с участием жюри присяжных (исключая военные суды). В связи с гражданской войной и дезорганизацией власти нормальные судебные процедуры часто недоступны.

Судебная система. Органы контроля

Судебная система Сьерра-Леоне состоит из Верховного суда, Апелляционного суда, Высокого суда, магистратских судов и традиционных местных судов, рассматривающих вопросы обычного права. Первые 3 суда объединяются понятием "Высший суд" (Superior Court of Judicature) и возглавляются одним и тем же лицом - Главным судьей. Все высшие судьи назначаются Президентом по совету Комиссии судебной и правовой службы и с одобрения парламента. Их полномочия не ограничены определенным сроком.

Высокий суд является апелляционной инстанцией по отношению к магистратским судам, имеет неограниченную юрисдикцию по уголовным и гражданским делам в

качестве суда первой инстанции, а также юрисдикцию по трудовым и административным делам. Решения Высокого суда могут быть обжалованы в Апелляционный суд. Верховный суд является высшей апелляционной инстанцией; кроме того, он рассматривает по первой инстанции вопросы конституционного характера.

Административная юстиция представлена рядом квазисудебных органов, включая Дисциплинарный комитет для практикующих юристов.

Уголовное преследование осуществляется генеральным атторнеем, который является также министром юстиции. Часть своих полномочий генеральный атторней может делегировать генеральному солиситору и директору публичных преследований. Все указанные лица назначаются Президентом (генеральный солиситор и директор публичных преследований по совету Комиссии судебной и правовой службы, последний также с одобрения парламента).

Конституция 1991 г. предусматривает учреждение службы Омбудсмана.

Литература

Elias T. O. Ghana and Sierra Leone: The Development of their Laws and Constitutions. L., 1962.

Smart H. M. J. // Allott's Judicial and Legal Systems in Africa / Ed. by A. N. Allott. L., 1970. P.9-24.

Smart H. M. J. The Place of Islamic Law within the Framework of the Sierra Leone Legal System // African Law Studies. 1980. No. 18.

Таджикистан
Республика Таджикистан

Государственное устройство
Правовая система
Общая характеристика
Гражданское и смежные с ним отрасли права
Уголовное право и процесс
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство на юго-востоке Средней Азии.

Территория - 143,1 тыс. кв.км. Столица - г. Душанбе.

Население - 6,105 млн. чел. (2000 г.); более 60% - таджики, 20% - узбеки, около 8% - русские.

Официальный язык - таджикский. Язык межнационального общения - русский.

Основная религия - мусульманство (суннизм).

Таджики происходят от самых древних жителей Центральной Азии и как народ, имеющий богатые науку и культуру, занимают почетное место в исламском мире. В 1895 г. Российская и Британская империи в целях демаркации сфер своих интересов создали буферную зону, известную как "Вахшский Коридор", притом Западный пограничный район Памира был признан частью Российской империи. В первые годы после крушения Российской империи - в феврале 1917 г. - основные области современного Таджикистана оказались под управлением Бухарской Народной Советской Республики и находились под ним вплоть до 1924 г. Когда же 14 октября 1924 г. образовалась Узбекская ССР, то территория Таджикистана была включена в ее состав в качестве Таджикской Автономной Советской Социалистической Республики (Таджикская АССР). 16 октября 1929 г. ее преобразовали в Таджикскую ССР и 5 декабря 1929 г. включили в состав СССР. 9 сентября 1991 г. на сессии Верховного Совета изменено название Таджикской ССР на Республику Таджикистан и провозглашена ее независимость.

После 1990 г. в Таджикистане возникло довольно большое число политических партий и движений. Многие из них выступали в защиту рыночно ориентированных демократических реформ (с учетом своего понимания национализма и патриотизма). Большая свобода религии выявила значительные разногласия в обществе по вопросу о том, каким должна быть роль ислама в светском государстве. В борьбе за власть, которая

развернулась после распада СССР, было образовано правительство, поддерживаемое Россией, Узбекистаном и коалицией реформистских элементов внутри Республики. В последствии эта коалиция была реорганизована в Объединенную таджикскую оппозицию (ОТО). В 1992-1999 гг. в Таджикистане велась полномасштабная гражданская война. После нескольких лет переговоров 27 июня 1997 г. заключено Общее соглашение "Об установлении мира и национального согласия". В соответствии с ним была создана Комиссия по национальному примирению в составе 26 членов, по 13 от каждой из сторон, представляющих либо Правительство, либо ОТО.

Государственное устройство

Таджикистан - унитарное государство. В административно-территориальном отношении делится на Ходжентскую и Хатлонскую области (включающие 45 районов) и Горно-Бадахшанскую автономную область. Последняя расположена в наиболее отдаленной гористой области страны и обладает специальным статусом (в частности, гарантированное представительство в центральных органах власти). Ее полномочия определены Конституционным законом о Горно-Бадахшанской автономной области, принятым 4 ноября 1995 г.

Действующая Конституция (до нее были конституции Таджикской ССР 1931, 1937, 1978 гг.) принята на всенародном референдуме 6 ноября 1994 г. В соответствии с Общим соглашением 1997 г. она была существенно изменена всенародным референдумом 26 сентября 1999 г.: создан двухпалатный профессиональный парламент, увеличен срок президентских полномочий с 4 до 7 лет, предоставлено право создавать политические партии демократического, атеистического и религиозного характера.

Согласно Конституции 1994 г. Таджикистан - суверенное, демократическое, правовое, светское и унитарное государство (ст.1). Закреплен принцип разделения властей на законодательную, исполнительную и судебную (ст.9). По форме правления Таджикистан - президентская республика.

Высшим представительным и законодательным органом Таджикистана является парламент - Маджлиси Оли, который избирается сроком на 5 лет. Он состоит из 2 палат: Маджлиси милли (верхняя) и Маджлиси намояндагон (нижняя). Маджлиси намояндагон избирается на основе прямых выборов при тайном голосовании и действует на постоянной и профессиональной основе.

3/4 членов Маджлиси милли избираются косвенным путем при тайном голосовании на совместных собраниях народных депутатов Горно-Бадахшанской автономной области и ее городов и районов, областей и их городов и районов, города Душанбе и его районов, городов и районов республиканского подчинения (совместно). При этом Горно-Бадахшанская автономная область, области, город Душанбе, города и районы республиканского подчинения имеют равное число представителей. Четвертая часть членов Маджлиси милли назначается Президентом Таджикистана. Членом этой палаты может быть назначен гражданин, достигший 35 лет и имеющий высшее образование. Члены Правительства, судьи, сотрудники правоохранительных органов, военнослужащие, а также иные лица, предусмотренные конституционным законом, не могут быть членами Маджлиси милли. Маджлиси милли действует на основе созывов.

Член Маджлиси милли не может быть депутатом более чем 2 представительных органов. Член Маджлиси намояндагон не может быть депутатом другого представительного органа, занимать иную должность и заниматься предпринимательской деятельностью, кроме научной и творческой.

Каждая палата обладает своей собственной компетенцией; однако на совместном заседании они утверждают указы Президента о введении военного и чрезвычайного положения, а также о назначении Премьер-министра и членов Правительства; назначают выборы Президента и решают вопрос о его неприкосновенности. Палаты также вместе принимают присягу и отставку Президента; заслушивают его послания об основных направлениях внутренней и внешней политики; заслушивают выступления руководителей иностранных государств.

Полномочия Маджлиси милли включают образование, упразднение и изменение административно-территориальных единиц; избрание и отзыв председателя,

заместителей и судей Конституционного суда, Верховного суда и Высшего экономического суда по представлению Президента Таджикистана; вопрос о лишении неприкосновенности председателя, заместителей и судей Конституционного суда, Верховного суда, а также Высшего экономического суда; согласие на назначение и освобождение от должности генерального прокурора и его заместителей.

Маджлиси намояндагон образует Центральную комиссию по выборам и проведению референдумов, избирает и отзывает председателя, заместителя и членов комиссии по представлению Президента Таджикистана; выносит на всенародное обсуждение законопроекты и иные важные государственные и общественные вопросы; утверждает социально-экономические программы; дает разрешение предоставить и получить государственный кредит; ратифицирует и денонсирует международные договоры; образует суды; назначает референдум; утверждает государственные символы и награды; утверждает президентские указы, касающиеся назначения и освобождения от должности председателя Национального банка и его заместителей, а также устанавливает воинские звания, дипломатические ранги и иные специальные звания.

Законы принимаются Маджлиси намояндагон большинством голосов, если иной порядок не предусмотрен Конституцией Таджикистана; затем они (за исключением закона о государственном бюджете) представляются в Маджлиси милли для одобрения. В случае, если нижняя палата не согласна с решением верхней, закон считается принятым, если при повторном рассмотрении за него проголосуют не менее 2/3 от общего числа депутатов Маджлиси намояндагон. Конституционные законы принимаются 2/3 голосов от общего числа депутатов нижней палаты и одобряются не менее чем 2/3 голосов от общего числа членов Маджлиси милли. При несогласии нижней палаты с решением верхней конституционный закон считается принятым, если за него повторно проголосовало не менее 2/3 от общего числа депутатов Маджлиси намояндагон.

Главой государства, а также главой исполнительной власти (Правительства) является Президент Таджикистана. Он избирается путем прямых выборов при тайном голосовании сроком на 7 лет. Одно и то же лицо не может быть Президентом более одного срока подряд.

Президент определяет основные направления внутренней и внешней политики; представляет Таджикистан внутри страны и в международных отношениях; образует и упраздняет министерства и государственные комитеты; назначает и освобождает от должности Премьер-министра и других членов Правительства; представляет соответствующие указы на утверждение парламента; назначает и освобождает от должности председателей Горно-Бадахшанской автономной области, областей, города Душанбе, городов и районов; представляет их на утверждение соответствующих маджлисов народных депутатов; отменяет или приостанавливает действие актов органов государственного управления в случае их противоречия Конституции и законам; назначает и освобождает от должности председателя Национального банка, его заместителей, а также представляет соответствующие указы на утверждение Маджлиси намояндагон; представляет Маджлиси милли кандидатуры для избрания председателей, заместителей председателей и судей Конституционного суда, Верховного суда и Высшего экономического суда, а также выдвигает предложения по их отзыву; назначает и освобождает от должности генерального прокурора и его заместителей с согласия Маджлиси милли; создает исполнительный аппарат Президента и Совет юстиции; создает Совет безопасности и руководит им; назначает и освобождает от должности судей военных судов, суда Горно-Бадахшанской автономной области, областных, города Душанбе, городских и районных судов и судей экономических судов Горно-Бадахшанской автономной области, областных, города Душанбе - по представлению Совета юстиции; назначает референдум, выборы в Маджлиси Оли и местные представительные органы; подписывает законы; определяет денежную систему и информирует об этом парламент; распоряжается резервным фондом; руководит проведением внешней политики, подписывает международные договоры и представляет их на утверждение парламента; назначает глав дипломатических представительств и представителей Таджикистана в международных организациях; принимает верительные грамоты глав дипломатических представительств иностранных государств.

Президент Таджикистана также является Верховным главнокомандующим

Вооруженными силами страны, назначает и освобождает от должности командующих войсками Вооруженных сил Таджикистана, объявляет военное или чрезвычайное положение, принимает решения по вопросам гражданства, предоставляет политическое убежище и осуществляет помилование, присваивает высшие воинские звания, дипломатические ранги, государственные награды и т.д.

Правительство Таджикистана подчиняется Президенту и не ответственно перед парламентом. Оно состоит из Премьер-министра, его первого заместителя, заместителей, министров и председателей государственных комитетов. В соответствии с Конституционным законом "О Правительстве Таджикистана" от 3 ноября 1995 г. (с изменениями и дополнениями) Правительство обеспечивает эффективное руководство экономикой, а также социальной и духовной сферами, исполнение законов и решений Маджлиси Оли, указов и распоряжений Президента. Правительство представляет в Маджлиси Оли социально-экономические программы, вопросы предоставления и получения государственных кредитов, оказания финансовой помощи другим государствам, проект государственного бюджета и информацию по возможному дефициту бюджета, а также источникам его покрытия.

Местная власть в Таджикистане высокоцентрализованна. Органы местной представительной власти - это маджлисы народных депутатов, руководимые председателями. Исполнительная власть на местах осуществляется представителями Президента Таджикистана, который назначает и освобождает председателей всех уровней местной власти.

Правовая система

Общая характеристика

Правовая система Таджикистана входит в романо-германскую правовую семью, образуя в ней вместе с правовыми системами России и других республик СНГ самостоятельную, "евразийскую", группу.

В плоть до 1920-х гг. на территории современного Таджикистана господствовали системы обычного (адат) и мусульманского права. В советский период здесь была фактически осуществлена рецепция социалистического господствовали системы обычного (адат) и мусульманского права. В советский ССР просто копировала право других союзных республик.

Как и в других бывших советских республиках, правовая система Таджикистана переживает коренную трансформацию с начала 1990-х гг. (несмотря на гражданскую войну). В соответствии с Конституцией 1994 г. парламент Таджикистана принял все предусмотренные ею конституционные законы, а также новые: Водный (1993), Хозяйственно-процессуальный (1995), Таможенный (1995), Земельный (1996), Трудовой (1997), Семейный (1998), Уголовный (1998) кодексы, первую часть Гражданского кодекса (1999).

Основным источником права в Таджикистане являются законодательные и другие нормативные правовые акты. Во главе иерархии стоит Конституция, нормы которой имеют прямое действие. За ней следуют конституционные и обычные законы. Президент Таджикистана издает указы и распоряжения в рамках своих полномочий. При этом от указов Президента не требуется соответствия законам Таджикистана. Правительство принимает постановления и распоряжения в соответствии с Конституцией и законами Республики.

В отличие от большинства других государств мира Таджикистан провозгласил (в ст.10 Конституции) составной частью своей правовой системы не только международные договоры, но и "международно-правовые акты" в целом. В случае несоответствия законов Таджикистана признанным международно-правовым актам применяются нормы последних.

В соответствии с Гражданским кодексом 1999 г. обычаи делового оборота представляют собой вспомогательный источник гражданского права.

Законы и указы Президента Таджикистана, акты, принимаемые президиумом Маджлиси Оли, Председателем Маджлиси Оли, решения Конституционного суда и

международные договоры официально публикуются на 3языках (таджикском, русском и узбекском) в "Ахбори Маджлиси Оли Республики Таджикистан" (что происходит с существенной задержкой - до нескольких месяцев). Они также подлежат опубликованию в газете "Садои Мардум" на таджикском языке в течение нескольких дней после издания.

Традиционное правосознание и стереотипы поведения таджиков часто не согласуются с официально действующим правом. В то же время на Памире, в Центральном и Южном Таджикистане, как и в досоветские времена, силен авторитет обычного (адата) и шариатского права.

Гражданское и смежные с ним отрасли права

Так же как и в России, гражданское право Таджикистана в 1990-е гг. подверглось преобразованию в соответствии с принципами рыночной экономики и романо-германскими цивилистическими традициями. К 2000 г. этот процесс еще не был завершен.

Согласно Конституции 1994 г. основу экономики Таджикистана составляют различные формы собственности. Государство гарантирует свободу экономической и предпринимательской деятельности, равноправие и правовую защиту всех форм собственности, в том числе и частной (ст.12). В то же время земля, как и другие природные ресурсы, является исключительной собственностью государства (ст.13).

Часть первая Гражданского кодекса вступила в силу 1 января 2000 г. ГК Таджикской ССР 1963 г. действует в той части, в какой не заменен Гражданским кодексом 1999 г. В целом часть первая ГК 1999 г. представляет собой упрощенный вариант модельного (типового) Гражданского кодекса, разработанного странами СНГ.

Согласно ГК (ст.236) собственность в Республике Таджикистан может быть частной и публичной (государственной). Допускается собственность иностранных государств, международных организаций, иностранных юридических лиц и граждан. Частная собственность выступает как собственность граждан, негосударственных юридических лиц и их объединений (ст.237). Ее особым видом является собственность общественных, в том числе религиозных объединений.

К вещным правам наряду с правом собственности относятся: а) право землепользования; б) право хозяйственного ведения; в) право оперативного управления (ст.241 ГК оставляет этот перечень открытым).

Подобно ГК РФ и ГК Казахстана таджикский кодекс содержит положения, посвященные различным организационно-правовым формам коммерческих организаций.

В области гражданско-правовых и хозяйственных отношений в Таджикистане также были приняты: Закон "О собственности" от 14 декабря 1996 г., Закон "О приватизации государственной собственности" от 16 мая 1997 г., Закон "О залоге" от 20 июля 1994 г. (с изменениями и дополнениями), Закон "О предприятиях" от 25 июня 1993 г. (с изменениями и дополнениями), Закон "Об акционерных обществах" от 23 декабря 1991 г. (с изменениями и дополнениями), Закон "О ценных бумагах и биржах" от 10 марта 1992 г. (с изменениями и дополнениями), Закон "О банках и банковской деятельности" от 23 мая 1998 г., Закон "Об ограничении монополистической деятельности и развитии конкуренции" от 27 декабря 1993 г. (с изменениями и дополнениями), Закон "Об аудиторской деятельности" от 22 мая 1998 г., а также Закон "Об основах налоговой системы" от 20 июля 1994 г. (с изменениями и дополнениями). Многие из этих актов будут отменены или пересмотрены в свете Гражданского кодекса 1999 г.

Вопросы брачно-семейных отношений регулируются Семейным кодексом Республики Таджикистан, принятым 13 ноября 1998 г. Согласно Конституции 1994 г. (ст.33) в семейных отношениях и при расторжении брака супруги равноправны. Многобрачие запрещается.

Деятельность иностранных инвесторов в Таджикистане регулируется постановлением "О защите иностранных инвестиций и интересов иностранных фирм и компаний в Республике Таджикистан", принятым 10 сентября 1991 г.; Законом "Об иностранных инвестициях в Республике Таджикистан" от 10 марта 1992 г. (с изменениями и дополнениями); Законом "О внешнеэкономической деятельности" от 27 декабря 1993 г.

В Таджикистане также имеется законодательство, разрешающее создание концессий, принятое 15 мая 1997 г., есть собственная торгово-промышленная палата, работа которой регулируется законом от 22 мая 1998 г. В силу гражданской войны реальных иностранных инвестиций в Таджикистане не было.

Трудовой кодекс Республики Таджикистан принят 15 мая 1997 г. и соответствует основным международным стандартам. Конституция 1994 г. (ст.35) гарантирует каждому право на труд, выбор профессии, работы, охрану труда и социальную защиту от безработицы. Заработная плата не должна быть ниже минимальной оплаты труда. За равный труд выдается равная оплата. Никто не может быть привлечен к принудительному труду, за исключением случаев, определенных законом. Использование труда женщин и несовершеннолетних на тяжелых и подземных работах, а также на работах с вредными условиями запрещается.

Уголовное право и процесс

Действующий Уголовный кодекс Республики Таджикистан был принят 21 мая 1998 г. и вступил в силу с 1 сентября 1998 г., заменив собой УК Таджикской ССР 1961 г. Он был подготовлен на основе модельного Уголовного кодекса для государств - участников СНГ. В силу этого УК Таджикистана по своим концепциям и содержанию весьма близок к УК РФ 1996 г.

Согласно ст.1 УК кодекс является единственным уголовным законом в Республике и основывается на Конституции и общепризнанных принципах и нормах международного права.

УК Таджикистана состоит из Общей и Особенной частей, 15 разделов, 34 глав и 405 статей (против 360 статей в УК РФ).

Уголовный кодекс содержит ряд составов преступлений, неизвестных УК РФ, в том числе выдача замуж девочки, не достигшей брачного возраста (ст.168); заключение брака с лицом, не достигшим брачного возраста (ст.169); многобрачие (ст.170). Эти составы отражают специфику социально-культурных условий Таджикистана, в котором по-прежнему сохраняются пережитки патриархального быта. Другие особенности: "вербовка людей для эксплуатации", "преднамеренное нарушение норм международного гуманитарного права, совершенное в ходе вооруженного конфликта" и "агрессивная война" - выступают как самостоятельные составы преступления.

Система видов наказания по УК 1998 г. почти не отличается от российской (не выделено лишь пожизненное заключение в качестве отдельного вида наказания). В Таджикистане сохранена смертная казнь за убийство, изнасилование, терроризм, угон воздушного судна, судна или подвижного состава, бандитизм, незаконный оборот наркотических средств, психотропных веществ и прекурсоров; посев или выращивание растений, содержащих наркотические вещества, разбой, насильственный захват власти, посягательство на жизнь государственного или общественного деятеля, геноцид, агрессивную войну, биоцид и преднамеренное нарушение норм международного гуманитарного права, совершенное в ходе вооруженного конфликта.

Уголовный процесс по-прежнему регулируется УПК Таджикской ССР от 17 августа 1961 г. (с изменениями и дополнениями).

Согласно Конституции судебный процесс осуществляется на основе принципа состязательности и равенства сторон. Разбирательство дел во всех судах открытое, кроме случаев, предусмотренных законом. Судопроизводство ведется на государственном языке или на языке большинства населения данной местности. Лица, не владеющие языком, на котором ведется судопроизводство, обеспечиваются услугами переводчика (ст.88). Лицо вправе с момента задержания пользоваться услугами адвоката (ст.19). В то же время Конституция Таджикистана вопреки господствующей в современном мире практике не закрепляет права на судебное обжалование задержания или ареста, провозглашая лишь, что никто не может быть задержан, арестован или сослан "без законных оснований". Основным источником уголовно-исполнительного права в Таджикистане является Кодекс исполнения уголовных наказаний Республики Таджикистан от 6 августа 2001 г.

Судебная система. Органы контроля

В соответствии с Конституцией 1994 г. (ст.84) судебная власть является независимой, защищает права и свободы личности, интересы государства, организаций, учреждений, законность и справедливость.

Судебная система страны регулируется наряду с Конституцией Конституционным законом "О судоустройстве" от 3 ноября 1995 г. (с дополнениями и изменениями), Конституционным законом "Об экономических судах Республики Таджикистан" от 4 ноября 1995 г. (с изменениями и дополнениями), Конституционным законом "О Верховном суде Республики Таджикистан" от 3 ноября 1995 г. (с изменениями и дополнениями), а также Конституционным законом "О военных судах Республики Таджикистан" от 3 ноября 1995 г. Правовой статус судей регулируется Конституционным законом "О статусе судей в Республике Таджикистан", также принятым 3 ноября 1995 г.

Судебную систему Таджикистана образуют Конституционный суд, Верховный суд, Высший экономический суд, Военный суд, суд Горно-Бадахшанской автономной области, областные, города Душанбе, городские и районные суды.

Срок полномочий судей - 5 лет. На должность судьи Верховного суда, Высшего экономического суда, Военного суда, областных судов, суда города Душанбе могут быть избраны или назначены юристы не моложе 30 и не старше 60 лет, имеющие опыт работы в качестве судьи не менее 5 лет. Судьями городских и районных судов могут быть лица не моложе 25 и не старше 60 лет, имеющие профессиональный стаж не менее 3 лет. Судьи Военного суда, суда Горно-Бадахшанской автономной области, областных, города Душанбе, городских и районных судов назначаются, освобождаются от должности Президентом Таджикистана по представлению Совета юстиции.

Конституционный контроль в Таджикистане осуществляет Конституционный суд, функционирующий с 1996 г. Он состоит из 7 человек, один из которых является председателем Горно-Бадахшанской автономной области. Указанные судьи избираются из числа юристов не моложе 30 и не старше 60лет, имеющих опыт работы по профессии не менее 10 лет. Конституционный суд устанавливает соответствие Конституции законов и правовых актов Маджлиси Оли, Президента Таджикистана, Правительства, Верховного суда, Высшего экономического суда, а также других государственных органов и общественных организаций, а равно не вступивших в законную силу договоров Таджикистана; разрешает споры между государственными органами относительно их компетенции. Его полномочия детально регламентируются Конституционным законом, принятым 3 ноября 1995 г. (с изменениями и дополнениями).

Прокуратура Таджикистана осуществляет надзор за точным и единообразным исполнением законов. Генеральный прокурор возглавляет единую централизованную систему органов прокуратуры и подотчетен Маджлиси милли и Президенту Таджикистана. Генеральный прокурор назначается на 5 лет и, в свою очередь, назначает (и освобождает от должности) подчиненных ему прокуроров на тот же срок. Деятельность, полномочия и организация прокуратуры регламентируются Конституционным законом "Об органах прокуратуры Республики Таджикистан" от 11 марта 1996 г. (с изменениями и дополнениями).

Конституция Таджикистана гарантирует предоставление правовой помощи на всех этапах расследования и в суде. Конституционный закон об адвокатуре, принятый 4 ноября 1995 г., установил, что она является независимой профессиональной ассоциацией, обеспечивающей предоставление правовой помощи физическим и юридическим лицам. В Таджикистане существуют адвокаты, являющиеся членами коллегий, и так называемые адвокаты-поверенные, которые, будучи профессиональными юристами, не состоят в коллегиях адвокатов, но имеют лицензию Министерства юстиции на предоставление юридической помощи. На основе принципа взаимности Таджикистан признает право адвокатов иностранных государств и государств участников СНГ оказывать правовую помощь без создания юридических предприятий.

Литература

Тахиров Ф. Т. Толкование "адата" в дореволюционном Таджикистане: основные

понятия и значение. Из истории развития политико-правовых идей. М., 1984.

Таиланд
Королевство Таиланд

Государственное устройство
Правовая система
Общая характеристика
Гражданское и смежные с ним отрасли права
Уголовное право и процесс
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство в Юго-Восточной Азии на полуостровах Индокитай и Малакка.

Территория - 513 тыс. кв.км. Столица - г. Бангкок.

Население - 60,82 млн. чел. (1997 г.), тайцы.

Официальный язык - тайский.

Государственная религия - буддизм (исповедует 95% населения), 4% населения - мусульмане.

Государство тайцев сложилось в XIII-XIV вв. В период колониальных захватов Таиланду (тогда Сиам) удалось сохранить независимость. В 1932 г. провозглашен конституционной монархией.

Государственное устройство

Таиланд - унитарное государство. Административно-территориальное деление - 73 провинции (тьянчвата).

Действует Конституция, принятая парламентом в 1997 г. По форме правления Таиланд - конституционная монархия. Политический режим - неустойчивая демократия с элементами авторитаризма. С 1932 по 1997 г. в Таиланде произошло 17 государственных переворотов и сменилось 15 конституций. В 1992 г. сформировано первое - после многих лет правления военных - гражданское правительство. В 1995 г. в стране прошли свободные парламентские выборы.

Высший законодательный орган - Национальная ассамблея (парламент), состоящая из Палаты представителей - 393 члена (избираются сроком на 4 года) и Сената - 270 членов (назначаются Королем сроком на 4 года). Согласно новой Конституции 1997 г. избираемыми будут обе палаты парламента (500 и 200 членов соответственно). Король имеет право распустить Палату представителей с назначением новых выборов.

Процедура прохождения законов через таиландский парламент обычно включает по 3 слушания - сначала в Палате представителей, а затем в Сенате. В случае внесения последним каких-либо изменений в документ он вновь поступает в нижнюю палату на повторное утверждение, после чего передается на подпись Королю. Последний может в течение 90 дней вернуть принятый закон обратно в парламент. Для преодоления королевского вето необходимо большинство в 2/3 голосов депутатов каждой из палат. Если Король после этого не подписывает законопроект в пределах 30 дней, Премьер-министр объявляет его законом в правительстве.

Помимо принятия законов и утверждения бюджета важнейшей функцией парламента является контроль за деятельностью правительства путем интерпелляции и постановки вопроса о доверии.

Глава государства - Король, который одновременно является верховным главнокомандующим вооруженными силами. При нем имеется Тайный совет (18 членов). Согласно Конституции 1997 г. Король обладает всеми обычными полномочиями главы государства (заключение международных соглашений, назначение на военные и гражданские должности, объявление и отмена военного положения, применение вето, право помилования и т.д.), однако осуществление наиболее важных из них требует контрасигнатуры Премьер-министра или Председателя Сената. Тем не менее роль таиландского монарха в политической жизни страны, в отличие от парламентских монархий Запада, носит далеко не формальный характер. Благодаря своему

традиционно высокому авторитету у всех слоев тайского общества Король непосредственно участвует в принятии многих государственных решений и обеспечивает баланс различных политических сил, особенно в периоды кризисов.

В рамках законов Король издает декреты.

Исполнительная власть - правительство (Совет министров) во главе с Премьер-министром - лидером наиболее многочисленной фракции в нижней палате парламента, которого формально утверждает Король по представлению председателя Национальной ассамблеи. Как правило, Совет министров формируется на основе многопартийной коалиции. Новый Премьер-министр должен быть утвержден большинством членов Палаты представителей в течение 30 дней после открытия первой сессии очередного созыва. Члены правительства назначаются и смещаются Королем по совету Премьер-министра.

Правительство несет ответственность перед Палатой представителей. Последняя может большинством голосов от общего числа своих членов вынести вотум недоверия Премьер-министру, одновременно предложив другую кандидатуру главы правительства ("конструктивный вотум"). Вотум недоверия может быть вынесен и отдельному министру.

Правовая система

Общая характеристика

Правовая система Таиланда имеет смешанный характер. Ее основу составляют кодексы, составленные по французским и германским образцам. В области регулирования торговых связей значительные заимствования сделаны из англо-американского права. Отношения личного статуса регулируются преимущественно традиционными тайскими нормами, корни которых уходят в индусское право.

До XIX в. источником права в Королевстве был древний Тайский закон, основанный на индийских дхармашастрах (индусские Законы Ману, см. раздел "Индия"). Этот закон был введен в стране в XIV-XVIII вв. На протяжении веков он дополнялся многочисленными и порой противоречивыми королевскими актами. Сложившаяся к XIX в. правовая система Таиланда отличалась сложностью, запутанностью, жестокостью наказаний и несправедливостью.

В XIX в. в Таиланд стали активно проникать европейцы, которые добились создания здесь своих экстерриториальных судов, применявших право европейских стран. По рекомендации европейских советников правители Королевства приступили к модернизации правовой и судебной системы. Вступивший на престол в 1851 г. Король Монгкут провозгласил равенство всех подданных перед законом и пытался упорядочить судебную администрацию. При новом Короле Чулалонгкорне (1868-1910 гг.) правовая реформа приняла новое направление. В этот период статутное и обычное право Королевства было собрано и кодифицировано, а также дополнено большим количеством законов.

В 1897 г. для разработки нового уголовного кодекса была создана комиссия, состоявшая почти полностью из французских и бельгийских юристов. Разработанный ею кодекс был промульгирован в 1908 г.

Дальнейшие правовые реформы развернулись после переворота 1932 г., в результате которого была принята первая в истории страны Конституция, несколько ограничившая прежде абсолютную власть монарха. В 1935 г. промульгированы УПК и ГПК. Новое законодательство было основано преимущественно на европейских образцах и содержало важные гарантии осуществления правосудия. В том же 1935 г. был окончательно утвержден Гражданский и торговый кодекс, разработка которого заняла 30 лет. После приближения тайской правовой системы к стандартам "цивилизованных" стран в стране были полностью ликвидированы экстерриториальные суды для европейцев (1938 г.).

В послевоенный период наиболее нестабильной частью правовой системы страны оставалось публичное право. После каждого из многочисленных военных переворотов принималась новая конституция. Уголовное законодательство было отмечено усилением репрессивных, а трудовое антирабочих тенденций.

Лишь в 1990-е гг., по мере укрепления основ гражданского общества, процесс демократизации государственно-правовой системы Таиланда стал принимать устойчивый характер. Новая Конституция, принятая в 1997 г., заменила назначаемый Сенат выборным, ввела независимую избирательную комиссию, установила несовместимость членства в правительстве с депутатскими мандатами.

Иерархию нормативных правовых актов составляют Конституция, органические и обычные законы парламента, королевские декреты, правительственные постановления и подзаконные акты министерств.

Правовой системе Таиланда известен институт чрезвычайного (срочного) законодательства. Согласно ст.218 Конституции с целью поддержания национальной общественной или экономической безопасности либо предотвращения публичного бедствия Король по просьбе Совета министров может издать чрезвычайный декрет, имеющий силу закона. Такой декрет должен быть представлен парламенту на ближайшем заседании. Если декрет не будет одобрен обеими палатами (несогласие Сената может быть преодолено нижней палатой), он утрачивает силу, в случае одобрения - продолжает действовать как закон.

В качестве дополнительного источника права определенную роль играют решения высших судов Таиланда.

В отдельных южных областях семейно-брачные и наследственные отношения мусульман регулируются мусульманским и обычным правом.

Гражданское и смежные с ним отрасли права

Частное право в Таиланде не знает деления на гражданское и торговое. Действующий Гражданский и торговый кодекс (ГТК) был окончательно утвержден в 1935 г. после 30 лет законопроектных работ. Он состоит из 6 книг. Первые две, посвященные общим принципам и обязательствам, были промульгированы в 1925 г. Третья книга, охватывающая отдельные виды договоров, введена в 1929 г., четвертая, о праве собственности, - в 1932 г. Наконец, в 1935 г. промульгированы пятая и шестая книги, содержавшие соответственно семейное и наследственное право.

Кодекс 1935 г. имеет несколько различных источников. Общей основой для него послужило Германское гражданское уложение 1896 г. Помимо этого, в качестве образца было использовано гражданское и торговое законодательство Франции, Швейцарии, Японии. Положения об отдельных видах договоров обнаруживают влияние английского общего права.

Семейное право (книга пятая), напротив, основано на традиционных тайских правовых нормах и обычаях, хотя и несколько измененных в соответствии с концепциями германского и швейцарского законодательства. Хотя провозглашено равенство полов, супруг является главой семейного союза (ст.1454 ГТК). Нажитое в браке имущество по закону признается совместной собственностью супругов. Наследственное право основано на французских, германских и японских законах, а также тайских обычаях. Лицо может завещать имущество по своему усмотрению.

В дополнение к Гражданскому и торговому кодексу были приняты законы о торговых марках (1931), о защите литературных и изобразительных произведений (1931), о банкротстве (1940, с поправками 1968). Основным источником земельного права является Земельный кодекс 1954 г.

Экономическое законодательство Таиланда основывается на рыночных принципах. Согласно Конституции 1997 г. (ст.87) государство обязано поощрять свободную экономическую систему через рыночные механизмы, обеспечивать честную конкуренцию, защищать потребителей, предотвращать прямые и косвенные монополии, аннулировать и воздерживаться от принятия законов и подзаконных актов, устанавливающих контроль над бизнесом без экономической необходимости. Государство не должно осуществлять предпринимательскую деятельность в конкуренции с частным сектором, если только этого не требуется для поддержания безопасности государства, охраны общих интересов или обеспечения нужд коммунального хозяйства.

В области отношений конкуренции действует Закон о ценовом контроле и

антимонопольном регулировании (Price Fixing and Anti-Monopoly Act) 1979 г. На практике цены фиксируются государством только по очень небольшой группе продуктов первой необходимости. В 1979 г. принят также Закон о защите потребителей.

На протяжении всего послевоенного времени одной из основ экономического развития Таиланда было привлечение в страну иностранных капиталов. В соответствии с Законом о содействии инвестициям 1977 г. создано специальное Управление по инвестициям (Board of Investment), отвечающее за осуществление правительственной политики в области как иностранных, так и местных инвестиций. Закон о предпринимательской деятельности иностранцев (Alien Business Law) 1972 г. регулирует деятельность иностранных предпринимателей в Таиланде (за исключением американских, для которых установлен особый, льготный режим). В частности, Закон 1972 г. устанавливает, какие сферы деятельности закрыты для иностранцев, а в каких их участие ограничено 49% капитала совместного предприятия.

С 1997 г. в Королевстве проводятся реформы, призванные сделать экономику страны еще более открытой. В 1998 г. в парламент внесен проект закона, который должен открыть для иностранных инвесторов новые секторы экономики и смягчить ряд ограничений (например, в отношении собственности иностранцев на землю). Тем не менее ряд сфер деятельности останутся полностью закрытыми для иностранцев (СМИ, выращивание риса, рыболовство в таиландских территориальных водах, вырубка леса и т.д.). В 1999 г. принят Закон о приватизации государственных предприятий, дающий правительству право продавать их акции частным вкладчикам, в том числе иностранным, с целью повышения их эффективности.

В 1990-х гг. значительно обновилось законодательство об интеллектуальной собственности (Закон о патентах 1992 г., Закон об авторском праве 1995 г.), приведенное в большее соответствие с современными международными стандартами.

Трудовое законодательство Таиланда долгое время носило откровенно антирабочий характер. Реакционный военный режим, господствовавший в Таиланде с 1958 г. в течение 10 лет, ликвидировал профсоюзы и фактически немногочисленные законы о труде. Только в конце 1960-х - начале 1970-х гг. вновь начинает развиваться трудовое законодательство, сначала в виде ограниченных постановлений военных властей 1972 г., а затем - актов гражданского правительства (Конституция 1974 г., Закон о трудовых отношениях 1975 г. и др.). Последний антирабочий закон был принят при военном режиме в 1991 г. Он, в частности, полностью запретил забастовки на государственных предприятиях. В 1998 г. принят новый трудовой закон, который должен привести регулирование труда в Таиланде в большее соответствие со стандартами МОТ. В частности, закон сокращает рабочую неделю до 48 часов. В 1990 г. вступил в силу Закон о социальном обеспечении. Однако его система в Таиланде до сих пор остается одной из самых слабых среди относительно развитых стран.

Производство по гражданским и торговым делам регулирует Гражданский процессуальный кодекс 1935 г., который устанавливает правила процедуры, сходные с существующими в Германии и Японии. Третейское разбирательство регулирует Закон об арбитраже 1987 г.

Уголовное право и процесс

Основным источником уголовного права Таиланда является Уголовный кодекс 1908 г., который действует в редакции 1956 г.; в его основе лежат традиции французского уголовного права. Помимо собственно преступлений в УК содержатся составы проступков, т.е. малозначительных деяний, влекущих заключение до одного месяца и (или) штраф.

Уголовная ответственность наступает с 8 лет. Подростки с 8 до 15 лет не могут быть приговорены к тюремному заключению или штрафу.

Уголовное право Таиланда отличается суровостью; в Королевстве весьма широко применяется смертная казнь. В качестве обязательной меры наказания она предусматривается за преднамеренное убийство; убийство официального лица, находящегося на правительственной службе, и убийство Короля. Альтернативно смертная казнь применяется за ограбление, изнасилование, похищение человека, поджог

и использование бомб, если это ведет к смерти, мятеж, измену и шпионаж. Новое законодательство расширило сферу применения смертной казни. Королевский закон 1979 г. о вредоносных, создающих привычку наркотиках установил в качестве альтернативной меры смертную казнь за хранение более 100 граммов героина и подтвердил смертную казнь как обязательную меру наказания за его производство, вывоз и ввоз. Королевский закон 1978 г. о некоторых преступлениях, связанных с воздушными перевозками, установил смертную казнь (в качестве альтернативной меры) за угон воздушного судна.

Уголовный процесс в Таиланде регулируется Конституцией и УПК 1935 г. Уголовные дела, как правило, расследуются полицией. Согласно ст.237 Конституции арест по общему правилу может быть произведен только на основании ордера суда. Любое арестованное лицо имеет право в пределах 48 часов предстать перед судом для проверки законности и обоснованности ареста. Арестованный может быть освобожден до суда под залог, причем запрещено требовать чрезмерный залог (ст.239). Сторону обвинения в уголовном процессе представляет Публичный департамент судебного преследования Министерства внутренних дел. Большинство уголовных дел рассматриваются обычными уголовными судами. Дела о проступках рассматриваются единственным судьей, дела о преступлениях - двумя и более судьями. Суда присяжных в королевстве не существует. Приговоры могут быть обжалованы в Апелляционный суд, а затем в Верховный суд. Отсутствует право на обжалование приговоров, вынесенных военными судами. Последние могут рассматривать дела гражданских лиц почти по всем тяжким преступлениям (в том числе тем, за которые в УК предусмотрена смертная казнь), если действует военное положение (что в Таиланде не редкость).

Судебная система. Органы контроля

Общие контуры судебной системы Таиланда достаточно четко определены в Основном законе страны. Согласно ст.272 Конституции 1997 г. система судов общей юрисдикции имеет три уровня: суды первой инстанции, Апелляционный суд и Верховный суд.

Основным звеном судебной системы являются суды первой инстанции (именуемые также провинциальными судами) с неограниченной гражданской и уголовной юрисдикцией. Мелкие гражданские и уголовные нарушения слушают суды магистратов, созданные для разгрузки провинциальных судов. Дела о проступках и преступлениях несовершеннолетних рассматривает Центральный суд по делам несовершеннолетних и его отделения в региональных центрах.

Апелляционный суд в Бангкоке рассматривает (в составе не менее чем 2 судей) жалобы на решения нижестоящих судов по уголовным и гражданским делам, а также по вопросам банкротства. Дела исключительного значения рассматриваются на пленарных сессиях суда. Апелляционный суд вправе отменить и изменить решение нижестоящего суда или вернуть в первоначальную инстанцию.

Высшей апелляционной инстанцией в Таиланде является Верховный суд. Он также рассматривает по первой инстанции избирательные споры. Хотя решения Верховного суда являются окончательными, по уголовным делам Король может осуществлять помилование. В составе Верховного суда имеется специальное Уголовное отделение для лиц, занимающих политические посты (высшие государственные должности).

Судьи общих судов назначаются и освобождаются от должности Королем после их одобрения Судебной комиссией судов правосудия (т.е. судов общей юрисдикции). Последняя отвечает также за независимость судов, продвижение по службе, увеличение жалованья и привлечение к дисциплинарной ответственности судей. Как правило, судьи увольняются в 60 лет, но их полномочия могут быть продлены до 65-летнего возраста.

Судебная комиссия судов правосудия состоит из: председателя Верховного суда, являющегося председателем Комиссии; 12 членов от судов всех уровней (по 4 от каждого), избираемых судьями всех уровней из своей среды; 2 членов, которые не являются или не являлись судейскими должностными лицами, избранных Сенатом. Кроме того, согласно Конституции, суды общей юрисдикции имеют независимый секретариат (аппарат) во главе с генеральным секретарем Службы судов правосудия, подотчетным непосредственно председателю Верховного суда.

Министерство юстиции назначает и контролирует административный персонал судов и осуществляет реформу судебных процедур.

Наряду с общими в Таиланде действуют специальные суды. Трудовые споры рассматриваются Центральным трудовым судом, учрежденным в Бангкоке в 1980 г. В 1997 г. создан специальный суд по делам интеллектуальной собственности и международной торговли. Имеются также семейные и налоговые суды. Планируется создание специального суда по банкротствам.

Конституция 1997 г. (ст.276) предусматривает создание системы административной юстиции в виде Высшего административного суда и административных судов первой инстанции, допускает учреждение Апелляционного административного суда. Закон о создании административных судов был принят в том же 1997 г. Назначение и удаление от должности административного судьи производится Королем с предварительного одобрения Судебной комиссии административных судов.

Существует отдельная система военных судов, рассматривающих уголовные и гражданские дела военнослужащих, а в период действия военного положения - и дела о преступлениях гражданских лиц.

Наконец, имеется некоторое количество мусульманских судов (судов шариата), рассматривающих дела о личном статусе членов мусульманской общины.

Органом конституционного контроля в Таиланде является Конституционный суд. Он состоит из председателя и 14 членов, назначаемых Королем по совету Сената из числа: 5 судей Верховного суда, избранных на общем собрании Верховного суда секретным голосованием; 2 судей Высшего административного суда, избранных на общем собрании Высшего административного суда секретным голосованием; 5 специалистов в области права; 3 специалистов в области политической науки. 8 последних членов избираются Сенатом из числа 16 кандидатов, отобранных специальным комитетом в составе председателя Верховного суда, представителей деканов юридических и политологических факультетов вузов, представителей партий, представленных в Палате представителей. Члены Конституционного суда выбирают из своей среды председателя. Все члены Конституционного суда занимают свои должности единственный 9-летний срок.

Конституционный суд выносит решение о конституционности законопроектов после их принятия парламентом (но до представления Королю для подписания). В его компетенции также находится роспуск политических партий, деятельность которых противоречит Конституции. Решения Конституционного суда носят обязательный и окончательный характер.

Особым правоохранительным органом в Таиланде является независимая Национальная комиссия по борьбе с коррупцией, предусмотренная Конституцией 1997 г. Она состоит из председателя и 8 членов, назначенных Королем по совету Сената на единственный 9-летний срок. Комиссия может проводить расследования и представлять свои заключения в Сенат или Уголовное отделение Верховного суда по делам лиц, занимающих высшие государственные должности, на основании чего виновные привлекаются к конституционной (в порядке импичмента) или уголовной ответственности.

Специальным органом контроля за соблюдением прав человека в Таиланде согласно Конституции 1997 г. является Омбудсман, назначаемый Королем по совету Сената на единственный 6-летний срок. Помимо этого имеется Национальная комиссия по правам человека в составе 11 членов, назначаемая в том же порядке.

Высшим органом государственного финансового контроля является независимая Комиссия государственного аудита (State Audit Commission). Эта Комиссия состоит из председателя и 9 других членов, назначаемых Королем по совету Сената из числа лиц, имеющих знания и опыт в государственном аудите, бухгалтерском учете, внутреннем аудите, финансах и других областях. Комиссия государственного аудита имеет независимый аппарат во главе с генерал-аудитором, ответственным непосредственно перед председателем Комиссии. Члены Комиссии занимают свою должность единственный 6-летний срок.

Литература

Hickling R. H. The Legal System of Thailand // Hong Kong Law Journal. Vol. 3. 1973. P.215-227.

Sangoudhai Y. Thailand // International Encyclopedia of Comparative Law. Vol. 1. 1973. P.T7-18.

Тайвань

Государственное устройство
Правовая система
Общая характеристика
Гражданское и смежные с ним отрасли права
Уголовное право и процесс
Судебная система. Органы контроля
Литература

Остров в южной части Восточно-Китайского моря, принадлежащий КНР.

Территория - 35,961 тыс. кв.км. Административный центр - г. Тайбэй.

Население - 22,11 млн. чел. (1999 г.), 97% - китайцы.

Официальный язык - китайский.

Религия - 45% населения исповедуют буддизм, 33% - даосизм, 7% - христианство.

В древности территория острова Тайвань была заселена племенами гаошань. Первая военная экспедиция китайцев появилась на острове в 230 г. В XIII в. Тайвань официально был включен в состав Китайской империи. В 1590-1641 гг. остров являлся колонией Португалии, в 1641-1661 гг. Голландии, в 1661-1895 гг. входил в состав Китая, в 1895-1945 гг. Японии, в1945 г. возвращен Китаю. В 1949 г., после победы народной революции в Китае и провозглашения Китайской Народной Республики, на Тайвань эвакуировалось свергнутое гоминьдановское правительство Китайской Республики (КР), официально представлявшее до 1971 г. Китай в ООН. В настоящее время правительство КР признают только около 30 государств мира, в то время как остальные страны (включая РФ) признали КНР.

Государственное устройство

На Тайване действует Конституция КР, принятая в Китае 1 января 1947 г. (с последующими изменениями и дополнениями). Форма правления - президентская республика. Политический режим - демократия в процессе становления. С середины 1980-х гг. проводится реорганизация политической системы, главными шагами которой стали отмена военного положения и легализация оппозиционных партий.

Система органов власти на Тайване имеет определенное своеобразие. Высшие органы власти - Национальное собрание и 5 независимых органов (палат), называемых юанями. Функции парламента совместно выполняют два центральных органа власти - Законодательный юань (Законодательный совет) и Национальное собрание. Действуют также Исполнительный, Судебный (Юридический), Контрольный (Контрольный совет) и Экзаменационный юани.

Национальное собрание является высшим представительным органом. В его полномочия входит рассматривать и принимать поправки к Конституции, выносить решения об импичменте Президенту и Вице-президенту, утверждать в должности лиц, назначенных Президентом (до 1996 г. также избирало Президента и Вице-президента). Состоит из 334 депутатов, избираемых путем прямых выборов сроком на 4 года.

Текущей законодательной деятельностью занимается Законодательный юань, играющий, по существу, роль однопалатного парламента с усеченными полномочиями: он не властен над Президентом и не может изменить конституцию, но вырабатывает законы, ратифицирует договоры и соглашения, утверждает бюджеты и т.д. Законодательный юань состоит из 164 депутатов (на основании поправки к Конституции 1996 г. число мест будет увеличено до 250), из которых 128 избираются, 30 депутатских мест распределяются пропорционально между партиями, набравшими более 5% голосов на выборах, а шесть отводятся зарубежным китайцам - хуацяо. Срок полномочий Законодательного юаня - 4 года.

В результате осуществленного в 1990-е гг. очередного этапа конституционной реформы, направленной на создание более сбалансированной системы политической власти на острове, роль Законодательного юаня была повышена. Он получил право выражать вотум недоверия правительству и более эффективно влиять на деятельность исполнительной власти. Одновременно существенно ослабла роль Национального собрания.

Принятые Законодательным юанем законопроекты передаются одновременно Президенту и в Исполнительный юань. Президент должен в течение 10 дней промульгировать закон, если Исполнительный юань не потребует его повторного рассмотрения. Законодательный юань может повторно принять закон большинством в 2/3 членов, присутствующих на заседании.

Глава государства - Президент, который является главнокомандующим вооруженными силами. В соответствии с поправкой к Конституции от 29 июля 1994 г. с 1996 г. введена система прямых президентских выборов. Срок полномочий Президента и Вице-президента сокращен с 6 до 4 лет. Президент и Вице-президент могут быть переизбраны на второй срок. В соответствии с конституционной реформой, принятой Национальным собранием в июне 1997 г., Президент получил право распускать Законодательный юань и назначать Премьер-министра без предварительного парламентского согласия.

Исполнительную власть осуществляют Президент и Исполнительный юань (Исполнительный совет) - высший административный орган (правительство КР) во главе с Премьер-министром, который ответствен перед Законодательным юанем. Последний, однако, не может смещать министров, поскольку за министерские назначения, включая Премьер-министра, отвечает Президент вместе с Контрольным юанем.

Экзаменационный юань отвечает за проведение экзаменов для гражданских служащих при поступлении в правительственные учреждения, а также за выполнение ими своих служебных обязанностей. В его состав входят председатель, его заместитель и 19 членов, назначаемых Президентом КР (с последующим утверждением Национальным собранием) сроком на 4 года.

Правовая система

Общая характеристика

Правовая система Тайваня входит в романо-германскую правовую семью при наличии некоторых элементов англо-американского права. В то же время правосознание и правовая культура населения острова основаны на конфуцианских традициях.

Нынешняя правовая система Тайваня является "наследницей" правовой системы континентального Китая до 1949 г. Практически все гоминьдановские законы, утратившие силу на материке сразу после образования там КНР, продолжили свое действие на острове. С 1949 г. гоминьдановское законодательство было существенно модифицировано с учетом потребностей форсированного капиталистического развития Тайваня.

С середины 1980-х гг. наметилась последовательная демократизация правовой системы Тайваня. Наряду с либерализацией политической жизни, отменой военного положения (1987 г.) были отменены, смягчены или фактически утратили силу драконовские уголовные законы, направленные на борьбу с коммунистической и другой "подрывной" деятельностью.

Основным источником права являются законодательные и другие нормативные правовые акты, во главе иерархии которых стоит Конституция КР 1947 г. Право КР хорошо систематизировано. Основные гоминьдановские законы были сведены в Люфа цюаньшу - "Полную книгу шести законов" (или шести отраслей права), в которую вошли законодательные нормы, сгруппированные по следующей схеме: конституционное, гражданское, гражданско-процессуальное, уголовное, уголовно-процессуальное, административное право, куда включено трудовое, финансовое и земельное право.

Гражданское и смежные с ним

отрасли права

Основным источником гражданского права на Тайване является Гражданский кодекс КР. Его проект был разработан к концу 1925 г., принят по частям в 1929-1930 гг. и полностью вступил в действие в мае 1931 г.

В качестве образца при разработке ГК было использовано Германское гражданское уложение 1896 г. и составленный под сильным влиянием последнего ГК Японии. Были также использованы Германское торговое уложение 1897 г., Швейцарский кодекс обязательств 1911 г. и несколько других источников. Сточки зрения общей формы и отдельных институтов гоминьдановский ГК выглядел упрощенным - многие его положения не разработаны столь подробно и тщательно, как в ГГУ или японском ГК, прямо отсылали к нормам обычного права, которые в ряде случаев противоречили законам.

В целом гоминьдановский ГК регулировал имущественные отношения в общей форме. Хотя считалось, что ГК КР включает торговое право, многие вопросы промышленной и торговой деятельности им не охватывались, что требовало разработки отдельных законов. В 1929 г. были приняты Положение о торговых товариществах, законы о купеческих гильдиях, о биржах, о страховании, о товарораспорядительных документах. Затем последовало законодательство о товарных знаках и ценных бумагах (1930), Закон о банках (1930), Земельный закон и Временное положение о патентах (1932), Положение о торговых портах (1933), законы о несостоятельности и страховых предприятиях (1935). Одновременно с каждым законом принимались подробные правила о порядке его применения.

В 1930 г. был принят Земельный, в 1932 г. - Гражданский процессуальный кодекс.

После 1949 г. гражданское и торговое законодательство на Тайване подверглось существенным изменениям и дополнениям. В 1992 г. был принят Закон о честной торговле, в 1994 г. - Закон о защите прав потребителей, в 1995 г. - Закон о торговых секретах. В 1997 г. внесены поправки в Патентный закон и Закон об авторском праве.

В 1980-1990-е гг. в гражданское законодательство внесены существенные изменения, направленные на выравнивание правового статуса женщин. В 1985 г. принята новая редакция книги "Семейное право" ГК, которая установила режим общности имущества, нажитого супругами в браке, облегчила развод, запретила бигамию и содержала целый ряд других новаций в интересах замужних женщин. В 1994 г. признано антиконституционным положение Гражданского кодекса, дававшее отцам приоритет в спорах об опеке над детьми. В 1997 г. законодательно отменено правило, согласно которому ребенок должен был брать фамилию отца (теперь это решается по усмотрению обоих родителей).

Экономическое законодательство Тайваня с начала 1950-х гг. основывалось на принципах поддержки частного предпринимательства, поощрении иностранных инвестиций и активной регулирующей роли государства. В 1990-е гг. наблюдается либерализация государственной экономической политики, переход к более гибким методам регулирования.

Трудовое право Китайской Республики возникло в конце 1920-х начале 1930-х гг. под влиянием нараставшего в стране революционного движения. Первые приказы, касающиеся регулирования трудовых конфликтов, были изданы правительством Чан Кайши в 1927 г. В 1928 г. нанкинские власти приняли Фабричный закон, регулировавший основные условия труда (вступил в силу в 1931 г.). Позднее он был дополнен целым рядом законодательных актов, детализировавших отдельные стороны трудовых отношений. В 1930 г. утверждены Закон о коллективных договорах и Закон об урегулировании конфликтов между рабочими и предпринимателями, в 1931 г. Положение о технике безопасности, а в 1936 г. - Закон о минимуме заработной платы. В условиях постоянной гражданской войны и японской агрессии эти акты оставались не более чем декларацией.

После 1949 г. регулирование труда на Тайване долгое время носило антирабочий характер. Положения законов о труде изменялись постепенно по мере достижения нового уровня экономического развития и либерализации политического режима на острове. В настоящее время Закон о трудовых стандартах 1984 г. закрепляет 8-часовой рабочий

день и 48-часовую рабочую неделю. Забастовки разрешены при условии предварительного примирительного арбитража. В 1993 г. принят Закон о трудовой инспекции, призванный усилить контроль за соблюдением на практике норм о труде.

Уголовное право и процесс

Уголовное право Тайваня, так же как и другие отрасли, зародилось на континенте в начале XX в. Первым кодексом законов, принятым в Китае после революции 1911 г., было Уголовное уложение 1912 г. Первоначально оно состояло из 411 статей. В 1928 г. в него был внесен ряд изменений и оно было переименовано в Уголовный кодекс. Уложение и УК вобрали много прогрессивных по тем временам положений уголовного права. Например, в ст.10 Уложения в принципе отрицалось наказание по аналогии. В Кодексе отсутствовали абсолютно неопределенные санкции, были достаточно подробно решены вопросы субъективной стороны преступления, соучастия, включены статьи о досрочном освобождении, ликвидировались телесные наказания. Почти целиком заимствованный из уголовного законодательства Японии, Франции, Бельгии, Германии и Нидерландов, этот Кодекс внес в уголовное право Китая много новых идей и институтов.

В 1935 г. УК был принят в новой редакции. Сохраняя черты европейского уголовного права, в трактовке ряда институтов он учитывал специфические китайские правовые традиции. В частности, был восстановлен традиционный для Китая институт выкупа наказаний (ст.41).

В настоящее время источниками уголовного права на Тайване являются УК, Статут о наказании за коррупцию, Статут о наказании за подстрекательство, Уголовный кодекс вооруженных сил и некоторые другие акты. В качестве видов наказания предусмотрены штраф, условное лишение свободы, лишение свободы на срок, пожизненное заключение и смертная казнь. Последняя установлена, в частности, за убийство, ограбление, изнасилование и убийство, вооруженное ограбление, торговлю наркотиками и огнестрельным оружием.

Для 1990-х гг. характерно смягчение уголовной политики. Так, с 1994 г. УК разрешает условно-досрочное освобождение после отбытия 1/3 срока заключения (ранее требовалось отбытие 1/2 срока).

Уголовный процесс основывается на принципе состязательности. В 1997 г. в УПК были внесены важные поправки, в соответствии с которыми полномочия применять предварительное заключение были переданы от службы государственного обвинения судам. В соответствии с новым порядком государственные обвинители обязаны в течение 24 часов после ареста лица обратиться в суд за разрешением продлить срок содержания под стражей. Предварительное заключение ограничено двумя месяцами и может быть продлено по решению суда лишь один раз на тот же срок. Ограничен и срок заключения в период судебного разбирательства.

Обвиняемый (подозреваемый) имеет право на помощь адвоката на любой стадии процесса; неимущему обвиняемому должен быть назначен публичный защитник. Наличие адвоката обязательно, если вменяемое преступление наказуемо тремя или более годами лишения свободы или если обвиняемый инвалид.

Суда присяжных на Тайване не существует. Все дела рассматриваются профессиональными судьями. Осужденный имеет право обжаловать приговор в вышестоящий суд. Верховный суд автоматически проверяет приговоры к пожизненному заключению и смертные приговоры.

Судебная система. Органы контроля

Конституция КР предусматривает независимую судебную власть. Судебной системой ведает Судебный юань; в его прерогативу входят гражданские, уголовные и административные дела, в том числе связанные с дисциплинарными нарушениями должностных лиц. Юань возглавляет председатель и его заместитель; в его состав входят от 15 до 17 высших судей, назначенных Президентом КР с согласия Национального собрания и образующих "Совет великих судей". Последний имеет право толковать Конституцию, законы и подзаконные акты, осуществляет функции

конституционного контроля (ст.171, 173 Конституции).

Судебному юаню подчинены Верховный суд, Высокие суды, окружные суды и Административный суд. Существует отдельная система военных судов. Судьи назначаются Президентом КР с согласия Национального собрания (судьи Верховного суда - сроком на 9 лет, судьи нижестоящих судов - пожизненно).

Судебное преследование находится в компетенции Министерства юстиции и осуществляется через Департамент судебного преследования.

Высшим наблюдательным органом государства является Контрольный юань, обладающий правами импичмента, цензуры, ревизии и проведения слушаний. Он является парламентарным органом, и его члены избираются провинциальными и муниципальными собраниями. Однако изменения в Конституции, принятые в мае 1992 г., преобразовали этот юань в феврале 1993 г. в правоохранительный орган. 29 членов юаня, включая председателя и его заместителя, назначаются Президентом КР с согласия Национального собрания сроком на 4 года.

Литература

Тайвань: Справочник. М., 1993.

Ma H. H. P. Legal System of the Republic of China. Vol. 51. Lawasia, 1974. P. 96-127.

Танзания
Объединенная Республика Танзания

Государственное устройство
Правовая система
Общая характеристика
Гражданское и смежные с ним отрасли права
Уголовное право и процесс
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство в Восточной Африке на побережье Индийского океана (материковая часть - Танганьика) и на островах Занзибар и Пемба.

Территория - 945,1тыс. кв.км. Столица - г. Додома.

Население - 31,27 млн. чел. (1999 г.); 98,9% - африканцы, народности банту, 0,6% - арабы, 0,2% - европейцы.

Официальные языки - суахили и английский.

Религия - более 30% населения исповедуют ислам, 44% - христианство, сохраняются традиционные местные верования.

В конце XIX в. материковая часть современной Танзании (Танганьика) была захвачена Германией. В 1890 г. британский протекторат установлен над Занзибаром. С 1920 г. Танганьика - подмандатная территория Великобритании, в 1946-1961 гг. - подопечная территория ООН под британским управлением. В 1961 г. Танганьика добилась независимости. В 1963 г. Великобритания предоставила независимость Занзибару, передав власть султану (свергнут в 1964 г.). В 1964 г. Танганьика и Занзибар объединились, создав Объединенную Республику Танзанию.

Государственное устройство

По форме государственно-территориального устройства Танзания является федерацией, в состав которой входят два субъекта: материковая часть страны (Танганьика) и островная (Занзибар). Административно-территориальное деление: 25 областей (20 в материковой части и 5 в островной).

Ныне действующая Конституция принята в 1977 г. (с последующими поправками). По форме правления Танзания - суперпрезидентская республика. Политический режим - авторитарный, однако имеются определенные демократические тенденции. С 1992 г. официально отменена однопартийная система, разрешено формирование новых политических партий.

Высший законодательный орган - парламент, состоящий из Президента страны и Национальной ассамблеи (274 депутата). 232 депутата избираются сроком на 5 лет всеобщим, прямым и тайным голосованием, 37 мест зарезервированы за женщинами (назначаются Президентом), 5 являются членами Палаты представителей Занзибара.

Парламент принимает законы как для федерации в целом, так и для материковой части страны в отдельности.

Глава государства и правительства - Президент, избираемый на всеобщих выборах сроком на 5 лет. Президент назначает из членов парламента Кабинет министров во главе с Премьер-министром.

Островная часть страны обладает определенной автономией и имеет свою Конституцию (с 1979 г.), Президента, Революционный совет - правительство и парламент - Палату представителей (50 депутатов, избираемых прямым голосованием на 5 лет).

Правовая система

Общая характеристика

Правовая система Танзании носит смешанный, плюралистический характер, отражающий особенности процесса формирования национального права и сложный этнорелигиозный состав населения (различия регионов страны). Основными элементами правовой системы являются английское общее право, мусульманское право и обычное африканское право.

Английское право было введено в Танганьике и на Занзибаре в колониальный период и носит территориальный характер. В материковой части Танзании английское право составляет часть писаных законов, действующих в Танганьике, в том числе "общее право", "доктрины права справедливости" и статуты общего применения, действующие в Англии на 22 июля 1920 г., а также индийские колониальные акты. Английское право распространяется на все отрасли публичного и многие отрасли частного права (торговое, трудовое и др.).

При регулировании отношений личного статуса (т.е. брачно-семейных и наследственных) членов мусульманской общины применяются нормы мусульманского права. В соответствии с законодательством о судоустройстве и применении права мусульманское право применяется "по вопросам брака, развода, опеки, наследования, вакфа к членам той общины, в которой руководствуются этим правом".

Понятие "обычное право" в том смысле, в каком оно употребляется в законодательстве Танзании, означает юридическое правило или правила, основывающиеся на обычаях. Так, согласно Ордонансу о толковании и общих статьях, исправленному и дополненному Законом о магистратских судах Танзании 1963 г., обычное право (customary law) "означает правило или совокупность правил, посредством которых приобретаются права и налагаются обязанности, установленные обычаем в любой африканской общине Танганьики и признанные этой общиной в качестве норм, обладающих юридической силой; сюда включается также любая декларация или модификация обычного права, принятая в соответствии с ордонансом местных органов управления, но не включается какое-либо правило и практика, которые отменены, запрещены, наказуемы, объявлены противоправными... или заменены писаным правом".

В противоположность общегосударственному писаному праву обычное право имеет персональный и партикулярный характер: любое лицо, принадлежащее к общине, является субъектом своей собственной системы обычного права. Прекращение членства в общине влечет и выход из-под юрисдикции местного обычного права. Кроме того, обычное право имеет лишь субсидиарное значение, т.е. его нормы применяются в тех случаях, когда нет соответствующих специальных постановлений закона.

В стране издаются сборники унифицированных обычаев, в которые включены и нормы явно европейского происхождения (например, требование о выдаче свидетельства вдове, о регистрации определенных сделок с земельными участками и т.п.). Это свидетельствует об эволюции обычного права, а также об изменении его формы - из устного оно превращается в писаное.

В период независимости правовая система Танзании не претерпела коренных

изменений, даже несмотря на проводившуюся здесь до конца 1980-х гг. политику на построение социализма с африканской спецификой. Большие усилия танзанийского правительства были направлены на упорядочение правовой системы страны, в том числе в сфере мусульманского права, проведение работы по унификации обычного права (к 1990-м гг. Танзания практически завершила работы по унификации обычного права всех танганьикских племен).

Система источников права Танзании отражает смешанный характер ее правовой системы. Основным источником признается Конституция, затем по степени важности следуют законы и иные писаные акты.

Согласно ст.51 Конституции Танзании парламент страны может предоставить любому лицу и органу власти право издавать постановления, имеющие силу закона (например, Президенту, первому Вице-президенту, возглавляющему исполнительную власть на Занзибаре, правительству Объединенной Республики).

Прецедентное право в Танзании хотя и играет меньшую роль, чем законы, однако судебные решения остаются важным источником права. Высокий суд Танзании до сих пор руководствуется английскими прецедентами XIX в., хотя предпочтение отдается статутному праву. Занзибар (составная часть Танзании) также руководствуется прецедентным правом Англии (и в небольшой степени - Индии), однако он имеет собственные сборники судебных решений. Вместе с тем существуют сборники, общие для всех стран Восточной Африки (Law Reports of the Court of Appeal for Eastern Africa 1934-1956; Eastern Africa Law Reports 1957-1967 (annual) и др.).

Третьим источником права в Танзании является обычай, за которым государство признает юридическое значение. Наиболее перспективные нормы обычного права получают узаконение декларациями и приказами Президента.

Наконец, в качестве непосредственного источника права может применяться мусульманско-правовая доктрина.

Занзибар имеет законодательную и судебную систему, отдельную от основной территории Танзании. В 1985 г. он принял новую Конституцию и ввел судебную систему, обеспечивающую ряд важных гарантий справедливого процесса.

Гражданское и смежные с ним отрасли права

Гражданское право Танзании в значительной мере основывается на актах колониального периода. Важные сферы гражданского права (хотя далеко не все) регулируются законами, часть которых является копией законов Англии, часть - моделью законов колониальной Индии, распространявшихся в свое время метрополией и на другие колонии. Среди них, например, Закон о договорах 1961 г., почти копирующий аналогичный индийский закон, основанный в свою очередь на соответствующем английском законе, Закон о торговом праве и др. В Танзании до настоящего времени действуют два закона о компаниях - Ордонанс о компаниях Танганьики, принятый в 1932 г. на базе аналогичного английского закона 1929 г. (отмененного в самой Англии), и Закон Занзибара, основанный на новом английском законе о компаниях 1948 г.

Законодательство о земле базируется на нормах частично индийского, частично местного происхождения. При этом в сфере земельных отношений нередко происходят столкновения между этими нормами.

Все вопросы личного статуса (гражданская правоспособность, брак, развод, опека, наследование) у мусульманской общины, как указывалось выше, регулируются мусульманским правом. В сфере семейных отношений мусульмане материковой части страны до 1971 г. следовали нормам мусульманского права, которые были закреплены специальным актом. В 1971 г. здесь был принят семейный кодекс (Закон о браке), который также испытал определенное влияние шариата. Он предусматривает как полигамный, так и моногамный брак, причем один вид брака может переходить в другой.

На полностью мусульманском Занзибаре продолжает применяться мусульманское право в его традиционной форме как в семейных, так и (частично) в гражданско-правовых отношениях.

У немусульманской части африканского населения вопросы личного статуса

продолжают регулироваться обычным правом, которое имеет свои особенности не только у различных народов и племенных групп, но и у отдельных общин. Проводится работа по приведению в систему обычного права путем унификации гражданско-правовых обычаев по группам населения. В группы включаются жители со сходными правовыми принципами. Например, население, где принят обычай наследовать по отцовской линии, включается в первую группу; вторую группу составляют жители, у которых наследование идет по материнской линии. Правительство стремится придать обычному праву письменную форму путем издания деклараций, приказов Президента, при составлении которых происходит отбор норм обычного права и смешение их с правовыми нормами и институтами европейского происхождения. Результатом кодификации явился систематизированный свод норм обычного права по вопросам семейных и отчасти гражданско-правовых отношений.

В материковой части Танзании мусульманское и обычное право очень тесно переплетаются, что еще более усложняет систему правового регулирования.

Развитие экономического законодательства с 1967 г. строилось в соответствии с принципами социалистической ориентации. В частности, была проведена национализация иностранных предприятий (1973 г.). В середине 1980-х гг. после провала ряда социально-экономических экспериментов Танзания встала на путь развития рыночной экономики. Правительство приватизирует государственные предприятия, старается привлечь иностранных инвесторов. В 1990 г. издан Национальный закон о поощрении и защите инвестиций (National Investment Promotion and Protection Act), учредивший Центр поощрения инвестиций. В 1997 г. парламент принял обновленный Закон об инвестициях (Investment Act), в соответствии с котором Центр поощрения инвестиций преобразован в Танзанийский инвестиционный центр.

Трудовое законодательство в Танзании не кодифицировано. В период независимости в нем произведены важные изменения: ограничено право нанимателей свободно увольнять рабочих (1964); укреплено структурное единство профсоюзов (1964). Одновременно усилился государственный контроль над профсоюзами и забастовками (1967); повысилось значение коллективных договоров (1970); введена практика участия трудящихся в управлении предприятиями (1970, 1976).

В настоящее время работники имеют право на забастовку, однако после сложной примирительной процедуры, последняя стадия которой проходит в Индустриальном суде, находящемся в ведении Министерства труда и развития молодежи.

Законодательство не устанавливает стандартной продолжительности рабочей недели. Только для государственных служащих предусмотрена 40-часовая 5-дневная рабочая неделя.

Уголовное право и процесс

В Танзании применяются два кодекса: УК Танганьики 1930 г. (в материковой части страны) и УК Занзибара 1934 г. (на островной части).

УК Танганьики представляет собой "типовой" для ряда африканских стран кодекс, следующий специальной модели колониального уголовного кодекса, разработанной в 1920-х гг. Министерством колоний Великобритании на основе УК Квинсленда 1899 г. и УК Нигерии 1916 г. Он состоит из двух частей. Первая (общие положения) включает 6 глав - предварительные положения, толкование, применение, общие положения об уголовной ответственности, участники преступления, наказание. Вторая часть делится на 9 разделов: I - преступления против общественного порядка, II преступления против порядка управления, III - преступления, приносящие вред всему обществу, IV - преступления против личности, V - преступления против собственности, VI - повреждение собственности, VII - подлоги и фальшивомонетничество, VIII - коррупция, IX - покушение, сговор и соучастие после факта совершения преступления.

В 1972 г. принята поправка к Закону о минимальном наказании 1963 г., которая устранила из данного нормативного акта порку, поскольку она рассматривалась как "антисоциалистическая" мера.

Уголовный кодекс предусматривает смертную казнь за измену и за убийство; за второе преступление это обязательная мера наказания.

Уголовное законодательство Занзибара отражает определенное влияние мусульманского деликтного права. Так, незамужняя женщина в возрасте до 21 года в случае беременности подвергается тюремному заключению сроком на 2 года.

Уголовный процесс Танзании построен в значительной степени по английскому образцу. УПК предусматривает, что лицу, арестованному по обвинению в любом преступлении, кроме преступлений против национальной безопасности, в течение 24 часов должно быть предъявлено обвинение перед магистратом. В 1985 г. в УПК внесены поправки, ограничивающие право на освобождение под залог до суда. На практике нередки произвольные аресты.

Согласно Акту о превентивном заключении 1962 г. Президент может отдать приказ об аресте и задержании на неопределенный срок (без права освобождения под залог) любого, кто считается опасным для республиканского порядка.

По общему правилу судебное разбирательство является открытым для публики и прессы. Серьезные дела слушаются Высоким судом, обвиняемый имеет право на адвоката или защитника, назначенного государством. Осужденные и приговоренные к смертной казни могут обратиться с жалобой в Апелляционный суд и подать Президенту прошение о помиловании, если апелляция не дала результатов.

В 1985 г. Занзибар принял новую Конституцию и ввел судебную систему, обеспечивающую ряд важных гарантий справедливого процесса. Судьи, например, теперь должны иметь юридическое образование, установлены правила процедуры и доказывания, обвиняемый получил право пользоваться услугами адвоката. Ранее ни одна из этих гарантий не существовала.

Судебная система. Органы контроля

На материковой части действуют три уровня судов общей юрисдикции: первичные суды, окружные суды и Высокий суд Объединенной Республики. Последний включает Главного судью Танзании и 8 других судей; все они (как и другие судьи) назначаются Президентом Республики.

Согласно Конституции 1977 г. предусмотрена Комиссия по делам судебной службы для материковой Танзании. В ее состав входят: Главный судья Танзании, являющийся Председателем; один из судей Высокого суда Объединенной Республики, назначенный Президентом после консультации с Главным судьей; один член Комиссии, назначаемый Президентом. Комиссии принадлежит право осуществлять дисциплинарный контроль над судьями и другими судебными должностными лицами, отменять назначения и освобождать таких лиц от должности.

Помимо судов общей юрисдикции в Танзании имеется также система военных судов. В 1997 г. были учреждены коммерческие суды.

Функцию уголовного преследования осуществляет директор публичных преследований и подчиненные ему лица.

Остров Занзибар имеет судебную систему, отдельную от основной территории Танзании. Первичные и окружные суды на Занзибаре были отменены в 1968 г. и заменены народными судами, которые рассматривают все уголовные дела, кроме дел об убийствах. В то же время был учрежден Высокий суд Занзибара. Высшим судебным органом Занзибара является Верховный совет, созданный в 1970 г. Мусульманские суды рассматривают вопросы, касающиеся брака, развода, опеки и наследования занзибарских мусульман.

Высшей апелляционной инстанцией для судов материковой части и Занзибара является Танзанийский апелляционный суд в Дар-эс-Саламе.

В 1990-е гг. судебная власть в Танзании постепенно усиливала свою независимость от исполнительной власти, хотя по-прежнему оставалась малоэффективной.

Особым контрольным органом в Танзании, близким по своим функциям к институту омбудсмана, является Постоянная комиссия по расследованию, обладающая юрисдикцией расследовать вопросы, связанные с осуществлением высокопоставленными служащими государственного аппарата их должностных функций или полномочий или злоупотреблением властью (ранее эта комиссия рассматривала также дела партийных функционеров существовавшей до 1992 г. единственной партии).

Постоянная комиссия состоит из председателя и еще не более 2 членов, назначаемых Президентом Республики.

Литература

Суптаев М. А. Обычное право в странах Восточной Африки. М., 1984.

Cole J. S. R. Tanganyika: The Development of its Laws and Constitution // British Commonwealth: The Development of its Laws and Constitutions. Vol. 12. L., 1964.

Cotran E. // Allott's Judicial and Legal Systems in Africa / Ed. by A. N. Allott. 2nd ed. L., 1970. P. 145-169.

Ghai Y. P. Tanzania // International Encyclopedia of Comparative Law. Vol. 1. 1973. P.T1-8.

Того
Тоголезская Республика

Государственное устройство
Правовая система
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство в Западной Африке.

Территория - 56,6 тыс. кв.км. Столица - г. Ломе.

Население - 4,2 млн. чел. (1998 г.); различные африканские народности.

Официальный язык - французский.

Религия - 65% населения придерживается местных традиционных верований (анимисты), около 25% - христиане, около 10% - мусульмане.

С конца XIX в. Того - протекторат Германии, в период Первой мировой войны оккупирована Великобританией и Францией. В 1919 г. западная часть Того была передана в подмандатное управление Великобритании, восточная Франции. После Второй мировой войны восточная часть, соответствовавшая территории современного Того, передана под опеку ООН, оставаясь фактически колонией Франции. В 1960 г. провозглашена независимость.

Государственное устройство

Того - унитарное государство. Административно-территориальное деление - 5 областей.

Действует Конституция 1992 г. По форме правления Того - суперпрезидентская республика. Политический режим - авторитарный, находится в процессе демократизации. В 1990 г. введена многопартийная система.

Законодательная власть принадлежит Национальному собранию в составе 81 депутата, которые избираются на 5 лет на основе всеобщего голосования.

Глава государства и исполнительной власти - Президент, избираемый всеобщим голосованием сроком на 5 лет. Он может быть переизбран еще раз. Президент наделен правом распускать парламент после консультации с Премьер-министром и председателем Национального собрания (но не ранее чем через год после выборов).

Исполнительная власть осуществляется Президентом и правительством во главе с Премьер-министром. Президент назначает Премьер-министра от партии парламентского большинства. По предложению Премьер-министра Президент назначает и освобождает от должности других членов правительства. Правительство несет ответственность перед Национальным собранием. Перед вступлением на пост Премьер-министр должен представить план действий своего правительства Национальному собранию и получить от последнего вотум доверия.

Для принятия наиболее важных решений Президент созывает Совет министров и председательствует на нем.

Правовая система

Правовая система Того носит смешанный характер. Все современные отрасли законодательства, начиная с конституционного, основаны на французском (т.е. романо-германском) праве. В то же время население, особенно за пределами городов, продолжает широко применять местное обычное право.

После получения независимости в Того был принят ряд новых кодификационных актов, но большинство из них не внесло принципиальных изменений в законодательство колониального периода, ограничиваясь упорядочиванием и большей адаптацией к местным условиям.

Гражданские правоотношения в режиме европейского права регулирует Гражданский кодекс Того, представляющий собой вариант ГК Франции 1804 г. Европейское гражданское право применяется в том случае, когда этого требует хотя бы одна из сторон правоотношения. В противном случае действует обычно-правовой режим. Характерной чертой последнего является преобладание коллективных вещных прав над индивидуальными, особенно в сфере земельных отношений. Последние регулируются также Земельным кодексом 1974 г.

Брачно-семейные отношения регулирует Семейный кодекс Того 1980 г., в котором систематизированы нормы как гражданского, так и местного обычного права. Обычное право признает полигамию и развод по инициативе мужа. В случае развода жена не имеет никаких прав на содержание. Выходя замуж, женщина теряет право наследовать имущество членов своей прежней семьи.

Торговое право Того основано на Торговом кодексе Франции. В 1971 г. принят Кодекс морской торговли. Иностранные инвестиции регулируются Инвестиционным кодексом, принятым в 1989 г. и вступившим в силу в 1990 г. Порядок использования недр определяет Горный кодекс 1995 г.

Конституция и Трудовой кодекс Того закрепляют право на свободное объединение в профсоюзы, коллективные переговоры и забастовки.

Основным источником уголовного права является Уголовный кодекс 1980 г., воспринявший в качестве образца УК Франции 1810 г. Большинство отличий сводится к несколько измененным диспозициям и санкциям ряда статей об ответственности за конкретные преступления. В то же время были учтены некоторые положения, разработанные современной доктриной французского уголовного права. Кодекс получился достаточно кратким по объему (243 статьи).

Согласно УК смертная казнь является обязательной мерой наказания за большое количество преступлений, в том числе за преднамеренное убийство, убийство родителя, и за различные преступления против внутренней и внешней безопасности государства, такие как измена, вооруженное восстание и шпионаж. На практике смертная казнь не применяется с 1980-х гг.

Судебная система. Органы контроля

Согласно Конституции Президент Республики является гарантом независимости судебной власти. Ему помогает Высший совет магистратуры, включающий 9 членов: 3 судьи от Верховного суда; 4 судьи от апелляционных судов и судов первой инстанции; один депутат, избранный Национальным собранием избирательным бюллетенем; одно лицо, назначенное Президентом Республики. Заседания Высшего совета магистратуры ведет председатель Верховного суда. Срок полномочий членов Высшего совета магистратуры - 4 года.

Назначение всех судей производится декретом Президента Республики в Совете министров по предложению Высшего совета магистратуры.

Во главе судебной системы находится Верховный суд, являющийся высшей инстанцией как для общей, так и для административной юрисдикций. Верховный суд состоит из 2 палат: судебной и административной. Ниже Верховного находятся апелляционные суды и суды первой инстанции. Наряду с гражданскими судами действуют военные трибуналы. Отдельной системы судов обычного права не существует. В сельских районах староста деревни или совет старейшин могут рассматривать незначительные уголовные и гражданские дела.

Уголовное преследование осуществляет прокуратура (Ministere public, или Parquet). Прокуроры назначаются декретом Президента Республики в Совете министров по предложению министра юстиции с учетом мнения Высшего совета магистратуры.

Органом конституционного контроля является Конституционный суд. Он определяет конституционность законов и гарантирует основные права человека и гражданские свободы. Состоит из 7 членов, из которых 2 избираются Национальным собранием по предложению председателя собрания, один назначается Президентом Республики; один - Премьер-министром; один является магистратом, избранным судейским сообществом; один - адвокатом, избранным адвокатурой; и один - преподавателем юридического факультета, избранным его коллегами. Все судьи служат единственный 7-летний срок.

Высшим органом финансового контроля является Счетный суд, проверяющий исполнение финансовых законов и использование государственных средств и имуществ.

В состав судебной системы также входит Высокий суд правосудия, который имеет исключительное право судить в порядке импичмента Президента Республики (когда обвинение против него выдвинуто парламентом), а также других высших должностных лиц государства. Высокий суд правосудия включает председателя Верховного суда, председателей палат Верховного суда и еще 4 членов, избранных Национальным собранием.

Литература

Vovor V. M. Togo // International Encyclopedia of Comparative Law. Vol. 1. 1970.

Тонга
Королевство Тонга

Государственное устройство
Правовая система
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство в юго-западной части Тихого океана, расположенное на 150 небольших островах.

Территория - 699 кв.км. Столица - г. Нукуалофа.

Население - 100 тыс. чел. (1998 г.); 85% - тонганцы (полинезийцы).

Официальные языки - тонганский и английский.

Религия - протестантство.

К середине XIX в. островные группы современного Тонга были объединены под властью Короля в централизованное раннефеодальное государство. В мае 1900 г. Король подписал с Великобританией договор, устанавливающий ее протекторат над Королевством. В 1970 г. Тонга провозглашено независимым государством в составе Содружества, возглавляемого Великобританией.

Государственное устройство

Тонга - унитарное государство. Административно-территориальное деление - 5 округов.

Действует Конституция 1875 г. (с последующими поправками и изменениями). По форме правления Тонга - конституционная дуалистическая монархия. Политический режим - либеральный с неразвитыми демократическими институтами. Политических партий нет.

Законодательный орган - однопалатная Законодательная ассамблея, состоящая из 30 членов: Короля, членов Кабинета министров и Тайного совета Короля, 9 членов, избираемых знатью, и 9 - населением сроком на 3 года. Для принятия парламентом любого закона необходимо согласие Короля. В период между сессиями Законодательной ассамблеи Тайный совет вправе издавать указы и вносить их в качестве законопроектов в ассамблею.

Глава государства - наследственный Король. При Короле действует Тайный совет в

составе 11 человек, включая всех членов Кабинета и губернаторов двух островных групп - Хаапай и Вавау.

Исполнительная власть осуществляется Королем и Кабинетом министров во главе с Премьер-министром. Король назначает и смещает всех членов Кабинета.

Правовая система

Правовая система Тонга основана на английском и местном обычном праве. Английское право, включая общее, доктрины права справедливости и статуты общего применения, действовавшие в Англии на 19 октября 1966 г., применяется в тех случаях, когда нет соответствующих норм Королевства Тонга, установленных законом, указом или обычаем. Местное законодательство продолжает следовать английским образцам в области торгового права и судебных процедур. Для Тонга характерно сохранение наследственных титулов "благородных" и вождей, обладатели которых пользуются рядом привилегий в различных сферах жизнедеятельности.

На островах сохраняется система землевладения, введенная еще в середине XIX в. первым Королем Тонга. Согласно п.104 Конституции вся земля находится в собственности Короля, который может пожаловать ее на праве пожизненного наследуемого владения. Купля-продажа земли запрещена, допускается лишь ее аренда. Иностранцы не могут владеть землей или использовать ее без разрешения министра земель.

Закон о профсоюзах 1964 г. закрепляет право работников на свободное объединение, но ни один профсоюз не был учрежден к 2000 г. по причине крайне незначительного наемного сектора в стране.

Уголовное право Тонга не кодифицировано. Среди видов наказаний сохраняется смертная казнь, предусмотренная за измену и убийство (ст.43 и 82 Закона об уголовных преступлениях). Все смертные приговоры должны рассматриваться Королем Тонга и его Тайным советом, которые имеют право смягчить их. Последняя казнь была произведена в 1982 г.

Уголовный процесс основан на современных демократических принципах, которые обычно соблюдаются на практике. Конституция (п.9) закрепляет процедуру хабеас корпус (судебный контроль над арестами). Дела о преступлениях, наказуемых более чем 2 годами заключения или штрафом свыше определенного размера, рассматриваются судом присяжных.

Судебная система. Органы контроля

Судебная система включает Верховный суд (имеющий первоначальную юрисдикцию по наиболее важным делам), полицейские магистратские суды, земельный суд, военный суд для сил безопасности и трибунал для сил полиции. На вершине судебной системе находится Апелляционный суд как последняя апелляционная инстанция. В нем заседают иностранные судьи из Австралии и Новой Зеландии. Королевский Тайный совет рассматривает споры, касающиеся титулов знати и границ земельных владений.

Судьи назначаются Королем и служат без определенного срока (кроме судей Апелляционного суда). Они могут быть смещены только в связи с порочащим поведением или стойкой неспобностью исполнять обязанности.

Литература

Connard R. The Legal System of Tonga // New Zealand Law Journal. 1979.
Marshall H. H. Tonga // International Encyclopedia of Comparative Law. Vol. 1. 1973.
Powles G. and Pulea M. Pacific Courts and Legal Systems. Suva, 1988.

Тринидад и Тобаго
Республика Тринидад и Тобаго

Государственное устройство
Правовая система

Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство в Вест-Индии, у северо-восточного побережья Южной Америки, расположенное на 2 больших островах (Тринидад и Тобаго) и 5 мелких.

Территория - 5,1 тыс. кв.км. Столица - г.Порт-оф-Спейн.

Население - 1,3 млн.чел. (1998 г.); в основном тринидадцы-индопакистанцы и тринидадцы-креолы; также китайцы, европейцы.

Официальный язык - английский.

Религия - католики (34%), индуисты (25%) и мусульмане (6%).

С 1498 г. до начала XIX в. Тринидад и Тобаго - владение Испании. В 1802 г. Тринидад, а в 1814 г. Тобаго перешли к Великобритании. В 1962 г. острова получили независимость в рамках Содружества, возглавляемого Великобританией. В 1976 г. провозглашена республика.

Государственное устройство

Тринидад и Тобаго - унитарное государство. Административно-территориальное деление - 9 графств.

Действует Конституция 1962 г. в редакции 1976 г. По форме правления Тринидад и Тобаго - парламентская республика. Политический режим - демократический.

Законодательная власть принадлежит Парламенту, состоящему из Сената (31 член) и Палаты представителей (36 депутатов). Депутаты Палаты представителей избираются всеобщим прямым голосованием сроком на 5 лет. Сенаторов назначает Президент (16 - по рекомендации Премьер-министра, 6 по рекомендации Лидера оппозиции и 9 - по усмотрению Президента из числа видных государственных и общественных деятелей).

Глава государства - Президент, избираемый коллегией выборщиков из числа членов обеих палат Парламента сроком на 5 лет.

Исполнительная власть осуществляется правительством (Кабинетом) во главе с Премьер-министром. На должность последнего Президент назначает лидера партии большинства в Палате представителей. Другие министры назначаются Президентом по предложению Премьер-министра из числа членов Парламента. Правительство коллективно ответственно перед Парламентом и в случае вынесения вотума недоверия правительство уходит в отставку или Президент по просьбе Премьер-министра распускает Палату представителей.

Правовая система

Правовая система основана на английском общем праве, которое непосредственно применяется в той мере, в какой не изменено собственными законами Тринидада и Тобаго. Действие испанского права было окончательно отменено на Тринидаде в 1848 г., а на Тобаго - в 1889 г. Обычное право на островах не применяется.

Основным источником трудового права является Закон о трудовых отношениях 1972 г. Им предусматривается право на свободное объединение в профсоюзы, коллективные переговоры и на забастовку. Закон о минимальной заработной плате 1998 г. устанавливает 40-часовую рабочую неделю.

Уголовное право Тринидада и Тобаго не кодифицировано. Среди видов наказания сохраняется смертная казнь. Как обязательная мера она предусматривается Законом о преступлениях против личности 1925 г. за убийство и измену, как альтернативная - за ряд преступлений в сфере военного права (Закон об обороне 1962 г.). С ноября 1979 г. приговоры в исполнение не приводились.

Конституция и законы закрепляют гарантии демократического уголовного судопроизводства. Любое лицо должно быть доставлено в суд не позднее 48 часов с момента ареста или задержания, чтобы решить вопрос о дальнейшем пребывании под стражей. Существует система освобождения под залог до суда. Дела о наиболее серьезных уголовных преступлениях рассматриваются судом присяжных.

Судебная система. Органы контроля

Большинство уголовных и гражданских дел рассматривают соответственно магистратские суды и малые гражданские суды (Petty Civil Courts), имеющие ограниченную юрисдикцию. Трудовые споры разрешает специальный Трудовой суд. Система административных судов отсутствует.

Во главе судебной системы находится Верховный суд (Supreme Court of Judicature), включающий Высокий суд и Апелляционный суд. Председатель Верховного суда (Главный судья) назначается Президентом после консультации с Премьер-министром и Лидером оппозиции. Другие судьи Верховного суда назначаются Президентом по совету Комиссии судебной и правовой службы. Высокий суд рассматривает дела о наиболее серьезных преступлениях (с участием присяжных) и крупные гражданские дела, а также жалобы граждан на нарушение их конституционных прав. Апелляционный суд является высшей судебной инстанцией в стране.

Последней апелляционной инстанцией для Тринидада и Тобаго выступает Юридический комитет Тайного совета в Лондоне, который рассматривает только дела, связанные с конституционными вопросами или "вопросами огромной общественной важности".

Комиссия судебной и правовой службы включает Главного судью (как председателя), председателя Комиссии публичной службы и других членов, назначаемых Президентом после консультации с Премьер-министром и Лидером оппозиции. Комиссия отвечает за все назначения на судебные должности, кроме должностей судей Верховного суда, и накладывает дисциплинарные взыскания. Премьер-министр может возражать против любого назначения. Судьи служат без определенного срока и могут быть смещены только на основании порочащего поведения или стойкой неспособности исполнять обязанности.

Ответственность за осуществление уголовного преследования несет генеральный атторней (министр юстиции), но в большинстве случаев оно инициируется и осуществляется полицией в магистратских судах. Только генеральным атторнеем или от его имени могут поддерживаться обвинения перед судом присяжных. От имени генерального атторнея полномочия по уголовному преследованию осуществляет служба директора публичных преследований.

Контроль за соблюдением прав человека возложен на Омбудсмана, который в соответствии с Конституцией назначается Президентом после консультации с Премьер-министром и Лидером оппозиции. Срок полномочий Омбудсмана - 5 лет.

Высшим органом финансового контроля является генеральный аудитор, назначаемый Президентом после консультации с Премьер-министром и Лидером оппозиции.

Литература

Wooding H. Trinidad and Tobago // International Encyclopedia of Comparative Law. Vol. 1. 1973.

Тувалу

Государственное устройство
Правовая система
Судебная система. Органы контроля

Государство в юго-западной части Тихого океана (включает 9 островов Тувалу) в Полинезии.

Общая территория - 25,9 кв.км. Столица - г.Фунафути.

Население - 10 тыс. чел. (1998 г.), в основном тувалу (полинезийцы).

Официальные языки - английский и тувалуанский.

Религия - протестантство.

К моменту появления европейцев население островов сохраняло первобытно-общинный уклад жизни. С 1892 г. острова Эллис (прежнее название Тувалу) вместе с островами Гилберта стали протекторатом, а затем с 1916 г. - колонией Великобритании. В 1975 г. Тувалу стала отдельной британской колонией. В 1978 г. провозглашена

независимость государства в составе Содружества, возглавляемого Великобританией.

Государственное устройство

Тувалу - унитарное государство. Административное деление - 8 островных советов.

Действует Конституция 1978 г. По форме правления Тувалу - парламентская монархия вестминстерского типа. Политический режим - либеральный. Политических партий нет.

Глава государства - Королева Великобритании, представленная на островах Генерал-губернатором, назначаемым ею по совету Премьер-министра Тувалу. Все основные полномочия главы государства осуществляются также по совету Премьер-министра или Кабинета.

Законодательная власть принадлежит однопалатному Парламенту (12 депутатов), избираемому населением всеобщим прямым голосованием сроком на 4 года.

Исполнительную власть осуществляет Правительство (Кабинет) во главе с Премьер-министром, избираемым Парламентом тайным голосованием. Других министров (не более 4) назначает Генерал-губернатор по совету Премьер-министра. Правительство ответственно перед Парламентом, который может отстранить Премьер-министра путем выражения ему вотума недоверия.

Правовая система

Правовая система Тувалу основана в целом на английском общем праве. При отсутствии местного законодательства по какому-либо вопросу непосредственно действуют английские статуты общего применения по состоянию на 1 января 1961 г. Местное обычное право действует в качестве составной части права Тувалу в той мере, в какой не противоречит законодательству. Нормы обычного права применяются прежде всего в вопросах землепользования, брачно-семейных отношений, наследования.

Кодекс трудовых отношений 1978 г. закрепляет право на объединение в профсоюзы, коллективные переговоры и забастовку. Однако из-за крайней малочисленности занятых в наемном секторе профсоюзов в Тувалу нет и забастовки никогда не проводились.

Основным источником уголовного права является Уголовный кодекс 1965 г. для островов Гилберта и Эллис. Смертная казнь не предусмотрена. Максимальная мера наказания - пожизненное тюремное заключение.

Судебная система. Органы контроля

Судебная система состоит из Апелляционного суда, Высокого суда и нижестоящих судов: старших и резидентских магистратов (senior and resident magistrates), островных судов и земельных судов. Высшей судебной инстанцией для Тувалу является Юридический комитет Тайного совета в Лондоне ("Суверен в Совете").

Председатель Высокого суда (Главный судья) назначается главой государства по совету Кабинета, другие судьи Высокого суда - по совету Кабинета, данному после консультации с Главным судьей. Высокий суд, помимо прочих, осуществляет функции конституционного контроля и толкования Конституции.

Уголовное преследование происходит под руководством генерального атторнея, который одновременно является главным юридическим советником Правительства. Он назначается главой государства по совету Кабинета, данному после консультации с Комиссией публичной службы.

Высшим органом финансового контроля является генеральный аудитор, которого назначает глава государства по совету Комиссии публичной службы и с одобрения Парламента.

Тунис
Тунисская Республика

Государственное устройство
Правовая система

Общая характеристика
Гражданское и смежные с ним отрасли права
Уголовное право и процесс
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство в Северной Африке.

Территория - 162,1 тыс. кв.км. Столица - г. Тунис.

Население - 9 млн. чел. (1997 г.), преобладают тунисцы (арабы).

Официальный язык - арабский.

Государственная религия - ислам суннитского толка (мусульмане составляют 98% населения).

На протяжении веков территория Туниса находилась под контролем финикийцев, римлян, вандалов, византийцев. В VII в. этот район был захвачен и освоен арабами, в XVI в. включен в состав Османской империи. С 1881 г. Тунис - протекторат Франции. В 1956 г. Тунис добился независимости.

Государственное устройство

Тунис - унитарное государство. Административное деление - 23 провинции.

Действует Конституция, принятая 1июня 1959 г. (с последующими изменениями, наиболее существенные из которых были внесены в 1988 г.). Многие ее положения почти дословно копируют Конституцию Французской Республики 1958 г.

По форме правления Тунис - президентская республика. Политический режим - умеренно авторитарный. С 1983 г. разрешена деятельность двух оппозиционных партий - Движения демократов-социалистов и Партии народного единства. В 1988 г. легализованы еще несколько политических партий. В 1990-е гг. власти продолжали проводить линию "дозируемой демократии", используя светские оппозиционные партии в качестве противовеса исламским фундаменталистам.

Высший законодательный орган - однопалатная Палата депутатов (163 депутата, избираемых населением сроком на 5 лет).

В соответствии с французской концепцией "рационализированного парламентаризма" Конституция Туниса ограничивает круг вопросов, по которым парламент может принимать законы (создание государственных учреждений и служб, вопросы гражданства, денежное обращение и финансы, судебный процесс, установление уголовных санкций за преступления и т.д.). Ряд вопросов (режим собственности, образование, здравоохранение, социальное обеспечение и др.) в соответствии со ст.35 Конституции регулируются принятием рамочных законов, определяющих самые общие направления правовой регламентации. Подробно данные отношения регулируются специальными регламентарными актами Президента, принимаемыми в порядке делегированного законодательства.

Право законодательной инициативы принадлежит депутатам и Президенту. При этом предложения Президента пользуются приоритетом. Все законы принимаются большинством голосов депутатов, причем наиболее важные из них (например, касающиеся основных прав, свобод и обязанностей граждан, местных государственных органов, Верховного суда, Государственного и Социально-экономического советов, а также избирательный закон), отнесенные Конституцией к органическим законам, могут рассматриваться не ранее чем через 15 дней с момента их поступления в парламент.

Президент может отклонить принятый парламентом законопроект, возвратив его в 15-дневный срок на новое рассмотрение. Отлагательное вето преодолевается повторным принятием законопроекта 2/3 депутатов, и закон вступает в силу.

Тунисский парламент обладает некоторыми контрольными полномочиями в отношении Правительства. Однако, если Палата депутатов примет вторую резолюцию порицания 2/3 голосов в течение того же законодательного периода, Президент Республики или принимает отставку Правительства, или распускает парламент.

Глава государства и исполнительной власти - Президент, который избирается прямым голосованием сроком на 5 лет. Согласно изменениям, внесенным в Конституцию

референдумом 26 мая 2002 г., глава государства может переизбираться на свой пост неограниченное число раз.

Президент Туниса является центральной фигурой в политической системе страны. Конституция наделяет его чрезвычайно широкими полномочиями, предоставляя ему основные рычаги законодательной и исполнительной власти.

Как глава государства Президент направляет общегосударственную политику, определяет ее приоритеты, информируя об этом Палату депутатов. Президент является верховным главнокомандующим вооруженными силами. С одобрения парламента он объявляет войну и заключает мир. Президент Туниса обладает и другими традиционными полномочиями главы государства (помилование, назначение и отзыв дипломатических представителей, аккредитация иностранных послов и т.д.). Президент назначает на высшие гражданские и военные должности по предложению Правительства.

Президент обладает правом законодательной инициативы, промульгации законов и отлагательного вето. Палата депутатов вправе делегировать Президенту полномочия по принятию декретов, имеющих силу закона, по строго определенному кругу вопросов (в том числе и входящих в компетенцию парламента) и на оговоренный срок. Принятые таким образом акты утверждаются Палатой депутатов после истечения данного срока. Декреты-законы глава государства может издавать в соответствии со ст.31 Конституции в период между парламентскими сессиями с согласия соответствующей постоянной комиссии. На ближайшей очередной сессии эти акты должны быть представлены на утверждение парламенту. Аналогичным правом Президент обладает и в период роспуска Палаты депутатов. Кроме того, глава государства может вынести на референдум любой законопроект, касающийся организации публичной власти или предусматривающий ратификацию международного договора, который может оказать влияние на деятельность государственных институтов.

Помимо законодательных Президент обладает регламентарными полномочиями (нормативно-правовое регулирование вне пределов законодательных полномочий парламента и во исполнение "рамочных" законов), которые полностью или частично могут быть делегированы Премьер-министру. Декреты, принимаемые Президентом в порядке реализации регламентарных полномочий, подлежат контрасигнации Премьер-министром и соответствующим министром.

Исполнительная власть осуществляется главой государства при содействии Правительства (Совета министров). Президент назначает Премьер-министра, а по его предложению - остальных членов Правительства. Главе государства принадлежит право распустить Правительство или освободить от должности любого из его членов по собственному усмотрению либо по совету Премьер-министра. Председательствует на заседаниях Правительства Президент, Премьер-министр лишь направляет и координирует работу Правительства (ст.60 Конституции). По мере необходимости он может заменить Президента Республики в руководстве Советом министров.

Политически за свою деятельность Правительство отвечает только перед главой государства. Парламентский контроль за Правительством носит формальный характер. Так, Палата депутатов вправе поставить вопрос о прекращении полномочий Совета министров, заявив, что его деятельность противоречит общегосударственной политике и ее основным приоритетам, разработанным Президентом. Если резолюция порицания принята большинством в 2/3 депутатов, Президент Республики принимает отставку Правительства, представленную Премьер-министром (ст.62 Конституции).

Правовая система

Общая характеристика

Правовая система Туниса носит смешанный характер; большинство отраслей законодательства основаны на французском праве, а вопросы личного статуса (брак, семья, наследование) и некоторые другие в значительной мере регулируются мусульманским правом.

До второй половины XIX в. в Тунисе действовало только мусульманское и обычное право. В 1861 г. беем Туниса была введена первая в исламском мире Конституция, а

также предприняты попытки ввести в стране современное законодательство европейского типа.

С 1881 г. страна была французским протекторатом и фактической колонией Франции, где вся власть принадлежала назначаемому метрополией генеральному резиденту. Ему был подчинен тунисский бей и его правительство. В период французского господства были введены Кодекс обязательственного и договорного права (1906), ГПК (1910), УК (1913), УПК (1921), в коммерческой сфере непосредственно применялось французское торговое право.

В результате длительного влияния правовой культуры Франции большинство отраслей современного тунисского права часто почти копируют французское законодательство. Как и в большинстве соседних стран, за мусульманским правом сохранилась сфера личного статуса, брачно-семейных и наследственных отношений. В целом степень исламизации тунисской правовой системы сегодня одна из самых низких во всем регионе (несмотря на то что Конституция в своей преамбуле провозглашает верность основным заповедям ислама). Это одна из очень немногих арабских стран, где ликвидированы мусульманские суды.

После обретения Тунисом независимости все колониальные законы в нем были сохранены, за исключением тех, которые противоречили его статусу независимого государства. И хотя в последние десятилетия в стране имели место серьезные правовые реформы, влияние французского права остается непоколебимым.

Действующая Конституция 1959 г. в качестве принципов конституционного строя Туниса закрепляет национальное единство, уважение прав человека, равенство всех граждан перед законом, свободу личности. Конституция гарантирует гражданам основные личные и политические права и свободы, в том числе свободу совести и отправления религиозных обрядов (при условии ненарушения публичного порядка), свободу слова и выражения мысли, свободу собраний и ассоциаций (включая гарантии пользования профсоюзными правами), неприкосновенность жилища и тайну переписки, свободу передвижения, выбора места жительства и выезда из страны.

С конца 1980-х гг. проводятся важные конституционные реформы, направленные на постепенную демократизацию государственной жизни в стране. В частности, упразднен институт пожизненного президентства. 7 ноября 1988 г. основными политическими и общественными силами принят Национальный пакт, предусматривающий строительство в Тунисе светского правового государства и утверждение в обществе идей политического плюрализма. Отделение религии от политики как один из основных принципов современной политической системы Туниса закреплено в принятом в 1988 г. Законе о мечетях. В том же году принят относительно либеральный закон о политических партиях и внесены важные изменения в Закон о прессе 1975 г.

Основным источником права в Тунисе являются законодательные и другие нормативные акты. Их иерархия включает Конституцию, органические законы, обычные законы парламента, декреты Президента и Премьер-министра, подзаконные акты других органов власти. Правовой системе Туниса известен институт делегированного и срочного (чрезвычайного) законодательства. Соответствующие акты, издаваемые Президентом, носят название декретов-законов (см. выше).

Международные договоры, ратифицированные в законном порядке, превосходят по своей юридической силе внутреннее законодательство.

Гражданское и смежные с ним отрасли права

Частное право Туниса в наибольшей мере обнаруживает смешанный характер правовой системы страны, в нем тесно переплетаются элементы романо-германской и мусульманской правовой культур.

В 1886 г. в Тунисе был введен ГК Франции 1804 г. (ФГК), действие которого распространялось преимущественно на европейскую общину. С 1906 г. в Тунисе действует Кодекс обязательственного и договорного права. Он представлял собой попытку сочетания принципов мусульманского права с французской гражданско-правовой традицией. В 1965 г. принят Вещный кодекс Туниса, который также воспроизводит нормы

французского гражданского права.

Вопросы дееспособности физических лиц, брака, семейных отношений, дарения и наследования регулирует Кодекс о личном статусе 1956 г., в целом основанный на мусульманском праве. В то же время Тунис отказался от ряда основополагающих институтов последнего: например, в стране законодательно запрещена полигамия (что является единственным случаем в арабском мире). Кроме того, Кодекс запретил принудительные браки, установил судебную процедуру развода и положил конец практике одностороннего расторжения брака.

Коммерческие отношения регулирует Торговый кодекс 1959 г., морскую торговлю - Кодекс торгового мореплавания 1962 г.

Конституция Туниса практически обходит вопрос об экономических основах государственного строя, ограничиваясь указанием на то, что право собственности гарантируется и реализуется в рамках закона, и закреплением в преамбуле перспективы "процветания нации путем экономического развития страны и использования ее богатств на пользу народа".

В первые десятилетия после обретения независимости в Тунисе, как и в большинстве других развивающихся стран, государству отводилась решающая роль в регулировании экономических процессов. С конца 1980-х гг. проводится либерализация экономики, что привело к созданию в стране крайне благоприятного климата для иностранных инвесторов, пользующихся беспрецедентными юридическими и налоговыми льготами. Для привлечения прямых иностранных инвестиций в стране было создано специальное Агентство содействия иностранным инвестициям.

В 1990-е гг. в Тунисе образованы 2 свободные экономические зоны. Они создаются на государственных или муниципальных землях, используются в целях частного предпринимательства и считаются собственностью государства. Условия создания и управления СЭЗ, а также налоговые льготы, предлагаемые там инвесторам, определяются Законом о создании свободных экономических зон. На свободные зоны не распространяется обычное законодательство.

Важной частью экономических реформ в Тунисе является приватизация, правовую основу которой составляют Закон "О приватизации госпредприятий" от 1 января 1989 г. с дополнениями от 1994 и 1996 гг., а также Закон "О реструктуризации государственных предприятий" от 30 декабря 1989 г.

Трудовое законодательство Туниса развивалось в соответствии с социал-реформистскими установками официальной идеологии "дестуровского социализма". В конце 1950-х гг. принимается серия законов о труде, которые закрепляют профсоюзные права (впервые - коллективные договоры), существование органов рабочего представительства на предприятиях, устанавливают некоторые условия труда, в частности в сельском хозяйстве. В последствии законодательство объединено в национальный Кодекс о труде 1966 г., включивший нормы о жестком государственном контроле над коллективными договорами и забастовками. Закон о трудовых конфликтах 1976 г. несколько усилил антизабастовочные нормы. Действует также Морской трудовой кодекс 1967 г. В 1989 г. отменен принудительный труд.

Судопроизводство по гражданским и коммерческим делам регулируется Кодексом гражданского и торгового процесса 1959 г., а также Арбитражным кодексом 1993 г.

Уголовное право и процесс

В Тунисе действует УК 1913 г., вступивший в силу с 1914 г., когда страна была протекторатом Франции. Этот кодекс в основном воспроизводит положения французского УК. В числе мер наказания сохраняется смертная казнь, предусмотренная за весьма широкий круг преступлений против государства и личности. Кодекс военной юстиции 1957 г. также предусматривает смертную казнь за ряд воинских преступлений и преступлений, совершенных военнослужащими во время войны.

Уголовный процесс в целом построен по французскому образцу (действует УПК 1968 г.). Обвиняемому гарантированы основные процессуальные права, включая право на защиту, вызов свидетелей, апелляционного обжалования приговора. Однако эти права не всегда соблюдаются на практике. Как и в других арабских странах, в Тунисе действуют

специальные суды (рассматривают дела террористического и "политического" характера).

Судебная система. Органы контроля

Судебная система Туниса во многом построена по французскому образцу. Она включает как общие гражданские и уголовные суды: первой инстанции, апелляционные, Кассационный суд, Верховный суд, так и военные трибуналы в ведении Министерства обороны.

Тунис является одной из немногих арабских стран, ликвидировавших систему мусульманских судов (1957 г.).

Высшей инстанцией в системе судов является Кассационный суд. Ниже находятся восемь апелляционных судов, 23 суда первой инстанции и 78 кантональных (низовых) судов. Верховный суд собирается только в случае государственной измены, совершенной членом Правительства.

Военные трибуналы рассматривают дела о преступлениях военнослужащих, а также гражданских лиц, обвиняемых в преступлениях против национальной безопасности. Трибунал состоит из гражданского судьи из Верховного суда и 4 военных судей. Обвиняемые могут обжаловать его приговор в Кассационном суде.

Хотя Конституция предусматривает независимую судебную власть, последняя все еще находится под сильным контролем главы государства. Президент Республики возглавляет Высший совет магистратуры, решающий основные вопросы управления судейским сообществом. Согласно Конституции Высший совет магистратуры следит за назначением, продвижением, перемещением и дисциплиной судей, гарантируя их права. Он дает Президенту Республики рекомендации о назначении на должности судей.

Высшим органом административной юстиции и контроля является Государственный совет, включающий Административный суд и Счетную палату. Административный суд рассматривает споры между частными лицами, с одной стороны, и государством или государственно-правовыми организациями - с другой, а также иски о взыскании ущерба, причиненного превышением власти. Счетная палата контролирует финансовую деятельность государственных учреждений.

В Тунисе идет процесс формирования органов конституционного контроля. Согласно ст.41 Конституции Президент является гарантом уважения Основного закона, нормального функционирования всего государственного механизма. Для реализации данной нормы при Президенте его собственным декретом был в 1987 г. учрежден Конституционный совет Республики. Этот орган состоит из 11 членов, назначаемых главой государства, и наделяется совещательными полномочиями. Он предоставляет Президенту свои заключения по вопросам контроля за соответствием Конституции принимаемых законопроектов и деятельности всей системы государственных институтов. Согласно Закону от 18 апреля 1990 г. заключения Конституционного совета приобрели обязательную силу относительно проектов законов, затрагивающих права человека. В 1995 г. положение о Конституционном совете было включено в Конституцию.

В 1991 г. в Тунисе был создан специальный орган, призванный защищать и гарантировать права человека на национальном уровне - Высший комитет по правам человека и основным свободам, который является консультативным органом при Президенте Республики. Этот Комитет, члены которого назначаются президентским указом, оказывает содействие Президенту Республики, представляя ему свои заключения по вопросам прав человека и проводя исследования в этой области. Этот орган может также принимать жалобы частных лиц в отношении нарушений прав человека.

Литература

Abdesselem M. Tunisia // International Encyclopedia of Comparative Law. Vol. 1. 1973. P.T31-44.

Salacuse J. W. North Africa // An Introduction to Law in Frenchspeaking Africa. Vol. 2. Charlottesville, 1975. P.355-516.

Туркменистан

Государственное устройство
Правовая система
Общая характеристика
Гражданское и смежные с ним отрасли права
Уголовное право и процесс
Судебная система. Органы контроля

Государство на юго-западе Средней Азии.

Территория - 488 тыс. кв.км. Столица - г. Ашгабат (Ашхабад).

Население - 3,8 млн. чел. (1999 г.), в основном туркмены (77%); помимо них в республике проживают русские, узбеки и представители некоторых других национальностей.

Государственный язык - туркменский.

Основная религия - мусульманство суннитского толка.

Населенная в течение многих веков кочевыми племенами, территория современной Туркмении находилась под властью иранских Ахеменидов, Александра Македонского, арабов, сельджуков, монголо-татар, государства Тимуридов. В XVI-XVII вв. стала частью Хивинского и Бухарского ханств, вошедших в состав Российской империи в течение 1860-1880-х гг. С приходом к власти большевиков в ноябре-декабре 1917 г. большая часть современного Туркменистана вошла в Туркестанскую АССР. Туркменская ССР была образована 27 октября 1924 г. и в период советской власти представляла первое организованное выражение туркменской государственности. 26 октября 1991 г. в ходе референдума подавляющее большинство избирателей высказалось за независимость республики. 27 октября 1991 г. Конституционным законом "О независимости и основах государственного устройства Туркменистана" название "Туркменская ССР" было заменено на "Туркменистан" и провозглашен переход страны к рыночным отношениям.

Государственное устройство

Туркменистан - унитарное государство. Административно-территориальное деление - 5 велаятов (областей), этрапы, шахеры.

Действующая Конституция, принятая XIV сессией Верховного Совета Туркменистана двенадцатого созыва 18 мая 1992 г. (с изменениями и дополнениями от 27 декабря 1995 г., установившими постоянно нейтральный статус Туркменистана), стала первой конституцией постсоветского пространства. До этого действовали конституции 1937 и 1978 гг., копировавшие основные законы РСФСР и СССР.

Согласно Конституции 1992 г. (ст.1) Туркменистан является демократическим, правовым, светским и постоянно нейтральным государством, в котором государственное правление осуществляется в форме президентской республики. Пост Президента был введен в октябре 1990 г. Первые президентские выборы в истории Туркмении состоялись 27 октября 1990 г.; победивший кандидат (Сапармурат Атаевич Ниязов) получил 98,2% голосов. В июне 1992 г. на внеочередных президентских выборах вновь избран С. Ниязов, получивший 99,5% голосов.

В январе 1994 г. был проведен референдум по вопросу о продлении полномочий Президента на второй пятилетний срок без проведения очередных выборов. По официальным данным, 99,99% граждан, принявших участие в референдуме, высказались за их продление. Специальным постановлением Меджлиса Туркменистана Президенту С. Ниязову присвоено имя Сапармурата Туркменбаши ("Отец туркменского народа") и учрежден ежегодный всенародный праздник - День рождения Сапармурата Туркменбаши.

В декабре 1999 г. Конституционным законом Туркменистана, принятым в соответствии с постановлением Народного совета Туркменистана, первому Президенту Туркменистана Сапармурату Туркменбаши было предоставлено исключительное право осуществлять полномочия главы государства без ограничения срока.

Система органов власти в Туркменистане носит весьма своеобразный характер. Здесь проводится различие между "представительной властью" и "государственной властью". Согласно Конституции высшим представительным органом народной власти является Халк маслахаты (Народный совет) Туркменистана (ст.45). Высшую

государственную власть и управление в Туркменистане осуществляют Президент, Меджлис, Верховный суд, Высший хозяйственный суд, Кабинет министров Туркменистана (ст.46).

Халк маслахаты стоит на вершине властной пирамиды; его существование рассматривается как воплощение традиционных туркменских ценностей: уважения старших и широких консультаций с местными лидерами. В состав Халк маслахаты входят Президент Туркменистана, депутаты Меджлиса, халк векиллери (народные представители), избираемые народом по одному от каждого этрапа (района), Председатель Верховного суда, Председатель Высшего хозяйственного суда, генеральный прокурор, члены Кабинета министров, главы администрации велаятов (областей), арчыны (мэры муниципальных советов) шахеров (городов), а также поселков, являющихся административными центрами этрапов. Срок полномочий Халк маслахаты - 5 лет.

Халк маслахаты не является законодательным органом в традиционном смысле. Он принимает решения по вопросам целесообразности изменения и дополнения действующей или принятия новой Конституции, а также по вопросам проведения референдумов, выработки рекомендаций об основных направлениях экономического, социального и политического развития Туркменистана, изменения государственных границ и административно-территориального деления, ратификации и денонсации международных соглашений о межгосударственных союзах и иных образованиях, объявления войны и мира.

Халк маслахаты созывается по мере необходимости, но не реже одного раза в год по инициативе Президента, Меджлиса или 1/3 членов Халк маслахаты. Работой этого органа руководит Президент либо избираемый Халк маслахаты любой из его членов.

Решения Халк маслахаты реализуются Президентом Туркменистана, Меджлисом и другими государственными органами в соответствии с их компетенцией.

Глава государства и исполнительной власти - Президент Туркменистана, избираемый путем всеобщих прямых выборов. Он является высшим должностным лицом государства и гарантом национальной независимости, территориальной целостности, соблюдения Конституции и международных соглашений. Срок его полномочий - 5 лет, при этом по Конституции одно и то же лицо не может быть президентом более 2 сроков подряд.

Президент Туркменистана проводит в жизнь Конституцию и законы; обеспечивает точное их исполнение; руководит внешней политикой; представляет Туркменистан в отношениях с другими государствами; назначает и отзывает дипломатических представителей Туркменистана; принимает верительные и отзывные грамоты иностранных дипломатических представителей. Президент также выступает в качестве верховного главнокомандующего вооруженными силами, дает распоряжения о всеобщей и частичной мобилизации, использовании вооруженных сил с последующим утверждением этих действий Халк маслахаты; назначает высшее командование вооруженных сил. Он также представляет Халк маслахаты доклады о ситуации в Туркменистане и по основным вопросам внутренней и внешней политики, представляет в Меджлис Туркменистана государственный бюджет и отчет о его исполнении, подписывает законы, назначает референдумы, решает вопросы гражданства и предоставления политического убежища, награждает медалями и иными наградами Туркменистана, присваивает звания, по предварительной договоренности с Меджлисом назначает и освобождает от должности председателей Верховного суда, Высшего хозяйственного суда и генерального прокурора, министра внутренних дел, министра юстиции, осуществляет помилование и амнистирование и т.д.

Помимо этого Президент издает указы, постановления, распоряжения. Постановлением Меджлиса Туркменистана от 12 апреля 1993 г. ему предоставлено право издавать законы (по отдельным вопросам).

В случае нарушения Президентом Конституции и законов Туркменистана Халк маслахаты может выразить ему недоверие и поставить вопрос о его смещении на референдум.

Законодательным органом Туркменистана является Меджлис (парламент). Он избирается прямыми всеобщими выборами сроком на 5 лет и состоит из 50 депутатов.

Меджлис может быть досрочно распущен: по решению референдума; по постановлению Меджлиса, принятому большинством не менее 2/3 от установленного числа депутатов (самороспуск); Президентом - в случаях несформирования в пределах 6месяцев руководящих органов Меджлиса либо выраженного дважды в течение 18 месяцев недоверия Кабинету министров.

Меджлис представляет собой постоянно действующий орган. Его депутаты не могут занимать должности членов Кабинета министров, судей, прокуроров и глав администраций административно-территориальных образований.

В полномочия Меджлиса входят: принятие и изменение Конституции и законов, их толкование; назначение выборов Президента, Меджлиса, халк векиллери; образование Центральной комиссии по выборам и проведению референдумов; одобрение программы деятельности Кабинета министров, выражение ему недоверия; одобрение или отклонение кандидатов на должности председателя Верховного суда, председателя Высшего хозяйственного суда, генерального прокурора, министра внутренних дел, министра юстиции, а также представлений об их освобождении; утверждение бюджета Туркменистана и отчета о его исполнении; учреждение государственных наград, присвоение Президенту государственных наград и почетных званий; присвоение воинских званий и отличий; определение соответствия Конституции и законам нормативных актов органов государственной власти и управления.

Право законодательной инициативы в Меджлисе принадлежит Президенту, депутатам Меджлиса и Кабинету министров, Верховному суду. Принятый Меджлисом закон передается для подписания Президенту. Последний вправе не позднее чем в двухнедельный срок возвратить закон со своими возражениями для повторного обсуждения и голосования. Если Меджлис большинством в 2/3 голосов подтвердит ранее принятое им решение, Президент подписывает закон.

Кабинет министров, или правительство, является исполнительным и распорядительным органом, возглавляемым Президентом Туркменистана. В него входят заместители Председателя Кабинета и министры. Правительство организует исполнение законов, актов Президента и решений Халк маслахаты; обеспечивает защиту прав и свобод граждан, охраняет собственность, общественный порядок и национальную безопасность; разрабатывает и вносит в Халк маслахаты предложения по основным направлениям внутриполитической и внешнеполитической деятельности государства, программы экономического и социального развития страны; осуществляет государственное управление экономическим и социальным развитием, обеспечивает рациональное использование и охрану природных ресурсов; принимает меры по укреплению денежной и кредитной системы; реализует внешнеэкономическую политику, обеспечивает развитие культурных связей с зарубежными государствами; руководство деятельностью правительственных учреждений, государственных предприятий и организаций; отменяет акты министерств и ведомств.

Правовая система

Общая характеристика

В плоть до 1920-х гг. на территории современного Туркменистана господствовали системы обычного и мусульманского права. Советский период характеризуется рецепцией социалистического права РСФСР и других союзных республик.

С начала 1990-х гг. правовая система Туркменистана переживает коренную трансформацию. Провозглашенные общие принципы реформ - такие же, как и на всем постсоциалистическом пространстве: идеологический и политический плюрализм, социально ориентированная рыночная экономика, расширение прав и свобод личности и укрепление их гарантий. Принятая в 1992 г. Конституция независимого Туркменистана закрепила новые идеологические основы общества и государства. Согласно Конституции (ст.3) высшей ценностью является человек.

По темпам правовых преобразований Туркменистан занимает среднее место на территории бывшего СССР, заметно отставая от таких государств, как Узбекистан, Казахстан, Беларусь. Приняты Хозяйственно-процессуальный (1991), Санитарный (1992),

Таможенный (1993), Воздушный (1996), Уголовный (1997) и Гражданский (1998) кодексы. В то же время к 2000 г. оставались в силе большинство старых советских кодексов.

Основные источники права и их иерархия определены Законом Туркменистана "О нормативно-правовых актах", принятым 18 июня 1996 г. Высшим нормативным актом является Конституция, за ней следуют законы, принятые на референдуме, затем - законы, далее - указы и постановления Президента Туркменистана, постановления Меджлиса Туркменистана, постановления и распоряжения Кабинета министров Туркменистана, акты министерств и других центральных органов государственного управления, постановления хякимов и решения Генгеши. Законы, вносящие поправки в Конституцию, именуются "конституционными". Они обладают приоритетом перед другими законами. Всего было принято 5 таких актов - Конституционный закон "О независимости и основах государственного устройства Туркменистана" от 27 октября 1991 г., Конституционный закон "О постоянном нейтралитете Туркменистана" от 27 декабря 1995 г., 2 конституционных закона о внесении изменений и дополнений в Конституцию и Конституционный закон "Об исключительных полномочиях первого Президента Туркменистана Сапармурата Туркменбаши" от 28 декабря 1999 г.

Правовой системе Туркменистана известен институт делегированного законодательства. Согласно ст.86 Конституции Меджлис может передать право издавать законы Президенту (с последующим утверждением их Меджлисом). Эта возможность не касается законов по вопросам принятия и изменения Конституции; уголовного и административного законодательства; судопроизводства.

Решения, принятые Халк маслахаты, являются основой для принятия нормативно-правовых актов и подлежат исполнению Президентом Туркменистана, Меджлисом Туркменистана и другими государственными органами. Однако сами по себе такие решения не являются нормативно-правовыми актами.

Согласно ст.6 Конституции Туркменистан признает приоритет общепризнанных норм международного права. Закон о нормативно-правовых актах 1996 г. не содержит упоминания о статусе международных договоров в иерархии источников права в Туркменистане. Однако Закон о порядке заключения, исполнения и денонсации международных договоров Туркменистана 1995 г. предусматривает: если законодательством Туркменистана установлены правила, отличные от тех, которые определены международными договорами, то применению подлежат положения последних.

Гражданское и смежные с ним отрасли права

Так же как и в других государствах СНГ, гражданское право Туркменистана в 1990-е гг. подверглось преобразованию в соответствии с принципами рыночной экономики и романо-германскими цивилистическими традициями.

Общие принципы новых экономических отношений установлены в Конституции 1992 г., согласно которой собственность является неприкосновенной. Туркменистан утверждает право частной собственности на средства производства, землю, иные материальные и интеллектуальные ценности. Они могут принадлежать также объединениям граждан и государству. Законом устанавливаются объекты, являющиеся исключительной собственностью государства. Государство гарантирует равную защиту и равные условия для развития всех видов и форм собственности (ст.9). Эти же принципы были воспроизведены в Законе о собственности 1993 г.

Принятый 17 июля 1998 г. Гражданский кодекс Туркменистана вступил в силу 1 марта 1999 г. Этот Кодекс официально носит имя Президента и называется "Гражданский кодекс Туркменистана Сапармурата Туркменбаши". Он заменил собой ГК Туркменской ССР от 29 декабря 1963 г.

ГК Туркменистана состоит из пяти частей. Часть первая "Общие положения" включает следующие разделы: "Основные положения", "Лица", "Сделки и представительство", "Сроки". Далее следуют часть вторая "Вещное (имущественное) право" (разделы "Имущество", "Владение", "Собственность"); часть третья "Обязательственное право" (разделы "Общие положения об обязательствах",

"Отдельные виды обязательств", "Обязательственные отношения по закону", "Деликтные обязательства"); часть четвертая "Авторское право"; часть пятая "Наследственное право". В ГК 1998 г. не вошли нормы о международном частном праве, имевшиеся в прежнем кодексе. Семейные отношения по-прежнему регулируются Кодексом о семье и браке Туркменистана 1969 г. (с изменениями).

Несмотря на то, что во многих отношениях ГК Туркменбаши базируется на общих для гражданских кодексов других государств СНГ принципах, он также несет печать влияния континентальных европейских кодексов, особенно Германского гражданского уложения 1896 г. (в подготовке туркменского ГК принимали участие германские специалисты). В частности, в самостоятельные институты вещного права выделены владение (ст.176-190 ГК), соседское право (ст.195-205), право застройки (ст.245-253), узуфрукт (ст.254-259). Залог и ипотека помещены в часть, посвященную вещному праву ("собственность как средство обеспечения требования"). В то же время в ГК Туркменистана нет даже упоминания о формах собственности. В качестве отдельных видов обязательств выделены аренда земель сельскохозяйственного назначения и туристическое обслуживание.

Особенность туркменского ГК и в том, что он практически не содержит норм о предпринимательских юридических лицах. Соответствующие отношения регулируются отдельным законом. В то же время ГК недвусмысленно указывает, что его правила распространяются на предпринимательские отношения. Таким образом, речь не идет о разделении частного права Туркменистана на гражданское и торговое, как это принято в большинстве стран континентальной Европы.

С момента провозглашения независимости Туркменистан осуществляет переход к рыночным отношениям. Отличительной чертой экономических реформ в республике является сохранение исключительно большой роли государства в регулировании всех хозяйственных процессов.

Как и в других бывших социалистических государствах, за годы реформ в Туркменистане создана обширная правовая база для развития предпринимательской деятельности. Закон о предприятиях от 1 октября 1993 г. (с изменениями 1994 г.) определяет общие правовые, экономические и социальные условия учреждения, деятельности, реорганизации и ликвидации предприятий всех форм собственности; закрепляет порядок создания, объединения предприятий, дочерних фирм, филиалов и представительств, а также организации трудовых отношений и социальной деятельности предприятий. К числу важнейших актов в этой области относятся и законы "О предпринимательской деятельности" от 12 ноября 1991 г.; "Об инвестиционной деятельности в Туркменистане" от 19 мая 1992 г.; "Об акционерных обществах" от 1 октября 1993 г.; "О банкротстве" от 1 октября 1993 г.; "О коммерческих банках и банковской деятельности" от 8 октября 1993 г.; "О ценных бумагах и фондовых биржах в Туркменистане" от 28 декабря 1993 г.; "О товарно-сырьевых биржах" от 23 сентября 1994 г.; "О страховании" от 24 ноября 1995 г.; "Об аудиторской деятельности" от 18 июня 1996 г. В соответствии с ГК принят Закон "О лизинге" от 15 сентября 1999 г., а 23 ноября 1999 г. - новая редакция Закона "Об акционерных обществах".

В области интеллектуальной собственности действуют Закон "О научной интеллектуальной собственности" от 30 сентября 1992 г., Патентный закон от 1 октября 1993 г. и Закон "О правовой охране алгоритмов, программ для электронных вычислительных машин, баз данных и топологий интегральных микросхем" от 23 сентября 1994 г.

Закон о разгосударствлении и приватизации собственности от 19 февраля 1992 г. (с изменениями 1993 г.) устанавливает порядок этой деятельности, а также гарантии работникам разгосударствленных и приватизируемых предприятий.

До признания частной собственности на землю Конституцией 1992 г. Земельный кодекс Туркменской ССР, принятый в ноябре 1990 г., провозглашал, что "земля - собственность Туркменской ССР" (ст.2). Граждане Туркменистана могли получить земельный участок только на условиях пользования, в том числе аренды (ст.10-12) и пожизненного наследуемого владения (ст.8). В настоящее время действует Закон "О предоставлении земли в собственность граждан для ведения товарного сельскохозяйственного производства" от 20 декабря 1996 г.

Деятельность иностранных инвесторов в Туркменистане регулируется в общих чертах Законом "О внешнеэкономической деятельности", принятым 19 мая 1992 г. (с изменениями и дополнениями от 12 апреля 1993 г.), и Законом "Об иностранных инвестициях в Туркменистане", также принятым 19 мая 1992 г. (с изменениями от 8 октября 1993 г.). Создание экономических зон разрешено постановлением Халк маслахаты "О создании экономических зон свободного предпринимательства в Туркменистане" от 14 декабря 1992 г., за которым последовал Закон Туркменистана "Об экономической зоне свободного предпринимательства" от 8 октября 1993 г. (с изменениями от 23 сентября 1994 г.); создание иностранных концессий разрешено в соответствии с Законом "Об иностранных концессиях" от 1 октября 1993 г. (с изменениями от 23 сентября 1994 г.).

Большая часть иностранных инвестиций в Туркменистане связана с разработкой нефтяных и газовых ресурсов. Жизненно необходимыми стали Закон "О недрах", принятый 14 декабря 1992 г., и Закон "Об углеводородных ресурсах" от 30 декабря 1996 г.

Правовому статусу иностранцев посвящен Закон "О правовом положении иностранных граждан в Туркменистане" от 8 октября 1993 г. (с изменениями от 24 ноября 1995 г.).

Гражданский процесс регулируется ГПК, утвержденным 29 декабря 1963 г. (с изменениями); нормы, касающиеся процесса в хозяйственных судах, Хозяйственно-процессуальным кодексом Туркменистана, принятым 12 ноября 1991 г.

Трудовые отношения продолжают регулироваться Кодексом о труде Туркменистана, принятым 28 июня 1972 г. (с изменениями). Основы действующего трудового права закреплены в Конституции 1992 г., согласно которой (ст.31) все граждане имеют право на труд, на выбор по своему усмотрению профессии, рода занятий и места работы, на здоровье и безопасные условия труда. Принудительный труд запрещается, кроме случаев, установленных законом. Лица, работающие по найму, имеют право на вознаграждение, соответствующее количеству и качеству труда. Это вознаграждение не может быть менее установленного государством прожиточного минимума. В 1990-е гг. в этой области принят ряд новых законов, в том числе "О занятости населения" от 12 ноября 1991 г., "Об охране труда" от 1 октября 1993 г. и "Об отпусках" от 12 июня 1997 г.

Уголовное право и процесс

Действующий Уголовный кодекс Туркменистана был принят 12 июня 1997 г. и введен в действие с 1 января 1998 г. (с последующими изменениями от 26 марта 1998 г.), заменив собой УК Туркменской ССР 1961 г.

В целом новый УК основан на модельном уголовном кодексе для государств СНГ и часто почти дословно воспроизводит российский УК. В нем 359 статей. Среди особенностей туркменского Кодекса - выделение в самостоятельные составы таких преступлений, как похищение женщины с целью вступления в фактические брачные отношения (ст.127), добровольное мужеложство (ч.1 ст.135), занятие проституцией (ст.138), сводничество (ст.141), сутенерство (ст.142), многоженство (ст.163), посягательство на Президента Туркменистана (ст.176), блокирование транспортных коммуникаций (ст.278).

УК предусматривает следующие виды наказаний: возложение обязанности загладить причиненный вред, штраф, лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, лишение государственных наград, воинских и других званий, исправительные работы, лишение свободы, конфискация имущества, смертная казнь. Лишение свободы может назначаться на срок от шести месяцев до 20 лет.

Смертная казнь ранее была предусмотрена за 13 преступлений, в том числе за преступления, связанные с наркотиками. По числу смертных казней на душу населения Туркменистан к 1999 г. занимал первое место в мире, многократно опережая такие страны, как КНР или Иран. В 1996 г. здесь было расстреляно 123 человека. 6 января 1999 г. Президент Туркменистана ввел своим указом мораторий на применение смертной казни. Решением Народного совета от 28 декабря 1999 г. смертная казнь в Туркменистане была отменена. 29 декабря 1999 г. в ст.20 Конституции Туркменистана

были внесены изменения, которыми провозглашено: "Смертная казнь в Туркменистане полностью отменяется и навечно запрещается первым Президентом Туркменистана Сапармуратом Туркменбаши".

Уголовный процесс по-прежнему регулируется УПК 1961 г. (с изменениями).

Действующая Конституция Туркменистана 1992 г. закрепляет ряд важных уголовно-процессуальных гарантий прав личности. В ней, в частности, устанавливается, что гражданин может быть арестован лишь при наличии точно указанных в законе оснований по решению суда или с санкции прокурора (ч.2 ст.21). Никто не может быть принужден к даче показаний и объяснений против самого себя и близких родственников. Доказательства, полученные под воздействием психического или физического воздействия, а также иными незаконными методами, признаются не имеющими юридической силы (ст.42). Правосудие осуществляется на основе состязательности и равенства сторон. Стороны имеют право на обжалование решений, приговоров и иных судебных постановлений всех судов Туркменистана (ст.107). Право на профессиональную юридическую помощь признается на любой стадии судопроизводства (ст.108).

Основным источником уголовно-исполнительного права остается Исправительно-трудовой кодекс 1971 г. (с изменениями).

Судебная система. Органы контроля

Судебная власть в Туркменистане осуществляется Верховным судом, судами велаятов и Ашхабадским городским судом, судами этрапов, городскими судами, Высшим хозяйственным судом, пятью хозяйственными судами в каждом велаяте, военными и другими судами в форме гражданского, хозяйственного, административного и уголовного судопроизводства. Согласно Конституции (ст.100) создание чрезвычайных судов и иных структур, наделенных полномочиями суда, не допускается.

Организация деятельности судебной системы регулируется Законом "О судоустройстве и статусе судей", принятым 29 мая 1991 г., и Законом "О хозяйственных судах в Туркменистане", принятым 12 ноября 1991 г. (с изменениями и дополнениями от 15 апреля 1999 г.). Судебная система Туркменистана носит двухинстанционный характер. Суд первой инстанции рассматривает дело непосредственно, гласно и устно. На приговор или решение суда первой инстанции может быть принесена жалоба (протест), которую рассматривает вышестоящий суд второй, кассационной, инстанции. Последний осуществляет проверку законности и обоснованности приговора или решения суда. Как и в советское время, существует надзорный порядок проверки судебных постановлений. Такую проверку могут осуществлять суды велаятов и Верховный суд страны. Пересмотр дела в порядке надзора осуществляется на основании протеста, приносимого председателем Верховного суда, генеральным прокурором, их заместителями, а также председателями судов велаятов, прокурорами велаятов и их заместителями. Апелляция или протест на решение Верховного суда по первой инстанции подается в его президиум. Протест на постановление пленума Верховного суда может быть принесен председателем Верховного суда и генеральным прокурором.

Туркменистан единственный из государств - участников СНГ не имеет Конституционного суда, как и института судебного конституционного контроля вообще. Соответствие нормативных актов Конституции и законам определяет парламент.

Судьи всех судов назначаются Президентом Туркменистана сроком на 5 лет. Председатель Верховного суда и председатель Высшего хозяйственного суда назначаются и освобождаются от должности Президентом с предварительного согласия Меджлиса. До истечения установленного срока судья может быть освобожден от должности только по приговору суда и по основаниям, указанным в законе.

Прокуратура Туркменистана состоит из Генерального прокурора и подчиненных ему прокуроров, которые осуществляют надзор за точным и единообразным соблюдением законов и актов Президента органами государственного управления, командования вооруженными силами, органами местного самоуправления, участниками производственно-хозяйственной и коммерческой деятельности, организациями и учреждениями, общественными объединениями, должностными лицами и гражданами.

Они же осуществляют надзор за законностью оперативно-розыскной деятельности и расследованием уголовных дел. Генеральный прокурор назначается Президентом Туркменистана сроком на 5 лет. Президент также одобряет назначение заместителей генерального прокурора и прокуроров велаятов. Организация и деятельность прокуратуры регулируются Законом "О прокуратуре Туркменистана", принятым 26 июня 1992 г.

Требование профессиональной юридической помощи не включено в число предъявляемых к порядку судебного разбирательства в Туркменистане. По Конституции (ст.108) правовую помощь могут оказывать адвокаты и "другие лица и организации".

Конституция Туркменистана не предусматривает самостоятельных органов финансово-экономического контроля.

Турция
Турецкая Республика

Государственное устройство
Правовая система
Общая характеристика
Гражданское и смежные с ним отрасли права
Уголовное право и процесс
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство на западе Азии и частично на юге Европы.

Территория - 779,4 тыс. кв. км, из них в Европе - 23,7 тыс. кв.км. Столица - г. Анкара.

Население - 62,8 млн. чел. (1998 г.), в основном турки, а также курды, арабы, черкесы.

Официальный язык - турецкий.

Господствующая религия - ислам суннитского толка.

Государственное устройство

Турция - унитарное государство. В административном отношении делится на вилайеты (провинции, всего 76).

Действующая Конституция принята в ноябре 1982 г. в условиях военного режима. По сравнению с предыдущей Конституцией 1961 г. она значительно усилила полномочия Президента. Согласно Конституции Турецкая Республика является демократическим, светским и социально-правовым государством.

По форме правления Турция - смешанная (президентско-парламентская) республика особого типа. Политический режим - развивающаяся демократия. В 1991 г. отменен запрет на деятельность коммунистической партии Турции (существовал с 1920 г.).

Законодательная власть принадлежит Великому национальному собранию Турции (ВНСТ) - однопалатному парламенту (меджлису), состоящему из 550 депутатов, избираемых на основе прямых, всеобщих, равных и одностепенных выборов сроком на 5 лет. Допускается совмещение депутатских мандатов и министерских постов.

Заседания меджлиса полномочны при наличии не менее 1/3 депутатов, а решения могут быть приняты голосами не менее 1/4 полного состава ВНСТ. Важнейшей функцией парламента является законодательная деятельность. В исключительной компетенции ВНСТ находится право принимать, изменять и отменять законы. Помимо этого к полномочиям парламента относятся: контроль деятельности правительства и министров, предоставление Совету министров права принимать постановления с силой закона (делегированное законодательство); обсуждение и принятие Закона о государственном бюджете и финансах, разрешение на эмиссию денег; принятие решения об объявлении войны и заключении мира; право утверждения заключенных международных договоров и соглашений. ВНСТ принимает решение: о приведении в исполнение смертных приговоров суда; о всеобщих и частичных амнистиях (за исключением лиц, совершивших особо опасные государственные преступления).

Законодательная инициатива принадлежит Совету министров и депутатам.

Принятый меджлисом законопроект направляется Президенту, который утверждает и промульгирует закон в течение 15 дней или со своими замечаниями возвращает (за исключением законопроекта о бюджете) в меджлис (отлагательное вето). Если меджлис абсолютным большинством голосов еще раз примет законопроект, то Президент обязан его утвердить. Когда Президент считает законопроект неконституционным, а меджлис настаивает на его принятии, Президент может направить его в Конституционный суд, который в течение 60 дней выносит окончательное решение.

Глава государства - Президент Республики, доминирующий в государственном механизме: согласно Конституции он олицетворяет единство и неделимость республики и нации, наделен обширными полномочиями в области законодательной, исполнительной и судебной власти. Президент избирается парламентом сроком на 7 лет без права переизбрания.

Президент должен быть беспартийным и нейтральным по отношению к партийному составу парламента. Поэтому избранному в президенты депутату, если он был членом партии, необходимо из нее выйти.

Президент не несет политической ответственности за осуществление своих полномочий. Все его постановления, за исключением особо оговоренных в законе, заверяются Премьер-министром или соответствующим министром, за которые они персонально и отвечают.

Президент играет решающую роль во всех сферах государственной жизни. Согласно Конституции он может выступать с программной речью на заседании ежегодно открывающейся (1 сентября) сессии парламента; вправе созвать парламент на внеочередную сессию, распустить его и назначить новые всеобщие выборы; утверждать принятые парламентом законопроекты и промульгировать их; возвращать принятые законопроекты на повторное рассмотрение парламента (отлагательное вето); при необходимости выносить на референдум законопроекты, связанные с изменением Конституции, обратиться в Конституционный суд с требованием о пересмотре законов и постановлений правительства с силой закона, части, статей или всего внутреннего устава парламента, если они, по его мнению, противоречат Конституции.

В области исполнительной власти Президент: назначает Премьер-министра и принимает его отставку, назначает и увольняет министров по представлению Премьер-министра; может созвать заседание Кабинета министров под своим председательством; направляет официальных турецких представителей в иностранные государства и принимает представителей иностранных государств, аккредитованных в Турции; утверждает международные договоры и соглашения; может принять на себя функции главнокомандующего турецкими вооруженными силами и действовать от имени ВНСТ, принимать решения об использовании турецких вооруженных сил; назначает начальника генерального штаба вооруженных сил; созывает на заседание Совет национальной безопасности и председательствует на нем; объявляет осадное или чрезвычайное положение и принимает постановления с силой закона; утверждает постановления правительства; имеет право смягчать или отменять наказание осужденным в связи с их продолжительной болезнью, инвалидностью или по старости; назначает председателя и членов Совета государственного контроля, может поручить Совету провести изучение, проверку и контроль государственных дел; избирает членов Совета высших учебных заведений и университетов.

В области судебной власти Президент имеет право: назначать членов Конституционного суда, 1/4 членов Государственного совета, генерального прокурора республики и его заместителя, членов Высшего военного кассационного суда, членов Высшего военного административного суда, членов Высшего совета судей и прокуроров.

Кроме указанных полномочий Президент обладает правом назначать или избирать ряд других должностных лиц и осуществлять иные полномочия, предусмотренные Конституцией и законами.

При нем действуют Президентский совет, Совет национальной безопасности (СНБ) и Совет государственного контроля (СГК). Эти органы наделены, главным образом, политико-консультативными и контрольными функциями. Рекомендации СНБ по всем вопросам, связанным с принятием решения по так называемой "политике национальной безопасности", должны учитываться правительством.

Исполнительную власть осуществляют Президент и Совет министров. В процедуре назначения главы правительства и членов Кабинета парламент принимает лишь косвенное участие. Президент назначает лидера победившей на выборах партии Премьер-министром, а рекомендуемых последним лиц министрами до обсуждения их кандидатур со стороны парламента. Не позднее семи дней состав Кабинета министров и программа правительства выносятся на одобрение меджлиса и получение вотума доверия.

Совет министров Турции действует под достаточно строгим парламентским контролем, который заключается: в постановке устных и письменных вопросов Премьер-министру или министрам; в изучении и проверке деятельности правительства; в обсуждении важнейших вопросов государства и общества на пленарных заседаниях меджлиса и в ряде других.

Совет министров несет коллективную ответственность перед меджлисом, который может вынудить уйти в отставку как все правительство, так и отдельного министра. Доверие обычно оказывается Премьер-министру. В результате вынесения вотума недоверия Премьер-министру, его отставки и привлечения к уголовной ответственности полномочия правительства прекращаются. Запрос-интерпелляция и вопрос об ответственности правительства может исходить от партийной группы или 20 депутатов. Решение по интерпелляции принимается абсолютным большинством голосов членов ВНСТ. При подсчете во внимание принимаются лишь голоса, поданные за резолюцию порицания. В ситуации, когда правительство, сформированное сразу после всеобщих выборов или вместо ушедшего в отставку в результате вотума недоверия, в течение 45 дней не получит одобрения, Президент после консультации с Председателем меджлиса может объявить о роспуске парламента и о назначении новых всеобщих выборов.

Совет министров под председательством Президента, заручившись поддержкой Совета национальной безопасности, может объявить чрезвычайное или военное положение, состояние войны и мобилизацию как на всей территории, так и в отдельных регионах страны сроком на 6 месяцев. Решение правительства ввести чрезвычайное положение публикуется и выносится на утверждение ВНСТ.

Система местной администрации (за образец принята видоизмененная французская модель) построена на началах бюрократического централизма и строгой иерархии. Полнота власти в провинции принадлежит вали (губернатору). Он назначается Советом министров по представлению Министерства внутренних дел. Вали проводит в жизнь политическую линию государства, реализует постановления и решения правительства, организует и руководит деятельностью всех органов и служб провинций и работающих в них чиновников.

Правовая система

Общая характеристика

В настоящее время Турция входит в романо-германскую правовую семью, занимая в ней обособленное место.

Правовая история Турции делится на 3 периода. Первый (до 1839 г.) отмечен безраздельным господством мусульманского права. Стремясь избежать множественности подходов, османские халифы еще в XV-XVI вв. обнародовали законы под названием "кануннама", имевшие форму уголовно-правовых предписаний (танзимат).

Второй период (1839-1918 гг.) ознаменовался попытками реформировать мусульманское право с учетом европейского опыта. В 1840 г. в Османской империи был принят Уголовный кодекс, составленный под влиянием Французского УК 1810 г. В этот же период была осуществлена рецепция Французского торгового кодекса (в1850 г.), а также Торгового процессуального кодекса (1861), Кодекса торгового мореплавания (1864), Уголовно-процессуального кодекса (1879) и Гражданского процессуального кодекса (1880), большинство из которых следовали французским образцам. Однако введение Французского гражданского кодекса, даже без семейного и наследственного права, было заблокировано консервативными кругами. Создание нового гражданского права осуществлялось иным, необычным путем. В 1869-1877 гг. была принята Маджалла -

крупнейшая кодификация норм мусульманского права. В первые в истории нормы шариата в соответствии с европейским образцом были воспроизведены в форме параграфов и вступили в силу на основании акта государственной власти. Этот законодательный акт (1850 статей) касался вопросов правоспособности и ее ограничения, а также вещных и обязательственных отношений, но не затрагивал семейных связей, которые в соответствии с принципом свободы веры и "персонального права" последователей многочисленных сект и толков продолжали регулироваться различными школами мусульманского права. Позднее, в начале XX в., реформы коснулись семейного и наследственного права. В 1917 г. при одном из последних султанов был принят Османский закон о семейном праве, основанный на мусульманских нормах. Таким образом, несмотря на значительные заимствования из европейского права, Турция в целом сохраняла верность мусульманской традиции в праве до войны 1914-1918 гг.

Третий период характеризуется полной вестернизацией турецкого права. После кемалистской революции 1920-1923 гг. новое турецкое государство (единственное из всех мусульманских стран, не считая республик бывшего СССР) пошло на полную деисламизацию правовой системы. В ходе радикальных государственных реформ были ликвидированы султанат и халифат, церковь отделена от государства, реципировано романо-германское право. В качестве образца были использованы кодексы и законы различных европейских стран - Франции, Швейцарии, Италии, Германии. Так, новый ГК, введенный в Турции в 1926 г., воспроизводил с небольшими изменениями ГК Швейцарии (в редакции 1911 г.), новый УК воспроизводил Уголовный кодекс Италии 1889 г., УПК был заимствован у Германии. Таким образом, Турция в 1926 г. вошла в романо-германскую правовую семью.

До настоящего времени Турция сохраняет стойкую приверженность принципам светского государства и права; любые попытки поставить вопрос о пересмотре этих принципов решительно пресекаются правительством.

Основным источником права в Турции являются законодательные и иные нормативные акты. Во главе иерархии стоит Конституция. За ней следуют законы и другие нормативные акты парламента, которые имеют верховенство над любыми постановлениями других органов государственной власти и управления. Парламент может делегировать определенные законодательные полномочия Совету министров. Постановления с силой закона, которые принимает правительство, за исключением периодов осадного и чрезвычайного положения, не могут касаться основных и политических прав и обязанностей граждан. Эти постановления вступают в силу со дня официальной публикации и в тот же день должны быть доведены до сведения депутатов. Кроме того, правительство издает обычные постановления нормативного характера во исполнение законов. Подзаконные нормативные акты могут издавать министерства и ведомства.

Международные договоры и соглашения, введенные в действие по предусмотренной процедуре, приобретают силу закона. После этого с претензиями о том, что они неконституционны, нельзя обращаться в Конституционный суд. Международные договоры имеют приоритет по отношению к актам национального законодательства.

Дополнительным источником права в Турции являются судебные прецеденты - "унификационные" решения Кассационного суда и Государственного совета.

Обычай как источник турецкого права играет в настоящее время весьма незначительную роль.

Центрами правового образования и научных исследований в области права являются юридические факультеты 17 университетов страны.

Гражданское и смежные с ним отрасли права

Современное гражданское право Турции сложилось в 1926 г., когда здесь были воспринят швейцарский Гражданский кодекс и частично швейцарский Обязательственный кодекс (в редакции 1911 г.). Оба акта вступили в силу в качестве турецкого Гражданского кодекса и Обязательственного закона с 4 октября 1926 г. Их турецкий перевод был

сделан с французских текстов.

Выбор именно швейцарского гражданского законодательства был обусловлен его наибольшей современностью, общепризнанным высоким качеством, а также (отчасти) случайными факторами (тогдашний турецкий министр юстиции изучал право в Швейцарии).

Введение швейцарского Гражданского кодекса привело к резкому разрыву с традиционными мусульманскими представлениями о семейном и наследственном праве. Новое законодательство отрицало многобрачие, одностороннее расторжение брака мужем, неравный раздел наследства между сыновьями и дочерьми покойного. Таким способом законодатель намеревался радикально модернизировать турецкое общество, чтобы разом покончить с вековыми традициями исламского обычного права, которого не коснулись законодательные реформы последнего султана Османской империи.

С учетом местных особенностей при рецепции швейцарского Гражданского кодекса в него все же были внесены некоторые важные изменения (например, расширены основания развода, в качестве законного установлен режим раздельности имущества супругов). Тем не менее ГК с большим трудом воспринимался населением и был затем довольно существенно подправлен законодателем и судебной практикой. Наибольшие трудности возникли в сфере семейного права. Например, когда в соответствии с новым ГК 1926 г. стал обязательным гражданский брак, крестьяне и основные слои городского населения продолжали оставаться верными традиционному религиозному брачному обряду. В результате число детей, которые, согласно писаному праву, считались внебрачными, а в глазах населения оставались законнорожденными, постепенно так сильно увеличилось, что пришлось путем принятия ряда специальных законов (1933, 1945, 1950, 1956, 1965 гг.) признать их рожденными в браке. Союз их родителей признавался браком, если обе стороны были вне официального брака на момент издания закона.

С учетом необходимости адаптации гражданского законодательства к новым социальным, экономическим и иным реалиям жизни страны 27 ноября 2001 г. турецкий парламент принял новый Гражданский кодекс, состоящий из 1030 статей. Среди важнейших изменений следует отметить полное уравнивание в правах супругов, повышение минимального брачного возраста до 18 лет, устранение юридической дискриминации внебрачных детей, расширение свободы завещания.

Несмотря на рецепцию ГК Швейцарии, турецкие законодатели решили по примеру большинства стран континентальной Европы посвятить торговому праву отдельную кодификацию. В 1926 г. Турция ввела свой Торговый кодекс (книга 1) и, следовательно, не была принята третья часть федерального Обязательственного кодекса Швейцарии, касающаяся ценных бумаг и торговых обществ. Вторая книга Торгового кодекса принята в 1929 г. Этот Кодекс также основан на западноевропейском законодательстве.

В настоящее время главным источником торгового права является Торговый кодекс 1956 г. (вступил в силу с 1 января 1957 г.). Этот Кодекс представляет собой скорее новую редакцию ТК 1926 г. Первая статья ТК 1956 г. гласит, что он является составной частью Гражданского кодекса. Новый Кодекс состоит из введения, 5 частей и заключительных положений. Часть первая дает определение предпринимателя (торговца), содержит положения о торговом регистре, торговом имени, недобросовестной конкуренции, ведении торговых книг, коммерческом представительстве. Часть вторая касается торговых компаний, третья включает правила о коммерческих документах (в том числе векселях, чеках, товарораспорядительных документах). Часть четвертая посвящена торговому мореплаванию, пятая - страхованию.

Морское законодательство Турции имело в качестве основы соответствующие положения Германского торгового уложения 1897 г. В 1982 г. принят Закон о международном частном праве и процессе.

Использование торговых марок регулируется Законом 1965 г., авторское право - Законом 1951 г. Часть XII Обязательственного кодекса (ст.372-385) содержит положения об издательских договорах. Турция участвует в основных конвенциях об интеллектуальной собственности.

С середины 1980-х гг. страна проводит либеральную экономическую политику, ориентированную на внешние рынки. Особое внимание уделяется иностранным

инвестициям. Закон о поощрении иностранных капитальных инвестиций 1954 г. был существенно либерализован в 1995 г. В том же 1995 г. принят Закон о свободных экономических зонах. В 1990-е гг. предприняты шаги по унификации турецкого экономического законодательства с тем, которое существует в Европейском союзе. В частности, в 1994 г. Турция ввела у себя антимонопольное законодательство, соответствующее политике ЕС в области конкуренции. В 1995 г. приведено в соответствие с современными международными стандартами законодательство об интеллектуальной собственности. В Закон об авторском праве 1951 г. внесены поправки, значительно улучшившие защиту литературных произведений, видео - и аудиозаписей, компьютерных программ. Принятый в 1995 г. Патентный закон заменил прежний акт 1879 г. Одновременно приняты новые законы о торговых марках, наименованиях мест происхождения товаров, промышленных образцах.

Гражданский процессуальный кодекс представлял собой рецепцию ГПК швейцарского кантона Neuchatel. В последующем в него вносились многочисленные изменения. Закон об исполнительном производстве и банкротстве 1932 г. воспроизводил соответствующий швейцарский федеральный закон.

Процесс вестернизации затронул и трудовое право, которое формировалось вне мусульманских традиций, сверху, по инициативе сил, заинтересованных в превращении Турции в общество "западного типа". При этом принятие соответствующих законов подчас предшествовало формированию условий для их реализации; развитие законодательства опережало социальную эволюцию, что вызывало необходимость его изменений, имеющих цель приспособить к национальным традициям и особенностям.

Существующее ныне в Турции трудовое право близко по своим формальным характеристикам континентальным европейским образцам. Главным его источником является Конституция, согласно которой государство берет на себя обязательство обеспечить каждому справедливую долю в национальном доходе, ликвидировать экономическое и социальное неравенство и предоставить особую защиту экономически слабым лицам. Каждый имеет право на труд и свободу заключать трудовой договор в любой избранной области; право отказаться от работы, не соответствующей возрасту, состоянию здоровья или полу; провозглашено право работников и работодателей создавать ассоциации, заключать коллективные договоры; право работников на забастовку, а работодателей - на локаут; государство обязуется принимать адекватные экономические, социальные и финансовые меры для защиты интересов работников, для обеспечения справедливой заработной платы, достаточной для приличного существования.

Важнейшие турецкие законы этой сферы: о труде (1971), о труде моряков (1967), о труде журналистов (1953), о профсоюзах (1983), о коллективных договорах, забастовках и локаутах (1983), о трудовых судах (1950). К трудовым отношениям применяются также многие положения акта гражданского права - Обязательственного кодекса. К началу 1998 г. Турция ратифицировала 36 конвенций МОТ. К источникам трудового права относится также коллективный и индивидуальный трудовые договоры.

Специфика турецкого трудового права заключается в установлении государственной монополии на деятельность по трудовому посредничеству, запрете частных бирж труда и в более низком, чем в Западной Европе, уровне правовых гарантий условий и охраны труда. Закон закрепляет одинаковый статус за профсоюзами работников и профсоюзами предпринимателей. Закон гарантирует профсоюзный плюрализм, однако как работнику, так и предпринимателю запрещено быть членом более чем одного профсоюза.

Уголовное право и процесс

В 1840 г. в Османской империи был принят Уголовный кодекс, составленный под влиянием Французского уголовного кодекса 1810 г.

Принятый в период кемалистских реформ новый Уголовный кодекс 1926 г. был основан уже главным образом на итальянском УК 1889 г. За прошедшие десятилетия УК 1926 г. неоднократно подвергался пересмотру. Так, в 1930-е гг. были сделаны заимствования из уголовного законодательства фашистской Италии, в частности, предусмотрена уголовная ответственность за коммунистическую деятельность и

пропаганду. В 1971 г. в ответ на разрастание политического насилия в стране была повышена уголовная ответственность за похищение людей и введены новые составы преступлений, такие как угон воздушного судна, владение, изготовление и транспортировка взрывчатых веществ, неправомерное проникновение в публичные здания.

Проект полного пересмотра Уголовного кодекса был представлен парламенту в середине 1986 г. Предполагалось несколько снизить ответственность за общеуголовные преступления и усилить ее за преступления политические. Сохранение репрессивных тенденций в турецком уголовном праве обусловлено сохранением напряженности в республике, особенно в связи с продолжающейся вооруженной борьбой курдского народа за самоопределение. В 1997 г. закончена подготовка проекта нового УК Турции.

Уголовно наказуемые деяния по турецкому УК подразделяются на уголовные преступления и проступки. Минимальный возраст уголовной ответственности - 11 лет.

Одним из наиболее спорных вопросов для правовой системы Турции в 1990-е гг. являлся вопрос о смертной казни, сохранение которой препятствовало вступлению страны в Европейский союз. К 1990 г. 16 статей УК 1926 г. (с поправками) предусматривали смертную казнь в качестве обязательной меры за преступления против государства, правительства и Конституции. Кроме того, 8 статей предусматривали обязательную смертную казнь за общеуголовные преступления, такие как убийство или преступления, в результате которых несправедливо казнен другой человек. Двенадцать статей Военно-уголовного кодекса Турции, две статьи Закона об измене и одна статья Закона о контрабанде также предусматривали смертную казнь в качестве обязательной меры наказания.

Последний раз это наказание приводилось в исполнение в 1984 г. 2 августа 2002 г. турецкий парламент проголосовал за отмену смертной казни, с оговоркой, что в случае войны или угрозы войны турецкое правосудие оставляет за собой право применения смертной казни. Во всех остальных случаях высшей мерой должно стать пожизненное заключение.

К другим уголовным наказаниям относятся строгое заключение, обычное заключение, крупные штрафы. Строгое заключение означает каторжные работы на срок от одного года до пожизненных. Для рецидивистов оно может начинаться с одиночного заключения. Обычное заключение назначается на срок до 20 лет и также связано с принудительным трудом. В некоторых случаях осуждение может влечь запрет на занятие публичных должностей, а также на занятие некоторыми профессиями или видами деятельности.

Закон об исполнении наказаний (1965) имел целью несколько смягчить суровость УК, предусмотрев альтернативные меры уголовного воздействия и штрафы, а также стимулировать использование коротких тюремных сроков (до 6 месяцев, ныне - до одного года). Были также введены новые формы условного освобождения, такие как тюремные отпуска, домашний арест, заключение по выходным и ночное заключение. Все это позволило разгрузить перенаселенные тюрьмы на 50%.

Антитеррористический закон 1991 г. аннулировал статьи УК, устанавливавшие ответственность за "идеологические преступления". Однако он ввел широкое и запутанное определение терроризма, предоставив правительству право использовать закон не только для борьбы с террористами, но также налагать наказания на обычных граждан за письменную и устную пропаганду, митинги и демонстрации, имеющие цель "нанести ущерб нерасторжимому единству государства".

Уголовный процесс в целом построен по германскому образцу. УПК заимствован у Германии в период кемалистских реформ. Рассмотрение дел в суде (кроме мелких) - коллегиальное. Конституция провозглашает многие общепризнанные демократические принципы уголовного судопроизводства. Однако фактически в ходе судебного разбирательства состязательность сторон не обеспечивается, защита не имеет равных прав с обвинением, адвокат обязан вести себя на заседании лояльно. Суда присяжных в Турции не существует.

Постоянная политическая напряженность и нестабильность в стране оказывают крайне негативное влияние на уголовный процесс. В делах о политических и террористических преступлениях права обвиняемых существенно ограничены законом, и

еще больше - на практике. Такие дела рассматриваются военными или чрезвычайными судами. Так, после военного переворота 1980 г. большинство смертных приговоров выносили военные суды, рассматривая дела о преступлениях, которые "привели к объявлению военного положения". Адвокатам политических заключенных всячески мешали и препятствовали. Широко распространена практика применения пыток в уголовных процессах по любым категориям дел.

В 1990-е гг. под давлением европейских государств и международных правозащитных организаций в уголовно-процессуальном законодательстве Турции произошли некоторые позитивные изменения. В частности, в 1992 г. закон установил, что обвиняемый в "групповых преступлениях" не может быть задержан полицией без приказа судьи на срок более 4 суток (ранее этот срок составлял 15 суток). Обвиняемый теперь имеет право на неконтролируемое общение с адвокатом в любой момент. Максимальный срок содержания под стражей в период предварительного расследования установлен в 6 месяцев. По делам, переданным в суд, максимальный срок содержания под стражей, включая досудебное, не может превышать 2 лет. Одна лишь тяжесть преступления отныне не является достаточным основанием для взятия лица под стражу.

Судебная система. Органы контроля

Конституция Турции закрепляет принцип независимости судей. Согласно Конституции судьи и прокуроры находятся на службе до 65 лет: возрастной предел для военных судей, порядок их продвижения по службе и выхода на пенсию определяются законом.

Судебная система Турции состоит из уголовно-гражданских судов правосудия (адлие), административных (идари) и специальных судов (хусуси). По организационно-структурным признакам суды подразделяются на ряд звеньев и категорий.

К судам высшей инстанции Конституция относит: Конституционный суд, Высший кассационный суд, Государственный совет, Высший военный кассационный суд, Высший военный административный суд, Суд по юрисдикционным конфликтам. Компетенция и порядок формирования этих судов в общих чертах определены Конституцией.

Низшим звеном судов правосудия является мировой суд, который подразделяется на уголовный и гражданско-правовой. В его состав входит, как правило, один судья. Мировые суды учреждаются в административных центрах ильче (округов) и действуют почти в каждом буджаке (волости). К их компетенции относятся дела по незначительным правонарушениям, влекущим наказания в виде задержания, тюремного заключения на срок от одного дня до одного года, а также гражданские иски на сумму до 2 тыс. лир. Помимо этого на мирового судью возлагаются различные административные функции (судебное исполнение решений вышестоящих судов, проведение дознания, рассмотрение имущественных вопросов при бракоразводных процессах). При отсутствии в ближайшем административном центре более высоких основных судов Министерство юстиции может возложить на мировой суд рассмотрение более значительных уголовных, гражданских или коммерческих дел.

К судам первой инстанции относятся также основные суды (аслие), действующие в центрах провинций и в крупных городах. Они подразделяются на несколько видов: основной суд по особо тяжким уголовным преступлениям (может вынести приговор о тюремном заключении от 5 лет до пожизненного заключения, а также о смертной казни); основной суд по уголовным делам (наказания от одного года до 5лет); основной суд правосудия по гражданским и коммерческим делам (иски свыше 2 тыс. лир, споры по торгово-коммерческим сделкам и дела о несостоятельности). Основной суд обычно состоит из председателя, двух основных и одного резервного члена суда.

Систему судов общей юрисдикции возглавляет Высший кассационный суд (Яргытай). Его члены избираются пленумом Высшего совета судей и прокуроров на 4 года. Главный прокурор Высшего кассационного суда, являющийся также генеральным прокурором Республики, и его заместитель на тот же срок назначаются Президентом из числа 5 кандидатов, выдвигаемых пленумом Кассационного суда. В его компетенцию входит рассмотрение протестов и жалоб на решения всех судов общей юрисдикции, обеспечение единообразного толкования и применения процессуального

законодательства всеми уголовно-гражданскими судами. По ряду особо опасных преступлений Высший кассационный суд может выступить в качестве суда первой инстанции. Высший кассационный суд делится на 7 секций (камер) по уголовным, 9 секций по гражданским и несколько секций по коммерческим делам и по делам о банкротстве. Каждая секция имеет председателя, четырех основных и одного резервного члена. Они рассматривают жалобы и протесты на решения судов первой инстанции, утверждают или направляют дело на новое расследование. Решения и определения секций могут быть опротестованы и обжалованы пленуму Высшего кассационного суда, который состоит из председателя суда, его первых заместителей и председателей секций. Решения и определения пленума суда окончательны и обжалованию не подлежат.

В ряду уголовных судов особое место занимают суды государственной безопасности, ставшие в 1980-х гг. постоянно действующими органами политической юстиции. Согласно Конституции (ст.143) эти суды учреждаются для рассмотрения дел о преступлениях, посягающих на целостность государства, его территории и нации, свободный демократический строй или на Республику, а также преступлениях, связанных с внутренней или внешней безопасностью государства. Суд государственной безопасности состоит из председателя, двух основных и 2 резервных членов, которые назначаются правительством сроком на 4 года. Надзорной инстанцией в отношении приговоров судов государственной безопасности является Высший кассационный суд.

В Турции традиционно существует отдельная система органов административной юстиции. На местах это административные советы провинций и округов и налогово-претензионные комиссии, которые рассматривают и разрешают жалобы на действия должностных лиц органов управления. Систему административных судов возглавляет Государственный совет (Даныштай), созданный по французскому образцу еще в середине XIX в. В настоящее время - это высшая кассационная инстанция административной юстиции. Он также выступает по определенным, указанным в законе делам в качестве суда первой и последней инстанции. В обязанности Государственного совета входят и консультации правительства по законопроектам, направляемым на его рассмотрение Премьер-министром и Советом министров, изучение проектов уставов, договоров и конвенций, рассмотрение и разрешение административных споров, осуществление других функций, указанных законом. 3/4 состава Государственного совета (32 члена) избирается Высшим советом судей и прокуроров из числа судей административного права, 1/4 (11 членов) назначается Президентом из числа высших должностных лиц.

Органом общего надзора за деятельностью уголовно-гражданских и административных судов является Министерство юстиции. В 1981 г. при Министерстве был создан Высший совет судей и прокуроров. Состав Совета, согласно Конституции, формируется следующим образом: на 3 места основных и 2 места резервных членов по 3 кандидата рекомендует пленум Высшего кассационного суда; на 2 места основных и 2 места резервных членов по 3 кандидата рекомендует пленум Государственного совета. Из числа рекомендуемых Президент отбирает пятерых основных и четырех резервных членов Совета сроком на 4 года.

Высший совет судей и прокуроров осуществляет функции, связанные с утверждением гражданских и административных судей и прокуроров, их назначениями и переводами, повышением в должности и производством в первый класс, распределением и рассредоточением кадров, вынесением дисциплинарных наказаний и отстранением от службы. Решения совета не могут опротестовываться в судебных инстанциях.

Председателем Высшего совета судей и прокуроров является министр юстиции, а его советник - член Совета по должности. Министру юстиции подчинена администрация существующих и строящихся тюрем и мест заключения. Он следит за отбыванием наказания, имеет право ходатайствовать об условно-досрочном освобождении заключенных, войти с предложением в парламент о проведении частной амнистии. Министерство юстиции ведает также организацией и деятельностью нотариальных контор и адвокатуры.

Прокуратура в Турции полностью зависит от исполнительной власти; все прокуроры назначаются и смещаются Президентом по рекомендации Министерства юстиции.

Прокуроры возбуждают уголовные дела, контролируют ход предварительного следствия и выступают в суде в качестве обвинителей.

Органы военной юстиции относятся к специальным судам и подразделяются на военные и военно-дисциплинарные. В обязанность этих судов входит рассмотрение дел, касающихся: воинских преступлений, совершенных военнослужащими; преступлений, совершенных не военными лицами и являющихся, как это определено специальным законом, воинскими преступлениями; преступлений, направленных против военных при исполнении ими определенных законом обязанностей; преступлений в военных зонах, объявленных законом.

Военные суды учреждаются Министерством национальной обороны в составе двух военных судей и одного офицера. В судебном расследовании дел принимает участие военный прокурор или его помощник. Военно-дисциплинарные суды при необходимости учреждаются командирами полков и выше в составе председателя - военного судьи и двух офицеров соответствующего ранга. В период действия чрезвычайного или осадного положения по рекомендации Министерства национальной обороны правительством учреждаются военные суды чрезвычайного положения. Эти суды могут функционировать и после отмены чрезвычайного положения - для завершения возбужденных уголовных дел.

Высшей апелляционной и надзорной инстанцией по приговорам и определениям военных судов является Высший военный кассационный суд (ВВКС). Его члены избираются Президентом Республики из кандидатов, указываемых путем тайного голосования по трое на каждое вакантное место, абсолютным большинством полного состава коллегии ВВКС из числа военных судей первого класса. В качестве суда первой инстанции ВВКС может рассматривать также дела по преступлениям, совершенным генералами и адмиралами.

Высший военный административный суд - суд первой и последней инстанции, осуществляющий судебный надзор за спорами, возникающими из административных актов и действий, затрагивающих военный персонал или относящихся к военной службе, даже если эти акты или действия исходят от гражданских властей. Члены этого суда избираются Президентом Республики: принадлежащие к классу военных судей - из трех кандидатов, выдвигаемых тайным голосованием на каждое вакантное место из военных судей первого класса абсолютным большинством полного состава суда этого класса; члены суда, не принадлежащие к классу военных судей, - из трех кандидатов, выдвигаемых на каждое вакантное место генеральным штабом из числа офицеров, звания и качества которых указываются в законе.

К специальным судам законодательство относит также суд по печати, транспортный суд, суд по торговым спорам, суд по кадастровым вопросам, выездной суд по земельной собственности и т.д.

Суд по юрисдикционным конфликтам в соответствии с Конституцией (ст.158) уполномочен выносить окончательные решения по спорам между судами правосудия, между административными и военными судами по поводу подсудности или вынесенных ими решений. 3 члена этого суда избираются из числа членов секций Высшего кассационного суда, 3 - из числа членов секций Государственного совета. При рассмотрении разногласий между уголовно-гражданскими и административными судами, с одной стороны, и военными судами - с другой, в состав суда вводятся 2 члена из ВВКС. Председательство в суде осуществляется лицом, делегированным Конституционным судом из числа собственных членов последнего.

Специальным органом конституционного надзора в Турции является Конституционный суд (создан в 1961 г.). Этот суд высшей инстанции состоит из 11 основных и 4 резервных членов. Их избирает Президент из числа кандидатов, выдвигаемых Высшим кассационным судом (2 основных и 2 резервных), Государственным советом (2 основных и одного резервного), Военным кассационным судом, Высшим военным административным судом, Счетным судом, Высшим советом по образованию (все по одному основному), адвокатурой (3 основных и одного резервного). Членами суда могут быть назначены юристы с 15-летним стажем работы в судах или адвокатуре в возрасте не моложе 40 лет.

Конституционный суд контролирует соответствие Конституции законов,

постановлений, имеющих силу закона, и внутреннего устава ВНСТ с точки зрения формы (процедуры принятия) и содержания. Законы об изменении Конституции рассматриваются и проверяются только с точки зрения соответствия формы. Однако в Конституционном суде не может возбуждаться дело по поводу несоответствия Конституции по форме и содержанию постановлений, имеющих силу закона и принятых при чрезвычайном, осадном положении и в случае войны. По истечении 10 дней с момента опубликования закона не может возбуждаться дело о его аннулировании в связи с несоответствием его Конституции по форме; такое требование не может выдвигаться и путем опротестования.

В качестве Верховного суда Конституционный суд может рассматривать дела по преступлениям, связанным с обязанностями Президента Республики, членов Совета министров, председателей и членов Конституционного суда, Высшего кассационного суда, Государственного совета, Высшего военного кассационного суда и Высшего военного административного суда, их главных прокуроров, заместителя главного прокурора Республики, председателя и членов Высшего совета судей и прокуроров и Счетного суда. Обязанности прокурора в Верховном суде исполняет главный прокурор Республики или его заместитель.

Решения Конституционного суда окончательны и обжалованию не подлежат. При этом Конституционный суд, отменяя полностью или частично закон или постановление, имеющее силу закона, не может действовать как законодатель, устанавливать нормы, способные приводить к новой практике (ст.153 Конституции).

Счетный суд, хотя и помещен в Конституции (ст.160) в разделе "Судебная власть", фактически является органом административно-финансового контроля (аналог счетных палат парламентов в других странах). В его функции входят проверка и контроль от имени ВНСТ всех видов доходов, расходов и состояния имущества предприятий, организаций и учреждений, финансируемых за счет общего и дополнительного бюджетов, и утверждение отчетов по ним.

Литература

Турция: Справочник. М., 1990.

Davran B. Turkey // International Encyclopedia of Comparative Law. Vol. 1. 1973. P.T45-55.

Introduction to Turkish Law / Ed. Ansay T. 2nd ed. N. Y., 1978.

Уганда
Республика Уганда

Государственное устройство
Правовая система
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство в Восточной Африке.

Территория - 236 тыс. кв.км. Столица - г. Кампала.

Население - 22,8 млн. чел. (1999 г.); 99% - африканские народности банту (около 70%) и др. групп.

Официальный язык - английский.

Религия - около 77% угандийцев исповедуют христианство, более 10% - ислам, остальное население придерживается местных традиционных верований.

С X в. на территории современной Уганды стали возникать раннефеодальные государства. В 1894 г. над страной установлен протекторат Великобритании. С 1962 г. - доминион; в 1963 г. провозглашена полная независимость в составе Содружества, возглавляемого Великобританией. В 1967 г. установлена республиканская форма правления. В 1971-1979 гг. в Уганде правил кровавый режим генерала И. Амина.

Государственное устройство

Уганда - унитарное государство. Административно-территориальное деление - 4

области.

Действует Конституция от 8 октября 1995 г. (четвертая со времени получения независимости). По форме правления Уганда - суперпрезидентская республика. Политический режим - умеренно авторитарный. На референдуме, прошедшем в июне 2000 г., избиратели отклонили многопартийную демократию в пользу существующей системы (формально беспартийной, а фактически однопартийной).

Законодательная власть принадлежит однопалатному Парламенту Национальному собранию (276 депутатов). 214 депутатов избираются всеобщим прямым голосованием, 62 депутата, представляющие различные социальные слои (военных, рабочих, молодежь, женщин, инвалидов), избираются коллегией выборщиков.

Глава государства - Президент, избираемый всеобщим прямым голосованием сроком на 5 лет. Президент назначает с одобрения Парламента Вице-президента и может освободить последнего от должности.

Исполнительная власть осуществляется правительством (Кабинетом), возглавляемым Президентом. Министры назначаются Президентом с одобрения Парламента из числа членов Парламента или иных лиц. Министры индивидуально ответственны перед Президентом за управление своими министерствами и все вместе ответственны за любое решение, принятое Кабинетом. Парламент может выносить вотум осуждения в отношении отдельных министров.

Правовая система

Большинство современных отраслей права Уганды, начиная с конституционного, основаны на традициях английского общего права. В то же время отношения личного статуса (правоспособность, брак, развод, опека, наследование) у большинства населения регулирует африканское обычное право разных этнических групп, а у мусульманской и индусской общин соответственно мусульманское и индусское право.

В Уганде существуют два режима браков: обычно-правовой и гражданский. Оба режима допускают полигамию (многоженство). Только моногамные браки могут заключаться по Закону о браке 1902 г., Закону о браке африканцев 1993 г. и Закону об индусском браке и разводе 1961 г. Полигамные браки могут заключаться по Закону о браке и разводе мусульман 1906 г.

Наследование по обычному праву осуществляется лишь при отсутствии завещательного распоряжения. При наличии завещания порядок наследования регулируется законодательством, основывающимся на праве английского происхождения (Закон о наследовании 1906 г.).

Основными источниками торгового права являются Закон о договорах 1962 г., Закон о компаниях 1958 г., Закон о банкротстве 1930 г.

Конституция закрепляет право на объединение в профсоюзы и на забастовку. Последнее сильно ограничено на практике из-за сложных предварительных процедур.

Уголовный кодекс Уганды издан британскими властями в 1930 г. и представляет собой вариант модельного акта, разработанного в 1920-е гг. Министерством колоний Великобритании на основе УК Квинсленда 1899 г. и УК Нигерии 1916 г. Аналогичные кодексы были введены во многих других английских колониях в Африке, на Кипре и Фиджи. Привлечение к уголовной ответственности за деяния, не предусмотренные в уголовном законе (т.е. по обычному праву), было признано неконституционным в 1964 г. По Уголовному кодексу смертная казнь является обязательной мерой наказания за измену, убийство, вооруженное ограбление и вооруженную контрабанду и альтернативной - за ряд других преступлений (мятеж, похищение человека с намерением убийства и др.).

Уголовное судопроизводство следует в целом английской модели. Конституция закрепляет судебный контроль законности задержаний и арестов (включая процедуру хабеас корпус), право на освобождение до суда под залог и другие демократические процессуальные гарантии. Однако эти права и гарантии пока не утвердились на практике.

Судебная система. Органы контроля

Судебная система включает Верховный суд (высшая судебная инстанция), Апелляционный суд, Высокий суд (первая инстанция по наиболее значительным делам), магистратские суды "местные советы" трех уровней. Конституция (ст.129) предусматривает возможность учреждения судов кадиев для рассмотрения вопросов брака, развода, наследования и опекунства. Имеются также Трудовой суд и военные трибуналы.

Главный судья (председатель Верховного суда, административный глава судебной власти), а также другие судьи высших судов назначаются Президентом по рекомендации Комиссии судебной службы и с одобрения Парламента. Прочие судьи назначаются непосредственно Комиссией судебной службы. Члены Верховного и Апелляционного судов занимают свои должности до возраста 70 лет, Высокого суда - 65, других судов - 60 лет. Члены Комиссии судебной службы назначаются Президентом с одобрения Парламента сроком на 4 года.

Как и в ряде других стран английского общего права, в Уганде имеются должности генерального атторнея и директора публичных преследований. Оба назначаются Президентом с одобрения Парламента (директор - по рекомендации Комиссии публичной службы). Первый является главным юридическим советником правительства и представляет его в гражданском суде. Второй отвечает за возбуждение и осуществление уголовного преследования.

Органом конституционного контроля является Апелляционный суд, заседающий как Конституционный. Решения последнего могут быть обжалованы в Верховный суд.

Контроль за соблюдением прав человека, согласно Конституции, осуществляет независимая Комиссия по правам человека Уганды, председатель и не менее 3 членов которой назначаются Президентом с одобрения Парламента.

Высшим органом финансового контроля является генеральный аудитор, назначаемый Президентом с одобрения Парламента.

Литература

Brown D. Introduction to the Law of Uganda. L., 1968.

Morris H. F. // Allott's Judicial and Legal Systems in Africa / Ed. by A. N. Allott. L., 1970. P.170-180.

Mugerwa P. J. N. Uganda // International Encyclopedia of Comparative Law. Vol. 1. 1973.

Узбекистан
Республика Узбекистан

Государственное устройство
Правовая система
Общая характеристика
Гражданское и смежные с ним отрасли права
Уголовное право и процесс
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство в центральной части Средней Азии.

Территория - 447, 4 тыс. кв.км. Столица - г. Ташкент.

Население - 24,4 млн. чел. (2000 г.); 75% - узбеки, 6% - русские, а также каракалпаки, татары, казахи, таджики, корейцы.

Официальный язык - узбекский.

Господствующая религия - ислам суннитского толка.

История государственности и права Узбекистана насчитывает более 3000 лет. Территория Узбекистана являлась частью самых древних и выдающихся цивилизаций и империй: Бактрия, Хорезм, Согд, Парфия, Александра Македонского, Греко-Бактрийское царство Кушан; позднее здесь господствовали арабы, саманиды, карахиниды, темуриды, Тамерлан и его преемники. В XVI-XVIII вв. на территории Узбекистана сложились 3 государства - Бухарское, Хивинское и Кокандское ханства. Части современного Узбекистана с 1860-х гг. вошли в состав Российской империи. После революции 1917 г. и

Гражданской войны здесь образовались Туркестанская Автономная Советская Социалистическая Республика, Бухарская и Хорезмская советские народные республики. В 1924 г. в Средней Азии было проведено национально-государственное размежевание. В соответствии с этим был принят закон об образовании Узбекской ССР. 13 февраля 1925 г. в Бухаре состоялся I съезд Советов трудящихся, где была принята Декларация об образовании Узбекской ССР и ее вхождении в состав СССР в качестве союзной республики.

31 августа 1991 г. на внеочередной VI сессии Верховного Совета Уз ССР Узбекистан провозглашается независимым государством. Узбекская ССР переименовывается в Республику Узбекистан. Верховный Совет принимает Конституционный закон "Об основах государственной независимости Республики Узбекистан". 29 декабря 1991 г. состоялся всенародный референдум, который подтвердил государственную независимость Узбекистана. 2 марта 1992 г. Узбекистан был принят в ООН.

Государственное устройство

По форме государственно-территориального устройства Узбекистан - унитарное государство. Республика Узбекистан состоит из 12 областей, 174 районов, 119 городов, 115 поселков, множества кишлаков, аулов, а также Республики Каракалпакстан. Столица Узбекистана - город Ташкент - имеет статус самостоятельной административной и юридической единицы. Республика Каракалпакстан имеет свою Конституцию и обладает правом выхода из состава Республики Узбекистан на основании всеобщего референдума народа Каракалпакстана. Взаимные отношения Республики Узбекистан и Республики Каракалпакстан в рамках Конституции Республики Узбекистан регулируются договорами и соглашениями, заключенными Республикой Узбекистан и Республикой Каракалпакстан.

До нее действовали конституции Узбекской ССР 1927, 1937 и 1978 гг., следовавшие образцу конституций СССР и РСФСР.

Согласно Конституции 1992 г. Республика Узбекистан утверждает себя суверенной демократической республикой (ст.1), высшей ценностью которой является человек, его жизнь, свобода, честь, достоинство и другие неотъемлемые права (ст.13).

Действующая Конституция Республики Узбекистан, являющаяся одной из наиболее стабильных постсоветских конституций, была принята Верховным Советом 8 декабря 1992 г. Она заменила Конституцию Узбекской ССР, принятую 19 апреля 1978 г.

Форма правления по Конституции Узбекистана - президентская республика, в которой Президент является как главой государства, так и Председателем Правительства (Кабинета министров), т.е. главой исполнительной власти.

Законодательная власть принадлежит однопалатному парламенту Узбекистана, именуемому Олий мажлис. Он состоит из 250 депутатов, выбранных сроком на 5 лет по территориальным избирательным округам на многопартийной основе. Олий мажлис является высшим государственным представительным органом. Он собирается 3-4 раза в год на двух - или трехдневные заседания. В соответствии с результатами референдума 27 января 2002 г. в Узбекистане вводится двухпалатная система. В верхней палате должны быть представлены все регионы республики.

При возникновении в Олий мажлисе непреодолимых разногласий, ставящих под угрозу его нормальное функционирование, или неоднократного принятия им решений, противоречащих Конституции, Олий мажлис может быть распущен решением Президента, принятым по согласованию с Конституционным судом. Новые выборы проводятся в течение 3 месяцев.

Помимо обычных для парламента полномочий (принятие и изменение Конституции, законов, ратификация и денонсация международных договоров, утверждение бюджета, введение налогов) к исключительной компетенции Олий мажлиса относятся: определение основных направлений внутренней и внешней политики Республики Узбекистан и принятие стратегических государственных программ; определение системы и полномочий органов законодательной, исполнительной и судебной властей Республики Узбекистан; назначение выборов в Олий мажлис и местные представительные органы.

Олий мажлис непосредственно участвует в формировании других органов государственной власти. К его кадровым полномочиям относятся: образование

Центральной избирательной комиссии; избрание Конституционного суда Республики Узбекистан; избрание Верховного суда Республики Узбекистан; избрание Высшего хозяйственного суда Республики Узбекистан; по представлению Президента Республики Узбекистан назначение и освобождение от должности председателя Государственного комитета по охране природы и председателя правления Центрального банка Республики Узбекистан.

Олий мажлис наделен определенными полномочиями и по контролю за деятельностью главы государства и исполнительной власти. Он утверждает указы Президента Республики о назначении и освобождении от должности Премьер-министра, его первого заместителя, заместителей Премьер-министра, членов Кабинета министров; об образовании и упразднении министерств, государственных комитетов и других органов государственного управления; о назначении и освобождении от должности генерального прокурора Республики Узбекистан и его заместителей; об объявлении общей или частичной мобилизации, о введении, продлении и прекращении действия чрезвычайного положения.

Право законодательной инициативы принадлежит Президенту Республики Узбекистан, Республике Каракалпакстан в лице ее высшего органа государственной власти, депутатам Олий мажлиса, Кабинету министров, Конституционному суду, Верховному суду, Высшему хозяйственному суду, генеральному прокурору Республики Узбекистан.

Принятые законы подписывает Президент Республики; он вправе возвратить закон со своими возражениями для повторного обсуждения и голосования. Если Олий мажлис большинством в 2/3 голосов подтвердит ранее принятое им решение, Президент подписывает закон.

Глава государства и исполнительной власти - Президент Республики Узбекистан, занимающий центральное место в системе органов государственной власти Узбекистана. Он избирается непосредственно гражданами. В соответствии с результатами референдума 27 января 2002 г. срок полномочий Президента - 7 лет (прежде - 5 лет). Одно и то же лицо не может быть Президентом Республики Узбекистан более 2 сроков подряд.

Президент Республики Узбекистан одновременно является Председателем Кабинета министров.

Согласно Конституции Президент выступает гарантом соблюдения прав и свобод граждан, Конституции и законов Республики Узбекистан; принимает необходимые меры по охране суверенитета, безопасности и территориальной целостности Республики, реализации решений по вопросам национально-государственного устройства.

Во внешнеполитической сфере Президент представляет Узбекистан внутри страны и в международных отношениях; ведет переговоры и подписывает договоры и соглашения Республики, обеспечивает соблюдение заключенных Республикой договоров, соглашений и принятых ею обязательств; принимает верительные и отзывные грамоты аккредитованных при нем дипломатических и иных представителей; назначает и освобождает дипломатических и иных представителей Республики Узбекистан в иностранных государствах.

Как глава исполнительной власти Президент формирует ее аппарат и руководит им, обеспечивает взаимодействие высших органов власти и управления Республики, образует и упраздняет министерства, государственные комитеты и другие органы государственного управления Республики Узбекистан с последующим внесением указов по этим вопросам на утверждение Олий мажлиса; назначает и освобождает от должности Премьер-министра, первого заместителя, заместителей Премьер-министра, членов Кабинета министров с последующим утверждением их Олий мажлисом; формирует службы национальной безопасности и государственного контроля, назначает и освобождает от должности их руководителей и решает другие вопросы, отнесенные к его компетенции.

Президенту принадлежит ключевая роль в формировании многих других органов власти. Он назначает и освобождает генерального прокурора Республики Узбекистан и его заместителей с последующим утверждением их Олий мажлисом; представляет парламенту кандидатуры на должности председателя и членов Конституционного суда,

председателя и членов Верховного суда, председателя и членов Высшего хозяйственного суда, председателя правления Центрального банка Республики, председателя Государственного комитета по охране природы; назначает и освобождает от должности судей областных, районных, городских и хозяйственных судов.

Президент контролирует всю вертикаль исполнительной власти: он назначает и освобождает от должности хокимов (глав администраций) областей и г. Ташкента с последующим утверждением их соответствующими советами народных депутатов; вправе освободить от должности хокимов районов и городов в случае нарушения ими Конституции, законов или совершения действий, порочащих честь и достоинство хокима; приостанавливает, отменяет акты органов государственного управления Республики, а также хокимов.

Важные полномочия принадлежат Президенту в области обороны и безопасности. Он является верховным главнокомандующим вооруженными силами Республики, назначает и освобождает от должности высшее командование вооруженных сил, присваивает высшие воинские звания; объявляет состояние войны в случае нападения на Республику Узбекистан или в случае необходимости выполнения договорных обязательств по взаимной обороне от агрессии и в пределах 3 суток вносит принятое решение на утверждение Олий мажлиса; в исключительных случаях (реальная внешняя угроза, массовые беспорядки, крупные катастрофы, стихийные бедствия, эпидемии) в интересах обеспечения безопасности граждан вводит чрезвычайное положение на всей территории или в отдельных местностях Республики Узбекистан и в пределах 3 суток вносит принятое решение на утверждение Олий мажлиса.

Президент наделен и другими традиционными для главы государства полномочиями: право вето, награждение орденами и медалями Республики Узбекистан, решение вопросов гражданства и предоставления политического убежища; право помилования. Он также принимает акты об амнистии.

На основе и во исполнение Конституции и законов Республики Узбекистан Президент издает указы, постановления и распоряжения, имеющие обязательную силу на всей территории Республики.

Центральным органом государственного управления является Кабинет министров, возглавляемый Президентом Узбекистана, действующим в качестве председателя этого органа. Президент формирует Кабинет министров, состав которого утверждается Олий мажлисом, и включает в него по должности главу правительства Республики Каракалпакстан.

Кабинет министров обеспечивает руководство эффективным функционированием экономики, социальной и духовной сферы, исполнение законов, иных решений Олий мажлиса, указов, постановлений и распоряжений Президента. В этих целях Кабинет министров издает постановления и распоряжения, обязательные к исполнению на всей территории Республики Узбекистан. Порядок его деятельности и компетенция определены Законом "О Кабинете министров Республики Узбекистан", принятым 6 мая 1993 г.

Республика Каракалпакстан является суверенной демократической республикой, входящей в состав Республики Узбекистан. В качестве суверенной республики была образована 9 января 1992 г. Республика Каракалпакстан имеет свою Конституцию, принятую 9 апреля 1993 г., а в новой редакции 15 декабря 1997 г. Конституция Каракалпакстана не может противоречить Конституции Республики Узбекистан. Она имеет право выхода из состава Республики Узбекистан на основании всеобщего референдума народа Каракалпакстана. Взаимоотношения Республики Узбекистан и Республики Каракалпакстан строятся на основе заключаемых соглашений и договоров, а споры разрешаются путем согласительных процедур.

Правовая система

Общая характеристика

Узбекистан имеет переходную правовую систему, трансформирующуюся от социалистического к романо-германскому типу. В то же время ей присущи отдельные

черты, отражающие национальные узбекские и общеисламские правовые традиции.

Узбекское право имеет длительную историю, которую можно разделить на несколько периодов. В древнейший, доисламский период народы Узбекистана руководствовались "Авестой" (священной книгой зороастризма) и, видимо, находились под влиянием законов царя Хаммурапи, Ахеменидов и политико-правовых идей Платона, Аристотеля, правовых норм эллинистических полисов (полисов-государств), Греко-Бактрийского и Парфянского царств, державы Кушан и Тюркского каганата.

С момента арабского завоевания (VIII в.) и вплоть до начала XX в. в Узбекистане господствовало мусульманское право (ханифитского толка). Оно вобрало многие нормы местного обычного права (адата).

После русского завоевания в 1860-1870-е гг. территория современного Узбекистана входила в состав Туркестанского генерал-губернаторства, а также Хивинского и Бухарского ханств, признавших протекторат России. Колониальное право в Туркестанском крае складывалось из законов Российской империи и правовых актов регионального действия. Европеизация коснулась здесь в основном публичного права; личные отношения мусульман продолжали регулироваться прежними нормами.

После установления в 1917 г. советской власти в Ташкенте и создания Туркестанской АССР началась искусственная замена мусульманской правовой системы на советскую. На территории Республики было введено законодательство РСФСР: Кодекс о гражданском состоянии, семье и опеке 1918 г., Кодекс законов о труде 1922 г., ГК 1922 г., Земельный кодекс 1922 г., УК 1922 г., УПК 1922 г. В Бухарском эмирате и Хивинском ханстве вплоть до их падения в 1920 г. мусульманское право функционировало как единственная правовая система. В семейно-бытовой сфере применение шариатских и адатных норм сохранялось в той или иной мере до 1928 г. (а неформально - и в 1930-е гг.). В период 1919-1928 гг. в сфере семейного права допускалась также деятельность казийских (шариатских) судов, признавались гражданские права и функции исламских законоведов, лояльно относившихся к советской власти.

В 1924 г. была образована Узбекская ССР, которая просуществовала до сентября 1991 г. За этот период были приняты 3 конституции: в 1927, 1937 и 1978 гг. В 1920-х гг. прошла первая кодификация основных отраслей узбекского права на основе рецепции кодексов и законов РСФСР. Были приняты: УК(1926), ГК (1927), УПК (1927), Земельно-водный кодекс (1929), КЗоТ (1929), Кодекс законов о браке, семье, опеке и записи актов гражданского состояния (1928). В 1960-1970-х гг. - вторая кодификация всех отраслей права, в ходе которой приняты 16 кодексов: Гражданский (1963), Семейно-брачный (1969), Гражданско-процессуальный (1970), Трудовой (1971), Исправительно-трудовой (1970), Водный (1972) и др.

31 августа 1991 г. Узбекистан был провозглашен независимым государством. Еще в 1990 г. в Республике развернулась широкомасштабная реформа, направленная на создание правовой базы для укрепления суверенной узбекской государственности, демократизации общества и перехода к социально ориентированной рыночной экономике.

В 1992 г. Узбекистан один из первых на территории бывшего СССР принял новую демократическую Конституцию, закрепившую принципы идеологического и политического плюрализма, разделения властей, приоритета прав и свобод личности, многообразие форм собственности, институт конституционного контроля и многие другие принципы и институты, составляющие сущность современного правового государства.

К концу 1990-х гг. по темпам обновления законодательства Узбекистан значительно опередил все другие бывшие союзные республики, первым завершив принятие полного пакета постсоветских кодексов: УК (1994), УПК (1994), Кодекс об административной ответственности (1994), ГК (1996), ГПК (1997), Трудовой (1995), Уголовно-исполнительный (1997), Налоговый (1997), Таможенный (1997), Хозяйственно-процессуальный (1997), Земельный (1998), Семейный (1998).

Новая правовая система Узбекистана основывается на строго светских началах, ориентируется на романо-германские традиции и международно признанные принципы, нормы и стандарты, в том числе в области прав человека. В то же время новое законодательство Узбекистана в целом сохраняет структуру, систему и юридическую

технику, сложившиеся еще в советский период и во многом общие для правового пространства СНГ. Почти все узбекские кодексы ничем принципиально не отличаются от новых российских. То же можно сказать о современной судебной системе Узбекистана. Сохраняется и значительная общность правового мышления узбекских и российских ученых-юристов.

Менее сходна с российской правовая культура узбекского общества. Правосознание граждан этой страны наполнено традициями, обычаями и моральными нормами, унаследованными из прошлого, включая влияние фикха. Для узбекского образа жизни характерны общинность и патернализм государства. Коллективистские начала, коллективные интересы здесь всегда превалировали над интересами частными, индивидуальными. Поэтому рецепция Узбекистаном в 1990-е гг. романо-германского права, основанного на индивидуализме и частной инициативе, нередко носит формальный, поверхностный характер. В то же время развитие правовой системы Узбекистана на современном этапе отличает самостоятельность и творческий, оригинальный подход.

Иерархия источников права в Узбекистане определяется Законом "О нормативных правовых актах", принятым 14 января 2000 г. Многие декларированные принципы не имеют никакой связи с действительностью.

Основным источником права в Узбекистане является законодательство. В стране существует строгая иерархия нормативных правовых актов: Конституция, конституционные законы, обычные законы, указы Президента, постановления Кабинета министров, нормативные правовые акты, издаваемые центральными и местными органами власти и управления. Собственную Конституцию и законодательство имеет Республика Каракалпакстан, но и они должны соответствовать Конституции Узбекистана.

С момента обретения независимости в 1991 г. Узбекистан принял более 400 законов. Как и другие государства СНГ, он по-прежнему признает и использует законодательство бывшего Советского Союза в части, не отмененной узбекским законодательством и не противоречащей ему. На практике применяется значительная часть бывшего советского законодательства. Государственные стандарты (ГОСТ) являют собой пример законодательства СССР, которое почти не заменено в Узбекистане; другим примером может служить законодательство о транспорте.

В качестве дополнительного источника права выступают обычаи делового оборота, а при наличии пробелов в гражданском законодательстве также местные обычаи и традиции (ст.6 ГК Узбекистана).

Определенное значение в качестве источника права имеет практика высших судов. Верховный суд Узбекистана публикует периодические бюллетени, содержащие тексты основных постановлений, руководящих разъяснений и решений или определений по отдельным делам.

Международные договоры Узбекистана, ратифицированные в установленном порядке, имеют приоритет над внутренним законодательством.

Гражданское и смежные с ним отрасли права

Так же как в России, гражданское право Узбекистана в 1990-е гг. подверглось преобразованию в соответствии с принципами рыночной экономики и романо-германскими цивилистическими традициями.

Система частного права Узбекистана почти полностью соответствует традициям, сложившимся в России и большинстве других государств СНГ. Семейное и трудовое право выделены из классического гражданского права как самостоятельные отрасли, в то время как предпринимательские отношения, напротив, регулируются на основе единой гражданской кодификации.

Узбекистан стал первым государством - членом СНГ, полностью принявшим новый Гражданский кодекс. Первая часть ГК Узбекистана утверждена 21 декабря 1995 г., вторая - 29 августа 1996 г.; в целом он вступил в силу с 1 января 1997 г. Новый Кодекс, сменивший ГК 1963 г., основан на модельном гражданском кодексе, рекомендованном к принятию Межпарламентской ассамблеей СНГ. Он регламентирует весь спектр

имущественных отношений, включая нормы о предпринимательской деятельности.

Часть первая ГК содержит 3 раздела: раздел I "Общие положения" (основные положения, лица, объекты гражданских прав, сделки и представительство, сроки, исковая давность): раздел II "Право собственности и другие вещные права"; раздел III "Обязательственное право" (общие положения об обязательствах, общие положения о договоре). Часть вторая ГК включает раздел III (отдельные виды обязательств); раздел IV "Интеллектуальная собственность"; раздел V "Наследственное право"; раздел VI "Применение норм международного частного права к гражданско-правовым отношениям".

Гражданское законодательство состоит из ГК Узбекистана и других законов, а также актов законодательного регулирования отношений, указанных в ГК. Нормы гражданского законодательства, содержащиеся в других законах и иных законодательных актах, должны соответствовать Гражданскому кодексу. Обычаи делового оборота, а также местные обычаи и традиции могут применяться в случаях, когда гражданское законодательство не содержит соответствующих норм.

Гражданское законодательство Узбекистана основывается на признании равенства участников регулируемых им отношений, неприкосновенности собственности, свободы договора, недопустимости произвольного вмешательства в частные дела и необходимости беспрепятственного осуществления гражданских прав, восстановления нарушенных прав и их судебной защиты.

Согласно ст.167 ГК собственность в Узбекистане выступает в форме частной и публичной. Субъектами права собственности являются граждане, юридические лица и государство (ст.168). Публичная собственность определяется ГК (ст.213) как государственная и состоит из республиканской собственности и собственности административно-территориальных образований (муниципальная собственность). Другими вещными правами являются право хозяйственного ведения и право оперативного управления; право пожизненного наследуемого владения земельным участком; право постоянного владения и пользования земельным участком; сервитуты (ст.165).

В соответствии со ст.53 Конституции основу экономики Узбекистана, направленной на развитие рыночных отношений, составляет собственность в ее различных формах. Государство гарантирует свободу экономической деятельности, предпринимательства и труда с учетом приоритетности прав потребителя, равноправие и правовую защиту всех форм собственности.

В 1990-е гг. в Узбекистане, как и других бывших советских республиках, принято обширное законодательство, создающее правовую базу для предпринимательской деятельности, в том числе законы "О предпринимательстве в Республике Узбекистан" от 15 февраля 1991 г. (с изменениями и дополнениями), "О предприятиях в Республике Узбекистан" от 15 февраля 1991 г. (сизменениями и дополнениями), "О внешнеэкономической деятельности" от 14 июня 1991 г. (с изменениями и дополнениями), "Об аренде" от 19 ноября 1991 г. (с изменениями и дополнениями), "Об ограничении монополистической деятельности" от 2 июля 1992 г., "О хозяйственных обществах и товариществах" от 9 декабря 1992 г., "О товарных знаках и знаках обслуживания" от 7 мая 1993 г. (с изменениями и дополнениями), "Об иностранных инвестициях" от 30 апреля 1998 г., "О банкротстве" от 5 мая 1994 г. (с изменениями и дополнениями), "Об акционерных обществах и защите прав акционеров" от 26 апреля 1996 г., "О лизинге" от 14 апреля 1999 г., "О предпринимательстве и гарантиях деятельности предпринимателей" от 14 апреля 1999 г.

В сфере законодательства о хозяйственных обществах и товариществах Узбекистан заслуживает внимания в связи с поощрением в 1990-х гг. создания различных видов юридических лиц - гибридов, совмещавших черты государственного органа и обычной компании с ограниченной ответственностью. Как правило, из уставов этих образований становилось ясно, что они не являются собственниками их уставного капитала и в целом обладают специальной правоспособностью, как и государственные предприятия (их предшественники).

Руководство Узбекистана стремится привлечь в экономику страны иностранный капитал и технологии. В настоящий момент создание и деятельность предприятий с иностранными инвестициями в Республике Узбекистан регулируются законами об

иностранных инвестициях 1998 г. и о гарантиях и мерах защиты прав иностранных инвесторов 1998 г., о защите прав и законных интересов на рынке ценных бумаг 2001 г.

Подобно другим постсоциалистическим государствам составной частью социально-экономических реформ в Узбекистане была провозглашена приватизация государственной собственности (Закон "О разгосударствлении и приватизации" от 19 ноября 1991 г.).

Отношения интеллектуальной собственности в Узбекистане наряду с ГК регулируются законами "О правовой охране программ для электронных вычислительных машин и баз данных" от 6 мая 1994 г., "Об изобретениях, полезных моделях и промышленных образцах" от 6мая 1994 г., "Об авторском праве и смежных правах" от 30 августа 1996 г. и др.

Земельные отношения в Узбекистане регулируются Земельным кодексом 1998 г., сменившим Закон "О земле" от 20 июня 1990 г. Согласно Кодексу (ст.16) земля является государственной собственностью - общенациональным богатством, подлежит рациональному использованию, охраняется государством и не подлежит купле-продаже, обмену, дарению, залогу, за исключением случаев, установленных законодательными актами Республики Узбекистан. Право собственности юридических и физических лиц на земельные участки возникает в порядке, установленном законодательством, при приватизации объектов торговли и сферы обслуживания вместе с земельными участками, на которых они размещены (ст.18). Помимо этого юридические лица могут иметь земельные участки на праве постоянного владения, постоянного пользования, срочного (временного) пользования и аренды, а физические лица - на праве пожизненного наследуемого владения, постоянного пользования, срочного (временного) пользования и аренды.

Важнейшими источниками аграрного права являются принятые 30 апреля 1998 г. законы о сельскохозяйственном кооперативе (ширкате), о фермерском хозяйстве и о дехканском хозяйстве.

Семейное право сохранилось как самостоятельная отрасль. Оно регулируется в Узбекистане Семейным кодексом, принятым 30 апреля 1998 г. Этот Кодекс основывается на тех же принципах, что и СК РФ 1995 г. Он впервые в регионе закрепил институт брачного контракта. Семья - основная ячейка общества и имеет право на защиту государства. Брак основывается на свободном согласии и равноправии сторон. Многоженство карается как уголовное преступление. Родители обязаны содержать и воспитывать детей до их совершеннолетия.

Узбекистан первым среди государств СНГ провел кодификацию обновленного трудового права, которое теперь более гибко регулирует трудовые отношения в соответствии с новыми рыночными условиями. 21 декабря 1995 г. был принят первый Трудовой кодекс независимого Узбекистана, вступивший в силу с 1 апреля 1996 г. Он заменил Кодекс законов о труде 1971 г.

Конституция 1992 г. гарантирует право на труд, на свободный выбор работы, на справедливые условия труда и на защиту от безработицы; в то же время в ней отсутствуют характерные для советской эпохи положения, устанавливавшие обязанность трудиться. Принудительный труд прямо запрещен (ст.37). Добровольная незанятость более не является основанием ни для административных мер, ни тем более - для уголовного преследования. В 1992 г. Узбекистан отменил обязательное распределение на работу выпускников вузов. Статья 7 Трудового кодекса 1995 г. еще более проясняет понятие принудительного труда. Существует общий запрет принуждения к труду под угрозой наказания. При этом устанавливается несколько исключений: военная или альтернативная служба, чрезвычайное положение, исправительные работы, назначенные судом как наказание по уголовным преступлениям, а также некоторые другие случаи.

Неотъемлемой частью трудового законодательства Узбекистана является Закон "Об охране труда", принятый 6мая 1993 г., с изменениями и дополнениями от 1 мая 1998 г.

Гражданско-процессуальный кодекс Республики Узбекистан был принят 30 августа 1997 г. (действует с 1 января 1998 г.) и заменил собой ГПК 1963 г. Споры в хозяйственных судах регулируются Хозяйственным процессуальным кодексом Республики Узбекистан, принятым 30 августа 1997 г., с изменениями и дополнениями от 1 мая 1998 г. Исполнение судебных решений регулируется Законом "Об исполнении судебных актов и актов других

органов" от 29 августа 2001 г.

Уголовное право и процесс

Единственным источником уголовного законодательства в Узбекистане является Уголовный кодекс 1994 г., основанный на Конституции и общепризнанных нормах международного права. Он вступил в силу с 1 января 1995 г.

УК 1994 г. в целом сходен с уголовными кодексами других стран СНГ. Особенностью его является наличие раздела, содержащего определения используемых юридических терминов.

Преступления в зависимости от характера и степени общественной опасности подразделяются в УК (ст.15) на: не представляющие большой общественной опасности; менее тяжкие; тяжкие; особо тяжкие.

Система наказаний (ст.43) включает: штраф; лишение определенного права; исправительные работы; ограничение по службе; арест; направление в дисциплинарную часть; лишение свободы; смертная казнь. Кроме основных к осужденным могут применяться дополнительные наказания: лишение воинского или специального звания; конфискация имущества. Лишение определенного права применяется в качестве и основного, и дополнительного наказания.

Закон "О внесении изменений и дополнений в Уголовный, Уголовно-процессуальный и Кодекс Республики Узбекистан об административной ответственности в связи с либерализацией уголовных наказаний" от 29 августа 2001 г. унифицировал и декриминализировал ряд норм Уголовного кодекса, а также либерализовал наказания по ряду составов преступлений, особенно за преступления в сфере экономики, предусмотрел совершенствование системы наказаний и оснований освобождения от ответственности и наказаний. Так в УК изменены критерии классификации преступлений, по которым их относят к различным категориям. В целях изменения пропорционального соотношения категорий преступлений в сторону большей либерализации смягчены санкции по 87 статьям преступлений, а в 26 из них исключены меры наказания в виде ареста или лишения свободы.

В Узбекистане постепенно сужается сфера применения смертной казни. Так, советский УК 1959 г. предусматривал это как наказание за 33 состава преступления. Согласно УК 1994 г. смертная казнь была предусмотрена за совершение лишь 13 видов преступлений. В 1998 г. смертная казнь была исключена из санкции еще 5 статей. На 1 сентября 2001 г. эта мера наказания сохранена только за совершение 4 видов особо опасных преступлений: агрессия, геноцид, терроризм и умышленное убийство при отягчающих обстоятельствах.

В Особенной части на первое место поставлены преступления против личности. Специфика этой части - наличие уголовной ответственности за ненасильственное мужеложство, многоженство, вербовку людей для эксплуатации, принуждение женщины к вступлению в брак или воспрепятствование к вступлению в брак. Эти составы отражают национальные особенности Узбекистана.

Уголовный процесс регулируется Уголовно-процессуальным кодексом Узбекистана, принятым 22 сентября 1994 г. с последующими изменениями первым постсоветским УПК на территории бывшего СССР. Отражая в целом идеи демократизации судопроизводства, этот Кодекс в ряде своих существенных черт сохраняет советскую модель уголовного процесса. Он не предусматривает введения суда присяжных и допускает арест во внесудебном порядке. Согласно УПК (ст.18) никто не может быть подвергнут аресту или содержанию под стражей иначе как на основании судебного решения или с санкции прокурора.

После принятия в УПК внесены существенные изменения и дополнения. Закон "О внесении изменений и дополнений в Уголовно-процессуальный, Хозяйственный процессуальный и Гражданский процессуальный кодексы Республики Узбекистан" от 14 декабря 2000 г. и Закон "О внесении изменений и дополнений в Уголовный, Уголовно-процессуальный кодексы и Кодекс Республики Узбекистан об административной ответственности в связи с либерализацией уголовных наказаний" от 29 августа 2001 г. предусматривают совершенствование процессуального порядка рассмотрения уголовных

дел в судах, внедрение апелляционного порядка рассмотрения дел, реформирование кассационного и надзорного порядка рассмотрения дел в судах, обеспечение равенства обвинения и защиты на всех стадиях уголовного судопроизводства.

Уголовные дела рассматриваются коллегиально, за исключением дел о нетяжких преступлениях (максимальное наказание - до 5 лет лишения свободы), которые рассматриваются судьей единолично. При коллегиальном рассмотрении дела по первой инстанции в состав суда входят судья и 2 народных заседателя. Верховный суд Республики Узбекистан заседает в составе 3 судей. Дела в коллегиях соответствующих судов (в кассационном и надзорном порядке) рассматриваются в составе 3 судей. Президиум суда слушает дела при наличии большинства членов президиума. Пленум Верховного суда Республики Узбекистан рассматривает дела при наличии не менее 2/3 его состава.

В целях реализации провозглашенного УПК принципа состязательности процесса на практике Законом "О внесении изменений и дополнений в Уголовно-процессуальный, Хозяйственный процессуальный и Гражданский процессуальный кодексы Республики Узбекистан" от 14 декабря 2000 г. предусмотрена мера по обеспечению равенства прокурора и адвоката на всех стадиях уголовного судопроизводства, а также совершенствованию процессуального порядка собирания доказательств, повышение качества и оперативности осуществления правосудия и обеспечения справедливости судебных решений.

Согласно ст.121 Конституции на территории Республики Узбекистан запрещается создание и функционирование частных, кооперативных организаций, общественных объединений и их подразделений, самостоятельно выполняющих оперативно-розыскные, следственные и иные специальные функции по борьбе с преступностью.

Судебная система. Органы контроля

Конституция Узбекистана 1992 г. не пошла по пути создания единой судебной системы, возглавляемой Верховным судом. В место этого была создана полисистемная организация судебной власти, включающая суды общей юрисдикции во главе с Верховным судом, хозяйственные суды во главе с Высшим хозяйственным судом и Конституционный суд.

Судебная система страны состоит из Конституционного суда, Верховного суда, Высшего хозяйственного суда Республики Узбекистан, Верховного суда Республики Каракалпакстан, Хозяйственного суда Республики Каракалпакстан, а также областных, Ташкентского городского, районных, городских и хозяйственных судов. В соответствии с Конституцией и законом судебная система в Узбекистане действует независимо от законодательной и исполнительной властей, политических партий и других общественных объединений. Запрещено создание чрезвычайных судов.

Организация и порядок деятельности судов определяются Законом "О судах" от 2 сентября 1993 г. (с изменениями и дополнениями от 31 августа 1995 г. и 27 декабря 1996 г.). В 2000 г. принята новая редакция закона о судах, согласно которому осуществлена специализация судов, т.е. созданы суды по гражданским делам и суды по уголовным делам.

В Узбекистане функционируют Высшая квалификационная комиссия судей при Президенте Республики и Департамент по организационному, материально-техническому и финансовому обеспечению деятельности судов. Суды освобождены от несвойственной им функции исполнения своих решений и актов государственных органов.

Верховный суд Республики Узбекистан является высшим органом судебной власти в сфере гражданского, уголовного и административного судопроизводства. Принимаемые им акты окончательны и обязательны для исполнения на всей территории Республики. Верховный суд Узбекистана обладает правом судебного надзора за деятельностью Верховного суда Республики Каракалпакстан, областных, городских и районных судов.

Разрешение возникающих в экономической сфере и в процессе управления ею хозяйственных споров между предприятиями, учреждениями, организациями, основанными на различных формах собственности, а также между предпринимателями осуществляется Высшим хозяйственным судом и хозяйственными судами в пределах их

компетенции.

Судьи Верховного суда и Высшего хозяйственного суда избираются Олий мажлисом по представлению Президента Узбекистана. Судьи Республики Каракалпакстан избираются или назначаются Жокаргы кенесом (законодательным органом) по представлению председателя, согласованному с Президентом Узбекистана. Судьи областных судов, Ташкентского городского суда, районных и городских судов назначаются Президентом Узбекистана по представлению министра юстиции Узбекистана, основанному на заключении председателя Верховного суда Узбекистана, а хозяйственных судов - по представлению председателя Высшего хозяйственного суда. Судьи Военного суда вооруженных сил, военных судов гарнизонов назначаются Президентом Узбекистана по представлению министра юстиции Узбекистана, основанному на заключении председателя Верховного суда Узбекистана. Все судьи назначаются сроком на 5 лет.

Конституционной контроль осуществляется Конституционным судом. Этот орган, введенный по Конституции 1992 г., был избран в конце 1995 г. и приступил к работе в 1996 г. Модель конституционного правосудия в Узбекистане во многом соответствует континентальной классической форме конституционного контроля.

В соответствии с Законом, принятым 30 августа 1995 г., Конституционный суд состоит из председателя, заместителя председателя и 5 членов, включая 1 от Республики Каракалпакстан. Суд избирается по представлению (рекомендации) Президента Узбекистана Олий мажлисом на 5-летний срок.

Конституционный суд Республики Узбекистан является высшим органом судебной власти по защите Конституции и определяет соответствие Конституции Республики Узбекистан законов Узбекистана и иных актов, принятых Олий мажлисом, указов Президента, постановлений правительства и местных органов государственной власти, межгосударственных договорных и иных обязательств Республики Узбекистан; дает заключение о соответствии Конституции Республики Каракалпакстан Конституции Республики Узбекистан, законов Республики Каракалпакстан законам Республики Узбекистан; дает толкование норм Конституции и законов Республики Узбекистан; рассматривает другие дела, отнесенные к его компетенции.

Решения Конституционного суда вступают в силу с момента опубликования. Они окончательны и обжалованию не подлежат.

Статус прокуратуры в Узбекистане определен главой XXIV Конституции Республики, согласно которой надзор за точным и единообразным исполнением законов на территории Республики Узбекистан осуществляется генеральным прокурором и подчиненными ему прокурорами. Прокуратура Узбекистана образует единую централизованную систему. Генеральный прокурор Республики и его заместители назначаются на должность и освобождаются от должности Президентом с последующим утверждением Олий мажлисом. Все прокуроры назначаются сроком на 5 лет. Прокурор Каракалпакстана назначается высшим представительным органом Республики Каракалпакстан по согласованию с генеральным прокурором Узбекистана. Прокуроры областей, районные и городские прокуроры назначаются генеральным прокурором Республики Узбекистан. Органы прокуратуры осуществляют свои полномочия независимо от государственных органов и должностных лиц и подчиняются только закону. Подробно деятельность прокуратуры регулируется Законом "О прокуратуре" от 9 декабря 1992 г. (с изменениями и дополнениями). В 2001 г. принята новая редакция закона о прокуратуре, который предусмотрел меры по повышению эффективности деятельности прокуратуры, а также обеспечению равенства прокурора и адвоката на всех ступенях судопроизводства.

Правовую помощь гражданам и организациям оказывает адвокатура Узбекистана. Право на профессиональную юридическую помощь гарантировано Конституцией (ст.116) и законами на любой стадии расследования и судебного разбирательства. Организация и порядок работы адвокатуры определяются Законом "Об адвокатуре" от 27 декабря 1996 г. и Законом "О гарантиях адвокатской деятельности и социальной защите адвокатов" от 25 декабря 1998 г. Лицо, получившее лицензию на адвокатскую деятельность, может осуществлять ее индивидуально, открывая свое адвокатское бюро, либо на добровольной основе образовывать с другими адвокатами (партнерами) коллегии и фирмы.

Одним из первых среди стран СНГ в Узбекистане в феврале 1995 г. был учрежден пост парламентского уполномоченного по правам человека (омбудсман), являющегося специальным органом защиты прав человека. Деятельность омбудсмана регулируется Законом "Об уполномоченном Олий мажлиса по правам человека (омбудсмане)" от 24 апреля 1997 г. Помимо этого был создан Национальный центр по правам человека при Президенте Республики Узбекистан, который возглавляется генеральным директором.

Литература

Батлер У. Э. Узбекское законодательство. Ташкент, 1999.

Саидов А. Х. Сравнительное правоведение. Ташкент, 1999.

Butler W. E. Civil Code of Republic of Uzbekistan. L., 1999.

Uzbekistan Legal Texts: The Foundation of Civil Accord and a Market Economy / Ed. Butler W. E. L., 1999.

Maillet L. Commercial and Investment Law: Uzbekistan. N.Y., 1995.

Saidov A. Le droit ouzbek. Tashkent, 1996.

Saidov A. The Legal System of Uzbekistan. Tashkent, 1998.

Украина

Государственное устройство
Правовая система
Общая характеристика
Гражданское и смежные с ним отрасли права
Уголовное право и процесс
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство в Восточной Европе.

Территория - 603,7 тыс. кв.км. Столица - г. Киев.

Население - 52 млн. чел. (1996 г.).

Официальный язык - украинский.

Религия - большинство верующих - православные, распространен также католицизм.

В IX-XIII вв. центральные и западные районы современного государства Украина составляли ядро Древнерусского государства. В XIV в. земли юго-западной Руси оказались под властью Великого княжества Литовского и Польши. К XVI-XVII вв. сформировалась малороссийская (украинская) народность. Освободительная борьба украинцев 1648-1654 гг. завершилась воссоединением Левобережной Украины с Россией. Правобережная Украина воссоединилась с Россией в конце XVIII в. В декабре 1917 г. образована Украинская Советская Социалистическая Республика (УССР). 30 декабря 1922 г. УССР выступила в числе 4 советских республик - учредителей СССР. В июне 1990 г. на Украине принята Декларация о государственном суверенитете. 24 августа 1991 г. провозглашен Акт о независимости Украины.

Государственное устройство

Украина - унитарное государство. В административно-территориальном отношении состоит из 24 областей и Автономной Республики Крым.

Действует Конституция 1996 г., согласно которой Украина имеет нетипичную форму правления, сочетающую черты президентской, парламентской и советской республик. Политический режим - демократия в процессе становления.

Единственным органом законодательной власти на Украине является однопалатный парламент - Верховная рада Украины. По Конституции она состоит из 450 народных депутатов, избираемых на основе всеобщего, равного и прямого избирательного права путем тайного голосования сроком на 4 года. Половина депутатов избирается по мажоритарной системе, другая - по пропорциональной.

Президент Украины может досрочно прекратить полномочия Верховной рады Украины, если пленарные заседания не могут начаться в течение 30 дней очередной

сессии. Полномочия Верховной рады Украины, избранной на внеочередных выборах, не могут быть прекращены в течение 1 года со дня ее избрания. Полномочия Верховной рады не могут быть прекращены досрочно и в последние 6 месяцев срока полномочий Президента Украины.

Право законодательной инициативы в Верховной раде принадлежит Президенту, народным депутатам, Кабинету министров и Национальному банку Украины. Законопроекты, определенные Президентом как неотложные, рассматриваются Верховной радой вне очереди.

Верховная рада Украины принимает законы, постановления и иные акты большинством от своего конституционного состава, кроме случаев, предусмотренных Конституцией. Закон подписывает председатель Верховной рады и безотлагательно направляет его Президенту. Президент в течение 15 дней подписывает закон, принимая к исполнению, и официально обнародует его либо возвращает со своими мотивированными и сформулированными предложениями в Верховную раду для повторного рассмотрения. Если Президент в течение установленного срока не возвратил закон, он считается одобренным и должен быть подписан и официально обнародован. Если при повторном рассмотрении закон будет принят не менее чем 2/3 конституционного состава Верховной рады, Президент обязан его подписать и официально обнародовать в 10-дневный срок.

Верховная рада занимает наряду с Президентом центральное место в политической жизни страны. Конституция относит к ее компетенции определение основ внутренней и внешней политики; утверждение общегосударственных программ экономического, научно-технического, социального, национально-культурного развития, охраны окружающей среды; рассмотрение и принятие решения по одобрению Программы деятельности Кабинета министров Украины.

Украинский парламент дает согласие на назначение Президентом Украины Премьер-министра и контролирует деятельность Кабинета министров. Верховная рада по предложению не менее 1/3 депутатов от ее конституционного состава может рассмотреть вопрос об ответственности Кабинета министров и выразить ему недоверие большинством конституционного состава. Вопрос об ответственности Кабинета не может рассматриваться более одного раза в течение очередной сессии Верховной рады, а также в течение года после одобрения Программы деятельности Кабинета.

В число полномочий Верховной рады, кроме того, входят: назначение и освобождение от должности председателя и других членов Счетной палаты, уполномоченного Верховной рады Украины по правам человека, председателя Национального банка Украины (по представлению Президента Украины); назначение и освобождение половины состава Совета Национального банка Украины; назначение половины состава Национального совета Украины по вопросам телевидения и радиовещания; назначение на должность и прекращение полномочий членов Центральной избирательной комиссии (по представлению Президента Украины); дача согласия назначить и освободить от должности председателя Антимонопольного комитета Украины, председателя Фонда государственного имущества Украины, председателя Государственного комитета телевидения и радиовещания Украины; дача согласия назначить на должность генерального прокурора Украины; выражение недоверия генеральному прокурору Украины, что влечет его отставку; назначение 1/3 состава Конституционного суда Украины; избрание судей бессрочно; досрочное прекращение полномочий Верховной рады Автономной Республики Крым при наличии заключения Конституционного суда Украины о нарушении ею Конституции Украины или законов Украины; назначение внеочередных выборов в Верховную раду Автономной Республики Крым; назначение очередных и внеочередных выборов в органы местного самоуправления; утверждение указов Президента Украины о введении военного или чрезвычайного положения на Украине либо в отдельных ее местностях, о всеобщей или частичной мобилизации, об объявлении отдельных местностей зонами чрезвычайной экологической ситуации.

Глава государства - Президент Украины, избираемый непосредственно гражданами на 5-летний срок. Одно и то же лицо не может быть Президентом более 2 сроков подряд. Президент является гарантом государственного суверенитета, территориальной

целостности Украины, соблюдения ее Конституции, прав и свобод человека и гражданина.

Президент Украины представляет государство в международных отношениях, назначает внеочередные выборы в Верховную раду в сроки, установленные Конституцией; прекращает полномочия Верховной рады, если в течение 30 дней очередной сессии не могут начаться пленарные заседания.

Глава государства осуществляет фактически полный контроль над исполнительной властью: он назначает (с согласия Верховной рады) Премьер-министра; прекращает полномочия Премьер-министра и принимает решение о его отставке; назначает (по представлению Премьер-министра) членов Кабинета министров Украины, руководителей других центральных органов исполнительной власти, а также председателей местных государственных администраций и прекращает их полномочия на этих должностях; реорганизует и ликвидирует (по представлению Премьер-министра) министерства и другие центральные органы исполнительной власти, действуя в пределах средств, предусмотренных на содержание органов исполнительной власти; отменяет акты Кабинета министров Украины и Совета министров Автономной Республики Крым.

Президент также назначает (с согласия Верховной рады) генерального прокурора Украины и освобождает его от должности; назначает половину состава Совета Национального банка Украины и Национального совета Украины по вопросам телевидения и радиовещания; назначает и освобождает от должности (с согласия Верховной рады) председателя Антимонопольного комитета, председателя Фонда государственного имущества, председателя Государственного комитета телевидения и радиовещания; создает и возглавляет Совет национальной безопасности и обороны Украины; назначает 1/3 состава Конституционного суда Украины; обладает правом вето в отношении принятых парламентом законов; осуществляет иные полномочия, присущие главе государства (помилование, присвоение государственных наград, решение вопросов гражданства и т.д.).

Президент Украины на основе и во исполнение Конституции и законов издает указы и распоряжения. Акты Президента, изданные по ряду вопросов, предусмотренных Конституцией, скрепляются подписями Премьер-министра Украины и министра, ответственного за акт и его исполнение.

Высшим в системе органов исполнительной власти является Кабинет министров Украины, который ответственен перед Президентом, подконтролен и подотчетен Верховной раде в пределах, предусмотренных Конституцией.

Премьер-министр назначается Президентом с согласия более половины от конституционного состава Верховной рады Украины. Персонально состав Кабинета министров назначается Президентом по представлению Премьер-министра. Последний руководит работой Кабинета министров, направляет ее на выполнение Программы деятельности, одобренной Верховной радой Украины.

Принятие Верховной радой резолюции недоверия Кабинету министров влечет его отставку.

Председатели местных государственных администраций назначаются и освобождаются от должности Президентом по представлению Кабинета министров. Председатели местных государственных администраций ответственны перед Президентом и Кабинетом, подотчетны и подконтрольны органам исполнительной власти высшего уровня.

Если недоверие председателю районной или областной государственной администрации выразили 2/3 депутатов от состава соответствующего совета, Президент Украины принимает решение об отставке председателя местной государственной администрации.

Правовая система

Общая характеристика

Современная правовая система Украины входит в романо-германскую правовую семью, образуя в ней вместе с правовыми системами России и других республик СНГ

самостоятельную "евразийскую" группу.

До XV в. Украина и Россия имеют общую правовую историю. В период литовско-польского господства на Украине действовали нормы второго и третьего Литовских статутов (1566 и 1588 гг.), а также обычное казацкое право, касавшееся военно-административного порядка и суда, владения землей, купли-продажи движимого имущества, отдельных преступлений и наказаний. В городах, особенно в тех, которые пользовались правом самоуправления, действовали нормы Магдебургского права и его разновидности - Хелмского права. После воссоединения Украины с Россией одним из источников права стали законодательные акты царского правительства и нормы местной украинской власти.

Разнородность, неупорядоченность и противоречивость норм права Украины создавали значительные трудности в деятельности административных и судебных учреждений. В 1728 г. царским правительством было принято решение создать комиссию для кодификации украинского законодательства. Комиссия закончила работу в 1743 г., и подготовленный Свод "Права, по которым судится малороссийский народ" был представлен на утверждение в Сенат. Он состоял из 3 книг (статута Литовского, Зерцала саксонского и сборника Магдебургского (Хелмского) права, книги "Порядка"), разделялся на 30 глав, 531 артикул и 1716 пунктов. Хотя Свод так и остался неутвержденным, в судопроизводстве им нередко пользовались как авторитетным источником.

После 60-х гг. XVIII в., с ликвидацией малороссийской автономии, стало расширяться применение общероссийского права, которое заметно потеснило другие источники. В XIX в. правовое развитие Украины протекало в общероссийском русле, а с 1918 г. она воспроизводила единые схемы государственно-правового строительства РСФСР и СССР.

Как и другие советские республики, УССР имела собственные кодексы по всем отраслям права. Две широкомасштабные кодификации были проведены в 1920-е и 1960-1970-е гг. В 1960 г. были приняты действующие УК и УПК, в 1963 - ГК и ГПК, в 1969 - Кодекс о браке и семье, в 1970 Исправительно-трудовой кодекс, в 1971 - КЗоТ, в 1983 г. - Жилищный кодекс.

С 1990 г. началось создание новой правовой системы Украины. Основные усилия законодателей были направлены на создание основ для независимой национальной государственности и перехода к рыночным отношениям. В 1990-е гг. на Украине приняты сотни законов, закрепивших (по крайней мере, формально) новые принципы и институты: приоритет прав и свобод личности, многопартийность, разделение властей, конституционный контроль, равенство форм собственности, свободу частной инициативы и т.д. В результате этих изменений украинская правовая система в целом перешла от социалистического типа к романо-германскому.

Тем не менее по темпам правовых реформ Украина стабильно занимает последнее место на территории бывшего СССР. Новая демократическая Конституция была принята только в 1996 г., позже, чем в любой другой бывшей советской республике. К середине 2002 г. на Украине по-прежнему действовали прежние советские ГК, УПК, ГПК, Трудовой, Административный, Брачно-семейный кодексы, претерпевшие множество изменений и дополнений. В то же время принят ряд новых кодексов: Земельный (2001), Арбитражный процессуальный (1991), Таможенный (1991), Воздушный (1993), Кодекс Украины о недрах (1994), Лесной (1994), Кодекс торгового мореплавания (1995), Водный (1995), Уголовный (2001), Семейный (2002).

На формирование нового украинского права оказывает существенное влияние откровенно националистический характер существующего в стране политического режима, что заставляет иногда украинских законодателей идти по пути поиска оригинальных или заимствованных у западных стран моделей правового регулирования вместо использования готовых образцов законодательства России и других республик СНГ. Это может привести к постепенному отдалению Украины от общего правового пространства Содружества.

В настоящее время основным источником права в стране являются законодательные и другие нормативные акты. Во главе иерархии стоит Конституция, далее следуют законы, указы Президента, постановления Кабинета министров, подзаконные акты министерств, ведомств, Национального банка Украины, акты местных представительных и исполнительных органов власти.

Несколько более расширенные по сравнению с другими регионами Украины полномочия в области правового регулирования имеет Автономная Республика Крым, хотя новая Конституция, принятая Верховным советом Крыма 21октября 1998 г. и утвержденная Законом Украины от 23 декабря 1998 г., лишила автономию права принимать собственные законы. В место этого в крымской Конституции говорится о "нормативно-правовых актах Верховной рады Автономной Республики Крым".

Институт делегированного либо чрезвычайного (срочного) законодательства Конституцией не предусмотрен.

Согласно ст.9 Конституции Украины действующие международные договоры, согласие на обязательность которых дано Верховной радой, являются частью национального законодательства Украины.

Хотя судебный прецедент не признается официально источником права, в таком качестве рассматриваются постановления пленума Верховного суда и акты Конституционного суда Украины.

Гражданское и смежные с ним отрасли права

Основы современных гражданско-правовых и экономических отношений закреплены в Конституции Украины 1996 г. В соответствии со ст.13 Конституции земля, ее недра, атмосферный воздух, водные и иные природные ресурсы, находящиеся в пределах территории Украины, природные ресурсы ее континентального шельфа, исключительной (морской) экономической зоны являются объектами права собственности украинского народа. От его имени права собственника осуществляют органы государственной власти и местного самоуправления в пределах, определенных Конституцией. Собственность обязывает. Она не должна использоваться во вред человеку и обществу. Государство обеспечивает защиту прав всех субъектов права собственности и хозяйствования, социальную направленность экономики. Все субъекты права собственности равны перед законом. Право собственности на землю гарантируется. Это право приобретается и реализуется гражданами, юридическими лицами и государством исключительно в соответствии с законом.

Конституция (ст.41) упоминает 3 формы собственности: частную, государственную и коммунальную. Основной закон также гарантирует каждому право на предпринимательскую деятельность, не запрещенную законом, обязывает государство обеспечивать защиту конкуренции в предпринимательской деятельности, запрещает злоупотребление монопольным положением на рынке, неправомерное ограничение конкуренции и недобросовестную конкуренцию (ст.42).

Первый в истории Украины Гражданский кодекс был принят в 1923 г. и представлял собой копию ГК РСФСР 1922 г. В последствии его заменил ГК УССР 1963 г., несколько разделов которого продолжают действовать до настоящего времени. В 1992-1996 гг. группой ведущих украинских специалистов в области гражданского права был разработан проект гражданского кодекса Украины (ГКУ). При подготовке проекта были учтены достижения правовой науки последних лет существования Союза ССР, опыт новейшей кодификации в республиках СНГ, а также оригинальные идеи и новые теоретические разработки украинских ученых. Большое влияние на проект оказала и утвержденная Межпарламентской ассамблеей государств - участников СНГ модель Гражданского кодекса.

Проект ГКУ, так же как и все ГК на территории СНГ, строится по пандектной системе, предполагающей выделение общей части. Всего кодекс должен был включать 8 книг: книга первая "Общая часть", книга вторая "Личные неимущественные права физических лиц", книга третья "Вещное право", книга четвертая "Право интеллектуальной собственности", книга пятая "Обязательственное право", книга шестая "Семейное право", книга седьмая "Наследственное право", книга восьмая "Международное частное право". Однако одна из книг - "Семейное право" - была принята в начале 2002 г. в качестве самостоятельного Семейного кодекса.

К наиболее значительным новациям по сравнению как с советским, так и новейшим законодательством государств СНГ относятся: введение законодательного разделения

юридических лиц на лица частного и публичного права; выделение в отдельную книгу положений о личных неимущественных правах физических лиц; включение в книгу третью "Вещное право", наряду с правом собственности и правом владения, норм об эмфитевзисе (гл.32) и суперфиции (гл.33).

Процесс принятия нового ГКУ растянулся на несколько лет. В июне 1997 г. Верховная рада приняла его проект за основу, в июне 2000 г. - во втором чтении. Три первых книги ГК были утверждены в третьем чтении в июне 2001 г., еще три - осенью того же года. 29 ноября 2001 г. Верховная рада приняла в целом Закон "О введении в действие Гражданского кодекса Украины" с 1 по 6 книги. Предусматривалось, что Кодекс вступает в силу с 1 января 2003 г., однако в феврале 2002 г. Президент Украины наложил на новый ГК вето.

В отличие от других государств СНГ, проект ГКУ предусматривает принятие самостоятельного Хозяйственного кодекса, что отражает распространенную в большинстве стран романо-германского права концепцию "дуализма" в регулировании имущественных отношений. Хозяйственный кодекс был утвержден Верховной радой одновременно с новым ГК 29 ноября 2001 г. и также отклонен Президентом в феврале 2002 г. По своей структуре отклоненный вариант кодекса состоит из семи разделов: 1. Общие основы хозяйственной деятельности. 2. Субъекты хозяйствования. 3. Имущественная основа хозяйствования. 4. Хозяйственные обязательства. 5. Ответственность за правонарушения в сфере хозяйствования. 6. Особенности правового регулирования в отдельных отраслях хозяйствования. 7. Внешнеэкономическая деятельность.

Регулирование новых гражданских отношений на Украине осуществляется также отдельными законами: "О собственности" от 7 февраля 1991 г., "О залоге" от 2 октября 1992 г., "О защите прав потребителей" от 15 декабря 1993 г., "О страховании" от 7 марта 1996 г., "О лизинге" от 16 декабря 1997 г.

В области интеллектуальной собственности приняты законы "Об охране прав на знаки для товаров и услуг" от 15 декабря 1993 г., "Об охране прав на изобретения и полезные модели" от 15 декабря 1993 г., "Об авторском праве и смежных правах" от 23 декабря 1993 г.

За годы рыночных реформ на Украине принято обширное законодательство, регулирующее современные хозяйственные отношения, в том числе законы "О предпринимательстве" от 7 февраля 1991 г., "О банках и банковской деятельности" от 20 марта 1991 г., "О хозяйственных обществах" от 19 сентября 1991 г., "Об инвестиционной деятельности" от 18 сентября 1991 г., "О товарной бирже" от 10 декабря 1991 г., "О банкротстве" от 14 мая 1992 г., "Об аудиторской деятельности" от 22 апреля 1993 г., "О поставках продукции для государственных потребностей" от 22 декабря 1995 г., "О государственном регулировании рынка ценных бумаг в Украине" от 30 октября 1996 г., "О защите от недобросовестной конкуренции" от 7 июня 1996 г., "О промышленно-финансовых группах в Украине" от 21 ноября 1995 г., "О режиме иностранного инвестирования" от 19 марта 1996 г., "О рекламе" от 3 июля 1996 г.

Украинское хозяйственное законодательство отличает крайняя нестабильность. Так, в Закон о предпринимательстве изменения и дополнения вносились 32, в Закон о банках и банковской деятельности - 24 раза.

Как и в других бывших социалистических государствах, важным элементом экономических реформ на Украине является приватизация государственной собственности. Ее правовую базу составляют законы "О приватизации имущества государственных предприятий" от 4 марта 1992 г. и "О приватизационных бумагах" от 6 марта 1992 г.

Земельные отношения на Украине регулируются, помимо Гражданского кодекса, Земельным кодексом от 25 октября 2001 г. N 2768-III (вступил в силу 1 января 2001 г., заменив ЗК от 18 декабря 1990 г.) и Законом "Об аренде земли" от 6 октября 1998 г. В ходе аграрной реформы введена частная собственность на землю, законодательно предусмотрена возможность создания крестьянских хозяйств, а также различных аграрных обществ и товариществ, но большинство товаропроизводителей - по-прежнему колхозы и совхозы. Приватизируются только государственные сельскохозяйственные предприятия. В соответствии с Законом "Об особенностях приватизации имущества в

агропромышленном комплексе" от 10 июля 1996 г. совхозы подлежат приватизации путем преобразования их в коллективные сельскохозяйственные предприятия или открытые акционерные общества.

Согласно Земельному кодексу 2001 г. иностранные юридические лица могут приобретать право собственности на земельные участки несельскохозяйственного назначения в пределах населенных пунктов в случае приобретения объектов недвижимого имущества и для сооружения объектов, связанных с осуществлением предпринимательской деятельности на Украине, и за пределами населенных пунктов - в случае приобретения объектов недвижимого имущества. Земли сельскохозяйственного назначения, принятые в наследство иностранными гражданами, а также лицами без гражданства, в течение года подлежат отчуждению.

Земельным кодексом 2001 г. вводится 5-летний мораторий на операции по купле-продаже сельхозземли. В период с 2005 до 2010 г. можно будет продавать не более 100 га земель сельскохозяйственного назначения одному лицу.

Основным источником трудового права остается Кодекс законов о труде, однако трудовое законодательство интенсивно развивается и перестраивается в соответствии с новыми рыночными условиями. В 1990-е гг. на Украине было принято 18 законов, которые внесли в КЗоТ коррективы; первым был Закон "О внесении изменений и дополнений в Кодекс законов о труде Украинской ССР при переходе республики к рыночной экономике" от 20 марта 1991 г. Помимо этого приняты законы о коллективных договорах и соглашениях (1993), об охране труда (1992), о занятости населения (1991), об отпусках (1996), об оплате труда (1995).

Уголовное право и процесс

До конца 1980-х гг. уголовное законодательство Украины не имело существенных отличий от законодательства других бывших советских республик: действовавший УК УССР 1960 г. был почти идентичен УК РСФСР. В 1990 г. развитие уголовного права Украины также отражало общие для всех постсоциалистических стран тенденции: гуманизация, приближение к международным стандартам, декриминализация деяний, потерявших общественную опасность в новых политических и социально-экономических условиях. В 1992 г. были декриминализированы такие малозначительные или устаревшие правонарушения, как бродяжничество, попрошайничество, мелкое хищение государственного имущества, частное предпринимательство и т.д.

Вторая тенденция развития уголовного законодательства заключалась в появлении ранее неизвестных составов преступлений, законодательное закрепление которых имело своей целью защиту новых политических и экономических отношений. Так, в конце 1980-х - 1990-е гг. введена уголовная ответственность за наемничество, укрывательство валютной выручки, нарушение законодательства о бюджетной системе Украины, захват заложников, незаконное помещение в психиатрическую больницу, уклонение от уплаты налогов, сборов, других обязательных платежей, нарушение порядка занятия предпринимательской деятельностью, фиктивное предпринимательство, мошенничество с финансовыми ресурсами, разглашение коммерческой тайны, нарушение порядка выпуска (эмиссии) и обращения ценных бумаг и т.д.

Итогом развития уголовного права независимой Украины стало принятие 5 апреля 2001 г. нового Уголовного кодекса (в силе с 1 сентября 2001 г.). По своему содержанию он очень близок к УК РФ и кодексам других государству - частников СНГ. Большинство различий носит редакционный характер (например, условное осуждение именуется "освобождением от отбывания наказания с испытанием"). В то же время новый украинский Кодекс отличается значительно большим объемом (447 статей против 360 в первоначальной редакции УК РФ).

Как и в России, УК Украины является единственным актом, устанавливающим преступность и наказуемость деяния. Прочие уголовные законы должны включаться в него после вступления их в силу. Система наказаний в УК 2001 г. также совпадает с той, что предусмотрена УК РФ, за исключением смертной казни. После вступления в Совет Европы в 1996 г. Украина ввела мораторий на исполнение смертных приговоров, а 29 декабря 1999 г. Конституционный суд Украины признал неконституционными все нормы

прежнего УК Украины, предусматривающие применение смертной казни. Соответственно, данный вид наказания отсутствует и в новом Кодексе.

Особенная часть УК 2001 г., открывающаяся разделом "Преступления против основ национальной безопасности Украины", содержит целый ряд составов преступлений, неизвестных УК РФ: "Пытки", "Насильственное донорство", "Эксплуатация детей", "Понуждение к вступлению в половую связь", "Грубое нарушение соглашения о труде", "Нарушение права на получение образования", "Нарушение права на защиту" и др. Криминализированы систематическое занятие проституцией, групповое или публичное употребление наркотических средств.

С 1992 г. парламентом Украины принято 12 законодательных актов, касающихся системы исполнения уголовных наказаний и содержания под стражей арестованных. Заключенные получили право на свободу совести, почти во всех колониях имеются молитвенные комнаты, в 2 построены церкви. Увеличено количество посылок и передач, размер средств, которые заключенные имеют право тратить на покупку продуктов, разрешены платные медицинские консультации. Кроме свиданий осужденным разрешены телефонные переговоры. Значительно улучшены условия содержания беременных и женщин, имеющих детей. Снято ограничение на прописку для освобождающихся заключенных. Отменено условное осуждение с обязательным привлечением к труду и принудительное лечение алкоголиков и наркоманов с содержанием в ЛТП. Подготовлен проект нового уголовно-исполнительного кодекса.

Наряду с уголовным законодательством принимаются специальные законодательные акты о борьбе с преступностью. Наиболее важными среди них являются законы "О борьбе с коррупцией" от 5 октября 1995 г., "Об организационно-правовых основах борьбы с организованной преступностью" от 30 июня 1993 г., "О мерах противодействия незаконному обороту наркотических средств, психотропных веществ, прекурсоров и злоупотреблению ими" от 15 февраля 1995 г., "Об оперативно-розыскной деятельности" от 23 декабря 1993 г.

Уголовный процесс на Украине по-прежнему регулируется нормами УПК 1960 г., в который постоянно вносятся изменения и дополнения. В целом сохраняется неоинквизиционная модель уголовного процесса, при которой обвиняемый является скорее объектом, чем субъектом разбирательства.

В то же время с 1992 г. в законодательство Украины были внесены изменения, приближающие национальное правосудие к международным стандартам. Подозреваемые в совершении преступлений получили право иметь защитника с момента задержания или предъявления обвинения. Было введено судебное обжалование арестов, производимых по санкции прокурора. Защитник получил право собирать и представлять доказательства по уголовному делу.

Ряд новых демократических принципов и норм уголовного процесса закрепила Конституция 1996 г., согласно которой (ст.29) никто не может быть арестован или содержаться под стражей иначе как по мотивированному решению суда и только на основаниях и в порядке, установленных законом. В случае настоятельной необходимости предотвратить или пресечь преступление уполномоченные на то законом органы могут применить содержание лица под стражей в качестве временной меры пресечения, обоснованность которой в пределах 72 часов должна быть проверена судом. Задержанный немедленно освобождается, если в пределах 72 часов ему не вручено мотивированное решение суда о содержании под стражей. Каждому арестованному или задержанному должно быть безотлагательно сообщено о мотивах ареста или задержания, разъяснены права и предоставлена возможность защищать себя лично и пользоваться правовой помощью защитника. Каждый задержанный имеет право в любое время обжаловать свое задержание в суде. Нормы о судебном санкционировании арестов вступили в силу в 2001 г.

В качестве основных принципов судопроизводства Конституция (ст.129) закрепляет: законность; равенство всех участников судебного процесса перед законом и судом; обеспечение доказанности вины; состязательность сторон и свободу в предоставлении ими суду своих доказательств и в доказывании перед судом их убедительности; поддержание государственного обвинения в суде прокурором; обеспечение обвиняемому права на защиту; гласность судебного процесса и его полную фиксацию техническими

средствами; обеспечение апелляционного и кассационного обжалования решения суда, кроме случаев, установленных законом. Процедура апелляционного обжалования введена Законом от 21 июня 2001 г.

Конституция в принципе предусматривает создание суда присяжных (ст.124, 127).

На практике, однако, многие демократические нормы не действуют. На Украине по-прежнему широко применяются пытки подследственных, на одного освобожденного под залог приходится 80 взятых под стражу, адвокаты не допускаются к заключенным в следственные изоляторы и т.д. Процент оправдательных приговоров - один из самых низких в мире (около 0,3%).

Судебная система. Органы контроля

В 1990-е гг. в законодательство Украины были внесены изменения, направленные на превращение судов из придатка карательной системы в сильную, независимую власть, стоящую на страже прав и свобод личности. Принят ряд законов, создающих гарантии независимости судей, их материального обеспечения, защиты от угрозы какого-либо давления. Созданы арбитражные суды и Конституционный суд.

Конституция 1996 г. предусматривает, что правосудие на Украине отправляется только судом; присвоение этих функций другими органами и должностными лицами не допускается. Создание чрезвычайных и особых судов запрещено. Судопроизводство осуществляется Конституционным судом и судами общей юрисдикции. Система судов общей юрисдикции строится по принципам территориальности и специализации (ст.125 Конституции). Наивысший судебный орган в системе судов общей юрисдикции - Верховный суд Украины. Высшими судебными органами специализированных судов являются соответствующие высшие суды. В соответствии с законом действуют апелляционные и местные суды.

Согласно Закону "О судоустройстве Украины" систему судов общей юрисдикции в соответствии с Конституцией Украины составляют местные суды, апелляционные суды, высшие специализированные суды, Верховный суд Украины (ст.20). Местные суды действуют в границах района, города (кроме городов районного подчинения), района в городе, нескольких районов или района и города одновременно, если иное не предусмотрено законом (ст.21). Апелляционные суды действуют в Автономной Республике Крым, областях, городах Киеве и Севастополе, если иное не предусмотрено законом (ст.28). В апелляционных судах могут создаваться соответствующие судебные палаты для рассмотрения дел в апелляционном порядке, а также судебные палаты для рассмотрения дел в первой инстанции. Высшие специализированные суды действуют как суды кассационной инстанции по отношению к решениям местных и апелляционных судов, а в случаях, предусмотренных законом, как суды апелляционной инстанции - к решениям апелляционных судов, принятым в первой инстанции, а также пересматривают дела по вновь открывшимся обстоятельствам. Верховный суд Украины действует в составе судебных палат, президиума и пленума.

К общим относятся также военные суды, действующие на областном уровне. Военные суды гарнизонов действуют в качестве местных судов, военные суды регионов и военно-морских сил - в качестве апелляционных судов.

Помимо судов общей юрисдикции и Конституционного суда на Украине с 1991 г. существует система арбитражных судов, осуществляющих правосудие в области хозяйственных отношений. Арбитражный суд является независимым органом в разрешении всех хозяйственных споров, возникающих между юридическими лицами, государственными и другими органами, а также в рассмотрении дел о банкротстве. В единую систему арбитражных судов входят Высший арбитражный суд Украины, Арбитражный суд Автономной Республики Крым, арбитражные суды областей, городов Киева и Севастополя. Верховной радой Украины по представлению председателя Высшего арбитражного суда могут образовываться и другие звенья арбитражных судов (городские, межрайонные, районные арбитражные суды и т.п.).

Правосудие отправляется профессиональными судьями, народными заседателями и присяжными (по определенным делам). Судьи могут осуществлять правосудие единолично, народные заседатели и присяжные действуют только в составе коллегии.

Судьей может быть гражданин не моложе 25 лет, имеющий высшее юридическое образование, стаж работы в области права не менее 3 лет, проживающий на Украине не менее 10 лет, знающий украинский язык. Судья не может принадлежать к политической партии, профсоюзу, заниматься политической деятельностью, иметь представительский мандат, выполнять иную оплачиваемую работу, кроме преподавательской, научной, творческой. Судьи специализированных судов помимо юридического образования должны иметь специальную подготовку. Они осуществляют правосудие только коллегиально. Правосудие осуществляется профессиональными судьями, народными заседателями и присяжными (по определенным делам). Судьи могут осуществлять правосудие единолично, судьи специализированных судов, народные заседатели и присяжные действуют только в составе коллегии.

Судьи занимают должности бессрочно, кроме судей Конституционного суда и назначаемых на должность судьи впервые. Судья освобождается от должности органом, который его избрал или назначил, в случае: окончания срока; достижения судьей 65 лет; невозможности исполнять свои полномочия по состоянию здоровья; нарушения судьей требований относительно несовместимости; нарушения судьей присяги; вступления в законную силу обвинительного приговора в отношении него; прекращения его гражданства; признания его безвестно отсутствующим или объявления умершим; подачи судьей заявления об отставке.

Первое назначение на должность профессионального судьи сроком на 5 лет осуществляется Президентом Украины. Все другие судьи, кроме судей Конституционного суда, избираются Верховной радой бессрочно в порядке, установленном законом. Председатель Верховного суда избирается на должность и освобождается от должности путем тайного голосования пленумом Верховного суда.

Народные заседатели апелляционных судов избираются Верховным советом Автономной Республики Крым, областным, Киевским и Севастопольским городскими советами, на территории которых находится соответствующий суд, сроком на 5 лет по представлению председателя апелляционного суда.

Вопросы внутреннего самоуправления судейского корпуса решает Высший совет юстиции, который, согласно Конституции, вносит представление о назначении судей или об освобождении их от должностей; принимает решения относительно судей и прокуроров, нарушивших требования несовместимости; осуществляет дисциплинарное производство в отношении судей Верховного суда и высших специализированных судов и рассматривает жалобы на решение о привлечении к дисциплинарной ответственности судей апелляционных и местных судов, а также прокуроров.

Высший совет юстиции состоит из 20 членов. Верховная рада, Президент Украины, съезд судей Украины, съезд адвокатов Украины, съезд представителей юридических высших учебных заведений и научных учреждений назначают в Высший совет юстиции по 3 члена, а всеукраинская конференция работников прокуратуры - 2 членов Высшего совета юстиции. В состав Высшего совета юстиции входят по должности председатель Верховного суда, министр юстиции и генеральный прокурор Украины. Действует Закон "О Высшем совете юстиции" от 15 января 1998 г.

Органом конституционного контроля является Конституционный суд Украины (КС). Он состоит из 18 судей, назначаемых в равной пропорции (по 6 судей) Президентом Украины, Верховной радой и съездом судей Украины. Судья КС назначается на 9 лет без права быть назначенным на повторный срок. Председатель КС избирается на специальном пленарном заседании Суда из состава КС путем тайного голосования только на один трехгодичный срок.

К полномочиям КС относится решение вопросов о соответствии Конституции Украины (конституционности) законов и иных правовых актов Верховной рады; актов Президента Украины; актов Кабинета министров Украины; правовых актов Верховной рады Автономной Республики Крым, официальное толкование Конституции и законов Украины. По этим вопросам КС выносит решения, которые обязательны к исполнению на территории Украины, окончательны и не могут быть обжалованы.

Помимо этого КС по обращению Президента или Кабинета министров Украины дает заключения о соответствии Конституции Украины действующих международных договоров Украины или тех международных договоров, которые вносятся в Верховную

раду Украины для дачи согласия на их обязательность. По обращению Верховной рады КС дает заключение о соблюдении конституционной процедуры расследования и разбирательстве дела о смещении Президента Украины с поста в порядке импичмента.

Несмотря на определенные достижения судебно-правовой реформы принцип независимости судебной власти на Украине по-прежнему далек от реализации. Суды не обеспечены самым необходимым, поставлены в зависимость от исполнительных органов. Низкая заработная плата и тяжелые условия работы привели к образованию большого числа вакансий судейских должностей и понижению уровня квалификации судей. Суды общей юрисдикции не справляются с огромным потоком дел, что сильно ограничивает доступ граждан к правосудию.

Прокуратура Украины составляет единую систему, которая, согласно ст.121 Конституции: поддерживает государственное обвинение в суде; представляет интересы гражданина или государства в суде в случаях, определенных законом; надзирает за соблюдением законов органами, осуществляющими оперативно-розыскную деятельность, дознание, досудебное следствие; надзирает за соблюдением законов при исполнении судебных решений по уголовным делам, а также применении иных мер принудительного характера, связанных с ограничением личной свободы граждан. С принятием Конституции 1996 г. украинская прокуратура утратила важнейшую функцию - надзор за соблюдением и применением законов ("общий надзор") и функцию предварительного следствия. Эти полномочия прекращаются по мере принятия нового законодательства об органах по контролю за соблюдением законов и формирования системы досудебного следствия.

Прокуратуру возглавляет генеральный прокурор Украины, который назначается на должность с согласия Верховной рады и освобождается от должности Президентом Украины. Верховная рада может выразить недоверие генеральному прокурору, что влечет его отставку. Срок полномочий генерального прокурора и подчиненных ему прокуроров - 5 лет.

Правовую помощь гражданам и организациям оказывает адвокатура. Адвокатом может быть гражданин Украины, имеющий высшее юридическое образование, стаж работы по специальности юриста или помощника адвоката не менее 2 лет, сдавший квалификационные экзамены, получивший свидетельство о праве на занятие адвокатской деятельностью и принявший присягу адвоката Украины. Лицо вправе заниматься адвокатской деятельностью индивидуально, открыть свое юридическое бюро, объединяться с другими адвокатами в коллегии, адвокатские фирмы, конторы и иные объединения, действующие в соответствии с Законом "Об адвокатуре" от 19 декабря 1992 г. и уставами таких объединений. Регистрация адвокатских объединений производится в Министерстве юстиции.

Высшим органом государственного финансово-экономического контроля на Украине является Счетная палата Верховной рады Украины.

Парламентский контроль за соблюдением конституционных прав и свобод человека и гражданина осуществляет уполномоченный Верховной рады Украины по правам человека.

Литература

Уголовный кодекс Украины / Пер. с укр. В. Ю. Гиленченко. СПб., 2001.

Уругвай
Восточная Республика Уругвай

Государственное устройство
Правовая система
Общая характеристика
Уголовное право и процесс
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство в Южной Америке.

Территория - 178 тыс. кв.км. Столица - г. Монтевидео.

Население - 3,2 млн. чел. (1995 г.), уругвайцы; в основном потомки европейских (испанских и итальянских) эмигрантов.

Официальный язык - испанский.

Религия - католицизм.

В XVI - начале XIX вв. Уругвай - колония Испании. В 1828 г. провозглашена независимость Республики Уругвай. В 1973-1985 гг. в стране существовала военная диктатура.

Государственное устройство

Уругвай - унитарное государство. Административно-территориальное деление - 19 департаментов.

Действует Конституция 1967 г. (пятая по счету после конституций 1830, 1917, 1934, 1952 гг.). По форме правления Уругвай - президентская республика.

Высший законодательный орган - Генеральная ассамблея, состоящая из Сената (30 сенаторов) и Палаты представителей (99 депутатов), избирается на 5 лет прямыми выборами по системе пропорционального представительства. В период парламентских каникул часть полномочий Генеральной ассамблеи исполняет ее Постоянная комиссия.

Законопроект может быть инициирован в любой из палат. Обе они должны одобрить предложенный законопроект, после чего он передается исполнительной власти для промульгации. Президент имеет право общего и частичного вето.

Глава государства и правительства - Президент, избираемый всеобщим голосованием сроком на 5 лет. Одновременно избирают Вице-президента, который по должности является председателем Сената.

Президент назначает членов Кабинета министров. Каждое такое назначение должно быть одобрено простым большинством в каждой палате Генеральной ассамблеи. Общее заседание членов Кабинета министров или их заместителей именуется Советом министров.

Конституция 1966 г. предусматривает ограниченную парламентскую ответственность правительства: парламент может в определенных случаях выразить недоверие министрам.

Правовая система

Общая характеристика

Правовая система Уругвая входит в латиноамериканскую группу романо-германской правовой семьи. Подобно другим странам региона, правовая культура Уругвая сложилась из нескольких элементов. Ее исторической основой выступило испанское право (см. разделы "Аргентина", "Испания"), конституционное устройство во многом следует модели США, на гражданское право значительно повлияло французское законодательство и т.д.

В 1830 г. была принята первая Конституция независимой Восточной Республики Уругвай, во второй половине XIX в. кодифицированы основные отрасли законодательства.

В начале XX в. реформистское правительство Батлье (1903-1907, 1911-1915 гг.) осуществило целый ряд преобразований в политической, экономической и социальной сферах. Было введено всеобщее тайное голосование (для мужчин) и пропорциональная система представительства политических партий, приняты законы об отделении церкви от государства и школы - от церкви. В 1911-1915 гг. в Уругвае национализированы железные дороги, городской транспорт, некоторые банки, страховое дело, доки, предприятия по производству и продаже горючего. Под влиянием рабочего движения было принято самое передовое для того времени социальное и рабочее законодательство (закон о 8-часовом рабочем дне, о пенсиях по старости, о минимуме заработной платы). В 1917 г. принята вторая Конституция Уругвая. В 1932 г. женщинам предоставлено избирательное право, в 1946 г. отменены все законы, устанавливавшие неравенство полов.

В отличие от большинства латиноамериканских стран в Уругвае не действует

обычное право, поскольку нет индейского населения. Основным источником права являются законодательные акты, во главе иерархии которых стоит Конституция. Почти все основные отрасли права кодифицированы.

Развитие гражданского права в Уругвае не отличалось оригинальностью. В 1868 г. был принят Гражданский кодекс Уругвая, который имел в качестве образца ГК Чили 1855 г. (хотя это было не простое заимствование, как это произошло в Колумбии, Сальвадоре и Эквадоре). При составлении уругвайского ГК был также учтен проект гражданской кодификации Аугусто Тейшейра Фрейтаса (см. раздел "Бразилия").

В 1900 г. в Уругвае был принят новый закон о страховании, в 1937 г. - о литературной и артистической собственности, в 1941 г. - о патентах.

Экономическое законодательство с начала XX в. шло по пути усиления регулирующей роли государства, расширения государственного сектора и защиты национального капитала. В годы пребывания у власти военных (1973-1985 гг.) стала проводиться новая экономическая политика, направленная на привлечение иностранных банков и инвесторов. Столица Монтевидео превратилась в крупный банковский и финансовый центр. Гражданское правительство сохранило приверженность неолиберальной модели экономического развития. Осуществлявшаяся в 1990-е гг. экономическая программа предусматривала реформу налоговой системы, сокращение расходов на содержание госаппарата и социальное обеспечение, всемерное привлечение иностранного капитала, поощрение частного предпринимательства, постепенную приватизацию ряда отраслей и предприятий.

Основополагающими нормативными документами, регулирующими деятельность иностранного капитала в Уругвае, являются Декрет-закон об иностранных инвестициях от 28 марта 1974 г. и Регламентирующий декрет к нему от 10 октября 1974 г. На иностранных инвесторов в целом распространяется режим деятельности национальных компаний. Сформированы свободные зоны Нуэва Пальмира, Колониа и Карраско, предназначенные для стимулирования промышленной, коммерческой деятельности и развития сферы услуг.

Трудовое право Уругвая отличается высокой степенью развития и давними традициями. Даже в период либеральных экономических реформ в нем продолжают доминировать социально-охранительные начала. Конституция объявляет главным назначением трудового права охрану труда и защиту интересов работников, гарантирует право на объединение в профсоюзы и на забастовку. Эти права соблюдаются на практике. Государственный минимум заработной платы устанавливает трехсторонняя комиссия в составе представителей профсоюзов, организаций предпринимателей и правительства.

Уголовное право и процесс

Уголовный кодекс Уругвая 1933 г. имел своим образцом УК Италии 1930 г., который наряду с "классическими" наказаниями предусматривал целый ряд "мер безопасности". В силу этого, основываясь на концепциях "неоклассического" направления, УК 1933 г. также воспринял позитивистские концепции и идеи "опасного состояния" личности. В качестве "проводника" этих новых для того времени концепций и идей уругвайский Кодекс существенно повлиял на законодательство ряда латиноамериканских государств.

В решении вопросов об ответственности лиц УК 1933 г. на первый план выдвигает факторы, связанные с опасностью личности; именно они определяют наказание, порядок и режим его отбывания, равно как и назначение той или иной меры безопасности. При этом основания назначить те или иные меры безопасности настолько широки и неопределенны, что они по существу могут применяться и без совершения данным лицом уголовно наказуемого деяния. УК Уругвая строится по обычным образцам стран континентального права, т.е. имеет Общую и Особенную части, делящиеся на главы. Большинство статей Общей части посвящено системе наказаний и их отдельным видам, назначению наказаний и мер безопасности.

Принятый в Уругвае уже после издания УК закон о бродяжничестве ввел новое понятие - "опасное предделиктное состояние", которое использовалось для репрессий против неимущих слоев населения.

Другими важнейшими источниками уголовного права в Уругвае являются Кодекс о несовершеннолетних 1934 г. и Кодекс военной юстиции.

Смертная казнь запрещена за все преступления, в том числе относящиеся к сфере военного права, Законом от 23 сентября 1907 г. Действующая в настоящее время Конституция 1967 г. гласит: "Смертная казнь не может быть применена в отношении кого-либо" (ст.26). Последняя официальная казнь имела место в конце XIX в. (сотни людей были уничтожены военным режимом в 1973-1980 гг.).

Уголовный процесс в целом основан на французской (обвинительно-состязательной) модели. Конституция и УПК закрепляют основные демократические принципы и нормы уголовного судопроизводства. Арестованный или задержанный должен быть в течение 24 часов доставлен судье, чтобы решить вопрос о дальнейшем содержании под стражей. Однако освобождение под залог применяется только по усмотрению властей. Производство по делам несовершеннолетних регулируется Кодексом о несовершеннолетних, а по делам военнослужащих - Кодексом военной юстиции.

Судебная система. Органы контроля

Конституция 1967 г. закрепляет статус судебной власти как одной из независимых ветвей государственной власти.

Системы и гражданских, и военных судов возглавляет Верховный суд Уругвая. Нижестоящие гражданские суды включают 6 апелляционных судов (для гражданских, уголовных и трудовых вопросов), суды первой инстанции и мировые суды.

Верховный суд осуществляет управление всей судебной системой. Он готовит бюджет судебной власти и представляет его Генеральной ассамблее для одобрения, предлагает проекты всех законов, касающихся деятельности судов, назначает судей нижестоящих судов.

Верховный суд является единственным в стране органом конституционного контроля, он вправе выносить решения о конституционности законов, принятых Генеральной ассамблеей.

Конференция 2 палат Генеральной ассамблеи назначает 5 членов Верховного суда. Члены Верховного суда занимают свои должности в течение 10лет и могут быть переизбраны после перерыва в 5 лет.

Каждый из апелляционных судов, расположенных в Монтевидео, состоит из 3 судей, назначенных Верховным судом с согласия Сената. Судьи апелляционных судов занимают свои должности до 70-летнего возраста.

Судьи первой инстанции (jueces letrados) департамента Монтевидео рассматривают дела как по первой инстанции, так и в апелляционном порядке. Так же как и апелляционные суды, они специализируются на определенных категориях дел: гражданских, уголовных, трудовых, таможенных и делах о несовершеннолетних. Помимо этого имеются муниципальные судьи первой инстанции, которые рассматривают большинство незначительных дел, если те не относятся к компетенции мировых судей. Верховный суд назначает 224 мировых судей на 4-летний срок. Их юрисдикция ограничена делами, касающимися выселения, нарушения контрактов, аренды, а также мелкими коммерческими исками.

Прокуратура (Публичное министерство) состоит из прокуроров (Fiscales Letrados), возглавляемых прокурором суда (Fiscal de Corte), который назначается Президентом с согласия Сената и действует независимо при Верховном суде.

Квазисудебными автономными органами являются Счетный суд, Трибунал административных споров и Избирательный суд. Их члены назначаются на совместном заседании Генеральной ассамблеи.

Счетный суд выступает как обладающий функциональной автономией вспомогательный орган Генеральной ассамблеи, ответственный за финансово-экономический контроль. Он уполномочен рассматривать все вопросы, касающиеся финансовой деятельности государственных органов, администрации департаментов и автономных агентств, представляя Генеральной ассамблее ежегодный отчет. Счетный суд состоит из 7членов, назначенных 2/3 голосов всех членов Генеральной ассамблеи.

Трибунал административных споров (Tribunal de lo Contencioso Administrativo)

рассматривает требования об аннулировании административных актов всех уровней, когда они оспариваются как незаконные или представляющие злоупотребление властью. Кроме того, он разрешает споры о компетенции между различными органами исполнительной власти. Трибунал состоит из пяти судей, назначенных Генеральной ассамблеей на 10-летний срок. При нем действует генеральный прокурор по административным искам, назначаемый Президентом.

Избирательный суд контролирует законность проведения выборов на национальном департаментском и муниципальном уровнях. В его состав входят 9 членов, 5 из которых назначаются на совместном заседании палат Генеральной ассамблеи большинством в 2/3 голосов, и по 2 - от 2 политических партий с наибольшим числом мандатов.

В 1980 г. была создана система публичных защитников для малоимущих.

Литература

Mucoz H. C. A Statement of the Laws of Uruguay in Matters Affecting Business. 5th ed., revised and enlarged. Washington, 1971.

Vescovi E. Uruguay // International Encyclopedia of Comparative Law. Vol. 1. 1973.

Фиджи
Республика Островов Фиджи

Государственное устройство
Правовая система
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство, расположенное в юго-западной части Тихого океана на островах одноименного архипелага.

Общая территория островов - 18,3 тыс. кв.км. Столица - г. Сува.

Население - около 780 тыс. чел. (1998 г.); из них 50% составляют коренные фиджийцы, принадлежащие к меланезийской группе, 46% - фиджи-индийцы, остальные - китайцы, европейцы, выходцы из Азии.

Официальный язык - английский, однако Конституция признает равноправными государственными языками также фиджийский и хинди.

Религия - более половины населения - христиане (методисты, католики), около 40% - индуисты, 10% - мусульмане.

Время проникновения на острова европейцев (начало XIX в.) совпало с периодом разложения первобытно-общинного строя. С 1874 г. Фиджиколония Великобритании. В 1879 г. начался массовый ввоз рабочих-индийцев для работы на плантациях. В 1970 г. провозглашена независимость в составе Содружества, возглавляемого Великобританией. В 1987 г. в стране произошло 2 военных переворота. В результате последнего из них Фиджи была провозглашена республикой. В октябре 1987 г. исключена из состава Содружества (членство восстановлено в 1997 г.).

Государственное устройство

Фиджи - унитарное государство. Административно-территориальное деление - 4 округа и остров Ротума.

Действует Конституция 1997 г. (в силе - с 27 июля 1998 г.). По форме правления Фиджи - республика. Политический режим - либеральный, характеризуется острой борьбой между коренными жителями и индо-фиджийцами. В октябре 1997 г. были отменены положения Конституции, дискриминировавшие некоренных жителей.

Законодательная власть принадлежит Парламенту, состоящему из Сената и Палаты представителей. Сенат включает 32 члена: 14 назначаются Большим советом вождей (Bose Levu Vakaturaga), 9 - Премьер-министром, 8 Лидером оппозиции и один - Советом острова Ротума. Палата представителей состоит из 71 депутата: 46 мест занимают депутаты от национальных общин (23 места принадлежат коренным фиджийцам, 19 - индийцам, 3 - депутатам от других малочисленных этнических групп и 1 - жителям

острова Ротума), и 25 мест занимают депутаты, избираемые из лиц всех рас. Срок полномочий Парламента - 5 лет.

Глава государства - Президент, назначаемый Большим советом вождей после консультации с Премьер-министром сроком на 5 лет, представляет коренных фиджийцев. Вице-президент назначается тем же путем и на тот же срок, что и Президент. По Конституции 1997 г. (в отличие от Конституции 1990 г.) эти посты доступны любому фиджийцу вне зависимости от его национальной принадлежности. За исключением некоторых случаев при осуществлении своих полномочий Президент должен действовать по совету правительства или другого органа, указанного в Конституции.

Исполнительную власть осуществляет правительство (Кабинет министров), которое формируется на многопартийной основе из обеих палат Парламента и членов каждой партии, которая имеет как минимум 10% мест в Палате представителей. Правительство возглавляет Премьер-министр, на должность которого Президент назначает члена Палаты представителей, способного сформировать Кабинет, имеющий поддержку большинства в указанной палате. Другие министры назначаются и освобождаются от должности Президентом по совету Премьер-министра. Кабинет коллективно ответственен перед Палатой представителей. В случае утраты Премьер-министром поддержки парламентского большинства он либо уходит в отставку, либо просит Президента распустить Парламент. Президент удовлетворяет просьбу о роспуске, если нет возможности сформировать новое правительство.

Правовая система

Правовая система Фиджи основана в целом на английском общем праве. Собственно английское общее право, доктрины права справедливости и статуты общего применения по состоянию на 1875 г. действуют в части, не противоречащей местным законодательным актам (собственный законодательный орган на Фиджи учрежден в 1875 г.). Новое законодательство Фиджи продолжает следовать английским образцам.

В отличие от Конституции 1990 г. действующая Конституция 1997 г. не содержит прямого указания о том, что обычное право является источником права Фиджи. В то же время Конституция 1997 г. (ст.186) гласит, что Парламент должен устанавливать условия для применения обычного права и для разрешения споров в соответствии с традиционными фиджийскими процедурами. Обычное право сохраняет значение в сфере земельных отношений.

Трудовое законодательство закрепляет право на объединение в профсоюзы, коллективные переговоры и забастовку, и эти права свободно осуществляются на практике.

Основным источником уголовного права Фиджи является УК, представляющий собой вариант типовой модели колониального уголовного кодекса, разработанной в 1920-х гг. Министерством колоний Великобритании на основе УК штата Квинсленд 1899 г. (см. раздел "Австралия") и УК Нигерии 1916 г. Аналогичные кодексы действуют в Кении, Уганде, Танзании, Малави, Замбии, Гамбии, на Кипре. Смертная казнь сохраняется по закону только за измену, подстрекательство иностранцев к нападению на Фиджи и геноцид (за убийство отменена в 1979 г.). Последняя казнь имела место в 1964 г.

Конституция и уголовно-процессуальное законодательство закрепляют подробные гарантии демократического уголовного судопроизводства. Любое арестованное лицо должно быть без задержки доставлено в суд для проверки законности ареста.

Судебная система. Органы контроля

Судебная система Фиджи включает магистратские суды, Высокий суд, Апелляционный суд и Верховный суд. Специальных судов нет, военные суды рассматривают только дела военнослужащих.

Магистратские суды слушают основную массу гражданских и уголовных дел. Высокий суд рассматривает дела о наиболее серьезных преступлениях и жалобы на нарушение конституционных прав граждан, а также дает толкование Конституции. Апелляционный суд - апелляции на все решения Высокого суда. Заключительной

инстанцией является Верховный суд.

Председатель Высокого суда назначается Президентом Фиджи по совету Премьер-министра, данному после консультации с Лидером оппозиции. Другие судьи Выского суда, а также судьи Апелляционного и Верховного судов назначаются Президентом Фиджи по рекомендации Комиссии судебной службы после консультации с министром юстиции и соответствующим комитетом Палаты представителей. Назначения на нижестоящие судебные должности осуществляются Комиссией судебной службы после консультации с Премьер-министром и Лидером оппозиции.

Уголовное преследование производит директор публичных преследований, назначаемый Комиссией конституционных служб после консультации с генеральным атторнеем.

Контроль за соблюдением прав граждан в сфере государственного управления осуществляет Омбудсман, который назначается Комиссией конституционных служб после консультации с Премьер-министром.

Высшим органом финансового контроля является генеральный аудитор, который назначается Комиссией конституционных служб после консультации с соответствующим комитетом Палаты представителей.

Литература

Knox-Mawer R. Native Courts and Customs in Fiji // International and Comparative Law Quarterly. Vol. 10. 1961.

Marshall H. H. Fiji // International Encyclopedia of Comparative Law. Vol. 1. 1972.

Roberts-Wray K. Commonwealth and Colonial Law. L., 1966.

Филиппины
Республика Филиппины

Государственное устройство
Правовая система
Общая характеристика
Гражданское и смежные с ним отрасли права
Уголовное право и процесс
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство в западной части Тихого океана на архипелаге, насчитывающем более 7 тыс. островов.

Территория - 300,7 тыс. кв.км. Столица - г.Манила.

Население - 79,35 млн.чел. (1999 г.); филиппинцы (около 100 этнических общностей, среди которых наиболее крупные - висаянцы, тагалы, илоканцы).

Официальные языки - английский и пилипино.

Религия - 90% населения - христиане, в основном католики, 7% - мусульмане.

В XV-XVI вв. на Филиппинах существовало несколько феодальных княжеств. В 1565-1898 гг. Филиппины были колонией Испании, в 1899-1946 гг. колонией США. В 1934 г. введено автономное управление. 4 июля 1946 г. Филиппины провозглашены независимой республикой.

Государственное устройство

Филиппины - унитарное государство. Административно-территориальное деление: 74 провинции. На острове Минданао, где сосредоточена мусульманская община, образован автономный район.

Действует Конституция, принятая на референдуме в феврале 1987 г. (четвертая по счету после конституций 1898, 1935 и 1973 гг.).

Форма правления - классическая президентская республика. Политический режим - демократия в процессе становления (с 1986 г.).

Высший орган законодательной власти - Конгресс - состоит из двух палат: Сената

(24 места) и Палаты представителей (не более 250 мест: 200 депутатов избираются, 50 - назначаются Президентом из списков, представляемых политическими партиями и общественными организациями). Сенаторы избираются на 6 лет (не более 2 сроков подряд), а члены Палаты представителей - на 3 года (не более 3 сроков подряд).

В компетенции палат имеются определенные различия. Все финансовые законопроекты инициируются в Палате представителей, но Сенат может предлагать или соглашаться с поправками. Сенат ратифицирует международные соглашения (для этого требуется большинство в 2/3 голосов). Каждый законопроект должен пройти 3 чтения в каждой палате. Принятый законопроект передается на подпись Президенту, который может применить право вето. Президентское вето преодолевается большинством в 2/3 членов каждой из палат.

Члены обеих палат Конгресса имеют право обращаться с запросами к исполнительной власти.

Глава государства и правительства - Президент, избираемый путем прямых всеобщих выборов на 6-летний срок, является одновременно главнокомандующим вооруженными силами. Президент не может быть переизбран.

Вице-президент имеет тот же срок полномочий, что и Президент, и избирается тем же самым способом. Вице-президент может быть назначен как член Кабинета, и это не требует никакого подтверждения.

Президент уполномочен управлять всеми департаментами исполнительной власти, бюро и службами, он гарантирует надлежащее исполнение законов. Он может предоставлять амнистию с согласия большинства членов Конгресса и как полномочный представитель государства заключать соглашения, подлежащие ратификации Сенатом.

Исполнительный орган - Кабинет министров, возглавляемый Президентом. Последний назначает министров с одобрения специальной Комиссии по назначениям, в состав которой входят председатель Сената и по 12 членов от обеих палат, избираемых пропорционально численности партийных фракций.

Правовая система

Общая характеристика

Правовая система Филиппин носит смешанный характер: ее структура, система источников и большинство старых отраслей основаны на испанском (т.е. романо-германском) праве с более или менее значительными заимствованиями из англо-американского права, в то время как все новые отрасли с начала XX в. развивались на базе англо-американских правовых доктрин. В силу длительного, почти четырехвекового господства европейцев правовая культура Филиппин является самой вестернизированной во всей Восточной и Юго-Восточной Азии. В населенных мусульманами районах на юге архипелага наряду с общенациональным используется мусульманское право.

В испанский колониальный период (1565-1898 гг.) на архипелаге применялись законодательные акты метрополии (в частности, УК Испании 1870 г., Торговый кодекс 1885 г., ГК 1888 г.). При американской администрации все они были существенно дополнены или даже переработаны. Отдельные отрасли законодательства (например, конституционное, трудовое, вексельное, патентное, налоговое право) американцами созданы заново. Коренным изменениям подверглись уголовный процесс и судебная система, также воспринявшие многие англо-американские традиции.

Еще в ходе освободительной войны против испанцев на Филиппинах была провозглашена республика и принята первая Конституция, действовавшая в 1898-1899 гг. В качестве образца при ее разработке использовались основные законы Франции, Бельгии и некоторых южноамериканских государств. Были гарантированы права и свободы личности, церковь отделялась от государства.

Однако высадившиеся на архипелаге американские войска вскоре восстановили колониальный порядок.

В 1934 г. Филиппинам была предоставлена внутренняя автономия, в 1935 г. введена буржуазно-демократическая Конституция, практически все принципы и большинство норм

которой заимствованы из американского конституционного права. Она строилась на принципе "разделения властей", в соответствии с которым устанавливались 3 формально независимых друг от друга вида власти: законодательная (Конгресс), исполнительная (Президент и правительство) и судебная (судебные органы). В Конституции содержался и Билль о правах.

После получения независимости в 1946 г. действие Конституции 1935 г. было сохранено, хотя ее положения не всегда осуществлялись; гражданские права и свободы произвольно ограничивались, некоторые законы носили фиктивный характер.

В 1973 г. в период диктаторского правления Президента Ф. Маркоса (1965-1986 гг.) в условиях чрезвычайного положения всеобщий референдум путем открытого голосования ратифицировал новую Конституцию. Она носила откровенно авторитарный характер, хотя и предусматривала переход Филиппин от президентской формы правления к парламентской.

После восстановления демократии в 1986 г. принята ныне действующая Конституция 1987 г., вернувшаяся к основным принципам Основного закона 1935 г. По своему содержанию она является одной из наиболее демократических в мире. Помимо сильного двухпалатного парламента ею предусмотрена сложная система независимых административных, контрольных и наблюдательных органов: Комиссия по выборам, Комиссия государственной службы, Комиссия по суду и адвокатуре, Денежно-кредитная комиссия, Комиссия по аудиту, Служба Омбудсмана, Комиссия по правам человека и др. Билль о правах содержит весьма подробное описание многочисленных процессуальных гарантий для личности, целиком заимствованных из современной правовой системы США.

Прогрессивный характер многих положений Конституции обесценивается их декларативностью. Статья XIII Конституции ("Социальная справедливость и права человека") состоит преимущественно из норм-принципов и норм-целей, определяющих направления государственной политики и задачи государства (способствовать более справедливому распределению доходов, поощрять занятость, осуществлять программу жилищного строительства для малоимущих и т.д.). Эти нормы не могут быть реализованы без принятия специальных законов.

Основными источниками права на Филиппинах являются законодательство и другие нормативные акты, иерархия которых включает Конституцию, законы Конгресса, декреты, приказы и инструкции Президента. На Филиппинах по-прежнему применяются имеющие силу закона президентские декреты, изданные в период чрезвычайного положения (1972-1981 гг.).

Филиппинское право хорошо кодифицировано (к началу 1990-х гг. имелось 26 кодексов и кодифицированных законодательных актов).

Конституция умалчивает о соотношении ратифицированных международных соглашений и национальных законов страны, декларируя лишь, что Филиппины принимают общепринятые принципы международного права как часть права страны (разд.2 ст.2).

Прецедентное право США цитируется в филиппинских судах и имеет "убеждающую" силу.

Гражданское и смежные с ним отрасли права

Частное право Филиппин, как и правовая система страны в целом, носит смешанный характер. Его историческую основу составляет испанское гражданское и торговое право, основные институты которого по-прежнему сохраняют силу на архипелаге. В то же время подотрасли и институты гражданского и торгового права, возникшие или существенно трансформировавшиеся уже в XX в., следуют англо-американским образцам (вексельное, патентное право, антитрестовское и потребительское законодательство).

Длительное время на Филиппинах применялся испанский Гражданский кодекс 1888 г. (см. раздел "Испания"). 1 июля 1950 г. его сменил собственный филиппинский ГК.

ГК Филиппин, известный как Закон Республики 386, охватывает вопросы личного, вещного и обязательственного права и представляет собой смесь испанских и англо-

американских правовых традиций. Книга I ("Лица") включает положения о правоспособности, гражданстве и месте жительства, а также нормы семейного права. Большинство последних были, однако, перенесены в Семейный кодекс 1988 г. Книга II ("Имущество, собственность и ее модификации") содержит положения о правах и обязанностях, вытекающих из собственности и других вещных прав на движимое и недвижимое имущество. Книга III ("Различные способы приобретения собственности") посвящена правовым условиям возникновения права собственности, таким как создание интеллектуального произведения, наследование, приобретательная давность, дарение. Книга IV ("Обязательства и контракты") охватывает практически все виды договорных и внедоговорных обязательств.

Коммерческое право Филиппин основано на испанском Торговом кодексе 1885 г. Он включает положения о товарах, сухопутной и морской торговле, некоторых видах коммерческих контрактов, банкротстве и бухгалтерском учете.

Другой важнейший источник коммерческого права - Кодекс о корпорациях, включающий положения об организации управления корпорациями, ведении реестра акционеров, отчетности и т.д.

На американских доктринах основаны филиппинское антитрестовское и потребительское право, законодательство о ценных бумагах, банковском деле, финансах, рекламе. Филиппины также входят в американскую систему патентного и англо-американскую систему вексельного права.

В 1997 г. был принят новый Кодекс интеллектуальной собственности.

Общие принципы регулирования экономических отношений закреплены в Конституции 1987 г. Согласно разд.6 ст.12 Основного закона использование собственности носит социальную функцию, и все экономические агенты должны вносить вклад в общее благо. Физические и юридические лица, включая корпорации, кооперативы и подобные коллективные организации, вправе иметь, учреждать и использовать экономические предприятия при том, что государство обязано способствовать справедливому распределению и вмешиваться, когда этого требует общее благо.

Филиппины традиционно проводят политику поощрения иностранных инвестиций, правовую основу для которых составляют Закон об иностранных инвестициях 1991 г. и Закон о специальных экономических зонах 1995 г. Создание предприятий с участием иностранных капиталов возможно по законам Филиппин или по законам других государств. В 1987 г. парламентом был принят Закон о капиталовложениях (Omnibus Investments Code of 1987), который определяет основные направления и принципы инвестиционной политики Филиппин. В последствии на основе этого документа был разработан ряд правительственных постановлений и ведомственных инструкций, детально регулирующих порядок и процедуру инвестирования капитала в экономику страны и создания смешанных предприятий.

Трудовое законодательство на Филиппинах получило достаточно широкое распространение уже в 1930-1940-е гг., т.е. раньше, чем в других странах региона. Оно развивалось под влиянием американского законодательства, воспроизводя все его антирабочие черты. В 1936 г. на Филиппинах, впервые во всей Азии, были законодательно признаны коллективные договоры, но постоянная коллективно-договорная практика здесь так и не сложилась.

Принятый в 1974 г. Кодекс о труде предусматривает 8-часовой рабочий день и 48-часовую рабочую неделю. Каждый предприниматель обязан охватить своих работников программой социального обеспечения. Закон запрещает дискриминацию в сфере труда на основании пола.

Раздел 3 ст.13 Конституции 1987 г. закрепляет право трудящихся на самоорганизацию, коллективные переговоры, забастовку, обязывает государство содействовать полной занятости и равенству возможностей трудоустройства.

Уголовное право и процесс

В период испанского владычества на Филиппинах применялось уголовное право метрополии. К началу XX в. здесь использовался УК Испании 1870 г. Сменившие испанцев американские власти лишь дополнили этот Кодекс серией новых законов. В

1930 г. был принят ныне действующий (пересмотренный) Уголовный кодекс, который включил испанский кодекс и применявшиеся в стране американские уголовно-правовые акты. Пересмотренный Уголовный кодекс 1930 г. был составлен на испанском языке, а затем переведен на английский. Он разбит на 3 книги: общие нормы, преступления и наказания за них, нарушения.

Конституция 1987 г. отменила смертную казнь за все виды преступления, однако предоставила Конгрессу право вводить ее в будущем за "наиболее отвратительные преступления". В соответствии с этим правом смертная казнь была восстановлена в 1993 г. В 1999 г. были произведены первые за 23 года смертные казни, но вскоре после этого на применение данного вида наказания был введен мораторий.

Уголовный процесс на Филиппинах основан на американских стандартах. Источниками уголовно-процессуального права являются Конституция, Новые правила суда 1964 г., специальные законы и некоторые президентские приказы и инструкции.

Предусмотренная Конституцией 1987 г. система уголовно-процессуальных прав и гарантий почти дословно воспроизводит формулировки из Конституции и законов США. Согласно ст.III, именуемой "Билль о правах", никто не должен быть лишен жизни, свободы или собственности без должной правовой процедуры, и при этом никому не должно быть отказано в равной защите законом (разд.1). Любой обыск или арест может быть произведен только по судебному ордеру, выданному на достаточном основании, которое определяет лично судья после допроса под присягой или торжественного заявления истца и свидетелей, и при условии точного описания места, подлежащего обыску, и лиц или предметов, подлежащих аресту (разд.2). Любое доказательство, полученное с нарушением установленного Конституцией и законом порядка, признается недопустимым.

Любой человек при уголовном расследовании имеет право, о котором он должен быть информирован, хранить молчание и пользоваться помощью компетентного и независимого адвоката по своему выбору. Если человек не может позволить себе услуги адвоката, он должен быть обеспечен ими за счет государства (разд.12). Никто не должен быть принужден свидетельствовать против себя (разд.17).

Все лица, кроме обвиняемых в преступлениях, наказуемых пожизненным заключением (когда есть веское свидетельство вины), до вынесения приговора имеют право на освобождение под залог с достаточными гарантиями или на освобождение под обязательство о явке. Право на залог действует и тогда, когда привилегия хабеас корпус приостановлена. Не должен требоваться чрезмерный залог (разд.13). Привилегия хабеас корпус может быть приостановлена только в случае иностранного вторжения или восстания, когда этого требует публичная безопасность (разд.15).

Обвиняемый имеет право на быстрый, беспристрастный и публичный судебный процесс, на очную ставку со свидетелями и вызов их в суд (ст.14).

Главное отличие от американского уголовного процесса состоит в том, что на Филиппинах не существует суда присяжных.

Судебная система. Органы контроля

Филиппинская судебная система состоит из Верховного суда, Апелляционного суда, региональных судов, Апелляционного налогового суда, а также столичных и муниципальных судов.

Высшей судебной инстанцией является Верховный суд, который осуществляет также функции конституционного контроля. В его состав входят верховный судья и 14 других членов. Верховный суд имеет первоначальную юрисдикцию по делам, касающимся послов, консулов, министров и других высших должностных лиц. Он рассматривает апелляции по уголовным делам, где вынесены смертные приговоры или приговоры о пожизненном заключении. Верховный суд также промульгирует правила, касающиеся защиты и осуществления конституционных прав; обмена состязательными бумагами (pleading); практики и процедуры во всех судах, допуска к юридической практике; осуществляет дисциплинарный контроль за адвокатской деятельностью; осуществляет административный надзор за всеми судами и их персоналом.

Апелляционный суд, имеющий 15 отделений, рассматривает жалобы на решения

региональных судов. Региональные суды рассматривают наиболее серьезные уголовные дела по первой инстанции, а также являются апелляционной инстанцией для столичных и муниципальных судов.

Члены Верховного суда и судьи нижестоящих судов назначаются Президентом из списка кандидатов (по 3 на каждую должность), составляемого Советом суда и адвокатуры (Judicial and Bar Council). Последний действует под надзором Верховного суда и состоит из верховного судьи как председателя по должности, секретаря юстиции и представителя Конгресса как членов по должности, представителя Объединенной адвокатуры, профессора права, находящегося в отставке члена Верховного суда, представителя частного сектора. Регулярные члены Совета назначаются Президентом на 4-летний срок с согласия парламентской Комиссии по назначениям. Члены Верховного суда и судьи нижестоящих судов находятся в должности до 70-летнего возраста.

Вооруженные силы сохраняют автономную систему военной юстиции. Военные суды действуют на основе собственных процессуальных правил, однако обязаны предоставить обвиняемому те же самые конституционные гарантии, которые имеет гражданское население. Юрисдикция военных трибуналов распространяется на всех лиц, находящихся на действительной военной службе.

В районах проживания мусульман действуют окружные и районные мусульманские суды, рассматривающие в основном вопросы личного статуса (брачно-семейные, наследственные). Официально эти суды были признаны в 1982 г.

Существует также специальный суд (Sandiganbayan), рассматривающий дела о коррупционных преступлениях государственных чиновников.

Хотя Конституция предусматривает независимую судебную власть, филиппинская судебная система страдает от коррупции и неэффективности. Почти все судьи работают с большой перегрузкой. В отличие от всех других народов Восточной и Юго-Восточной Азии филиппинцы охотно прибегают к формальным судебным процедурам и помощи юристов. По числу адвокатов Филиппины занимают первое место в регионе.

Конституция 1987 г. учредила в качестве независимой службы Комиссию по правам человека. В ее состав входят председатель и 4 члена, большинство из которых должны быть членами адвокатуры. Основной закон уполномочивает Комиссию исследовать, по собственной инициативе или по жалобе любой партии, все формы нарушений прав человека, затрагивающих гражданские и политические права; посещать с проверкой тюрьмы и места задержания; давать рекомендации Конгрессу о принятии мер для защиты прав человека и компенсации причиненного ущерба; контролировать соблюдение обязательств из международных соглашений по правам человека.

Помимо Комиссии по правам человека на Филиппинах в соответствии с той же Конституцией 1987 г. была учреждена Служба Омбудсмана, состоящая из Омбудсмана и нескольких его заместителей. Они назначаются на единственный 7-летний срок Президентом из минимум 6 кандидатур, предложенных Советом судей и адвокатуры, и из 3 кандидатов на каждую вакансию после первого назначения.

Омбудсман и его заместители должны по собственной инициативе или по жалобе любого лица рассматривать действия либо упущения публичных должностных лиц, служащих или любого государственного учреждения, когда такие действия либо упущения представляются незаконными, несправедливыми или неэффективными. Служба Омбудсмана может рекомендовать соответствующим государственным инстанциям уволить, отстранить, понизить в должности или привлечь к иным мерам ответственности, включая уголовное преследование, любого чиновника, в действиях которого будут обнаружены злоупотребления или некомпетентность. Она также может предать гласности установленные расследованием факты, давать рекомендации об устранении выявленных недостатков.

Литература

Филиппины: Справочник. М., 1979.
Feliciano M. S. The Legal System and Literature of the Philippines. Quezon City, 1978.
Gamboa M. J. An Introduction to Philippine Law. 7th ed. N. Y., 1969.
Hooker M. B. Islamic Law in South-East Asia. Singapore, 1984. P. 221-247.

Majul C. A. The General Nature of Islamic Law and its Application in the Philippines // Philippines Law Journal. 1977. Vol. 52. P. 374-394.

Финляндия
Финляндская Республика

Государственное устройство
Правовая система
Общая характеристика
Гражданское и смежные с ним отрасли права
Уголовное право
Судебная система. Органы контроля

Государство в Северной Европе.

Территория - 337 тыс. кв.км. Столица - г. Хельсинки.

Население - 5,14 млн. чел. (1998 г.); из них 93,6% - финны, 6,1% - шведы.

Официальные языки - финский и шведский.

Религия - подавляющее большинство верующих - протестанты.

В I тыс. н. э. территория современной Финляндии была заселена финскими племенами, не успевшими создать своей государственности. В XII-XIII вв. страна завоевана шведами. В 1581 г. объявлена Великим княжеством. В 1809 г. Великое княжество Финляндское на правах автономии вошло в состав Российской империи. В 1863 г. разрешен созыв финляндского сейма. В 1917 г. провозглашена независимость Финляндии. В 1919 г. Финляндия объявлена республикой. С 1995 г. Финляндия - член ЕС.

Государственное устройство

Финляндия - унитарное государство. Страна разделена на 12 губерний (ляни), которые в свою очередь подразделяются на уезды. Местное управление в ляни осуществляется губернским правлением во главе с губернатором, который назначается Президентом. Аландские острова (губерния Ахвенанма) обладают частичной автономией - там действует однопалатный парламент (Ландстинг), а наряду с губернским правлением существует совет с исполнительными функциями.

Действующая Конституция - Основной закон Финляндии была принята 11 июня 1999 г. и вступила в силу с 1 марта 2000 г. До этого Конституцию страны составляли 4 органических закона - "Форма правления Финляндии" 1919 г., "Акт об Эдускунте" 1928 г., "Акт о праве парламента контролировать законность деятельности Государственного совета и Канцлера юстиции" 1922 г. и "Акт о государственном суде" 1922 г.

На протяжении 1980-1990-х гг. конституционное развитие страны характеризовалось последовательной тенденцией к ограничению полномочий главы государства. В результате серии конституционных реформ и принятия Конституции 1999 г. ведущая роль в системе органов власти перешла к парламенту. Однако несмотря на это Финляндия по форме правления остается скорее смешанной (полупрезидентской) республикой, чем парламентской.

Высший законодательный орган страны - однопалатный парламент Эдускунта. В нее входят 200 членов, которые избираются на 4 года путем всеобщих прямых выборов по принципу пропорционального представительства.

Президент Республики в период созыва Эдускунты имеет право по мотивированному предложению Премьер-министра и после заслушивания мнений партийных фракций распустить Эдускунту и назначить проведение досрочных выборов. После этого Эдускунта принимает решение о времени завершения своей работы, прежде чем будут проведены выборы.

Парламент Финляндии обладает обычными для высшего представительного органа парламентского государства полномочиями. Он наделен правом принятия законов по любому вопросу, финансовыми прерогативами, правом контролировать деятельность правительства. В соответствии с Конституцией право законодательной инициативы имеют депутаты парламента и Президент. Законы, принятые парламентом, должны быть в трехмесячный срок утверждены Президентом - только после этого они вступают в силу.

Если Президент не утверждает закон, он возвращает его на рассмотрение Эдускунты. Если Эдускунта одобрит закон вновь без изменения его содержания, то закон вступает в силу без утверждения. Государственный бюджет утверждается особой резолюцией. Парламент принимает участие и в решении вопросов внешней политики: он одобряет международные соглашения, затрагивающие внутреннее законодательство, его согласие необходимо для объявления Президентом войны и заключения мира.

Контроль парламента за деятельностью правительства протекает в следующих формах. Ежегодно правительство представляет депутатам отчет о своей деятельности и специальный доклад об управлении государственными финансами и их состоянии. Парламент имеет право производить расследования, касающиеся деятельности правительства. Он вправе выразить правительству недоверие и потребовать его отставки. Не менее 20 членов Эдускунты вправе внести интерпелляцию Государственному совету или министру по делу, относящемуся к их компетенции. Ответ на интерпелляцию должен передаваться на пленарное заседание Эдускунты в течение 15 дней. Если во время прений вносится резолюция недоверия Государственному совету или министру, Эдускунта должна после обсуждения интерпелляции провести голосование по вопросу о доверии. Вопрос о доверии может быть поставлен также в ходе прений по отчету или сообщению правительства.

Главой государства является Президент, избираемый на 6 лет прямым голосованием. Одно и то же лицо не может избираться Президентом более 2сроков подряд. Согласно Конституции он осуществляет исполнительную власть совместно с Государственным советом. Ему принадлежат право законодательной инициативы, право вето, он может самостоятельно издавать указы и распоряжения, которые должны быть скреплены подписью соответствующего министра. Президент утверждает законы, назначает день всеобщих выборов, может в ряде случаев распустить высший законодательный орган или созвать его на чрезвычайную сессию. Он назначает и смещает членов правительства и других высших должностных лиц, обладает правом помилования и смягчения наказания. Президент совместно с правительством несет ответственность за внешнюю политику государства, ему принадлежит право (с одобрения парламента) объявлять войну и заключать мир. Он является верховным главнокомандующим вооруженными силами.

По общему правилу Президент принимает решения в Государственном совете, который предлагает ему на подпись проект решения. Если Президент не принимает решения по предложению Государственного совета, дело возвращается на рассмотрение Государственного совета. Без согласования с Государственным советом Президент принимает решения о назначении Государственного совета и его членов, а также об отставке Государственного совета или его членов, об объявлении досрочных выборов в Эдускунту и некоторые другие.

Правительство Финляндии - Государственный совет - осуществляет общее руководство страной. В его состав входят Премьер-министр, министры, возглавляющие вверенные им министерства, и министры без портфелей.

Премьер-министр избирается парламентом, после чего формально назначается Президентом Республики для выполнения его обязанностей. Другие министры назначаются Президентом по предложению Премьер-министра. Прежде чем будет избран Премьер-министр, представители от партийных групп Эдускунты знакомятся с программой правительства и его составом. О результатах этого ознакомления сообщается Президенту, чтобы он представил Эдускунте то лицо, которое предлагается кандидатом в премьер-министры. Если кандидат во время открытого голосования в Эдускунте получит более половины поданных голосов, он считается избранным в премьер-министры. Если же кандидат не получит требуемого большинства, то в том же порядке должен предлагаться новый кандидат. Если и новый кандидат не получит более половины поданных голосов, то проводятся новые выборы путем открытого голосования. При этом избранным считается тот, кто получит наибольшее число голосов.

Государственный совет и отдельные министры несут перед парламентом политическую ответственность. Каждый министр, участвующий в рассмотрении дела в Государственном совете, отвечает за принятое решение, если он не сделал заявления о своем несогласии, занесенном в протокол. Президент должен увольнять в отставку

Государственный совет или отдельного министра, если Государственный совет или министр не пользуется более доверием Эдускунты. Кроме того, глава государства увольняет в отставку Государственный совет и министров по их заявлению. Президент может также уволить в отставку министра по инициативе Премьер-министра.

Правовая система

Общая характеристика

Финляндия входит в скандинавскую ("северную") правовую семью. История Финляндского государства в значительной степени объясняет особенности его правовой системы, сложившейся к настоящему времени. Начиная с XII в., когда Финляндия стала одной из провинций Швеции, и на протяжении последующих 7 веков на ее территории действовали законы, издававшиеся шведскими королями, а также местные правовые обычаи (объявление Финляндии в 1581 г. Великим княжеством в составе Швеции не изменило ее правовую систему). Важнейшая роль в правовой истории Финляндии принадлежит Закону Шведского государства 1734 г.фундаментальному своду законов, в составлении проекта которого принимали участие как шведские, так и финские юристы. Он состоял из 9 разделов, в которых подробно излагались многие институты гражданского, торгового и семейного права, а также уголовного права и судопроизводства. По существу, Закон 1734 г. являлся кодификацией ранее изданных шведских законов, где в существенной мере были использованы и нормы обычного права, однако некоторые правовые институты он регулировал впервые. Закон 1734 г. послужил основой для дальнейшего развития законодательства Швеции и Финляндии, а некоторые его нормы продолжают действовать в этих странах и поныне. Законодательные изменения, в частности в Финляндии, вносились либо непосредственно в текст соответствующих разделов Закона 1734 г., либо путем издания отдельных актов, самостоятельно регулирующих тот или иной правовой институт или целую отрасль (уголовное право).

С 1809 г. после присоединения к России (в результате Русско-шведской войны) в Великом княжестве Финляндском в условиях автономии сохраняли силу ранее действовавшие шведско-финские законы. После того как в 1863 г. был созван Сейм, управомоченный принимать законы (они подлежали одобрению со стороны российского императора), на протяжении нескольких десятилетий финляндское законодательство было весьма существенно обновлено в самых различных отраслях: издан ряд таких важнейших актов, как Уголовный кодекс, законы о банкротстве, об опеке и др., внесены изменения в законодательство, регулирующее торговлю, банковское дело, наследование и многое иное. Период 1863-1890 гг., после которого царское правительство резко ограничило автономию Великого княжества, некоторые исследователи называют "золотым веком" в истории финляндского законодательства. После революции 1905 г. трудящимся Финляндии удалось добиться издания нескольких законов, частично обеспечивающих их социальные права.

В след за признанием Советским правительством государственной независимости Финляндии (декабрь 1917 г.), поражением рабочей революции (1918 г.) и провозглашением буржуазной Финляндской Республики (1919 г.) начался процесс весьма существенных преобразований финского права. Однако проведенные до настоящего времени реформы, затронувшие многие его отрасли, все же не привели ни к полной кодификации всей системы законодательства, ни к изданию кодексов, которые бы по-новому регулировали какую-либо большую отрасль права.

Среди актов действующего законодательства важнейшую роль играет Конституционный закон 1919 г. Наряду с этим и другими конституционными законами парламент издает и так называемые обычные законы, составляющие основной массив законодательства в стране. Президент вправе совместно с Государственным советом издавать декреты по вопросам экономического характера, управления государственным имуществом и организации деятельности государственных учреждений. В свою очередь Государственный совет и отдельные министры могут в пределах своей компетенции издавать распоряжения - подзаконные нормативные акты. Эти акты наряду с законами и

законопроектами, вносимыми в парламент Государственным советом, подлежат опубликованию на финском и шведском языках. Обеспечению равноправия языков придается большое значение и в делопроизводстве, и в деятельности судебных учреждений.

Известную роль в качестве источника права играют судебные решения. Отчасти это связано с тем, что при отсутствии сплошной кодификации финского законодательства нередко обнаруживаются пробелы в праве. Хотя формально суды не обязаны следовать ранее принятым судебным решениям, на практике нижестоящие суды всегда учитывают позицию, занятую вышестоящими. Этому служит и регулярная публикация решений Верховного суда, и освещение в периодической юридической печати важнейших решений апелляционных судов.

Существенное влияние на развитие законодательства Финляндии оказывает начавшееся с 1870 г. сближение права северных государств, к которому страна официально присоединилась в 1919 г. (ныне Финляндия наряду с Данией, Исландией, Норвегией и Швецией участвует в соответствующем соглашении о сотрудничестве 1962 г.). Проекты законодательных актов, подготовленные комиссиями экспертов-юристов из этих стран, были использованы при издании финских законов в сфере семейного, торгового права, страхования, морского права и др. Однако финский законодатель не всегда следует общему образцу. Например, в отличие от всех других скандинавских государств здесь не был принят закон о купле-продаже.

Гражданское и смежные с ним отрасли права

Отдельные отрасли права в Финляндии в настоящее время регулируются соответствующими разделами Закона 1734 г. (в действующей редакции) и иными нормативными актами. В сфере гражданского и торгового права большую роль играет Закон о договорах 1929 г., в котором изложены общие правила заключения и признания недействительными сделок. Конкретные виды договоров по большей части регулируются в соответствующих законах, однако общие условия (купли-продажи, например) по-прежнему определяются нормами Закона 1734 г.

Правовой статус товариществ, занятых в торговле и производстве, в самой общей форме регулируется одним из разделов Закона 1734 г. Товарищества с ограниченной ответственностью действуют по нормам Декрета 1864 г., а компании - по Закону о корпорациях 1978 г., подробнейшим образом регулирующим всю их деятельность - членство, органы управления, распределение доходов и др. Столь же важную роль играет (в своей сфере) Закон о кооперативах 1954 г.

Вопросы обязательственного права решаются в значительной степени по общим правилам Закона 1734 г., где им посвящен самостоятельный раздел. Конкретные виды обязательств изложены в многочисленных актах, изданных за последние десятилетия (например, денежные обязательства - в законах о займах 1947 г., о деньгах 1962 г. и др.). Гражданская ответственность за правонарушения наступает по правилам, изложенным в Законе о причинении ущерба 1974 г. Важнейшее из них - принцип полной компенсации, который допускает лишь отдельные строго указанные исключения.

Брачное и семейное право также не стало предметом всеобъемлющей кодификации. В этой области действуют отдельные, не всегда связанные между собой законы. В частности, Закон о браке 1929 г. (с дополнениями 1948 г. и др.) регулирует заключение брака, личные и имущественные права супругов, расторжение брака и его имущественные и другие последствия. В 1970-х гг. были изданы законы об отцовстве (1975), об усыновлении (1979), об обеспечении содержания ребенка (1975 и 1977), исчерпывающим образом урегулировавшие порядок взыскания алиментов. С 1976 г. родившиеся вне брака дети уравнены в правах с законнорожденными. В 1987 г. вступил в силу новый Закон об опеке и попечительстве, которым усилен контроль за их осуществлением со стороны муниципальных органов и суда. Закон о наследовании 1965 г. (с дополнениями 1983 г.) определяет правила перехода имущества к наследникам по закону (4 очереди) и по завещанию. Изменения, внесенные в этот закон в 1983 г., расширили права пережившего супруга, однако он остается наследником второй очереди

(после детей умершего).

В Финляндии довольно развито законодательство по социальным вопросам. Заработная плата и другие условия труда регулируются коллективными договорами отраслевых объединений работодателей и профсоюзов (законы о коллективных договорах 1946 г., о договорах трудового найма 1970 г. и др.). Система социального страхования, охватывающая весьма широкий круг граждан, предусматривает выплату пенсий по старости и инвалидности, пособий по болезни, безработице и т.д. за счет средств государства, предпринимателей и самих работников (большинство действующих законов принято в 1960-1980 гг.).

В последнее время в Финляндии большое внимание уделяется законодательству по охране окружающей среды, хотя и отсутствует закон, регулирующий эти вопросы в комплексе. В 1983 г. учреждено Министерство по делам охраны окружающей среды, которое призвано следить за выполнением законов о сохранении природы (1923), о воде (1961), о лесах (1967), о пестицидах (1969), об охране животных (1971), об обработке и удалении отходов (1978), принятых в 1981-1983 гг. законов о почве, рыболовстве, о борьбе с загрязнением воздуха, о защите растений, об охране некоторых видов птиц, рептилий и земноводных и других актов.

Уголовное право

В сфере уголовного права в Финляндии на протяжении полутора веков сохраняли свое действие весьма суровые нормы Закона 1734 г. За 68 видов преступлений они предусматривали смертную казнь, часто исполняемую в самых жестоких формах, за остальные преступления - телесные или позорящие наказания либо штраф. Под влиянием идей Беккариа и других европейских просветителей в 1779 г. в Финляндии, как и во всей тогдашней Швеции, смертная казнь за большинство преступлений была заменена лишением свободы.

В период вхождения Финляндии в состав Российской империи был подготовлен (1863-1884 гг.) новый Уголовный кодекс, одобренный Сеймом и опубликованный в 1889 г. Его вступление в силу задержалось до 1894 г. из-за споров Сейма с российским правительством (в частности, по формулировке государственной измены) и небрежно выполненного перевода на русский язык текста оригинала (на шведском). В УК 1889 г., действующем по настоящее время, были выражены идеи классической школы буржуазного уголовного права в ее достаточно либеральном варианте, лишенном внешних атрибутов жестокости. Кодекс отличает известная простота и краткость изложения, отсутствие чисто теоретических общих определений. Он предоставлял судье весьма широкие возможности выбора наказаний, среди которых преобладало лишение свободы, в том числе и в виде каторжных работ. Смертная казнь предусматривалась лишь за небольшое число преступлений и применялась только в военное время и при подавлении рабочей революции 1918 г. Смертные приговоры за общеуголовные преступления не приводились в исполнение с 1826 г. Смертная казнь за эти преступления была отменена и формально в 1949 г., а за все преступления в 1972 г. В Особенной части кодекса, открывающейся разделом о преступлениях против религии, отсутствует строгая систематизация (в ней 35глав, никак не сгруппированных).

За время действия УК 1889 г. в него неоднократно вносились весьма существенные изменения. В частности, в 1974 г. каторжные работы были заменены "простым" лишением свободы, пожизненным или на срок до 12 лет (при совокупности преступлений - до 20 лет). С 1921 г. размеры штрафа устанавливаются в "дневных ставках", учитывающих размеры доходов осужденного. В 1950-1972 гг. допускалось применение кастрации к осужденным за половые преступления.

Важным дополнением к Уголовному кодексу служит Закон об опасных рецидивистах 1932 г. (с последующими изменениями 1953, 1971 гг. и др.), резко усиливший их наказание, вплоть до интернирования на неопределенный срок. В 1940 г. издан Закон о несовершеннолетних правонарушителях (они отбывают наказание в учреждениях исправительно-воспитательного характера). Существенную роль в борьбе с преступностью играют также законы об алкоголе (1968) и о наркотиках (1972).

В 1889 г. одновременно с Уголовным кодексом был принят Финляндский закон об

исполнении наказаний. Он действует поныне, хотя и с многочисленными изменениями. В частности, в 1976 г. были внесены коррективы, призванные ограничить применение лишения свободы.

В настоящее время в стране ведутся работы по подготовке реформы всей системы уголовного законодательства.

В сфере судоустройства, уголовного и гражданского процесса действуют нормы соответствующего раздела Закона 1734 г., подвергшиеся весьма существенным изменениям, но в принципе сохраняющие силу. Важное значение имеют также нормы Конституционного закона 1919 г. и законов о Верховном суде и Верховном административном суде, принятых в 1918 г. Некоторые процессуальные вопросы решаются в соответствии с правилами, издаваемыми Верховным судом.

Судебная система. Органы контроля

Высшим звеном в системе общих судов в Финляндии является Верховный суд, основанный в 1918 г. Он состоит из президента суда и 21 судьи. Суд рассматривает жалобы на постановления апелляционных судов по гражданским и уголовным делам в коллегиях из 5 судей. Наиболее важные вопросы обсуждаются на пленарных заседаниях. Обжалование судебных решений в Верховный суд допускается, как правило, лишь с разрешения Верховного суда, выдаваемого коллегией из 3 судей в тех случаях, когда этого требуют интересы единства судебной практики, или в целях исправления существенной судебной ошибки. Верховный суд может также давать заключения по законопроектам.

Апелляционные суды, старейший из которых был основан в г. Турку в 1623 г., действуют в 6 больших городах в разных частях страны. Они состоят из президента и постоянных (а иногда и временных) членов суда. Апелляционные суды рассматривают жалобы в коллегиях из 3 судей на постановления нижестоящих судов по гражданским и уголовным делам. Наиболее важные дела по указанию президента суда рассматриваются на пленарных заседаниях. В большинстве случаев эти суды выступают в качестве последней инстанции. Они также рассматривают в качестве суда первой инстанции уголовные дела о государственной измене и о преступлениях высших должностных лиц. Процедура разбирательства дел в этих судах, кроме рассматриваемых по первой инстанции, носит письменный характер: судьи анализируют представленные документы в отсутствие (как правило) подсудимых, сторон или их представителей, которым впоследствии сообщается о вынесенном решении.

Окружные и городские суды - низовое звено судебной системы Финляндии. Они рассматривают по первой инстанции все гражданские дела и подавляющее число уголовных дел (кроме указанных выше). Эти же суды могут устанавливать опеку, регистрировать продажу недвижимого имущества и некоторые другие сделки. Окружные суды (их около 150) функционируют в сельской местности и в населенных пунктах, получивших статус города после 1959 г. Городские суды (их 10) действуют в так называемых старых городах. Окружной суд состоит из профессионального судьи и 5-7 непрофессиональных судей (асессоров). При расхождении позиций судьи и асессоров решение выносится исходя из мнения всех асессоров, если они единодушны, но если хотя бы один из них присоединится к мнению судьи-профессионала, то от имени суда выносится именно их решение. Городской суд обычно состоит из 3 профессиональных судей во главе с председателем. Дела рассматриваются в коллегиях из 3 человек и в тех судах, где судей больше.

При разбирательстве большинства гражданских дел (кроме морских и некоторых других) в окружных и городских судах не проводится предварительная подготовка дела к слушанию, обмен письменными документами между сторонами и т.п. Имеется запрет на обжалование решений по малозначительным гражданским делам.

В дополнение к общим судам в Финляндии имеется несколько видов судов специальной юрисдикции. Суды по трудовым делам, созданные в 1946 г., рассматривают споры, возникающие в связи с исполнением коллективных договоров. В состав такого суда входят 3профессиональных юриста и по 3 представителя от объединений нанимателей и профсоюзов. Решения его не подлежат обжалованию. Споры между

отдельными работниками и нанимателями рассматриваются в окружных или городских судах. 3 суда по водным делам, каждый в составе судьи-председателя и 2 инженеров водного транспорта, рассматривают споры о выдаче разрешений на использование водных путей, а также некоторые гражданские и уголовные дела. Их решения могут быть обжалованы в Апелляционный суд по водным делам, а затем и в Верховный суд (в некоторых случаях - в Верховный административный суд). Действуют также 4 суда по земельным спорам; суд по маркетингу, призванный защищать права потребителей и разбирать дела о нарушениях правил торговли; суд по страхованию, разбирающий споры о назначении пенсий (решения этого суда обжалованию не подлежат) и т.п. При возникновении споров по торговым делам может быть использована процедура принудительного арбитражного разбирательства, в частности путем обращения в арбитражную комиссию Центральной торговой палаты в Хельсинки.

Наряду с судами общей и специальной юрисдикции в Финляндии имеется развитая система административной юстиции. Ее возглавляет Верховный административный суд. Он состоит из президента и 21 судьи. Коллегия из 5 судей рассматривает жалобы на решения нижестоящих административных судов, именуемых судами губерний, а также на решения Государственного совета, распоряжения министров, предписания губернаторов и некоторых других исполнительных органов. При необходимости собирается пленарное заседание Верховного административного суда. Административные суды губерний (их 12 по числу губерний) разбирают в коллегиях из 3 судей жалобы на решения и действия административных органов. Большинство рассматриваемых ими дел относится к сфере налогов. Ни административные, ни какие-либо другие суды не могут оценивать конституционность актов, принятых парламентом.

Особой юрисдикцией по Конституции обладает также Государственный суд, который рассматривает обвинения в отношении членов Государственного совета или канцлера юстиции, юридического уполномоченного Эдускунты, или членов Верховного суда, Верховного административного суда, связанные с нарушением законности, совершенным ими при исполнении служебных обязанностей. В Государственный суд входит президент Верховного суда в качестве председателя, а также президент Верховного административного суда и 3 старейших по должности президента надворных судов, а также 5 членов, избираемых Эдускунтой сроком на 4 года.

В системе государственных органов Финляндии особое место принадлежит Канцлеру юстиции. Он назначается Президентом пожизненно и следит за соблюдением законов властями (в том числе самим Президентом, Государственным советом и министрами), осуществляет в ряде случаев уголовное преследование и выступает в качестве юридического советника Президента и правительства.

Большинство судей в Финляндии занимают свои должности по назначению. Президенты Верховного и Верховного административного судов назначаются Президентом Республики. Он же назначает судей этих, а также апелляционных судов, но уже с учетом рекомендаций данного и вышестоящего (для апелляционного) судов. Профессиональные судьи окружного и городского судов назначаются Верховным судом, асессоры - муниципальным советом сроком на 4 года. Судьи судов губерний - органов административной юстиции назначаются Президентом Республики или Государственным советом. Все профессиональные судьи назначаются пожизненно (в 70 лет они обязаны уйти в отставку) и могут быть смещены лишь по судебному приговору, кроме случаев назначения на вышестоящую судейскую должность с их согласия.

Преступления расследуются, как правило, полицией. В суде первой инстанции низового звена уголовное преследование осуществляется городским прокурором, в сельской местности - начальником окружной полиции или его заместителем, в апелляционном суде - прокурором при этом суде. В системе административных судов могут выступать так называемые государственные представители - их функции напоминают роль прокурора в общих судах. Все органы обвинения действуют под надзором Канцлера юстиции. Полиция, прокуроры и суд располагают широкими правами не возбуждать либо прекратить уголовное преследование, например если обвиняемый согласен уплатить штраф за малозначительное преступление без судебного разбирательства дела.

Генеральная прокуратура в Финляндии как самостоятельный орган была образована

и начала действовать с 1997 г. До этого прокуроры входили в состав Министерства юстиции. Таким образом, прокуратура вышла из системы исполнительной власти и была отнесена к судебной. Генеральный прокурор и его заместитель назначаются Президентом страны по рекомендации Государственного совета. Государственные прокуроры (национальный уровень) назначаются Государственным советом по рекомендации генерального прокурора, а местные прокуроры - последним самостоятельно.

Обвиняемый в уголовном процессе и участник гражданского дела вправе иметь адвоката, хотя они могут и сами защищать свои интересы или направить в суд личного представителя (по малозначительным уголовным делам - даже без явки обвиняемого в судебное заседание). Титул адвоката носят лишь лица, окончившие юридический факультет одного из финляндских университетов и принятые в Финский союз адвокатов после трехлетней стажировки у опытного защитника или иной юридической практики. Общее наблюдение за деятельностью адвокатов осуществляет Канцлер юстиции. Имеется система бесплатной юридической помощи для лиц, испытывающих финансовые затруднения. Ее оказывают либо адвокаты, либо специально на то уполномоченные муниципальные советники.

В 1920 г. в Финляндии учреждена должность парламентского омбудсмана (юридического уполномоченного), избираемого на 4 года парламентом и подотчетного ему. Омбудсман осуществляет контроль не только за соблюдением прав и свобод человека, но и вообще за законностью в деятельности исполнительной и судебной властей, а также чиновников органов местного самоуправления. Для этого ему предоставлено право присутствовать на заседаниях соответствующих органов, требовать от них необходимые документы, возбуждать преследование против виновных лиц.

Согласно Закону о защите потребителя 1978 г. учреждена и самостоятельная должность омбудсмана потребителей. Ему поручено следить за соблюдением правил торговли, прежде всего на стадии заключения договоров купли-продажи, и иными путями защищать интересы потребителей.

Для осуществления надзора за государственными финансами и выполнением государственного бюджета Эдускунта избирает из своей среды государственных ревизоров. Кроме того, для проверки государственных финансов и исполнения государственного бюджета имеется связанное с Эдускунтой Государственное ревизионное управление, которое является независимым. Государственные ревизоры и Государственное ревизионное управление имеют право получать от государственных органов и других подконтрольных служб сведения, необходимые им для выполнения их обязанностей.

Франция
Французская Республика

Государственное устройство
Правовая система
Общая характеристика
Гражданское и смежные с ним отрасли права
Уголовное право
Уголовно-процессуальное законодательство
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство в Западной Европе.

Территория - 551,6 тыс. кв.км. Столица - г.Париж.

Население - 60,9 млн.чел. (1998 г.).

Официальный язык - французский.

Религия - подавляющее большинство верующих - католики.

В VI в. до н.э. территория страны была заселена племенами кельтов (галлов). К II-I вв. до н.э. относится завоевание ее Римом и создание провинции Галлия. В V в. образовано Франкское государство. XI в. - начало периода феодальной раздробленности

страны. В 1302 г. создан первый французский парламент - Генеральные Штаты. В XVI в. завершается объединение страны, в XVII в. установлена абсолютная монархия. 14 июля 1789 г. - начало Великой французской буржуазной революции. В 1792 г. провозглашена Французская республика. В 1804 г. Бонапарт принимает титул императора Франции - Наполеона I. В 1814 г. реставрирована королевская власть Бурбонов. В 1848 г. произошла новая революция, провозглашена Вторая республика. В 1852 г. вновь восстановлена монархия (правление императора Наполеона III). 1870 г. - окончательное свержение монархии, 1871 г. - Парижская коммуна и ее падение. В 1875 г. принята Конституция Третьей республики. Во второй половине XIX в. создана французская колониальная империя. В 1946 г. принята Конституция Четвертой республики. С 1958 г. - Пятая республика во Франции. 1960-1962 гг. крушение французской колониальной империи.

Государственное устройство

Франция - унитарное государство. Страна разделена на 95 департаментов, департаменты - на коммуны. В департаментах действуют органы самоуправления - генеральные советы, избираемые населением сроком на 6 лет с обновлением состава наполовину каждые 3 года. Центральная власть представлена в лице префектов, назначаемых Президентом. В коммунах местная власть принадлежит муниципальным советам, избираемым населением на 6 лет. Муниципальные советы выбирают мэра.

Во Франции сочетаются элементы парламентской и президентской республик. Действующая Конституция Французской Республики вступила в силу 5 октября 1958 г. Она утвердила государственный строй, получивший название Пятой республики.

Центральное место в системе государственных органов Франции принадлежит Президенту. Он избирается путем всеобщих и прямых выборов. В сентябре 2000 г. на референдуме было принято решение о сокращении конституционного срока президентских полномочий с 7 до 5 лет. Полномочия Президента во всех сферах государственной жизни чрезвычайно обширны. Некоторые из них требуют министерской контрасигнации, однако наиболее важные права Президент осуществляет лично. Статья 5 Конституции закрепляет за ним обязанность обеспечивать "своим арбитражем нормальное функционирование государственных органов, а также преемственность государства". В этой же статье провозглашается, что Президент является "гарантом национальной независимости, территориальной целостности, соблюдения соглашений Сообщества и договоров". Президент обладает широкими прерогативами в области законодательства. Он наделен правом законодательной инициативы. Все законы, принятые Парламентом, должны быть в течение 15 дней подписаны и промульгированы Президентом. Если он не согласен с законом или какими-то его положениями, то может потребовать повторного обсуждения этого акта. Только после вторичного одобрения законопроекта Президент обязан его подписать. По предложению Правительства или Парламента Президент может передать на референдум законопроект, "касающийся организации государственной власти, содержащий одобрение какого-либо соглашения о Сообществе или имеющий целью разрешить ратификацию какого-либо договора" (ст.11). В случае одобрения законопроекта Президент обнародует его в 15-дневный срок. Любой законопроект может быть передан Президентом в Конституционный совет для проверки соответствия Конституции.

Что касается отношений Президента с Парламентом, то здесь прежде всего необходимо отметить такое важное его полномочие, как право роспуска нижней палаты. Однако это решение он может принять только после консультации с Премьер-министром и председателями палат (ст.12). В двух случаях - в течение года с момента выборов и в период осуществления Президентом чрезвычайных полномочий - роспуск Национального собрания невозможен.

Достаточно широки прерогативы Президента и в сфере управления. Он председательствует на заседаниях Совета министров, подписывает обсуждавшиеся на них декреты и постановления, назначает Премьер-министра и по его предложению - других членов Правительства, принимает отставку Премьер-министра и министров, в соответствии со ст.13 Конституции "производит назначения на гражданские и военные

должности". Президент представляет Францию в отношениях между государствами, заключает договоры, назначает послов Франции, принимает иностранных послов. Он является главнокомандующим вооруженными силами. Наконец, Президент"гарант независимой судебной власти". Он осуществляет право помилования. Кроме перечисленных выше обширных прав, осуществляемых Президентом в нормальных условиях, ст.16 Конституции предусматривает за ним чрезвычайные полномочия "в случае возникновения для Республики непосредственной угрозы". Решение ввести чрезвычайные полномочия Президент принимает после консультации с Премьер-министром и информирует об этом население страны. В течение всего срока действия чрезвычайных полномочий в руках Президента сосредоточена вся полнота власти.

Законодательный орган Республики - Парламент - с установлением Пятой республики играет относительно небольшую роль в политической жизни страны. Парламент состоит из двух палат - Национального собрания и Сената. Национальное собрание, в состав которого входят 577 депутатов, избирается сроком на 5 лет. По Закону 1985 г. выборы в Национальное собрание проводятся на основе пропорциональной избирательной системы. В Сенат входят представители департаментов, "заморской Франции" и французов, проживающих за границей. В составе Сената - 321 человек, избираемый путем косвенных выборов на 9 лет. Каждые 3 года Сенат обновляется на 1/3. Парламент собирается на очередные сессии 2 раза в год. Каждая палата создает по 6 постоянных комиссий.

Основная функция Парламента - принятие законов - значительно ограничена Конституцией 1958 г. Прежде всего ст.34 точно определяет круг вопросов, по которым Парламент имеет право издавать законы. Решение вопросов, не включенных в этот список, отнесено к ведению Правительства. Если Парламент превысит свои полномочия, Правительство вправе потребовать у Конституционного совета принять решение о разграничении компетенции. О сужении прав законодательной власти свидетельствует и то, что депутаты ограничены в реализации законодательной инициативы (ст.40), а правительственные законопроекты пользуются приоритетом (ст.42). Права Парламента урезаны и в финансовой сфере. Статья 7 устанавливает определенный срок принятия Парламентом финансовых законопроектов. В случае нарушения этого срока нормы законопроекта вводятся в действие путем издания Правительством соответствующего акта.

Парламент обладает правом контроля за деятельностью Правительства. Статья 49 предоставляет возможность выразить Правительству недоверие, приняв резолюцию порицания. Палаты могут образовывать комиссии для производства парламентского расследования.

Правительство Франции - Совет министров, согласно ст.20 Конституции, "определяет и ведет политику нации". В состав Правительства входят Премьер-министр - глава Правительства, министры, возглавляющие министерства, и государственные секретари, руководящие подразделениями отдельных министерств. Функции Правительства Конституция определяет в самой сжатой форме. Так как ст.37 закрепила положение, устанавливающее, что все вопросы, не включенные "в область законодательства, решаются в административном порядке", т.е. в той сфере, которая выходит за пределы действия закона, акт Правительства заменяет закон. Кроме того, согласно ст.38, Правительство с разрешения Парламента может принимать ордонансы (акты, имеющие силу закона) и в сфере действия закона. Ордонансы должны быть утверждены специально изданным законом "до истечения срока, указанного законом, разрешившим их издание". Правительство ответственно перед Национальным собранием. В случае принятия резолюции порицания абсолютным большинством Национального собрания оно должно подать в отставку.

В Конституции специально обозначены полномочия Премьер-министра. На него возложена ответственность за национальную оборону, он должен обеспечивать исполнение законов, осуществлять нормотворческую деятельность и назначать на некоторые военные и гражданские должности. Премьер-министр обладает существенными правами в отношении Парламента: ему принадлежит право законодательной инициативы, он может требовать созыва Парламента, в любое время выступить в палате Парламента, наконец, требовать, на основании ст.38, передачи

Правительству законодательных полномочий.

Конституционный совет - особый орган, контролирующий соблюдение Конституции. В его составе 9 человек, назначаемых на 9 лет. 3 члена Совета назначаются Президентом, 3 - председателем Сената и 3 - председателем Национального собрания. Все законы до промульгации их Президентом и регламенты палат до их принятия должны поступать на рассмотрение Конституционного совета, который дает заключение о том, соответствуют ли они Конституции. Если Конституционный совет решит, что тот или иной акт противоречит Конституции, то вправе его отменить. Кроме функции конституционного надзора в полномочия Конституционного совета входит наблюдение за ходом президентских выборов, проведением общенациональных референдумов и рассмотрение споров о правильности избрания депутатов Парламента. Решения Конституционного совета окончательны и не подлежат обжалованию. Они обязательны для всех государственных органов.

Экономический и социальный совет - консультативный орган при Правительстве. Он дает заключения на законопроекты, относящиеся к сфере его компетенции (в основном это законопроекты экономического и социального характера). Совет вправе и сам участвовать в разработке этих проектов. Он, кроме того, может высказывать свое мнение о реализации экономических планов.

Члены Совета могут выступать перед делегатами Парламента с изложением своих суждений по основным вопросам экономической и социальной политики. Поскольку Экономический и социальный совет - консультативный орган, его заключения не носят обязательного характера.

Правовая система

Общая характеристика

Современная правовая система Франции в своих основных чертах сформировалась в период Великой французской революции 1789-1794 гг. и в первые последовавшие за нею десятилетия, особенно в годы правления Наполеона (1799-1814 гг.). Важнейшими документами этой эпохи, предопределившими становление и дальнейшее развитие правовой системы Франции, являются Декларация прав человека и гражданина 1789 г., ряд конституционных актов периода Революции и кодификация важнейших отраслей права - 5 кодексов, подготовленных под наблюдением, а иногда и при непосредственном участии Наполеона: Гражданский кодекс 1804 г., Гражданский процессуальный кодекс 1806 г., Торговый кодекс 1807 г., Уголовно-процессуальный кодекс 1808 г. и Уголовный кодекс 1810 г.

Большинство названных актов и поныне сохраняют свою юридическую силу: Декларация прав человека и гражданина считается составной частью действующей Конституции 1958 г., а из 5 наполеоновских кодексов 3 (Гражданский, Торговый и Уголовный), хотя и подверглись значительным изменениям, признаются действующими, и лишь 2 кодекса заменены новыми: Уголовно-процессуальный - полностью и Гражданский процессуальный - частично.

В эпоху "старого режима", предшествовавшую буржуазной революции, важнейшую роль среди источников права играли официально издававшиеся с XVI в. собрания правовых обычаев, среди которых насчитывалось около 700 собраний местных обычаев и около 60 собраний "общих обычаев", действовавших на территории одной или нескольких провинций (ведущими были "Обычаи Парижа"). Французские правовые обычаи, записи которых сохранились начиная с V в., в свою очередь формировались под сильным влиянием римского и канонического права (главным образом на юге страны) либо обычного права древнегерманских племен (на севере страны), но со временем приобрели самостоятельный и весьма противоречивый характер, что и привело к попыткам объединить правовые обычаи в масштабе если не всей Франции, то ее больших исторических областей.

Наряду с правовыми обычаями известную роль среди источников права в XVII-XVIII вв. стали играть законодательные акты, издававшиеся королевской властью. Среди них особое значение имели ордонансы, подготовленные правительством Кольбера, в том

числе: о гражданском процессе (1667), об уголовном процессе (1670), о торговле (1673), а позднее и королевские ордонансы правительства д'Агессо: о договорах дарения (1731), о завещаниях (1735), об урегулировании семейных имущественных споров (1747) и др. Многие положения этих актов в более или менее переработанном виде вошли в Гражданский, Торговый и другие наполеоновские кодексы, а Гражданский процессуальный кодекс 1806 г. был в значительной мере воспроизведением кольберовского Ордонанса 1667 г. Известное, хотя и значительно меньшее влияние на кодификацию оказали нормы обычного права, прежде всего собранные в "Обычаях Парижа".

Составители наполеоновских кодексов, опираясь на многовековой опыт французского права, предприняли в сфере правового регулирования такие революционные преобразования, которые обеспечили максимально свободное развитие капиталистических отношений. При этом найденные ими формы изложения правовых институтов, и прежде всего при составлении Гражданского кодекса 1804 г., оказались в большинстве случаев настолько адекватными экономике и социальным условиям капитализма, что были воспроизведены в законодательстве многих стран Европы и других континентов либо послужили ориентирами при подготовке там соответствующих кодексов.

В современной системе источников права центральное место занимают Конституция Французской Республики 1958 г., Декларация прав человека и гражданина 1789 г., а также содержащая развернутое изложение демократических прав и свобод граждан преамбула к Конституции 1946 г., вместе с Декларацией 1789 г. провозглашенная составной частью действующей Конституции страны. Среди законодательных актов, издаваемых французским Парламентом, особую роль играют органические законы, дополняющие важнейшие конституционные положения. Обычные законы - акты Парламента - регулируют либо отрасли права, либо отдельные правовые институты. К числу обычных законов относятся и кодексы, соответствующие традиционной наполеоновской схеме законодательства: гражданский, уголовный и другие, изменения в которых также производятся путем издания законов, если законодатель не предписывает иного.

Действующая Конституция 1958 г. допускает широкие возможности правового регулирования путем издания регламентарных актов исполнительной властью - Правительством, министрами и уполномоченными на то органами администрации. В ст.34 Конституции определен перечень областей правового регулирования, находящихся в исключительной компетенции законодательной власти: права и свободы граждан, правила национализации и денационализации предприятий, порядок выборов в Парламент и местные органы самоуправления, уголовная ответственность и судопроизводство, а также определение основных принципов, существенных для обороны страны, финансов, образования, для гражданского и торгового права, для трудового права и социального обеспечения и др.

Все остальные правовые вопросы, не входящие в область законодательства, охватываются регламентарными актами различного уровня. Среди них наиболее значимы ордонансы - акты, принимаемые Правительством с разрешения Парламента и по заключению Государственного совета в областях, обычно регулируемых законодательством. Ордонансы подлежат утверждению Парламентом в течение определенного срока, после чего они приобретают силу закона. Важное место в системе регламентарных актов занимают подписываемые Президентом правительственные декреты, часть которых может быть принята только после заключения Конституционного совета, либо декреты, издаваемые Президентом без предварительного обсуждения их в Совете министров.

Наряду с классическими кодексами, основное содержание которых было определено еще в наполеоновскую эпоху, в XX в. распространилась практика издания консолидированных законодательных актов по отдельным достаточно крупным отраслям правового регулирования. Эти нормативные акты также именуются кодексами, хотя в отличие от "классических" они могут включать нормы, изданные не только в законодательном порядке, но и посредством регламентарных актов. Ныне насчитывается несколько десятков таких кодексов - о труде, дорожный, сельскохозяйственный, налоговый, таможенный, кодекс здравоохранения и др. Известную роль в качестве

источников права играют во Франции также правовые обычаи, прежде всего в области торговли, и судебная практика, в особенности постановления Кассационного суда. В некоторых случаях эти постановления служат не только общим ориентиром для судебной практики по определенным категориям дел, но и указанием при решении конкретных вопросов, по которым имеются пробелы в законодательстве.

Гражданское и смежные с ним отрасли права

В системе действующего французского законодательства сохраняется введенное во времена наполеоновской кодификации четкое разделение законов по 2 отраслям права - гражданскому и торговому. При этом решающую роль играет понятие торговой сделки - все связанное с такими сделками признается предметом регулирования Торговым кодексом и соответствующими актами.

Французский гражданский кодекс 1804 г. (ФГК) занимает центральное место в системе наполеоновских кодексов, поскольку им регулируются важнейшие экономические отношения капиталистического общества. Этот Кодекс наиболее значителен по своему объему (при первоначальном издании в нем насчитывалась 2281 статья), и он же считается наиболее совершенным из "классических" кодексов по форме изложения, в том числе по структуре. ФГК состоит из вводного титула и 3 книг. В небольшом вводном титуле изложены правила действия гражданских законов во времени и пространстве, а также некоторые правила, относящиеся к вступлению в силу и применению правовых норм. Они распространяются не только на ФГК, но и на иные французские законы.

Книга первая "О лицах" открывается нормами, регулирующими правовой статус французов и гражданские права иностранцев. В этой же книге содержатся положения о порядке и последствиях признания лица безвестно отсутствующим, о браке и разводе, о правовом статусе несовершеннолетних, об опеке и попечительстве. В книге второй "Об имуществах и различных видоизменениях собственности" сосредоточены нормы, определяющие недвижимое и движимое имущество, государственную и коммунальную собственность, права собственников и пользователей имуществом. В книге третьей "О различных способах, которыми приобретается собственность", наиболее значительной по объему, собраны нормы, регулирующие многие институты французского гражданского права. Книга открывается нормами о наследовании и дарении. Далее подробнейшим образом изложены вопросы, относящиеся к обязательственному праву, к договорам купли-продажи, найма, займа, поручения, поручительства, залога и др. В этой же книге содержатся (применительно к институту дарения) правила исчисления сроков приобретательской и исковой давности.

ФГК подвергался многочисленным изменениям и дополнениям, в ходе которых из него нередко изымались целые разделы либо включались дополнительные главы, заново регламентирующие крупные правовые институты, не говоря уже об исправлениях текста, коснувшихся большинства статей кодекса. Наибольшим преобразованиям подверглась книга первая ФГК в сфере регулирования брачно-семейных отношений, а также объявления лица безвестно отсутствующим, которое ныне производится по правилам соответствующего акта 1977 г. Такого рода коррективы начали осуществляться еще в XIX в., однако самые значительные из них относятся к периоду после Второй мировой войны и по настоящее время.

Положения ФГК, относящиеся к самому важному из регулируемых им правовых институтов - праву собственности, подверглись существенным изменениям. Ранее провозглашенный тезис об "абсолютном" характере права собственности дополнен возможностями ограничения этого права в интересах общества. Большое развитие получила государственная собственность, собственность компаний и других юридических лиц, в том числе на средства производства и иную недвижимость.

В сфере обязательственного права наименьшим изменениям подверглись общие правила ФГК об основаниях возникновения, доказывании и исполнении обязательств, а также об ответственности нарушителей обязательств. Многие виды договоров ныне регулируются самостоятельными актами, либо включенными в текст ФГК, либо представляющими собой отдельные "кодексы".

В сфере семейного права (по сравнению с нормами ФГК в первоначальной редакции) произошли весьма существенные изменения, в частности после издания важных законодательных актов 1965, 1975 и 1985 гг. Если, согласно прежнему законодательству, жена не только была обязана следовать за мужем при перемене места жительства, но и в распоряжении совместным имуществом и в ряде других вопросов пользовалась меньшими правами, то ныне достаточно последовательно проводится закрепленный в ст.216 ФГК принцип: "Каждый супруг обладает полной правоспособностью". Со временем была значительно упрощена процедура заключения брака, расширен перечень оснований для развода, существенно расширились права незаконнорожденных и усыновленных детей и т.д. Согласно Закону 1965 г. супруги вправе заключить договор, в котором закрепляется выбранный ими режим имущественных взаимоотношений. Правовой статус усыновленных и ряд связанных с этим институтом вопросов ныне регулируются Законом об усыновлении, изданным в 1981 г., и другими актами.

Наследование имущества, согласно действующим нормам ФГК, осуществляется либо по закону, либо по завещанию (эти 2 вида наследования ныне регулируются статьями ФГК в редакции 2 ордонансов 1958 г., Закона 1972 г. и последующих актов). При этом на протяжении десятилетий прослеживается тенденция ограничить круг наследников по закону близкими родственниками и пережившим супругом. При наследовании по завещанию в законе оговорены права на обязательную долю детей наследодателя, в том числе внебрачных. Эта доля зависит от числа детей и составляет от половины до 3/4 наследственного имущества.

Французский торговый кодекс 1807 г. (ФТК) ныне служит хотя и важным, но далеко не единственным источником торгового права. С момента издания этот Кодекс, значительно уступающий Французскому гражданскому кодексу по своему объему (648 статей), был признан явно уступающим ему и по совершенству юридической техники, что явилось одной из причин его радикальных преобразований. Первоначально ФТК состоял из 4 книг: "О торговле вообще", "О морской торговле", "О несостоятельности и банкротствах" и "О торговой юрисдикции". Книга четвертая ФТК содержит в основном нормы, относящиеся к судоустройству и к процессуальному праву: в ней определены порядок формирования и компетенция торговых судов, а также регулируются вопросы процедуры судебного разбирательства в них и правила обжалования принятых решений.

Развитие торгового права осуществлялось не столько путем изменений и дополнений текста ФТК, сколько путем изъятия из него целых разделов и даже книг (книга третья исключена полностью, из книги второй продолжают действовать только 2 статьи). В замен них на протяжении десятилетий принимались крупные законодательные акты, регулирующие важнейшие сферы торгового права и, за отдельными исключениями, не включавшиеся в ФТК. Наиболее значительные среди этих актов - законы о некоторых видах торговых договоров, декреты по вопросам банков, морской торговли, страхования, несостоятельности и банкротства (особенно относительно акционерных обществ).

Действующий ныне Закон о торговых товариществах 1966 г. был издан в соответствии с потребностями современного этапа капиталистического развития экономики Франции. В этом Законе, а также в Декрете о торговых товариществах 1967 г. определены порядок создания и правила деятельности акционерных обществ, товариществ с ограниченной ответственностью и иных видов торговых товариществ. В них подробно регулируются вопросы руководства акционерными компаниями, их внутренняя организация и правовой статус ценных бумаг, выпускаемых акционерными обществами. В Законе о торговых товариществах 1966 г. содержится обширный перечень уголовно наказуемых деяний, состоящих в нарушении правил деятельности торговых товариществ. В 70-х и особенно 80-х гг. XX в. в развитие названных актов были изданы законы, направленные на усиление контроля за деятельностью акционерных обществ со стороны и самих акционеров, и государства, а также на стимулирование приобретения акций работниками соответствующих предприятий. В 1986 г. правительством был принят Ордонанс "О свободе установления цен и о свободной конкуренции", которым определены санкции за действия предпринимателей и коммерсантов, направленные на то, чтобы ограничить и исказить принципы свободной конкурентной борьбы.

В самостоятельную отрасль правового регулирования превратилось

законодательство о труде и социальном обеспечении. Отдельные акты в этой области издавались еще в XIX в., а первый Кодекс о труде и социальном обеспечении был принят в 1910 г. Значительные успехи были достигнуты французскими трудящимися при Правительстве Народного фронта в 1936 г., а затем непосредственно после Второй мировой войны, когда в преамбулу Конституции 1946 г. были включены нормы, провозглашающие право на труд, создание профсоюзов, забастовку, участие работников в коллективном определении условий труда и др. В этой же преамбуле провозглашались гарантии социального обеспечения для детей, матерей и престарелых, на случай болезни, инвалидности и безработицы.

На данной правовой базе французским трудящимся удалось добиться издания многочисленных актов в области правового регулирования труда и социального обеспечения. Принятие более благоприятных для них законодательных актов осуществлялось чаще всего в периоды, когда у власти во Франции находилось правительство левых сил, в особенности после парламентских и президентских выборов 1981 г.

В 1973 г. был издан действующий ныне Кодекс законов о труде. Он состоит из 9 книг, каждая из которых регулирует важный самостоятельный институт трудового права: трудовой договор, коллективный договор, заработную плату, профсоюзы, трудовые конфликты и др. В 1981-1982 гг. многие его положения были изложены в новой редакции. При этом были существенно расширены права профсоюзов на предприятиях. Отныне предприниматели должны советоваться с делегатами персонала и комитетами предприятий относительно целесообразности повышения цен на продукцию и по многим другим вопросам. В 1982 г. установлена действующая сейчас процедура урегулирования конфликтов, возникающих в связи с заключением и выполнением трудовых договоров. Контроль за разрешением этих конфликтов возложен на Национальную комиссию по трудовым договорам.

Система социального обеспечения во Франции постоянно совершенствуется, охватывая все более широкие категории граждан. Эта система финансируется, главным образом, за счет взносов предпринимателей и работников, определяемых в процентах от фонда заработной платы, а также за счет дотаций со стороны государства. Действующий Кодекс социального обеспечения 1956 г. определяет общие условия формирования фондов и выплаты пенсий и пособий по старости, при трудовом увечье и профессиональной болезни, по случаю потери кормильца, по болезни работника, по беременности и родам, по случаю смерти близкого, а также "семейных пособий", выплачиваемых в процентах к заработной плате на детей в зависимости от их количества (ныне они регулируются Законом о пособиях на детей 1986 г.). Законодательно закреплен принцип, согласно которому размеры пенсий автоматически регулируются каждое полугодие с учетом средней национальной заработной платы.

Закрепленный в Кодексе социального страхования 1956 г. возраст выхода на пенсию по старости в 65 лет был снижен Ордонансом 1982 г. и составляет теперь 60 лет - одинаково для мужчин и для женщин, при наличии стажа выплаты страховых взносов в 37,5 лет. При этом наряду с основными предусмотрены и дополнительные пенсии, выплачиваемые целиком за счет предпринимателей. В 1983 г. в рамках начавшейся широкой реформы в области социального страхования был заключен договор об изменении системы дополнительных пенсий между Всеобщей конфедерацией владельцев небольших и средних предприятий и другими объединениями предпринимателей, с одной стороны, и Всеобщей конфедерацией труда и другими объединениями трудящихся - с другой.

В 1970 г. во Франции принята государственная программа по охране окружающей среды, направленная прежде всего на защиту лесов, флоры и фауны, а также проведены иные общегосударственные мероприятия. В их основе лежит экологическая налоговая политика, построенная по принципу "загрязнитель платит". В 1971 г. созданы Министерство охраны природы и окружающей среды и Совет по управлению территорий и региональному развитию. С 1972 г. во всех департаментах учреждены бюро по охране природы и окружающей среды. Один из важнейших актов этой сферы - принятый в 1976 г. закон, которым предусмотрен широкий перечень природных объектов, подлежащих защите под угрозой наказания, в том числе флора, фауна, почва, вода, полезные

ископаемые. Закон предусматривает также создание резервных территорий, где запрещается любая деятельность, отрицательно влияющая на окружающую среду. Отдельным законом 1976 г. регулируется порядок размещения и эксплуатации любых предприятий, которые могут представлять угрозу для окружающей среды: они распределены по трем категориям в зависимости от степени такой опасности. Кроме того, в систему природоохранительных актов входят: Декрет о радиоактивных отходах 1964 г., Декрет об охране воздуха от загрязнения 1974 г., Декрет об ограничении уровня шума 1975 г., Декрет о региональных заповедниках 1988 г. и другие акты.

Гражданский процесс. Первый Гражданский процессуальный кодекс (Code de procedure civile) Франции был принят в 1806 г. и вступил в силу 1 января 1807 г. По сути, он представлял собой обновленную редакцию Ордонанса о гражданском процессе 1667 г. Несмотря на многие недостатки (сохранение архаичных норм, отсутствие общей части и системности изложения), ГПК 1806 г. положил начало новому типу судопроизводства, основанному на принципах равенства сторон, состязательности, гласности, свободной оценки доказательств, и оказал существенное влияние на развитие гражданского процессуального законодательства других европейских стран.

С многочисленными изменениями ГПК 1806 г. продолжал действовать до 1970-х гг. В 1969 г. была учреждена кодификационная комиссия для подготовки проекта нового кодекса. В период 1971-1973 гг. были изданы 4 декрета, в каждом из которых содержался один из разделов будущего ГПК, а в 1975 г. издан объединивший и отчасти дополнивший их закон. В 4 книгах нового ГПК содержатся положения общего характера (книга 1), о каждой из юрисдикций, занятых разбирательством гражданских дел (книга 2), о рассмотрении дел, связанных с конкретными правовыми институтами (книга 3), и об арбитраже (книга 4). В 1992 г. вступил в силу новый Закон об исполнительном производстве, составивший заключительный раздел нового Кодекса и отменивший соответствующие положения старого ГПК 1806 г.

Уголовное право

В своих определяющих чертах уголовное законодательство, как и вся ныне существующая правовая система Франции, сформировалось после Великой французской революции, начавшейся в 1789 г. Почти в каждом из 17 пунктов Декларации прав человека и гражданина имеются положения, прямо или косвенно затрагивающие вопросы уголовного права и процесса, обеспечения законности и правосудия. Декларация торжественно объявила о равенстве всех граждан перед законом, "как в тех случаях, когда закон оказывает свое покровительство, так и в тех, когда он карает". Она провозгласила принцип, согласно которому "никто не может подвергнуться обвинению, задержанию или заключению иначе как в случаях, предусмотренных законом, и при соблюдении форм, предписанных законом". Принцип, впоследствии получивший название презумпции невиновности, также четко сформулирован в Декларации: "Каждый предполагается невиновным, пока не установлено обратное". Для уголовного права особое значение имело требование, обращенное к будущим законодателям и судьям: "Закон может устанавливать наказания лишь строго и бесспорно необходимые. Никто не может быть наказан иначе как в силу закона, надлежаще примененного, изданного и обнародованного до совершения правонарушения".

Принципы уголовного законодательства и правосудия, изложенные в Декларации, были развиты и конкретизированы в первом буржуазном уголовном кодексе - Французском УК 1791 г., который отражал идеи просветительно-гуманистического (прогуманистического) направления в уголовном праве, воплощенного в трудах Монтескье, Вольтера и Беккариа. По сравнению с дореволюционным законодательством УК 1791 г., требовавший строгого соблюдения законности и ограничения репрессии пределами необходимости, имел самое прогрессивное значение. Сего изданием был значительно сокращен круг уголовно наказуемых деяний за счет религиозных и т.п. преступлений, отменялись членовредительские наказания, резко ограничивалось применение смертной казни, отменялось пожизненное заключение. Отличительная особенность УК 1791 г. - система абсолютно-определенных санкций, не оставлявших ни малейшего простора для судейского усмотрения (вскоре эта система обнаружила

несостоятельность и не воспроизводилась в последующем законодательстве ни Франции, ни других государств.)

Изданный на смену УК 1791 г. и другим актам уголовного законодательства эпохи Революции УК 1810 г. служит наиболее типичным и характерным проявлением в законодательстве идей "классической" школы уголовного права. Отражая интересы французской буржуазии, только что пришедшей к власти и нуждавшейся в укреплении своего строя, УК 1810 г. исходил из признания формального равенства всех граждан перед законом и требовал, чтобы уголовная репрессия основывалась только на законе. В целом его нормы были направлены на устрашение возможных правонарушителей: более чем по 30 видам преступлений его статьи предусматривали смертную казнь, по 15 видам - бессрочную каторгу, по многим преступлениям - клеймение и иные позорящие наказания. Кодекс отличала простота и понятность схемы Общей и Особенной частей, четкость большинства формулировок и высокий уровень юридической техники. В силу этого и в качестве первого "классического" уголовного кодекса буржуазии французский УК 1810 г. оказал весьма значительное влияние на развитие уголовного законодательства во многих европейских и латиноамериканских государствах, а также в бывших французских колониях в Африке и Азии.

На протяжении XIX в. УК 1810 г. подвергался нескольким реформам, в основном либерального характера: в 1832 г. было отменено клеймение, другие остатки средневековых форм наказания, в 1848 г. - смертная казнь за политические преступления, в 1863 г. понижены санкции за многие преступления, не представлявшие большой опасности. Исключение составляли принятый в 1885 г. Закон о пожизненной высылке во Французскую Гвиану "неисправимых рецидивистов" даже за мелкие преступления и ряд других актов, принятых под влиянием идей антрополого-социологического направления (Ломброзо, Ферри, Гарофало).

В XX в. наиболее существенная реформа УК Франции была проведена на базе Конституции 1958 г. при вторичном приходе к власти де Голля в 1958-1960 гг., когда был пересмотрен текст около 100 статей Кодекса, по существу заново изложены разделы, относящиеся к государственным преступлениям и посягательствам на общественный порядок. Крупная реформа была проведена и в 1975 г.: в частности, судам в качестве основного и единственного наказания разрешено назначать санкции, прежде служившие лишь дополнительными (лишение прав, запрещение заниматься определенной деятельностью, конфискация автомобиля и др.). Одновременно была отменена уголовная ответственность за некоторые преступления в сфере семейных отношений, формулировки которых подчеркивали неравенство женщин. В октябре 1981 г., после победы на выборах в Парламент представителей левых сил, во Франции была отменена смертная казнь.

Большинство новелл во французском уголовном законодательстве последних десятилетий, включая либерализацию режима исполнения наказаний, отражало гуманистические концепции движения "новой социальной защиты", возглавляемого видным юристом Марком Анселем. В месте с тем был принят ряд актов, направленных на усиление борьбы с наиболее опасными преступлениями, в частности Закон о борьбе с терроризмом 1986 г.

В последние десятилетия предпринимались попытки по возможности уменьшить применимость лишения свободы, в особенности краткосрочного, учитывая вредное влияние этой меры на осужденных. Была предусмотрена возможность пребывания осужденных в условиях режима "полусвободы", чередование отбытия в местах заключения с нахождением на свободе и др. Широко использовались также две формы условного осуждения: "простая отсрочка", при которой осужденный остается на свободе при условии несовершения им в пределах испытательного срока нового преступления, и "отсрочка с испытанием", связанная с пребыванием под надзором и необходимостью соблюдать установленные в приговоре требования.

С 1983 г. во Франции введена система "дневных ставок" (при определении наказания в виде штрафа), которая учитывает имущественное положение осужденного и дает возможность использовать штрафы в качестве ощутимой замены краткосрочного лишения свободы. Количество "дневных ставок" не должно превышать 360, а соответствующая ставка - 2 тыс. франков.

В том же 1983 г. во Франции был введен новый вид наказания "работы в общественных интересах", выполняемые периодически с общей продолжительностью от 20 до 240 часов. Эта мера также применяется для того, чтобы по возможности избежать краткосрочного лишения свободы и его вредных последствий.

С 1974 г. во Франции велась разработка современного Уголовного кодекса. За это время было подготовлено и обсуждено несколько проектов УК, но законом стал лишь проект, представленный в Парламент по отдельным частям (книгам) в 1988-1991 гг. Поскольку уголовно-правовые нормы во Франции могут издаваться не только законодательными, но и исполнительными органами власти, новый Кодекс делится по своей юридической природе на 2 части: законодательную и регламентарную. Основной массив законодательных положений нового УК был принят 22 июля 1992 г., когда Президент Республики утвердил 4 закона, соответствовавших первым 4 книгам кодекса. Эти книги вступили в силу с 1 марта 1994 г.

В новом Уголовном кодексе сохранились многие черты прежнего французского законодательства, в особенности новеллы, включенные в него за последние десятилетия. В месте с тем отдельные преобразования, которым подвергся УК, представляются весьма решительными. Усовершенствованы формулировки большинства институтов Общей части уголовного права, изложенные в книге I (существенно изменились нормы о соучастии, об обстоятельствах, исключающих уголовную ответственность, и др.). Предусмотрена возможность привлечения к уголовной ответственности юридических лиц и перечислены применяемые к ним санкции. Сохранена традиционная для французского права и воспринятая законодательством многих других государств трехчленная классификация преступных деяний: деление их на тяжкие преступления, уголовные деликты и проступки. Ответственность за тяжкие преступления и уголовные деликты, как и прежде, устанавливается в Уголовном кодексе и иных законодательных актах, а за проступки - в регламентирующих декретах и иных правительственных актах. Однако теперь к тяжким преступлениям отнесены деяния, которые наказываются лишением свободы на сроки не ниже 10 лет (а не свыше 5 лет, как в прежнем УК). К числу проступков, как и прежде, отнесены деяния, которые наказываются арестом на срок до 2 месяцев или только штрафом на сумму до 10 тыс. франков. Тем самым существенно расширен круг уголовных деликтов. Исходя из этой классификации определяется подсудность уголовных дел, наказуемость покушения и соучастия в преступной деятельности, сроки давности, а также ряд других моментов, например решается вопрос о необходимости предварительного следствия.

Предусмотренная новым УК система наказаний включает пожизненное лишение свободы и лишение свободы на срок (различаются режимы их отбывания не только для осужденных за тяжкие преступления либо за уголовные деликты, но и за общеуголовные либо политические преступления), а также штраф и многообразные виды лишения прав. К числу последних отнесена конфискация автомобилей и других предметов, использовавшихся при совершении преступления, а также имущества, добытого криминальным путем. В новый УК вошли все те нормы, относящиеся к исполнению наказаний и к условному осуждению, которые появились во французском законодательстве за последние десятилетия.

Существенно изменилась и система Особенной части УК, прежде открывавшаяся разделами о государственных преступлениях. Теперь ее открывает описание преступлений против личности, включая геноцид (книга II), затем следуют посягательства на собственность (книга III), и лишь заключительные разделы посвящены преступлениям и проступкам против нации, государства и публичного порядка (книга IV).

Закон от 16 декабря 1992 г. дополнил текст УК книгой V "Прочие преступления и проступки", которая в настоящее время включает два раздела: "О преступных деяниях в сфере здравоохранения" и "Другие положения". Книга VI законодательной части УК под названием "Нарушения" не содержит норм, поскольку определение признаков, видов нарушений и санкций за их совершение отнесено Конституцией Франции к компетенции регламентарной власти. Книга VII "Положения, применяемые в заморских территориях и в территориальной общности Майотта" введена в УК Ордонансом N 96-267 от 28 марта 1996 г. Регламентарная часть УК была принята в 1993 г. посредством издания декрета в Государственном совете N 93-726 от 29 марта 1993 г. Ее положения составляют

содержание книги VI, а также уточняют, разъясняют и дополняют законодательную часть УК.

Помимо УК значительное число норм, предусматривающих уголовную ответственность, содержат иного рода законодательные и подзаконные акты, например законы о прессе (1885) и о торговле фальсифицированными продуктами питания (1905), Ордонанс о правонарушениях несовершеннолетних (1945), Кодекс здравоохранения, Дорожный, Земельный, Лесной и другие кодексы, многочисленные правительственные декреты. Нормы об уголовной ответственности за воинские преступления содержатся в Кодексе военной юстиции, вступившем в силу 1 января 1966 г.

Уголовно-процессуальное законодательство

В основе действующего уголовно-процессуального законодательства Франции лежит УПК 1958 г. Он пришел на смену наполеоновскому УПК 1808 г., подготовленному и вступившему в силу одновременно с УК 1810 г. - с 1 января 1811 г. (первоначально предполагалось издать единый нормативный акт по вопросам уголовного права и процесса, но затем проект был разделен на два самостоятельных кодекса). УПК 1808 г. сыграл важную роль в практическом претворении ряда важнейших положений Декларации прав человека и гражданина 1789 г. Им была установлена смешанная форма уголовного процесса: розыскная, т.е. тайная, письменная процедура на стадиях досудебного прохождения дела (при соблюдении определенных прав обвиняемого) и состязательная процедура судебного разбирательства с присущими ей принципами устности и непосредственности. Как и УК 1810 г., наполеоновский УПК оказал существенное воздействие на законодательство многих стран различных континентов.

УПК 1958 г. сохранил смешанную форму уголовного процесса, однако значительно усилил гарантии соблюдения законности на досудебных стадиях и непосредственно в судопроизводстве (в частности, путем расширения возможностей судебного контроля за следствием и принесения обвиняемым жалоб на действия следственных органов и др.). В УПК 1958 г. подробно регулируются деятельность органов дознания и предварительного следствия (книга 1), порядок разбирательства уголовных дел о тяжких преступлениях, уголовных деликтах и проступках (книга 2), вопросы кассационного обжалования (книга 3) и особые виды производства, в частности по рассмотрению дел о преступлениях, совершенных во время судебного заседания (книга 4), и, наконец, исполнение приговоров по уголовным делам (книга 5).

В УПК 1958 г. включены положения о ряде правовых институтов, традиционно относимых к области уголовного права и пенитенциария. Именно этот Кодекс ввел во французское законодательство "отсрочку с испытанием" как новую форму условного осуждения, предусмотрел правила режима "полусвободы", определил порядок привлечения заключенных к труду и принципы его оплаты и др. Со времени издания в него не раз вносились изменения, наиболее важные из которых связаны с принятием в начале 1981 г. Закона под названием "Безопасность и свобода", расширившего права полиции в борьбе с насильственными преступлениями (в 1983 г. большинство положений этого Закона было отменено).

УПК 1958 г. с момента принятия неоднократно подвергался изменениям. В последние годы многие из этих изменений были направлены на дальнейшую демократизацию французского уголовного процесса и приведение его в соответствие с новыми международными и европейскими конвенциями о правах человека.

Крупнейшая с 1958 г. реформа уголовного судопроизводства была осуществлена Законом от 15 июня 2000 г., который состоит из 142 статей и официально именуется "Закон, укрепляющий защиту презумпции невиновности и права потерпевшего". Этот акт впервые включил в УПК перечень принципов французского уголовного процесса: справедливость, состязательность, равенство прав сторон, равенство перед законом преследуемых лиц, судебный контроль за расследованием и соблюдением прав потерпевших, презумпцию невиновности, право знать содержание обвинительных доказательств и право на защиту, пропорциональность мер процессуального принуждения и их судебный характер, разумный срок производства по делу, право на пересмотр обвинительного приговора.

Важнейшими нововведениями Закона от 15 июня 2000 г. являются: предоставление лицу права на встречу с адвокатом с момента задержания (кроме дел о некоторых опасных преступлениях, где такая встреча возможна только через 36 или даже 72 часа после начала задержания); передача права принятия решения о заключении обвиняемого под стражу и о продлении содержания под стражей от следственного судьи специальному судье "по свободам и заключению" (juge des libertes et de la detention), который назначается на должность председателем трибунала большой инстанции и имеет ранг председателя, первого вице-председателя или вице-председателя суда; создание апелляционной инстанции по делам о преступлениях, рассматриваемых в судах присяжных (cour d'assises). Прежде приговоры суда присяжных не подлежали апелляционному пересмотру (только кассационному по ограниченному кругу правовых оснований). В качестве апелляционной инстанции выступает суд присяжных другого округа, действующий в составе 3 профессионалов и 12 членов жюри (вместо 9 в первой инстанции).

Судебная система. Органы контроля

Система общих судов во Франции включает Кассационный суд, апелляционные суды и суды, рассматривающие различные категории дел по первой инстанции.

Кассационный суд, возглавляющий систему общих судов, - одно из старейших государственных учреждений Франции. Он существовал еще при "старом режиме", предшествовавшем революции 1789 г., а свое нынешнее название получил в 1790 г. Кассационный суд находится в Париже и ныне, после реформы 1967 г., включает 6 палат - 5 по гражданским делам и 1 по уголовным. В свою очередь "гражданские" палаты делятся на первую, вторую и третью палату по гражданским делам, палату по торговым и финансовым делам и палату по социальным вопросам (она рассматривает дела по социальному страхованию, трудовым соглашениям и др.). Согласно декретам 1982-1983 гг. Кассационный суд состоит из первого председателя, 6 председателей палат, 84 членов суда (их принято именовать советниками), 36 советников-докладчиков различных категорий, а также генерального прокурора при Кассационном суде, первого генерального адвоката и 19 генеральных адвокатов (все они являются не представителями сторон, а помощниками генерального прокурора). Еще одна категория служащих Кассационного суда - аудиторы, которые вместе с советниками-докладчиками, имеющими совещательный голос и более высокий статус, участвуют в подготовке дел к слушанию (их функции определены декретом 1984 г.).

Постановления Кассационного суда выносятся либо одной из палат, либо смешанной палатой, составленной из представителей 3 палат, либо, наконец, пленумом, в состав которого входят первый председатель суда, председатели и старейшины (дуайены) палат и по 2 других представителя от каждой палаты. Постановление палаты выносится при участии в ее заседании не менее 5 членов Кассационного суда с решающим голосом, включенных в состав этой палаты. По некоторым вопросам (в частности, относительно отклонения явно необоснованных жалоб либо жалоб на постановления обвинительной камеры апелляционного суда) решения могут приниматься коллегией из 3 судей соответствующей палаты. Смешанные палаты созываются в случаях, когда в одной из палат голоса разделились поровну либо дело содержит вопрос, касающийся компетенции нескольких палат или вызывающий противоречивые суждения. Пленум Кассационного суда собирается для слушания таких дел, которые содержат вопросы принципиального характера, а также при необходимости повторного разбирательства дела в Кассационном суде.

В компетенцию Кассационного суда входит рассмотрение кассационных жалоб на постановления нижестоящих судов, по которым, как правило, исчерпаны возможности обжалования в обычном апелляционном порядке. При этом Суд рассматривает лишь жалобы по вопросам права, а не факта - только на неправильное применение закона и нарушение процессуальных норм. По уголовным делам Кассационный суд пересматривает приговоры, вступившие в законную силу, по вновь открывшимся обстоятельствам, но только в интересах осужденного, что исключает обжалование оправдательных приговоров кем-либо, кроме самого осужденного. Кассационный суд,

отменяя решение или приговор нижестоящего суда, обычно направляет дело на новое рассмотрение в другой суд такого же уровня со своими рекомендациями. Однако, если фактические обстоятельства дела не вызывают сомнений, Кассационный суд вправе вынести собственное окончательное решение. Кассационный суд выносит постановления только по конкретным делам, однако они существенно влияют на судебную практику и обеспечивают единообразное применение законов в масштабе всей страны, поскольку служат ориентиром при разбирательстве судами аналогичных дел или в трактовке тех или иных правовых институтов. В этом смысле особую значимость имеют постановления палаты по уголовным делам, нередко самостоятельно решающей многие важные вопросы уголовной политики.

Апелляционные суды во Франции ныне насчитывают: 30 апелляционных судов на континенте, юрисдикция которых распространяется на территорию нескольких департаментов (от 2 до 4), и 5 апелляционных судов, действующих в "заморских территориях" Франции. Каждый апелляционный суд именуется по названию того города, где он расположен. Возглавляет работу суда его первый председатель. В апелляционных судах имеется, как правило, несколько палат по гражданским и по уголовным делам, а в некоторых выделены также палаты по торговым делам и социальным вопросам. В Парижском апелляционном суде насчитывается 25 палат, в Лионском - 7, в некоторых апелляционных судах - по 1 палате. Дела рассматриваются в составе не менее 3, а в некоторых случаях разбирательства гражданских дел - 5 судей.

Палаты по уголовным делам в составе председателя палаты и 2 членов суда рассматривают апелляционные жалобы на постановления нижестоящих судов, вынесенные по делам об уголовных деликтах и проступках (приговоры суда присяжных по делам о тяжких преступлениях апелляционному обжалованию не подлежат). Рассмотрев жалобу по уголовному делу, палата от имени апелляционного суда либо оставляет приговор в силе, либо отменяет его и чаще всего сама выносит новое решение (по существу, приговор) по делу. В составе каждого апелляционного суда имеется также одна или больше обвинительных камер, состоящих из председателя камеры и 2 членов суда. Обвинительная камера выступает как орган контроля за предварительным следствием, в частности за предварительным заключением обвиняемого, а также как орган предания суду. Закон от 15 июня 2000 г. переименовал обвинительные камеры в "следственные камеры", подчеркнув тем самым их сущность органа контроля за действиями следственного судьи.

Палаты по гражданским делам рассматривают апелляционные жалобы на решения, вынесенные не только нижестоящими гражданскими судами общей юрисдикции, но и другими судебными органами (в частности, торговыми трибуналами).

Суды первой инстанции, разбирающие гражданские дела, делятся на трибуналы большого и трибуналы малого процесса, а разбирающие уголовные дела - на суды присяжных, исправительные трибуналы и полицейские трибуналы. Термин "трибунал" в названиях французских судов (как гражданских, так и уголовных) указывает не на их чрезвычайный характер, а скорее на ограниченный, по сравнению с судами, объем их компетенции.

Трибуналы большого процесса (после реформы 1983 г. их насчитывается 181) имеются как минимум по одному в каждом из 96 департаментов Франции. В их состав входят председатели и различное число судей. В трибунале с числом судей свыше 5 образуются палаты во главе с вице-председателями трибунала. Дела рассматриваются, как правило, в коллегиях из не менее чем 3 судей, и лишь по некоторым категориям дел допускается единоличное судейское разбирательство, да и то при условии согласия на это сторон. В компетенцию трибунала большого процесса входит разбирательство гражданских дел имущественного характера с суммой иска свыше 30тыс. франков, а также значительного числа четко определенных категорий дел: споры о недвижимости, о браке и разводе, об усыновлении, о гражданстве и др. Если в округе отсутствует торговый трибунал, то его функции выполняет трибунал большого процесса.

Трибуналы малого процесса (после реформы 1983 г. их насчитывается 470) были учреждены в 1958 г. взамен мировых судей, избиравшихся населением каждого кантона и существовавших во Франции с 1790 г. Они расположены в главных городах всех департаментов и всех округов, а также в некоторых крупных кантонах. В каждом

трибунале малого процесса имеется либо один судья, либо достаточно большое их количество, но дела всегда слушаются судьями единолично. В компетенцию этого трибунала входит разбирательство определенных категорий дел, в том числе по искам имущественного характера на сумму до 30 тыс. франков (решения по делам с суммой иска до 13 тыс. франков не подлежат апелляционному обжалованию).

Суды присяжных, в исключительную компетенцию которых входит рассмотрение уголовных дел о тяжких преступлениях, заседают в Париже и в каждом департаменте (и носят соответствующие названия). В состав каждого суда входят 3 профессиональных судей во главе с председателем (членом апелляционного суда) и 9 присяжных заседателей, призываемых к отправлению этих обязанностей по департаментскому списку избирателей путем жребия после отбора специальными комиссиями. Сессии суда присяжных проводятся ежеквартально, а при необходимости и чаще. С 1808 по 1942 г. присяжные (их было 12) образовывали самостоятельную коллегию, где решался только вопрос о виновности. Ныне они принимают решение в совещательной комнате вместе с профессиональными судьями, но по всем вопросам, существенным для приговора, в том числе и о наказании. Решение суда присяжных принимается большинством голосов, однако неблагоприятное для обвиняемого решение (например, отказ признать наличие смягчающих обстоятельств) принимается большинством не менее чем в 8 голосов из 12.

Исправительные трибуналы рассматривают по первой инстанции дела об уголовных деликтах (название "исправительный" связано с тем, что в ст.1 УК Франции наказания за уголовные деликты именуются исправительными). В качестве исправительного может выступать трибунал большого процесса, попеременно разбирающий то гражданские, то уголовные дела. В тех трибуналах большого процесса, где в связи со значительным объемом работы имеется много судей, образуется одна или несколько палат, специализирующихся на рассмотрении уголовных дел. Дела в исправительных трибуналах рассматриваются коллегиями из 3 судей. Некоторые категории уголовных дел, связанных с нарушением правил дорожного движения, охоты и рыболовства и др., могут рассматриваться единоличными судьями. В то же время в процессах, рассчитанных на длительное разбирательство, в состав коллегии могут быть назначены запасные судьи, полномочные заменить судью, выбывшего из процесса по болезни или по другим причинам. В некоторых трибуналах большого процесса в 1975 г. созданы коллегии судей, специализирующихся на разбирательстве особенно сложных дел об уголовных деликтах экономического и финансового характера.

Полицейские трибуналы рассматривают по первой инстанции дела о наименее значительных уголовных деяниях - проступках, за которые может быть назначен штраф на сумму до 10 тыс. франков либо же, в ограниченном числе случаев, арест на срок от 1 дня до 2 месяцев (название "полицейский" связано с тем, что в ст.1 УК Франции наказания за проступки именуются полицейскими). Дела в них рассматриваются единоличными судьями трибунала малого процесса, нередко разбирающими попеременно то гражданские, то уголовные дела.

В систему общих судов в качестве специализированных подразделений входят учреждения юстиции по делам несовершеннолетних. Суд присяжных по делам несовершеннолетних рассматривает обвинения в тяжких преступлениях, предъявленные лицам в возрасте от 16 до 18 лет. Он состоит из 3 профессиональных судей и 9 присяжных. Дела об уголовных деликтах и о наиболее серьезных проступках лиц в возрасте от 13 до 18 лет, а также тяжких преступлениях подростков 13-15 лет рассматриваются трибуналами по делам несовершеннолетних, создаваемыми в округах трибуналов большого процесса. Эти трибуналы состоят из судьи по делам несовершеннолетних и 2 заседателей (асессоров), назначаемых министром юстиции из лиц, проявивших интерес к проблемам воспитания молодежи. Судьей по делам несовершеннолетних назначается на 3 года один из судей трибунала большого процесса. Он может рассматривать дела об уголовных деликтах и проступках несовершеннолетних и единолично, но в этом случае он вправе применять к ним лишь меры воспитательного и надзорного характера. Решения судьи и трибунала по делам несовершеннолетних обжалуются в специальную палату апелляционного суда.

Отличительная особенность французской системы уголовной юстиции - наличие в ней фигуры судьи по исполнению наказаний, который, согласно полномочиям,

предоставленным ему УПК 1958 г. и последующими законами, вправе активно вмешиваться в процесс отбывания наказания осужденными, в том числе и к лишению свободы. Он организует надзор за осужденными, получившими "отсрочку с испытанием", решает вопрос об изменении режима содержания осужденных, о предоставлении им отпусков, ходатайствует об их условном освобождении и т.д. Обязанности судьи по исполнению наказаний на 3-летний срок возлагаются на одного из судей трибунала большого процесса.

К системе общих судов, прежде всего на уровне трибунала малого процесса, примыкает ряд судебных учреждений, специализирующихся на разбирательстве определенных категорий дел. К их числу относятся торговые трибуналы, советы прюдомов, комиссии по социальному страхованию, паритетные трибуналы по земельной аренде, трибуналы по морской торговле и др. Из них наибольшее значение имеют торговые трибуналы и советы прюдомов.

Торговые трибуналы (их насчитывается 227) состоят из 3 судей-консулов, как их принято именовать. Они избираются на 2-3 года по весьма сложной системе из лиц, занимающихся коммерческой деятельностью либо представляющих промышленные или торговые компании. Торговые трибуналы имеются в большинстве относительно крупных городов Франции. Они рассматривают споры, возникающие между участниками любых торговых сделок, между членами товариществ, споры по обязательствам коммерсантов, предпринимателей и банкиров, дела, связанные с ликвидацией предприятий, и др.

Советы прюдомов (т.е. безукоризненно честных людей) призваны примирять или разрешать конфликты, связанные с заключением, исполнением и расторжением индивидуальных трудовых договоров. Они имеются как минимум по одному в каждом департаменте (всего их насчитывается 282) и состоят из советников - представителей предпринимателей и работников, избираемых по сложной системе. Советы прюдомов рассматривают дела в коллегиях из 2 или 4 представителей от каждой стороны под председательством судьи трибунала малого процесса. В 1985 г. учрежден Высший совет прюдомов - консультативный орган при министре юстиции и министре труда.

Совершенно особое место, вне системы общих судов, занимает Высокий суд правосудия, который избирается обеими палатами Парламента в равном количестве из их членов (по 12 судей и по 6 их заместителей). В соответствии с Конституцией 1958 г. Высокий суд правосудия создается для рассмотрения уголовных дел по обвинению Президента страны в государственной измене, а также министров - в совершении тяжких преступлений и уголовных деликтов при исполнении служебных обязанностей. Расследование и предание обвиняемых Высокому суду правосудия осуществляется только по решению обеих палат Парламента. В период с 1963 по 1981 г. в качестве чрезвычайного органа существовал Суд государственной безопасности, который рассматривал дела обо всех преступлениях против внутренней и внешней безопасности государства. Ныне эти дела переданы в компетенцию общих судов.

В 1993 г. в результате очередного конституционного пересмотра был учрежден Суд правосудия для рассмотрения дел об уголовной ответственности членов Правительства за должностные преступления или проступки. Ранее ответственность членов Правительства была аналогична ответственности Президента Республики, а граждане не могли обжаловать действия министров. Суд правосудия также не входит в судебную систему, а его статус подробно регулируется Органическим законом о Суде правосудия Республики 1993 г.

Согласно ч.1 ст.68-2 Конституции Суд правосудия состоит из 15 судей: 12 парламентариев, избираемых в равном числе Национальным собранием и Сенатом после полного или частичного обновления этих палат, и 3 судей Кассационного суда, один из которых председательствует в Суде правосудия.

Обращаться в Суд правосудия может любое лицо, считающее, что его интересы затронуты деянием, которое совершено членом Правительства при осуществлении им своих обязанностей. Обращение направляется в Комиссию по жалобам, включающую 3 судей Кассационного суда, 2 государственных советников (т.е. членов Государственного совета) и 2 советников-мэтров Счетного суда. Комиссия расследует дело и затем принимает решение о возбуждении судебной процедуры либо передает жалобу генеральному прокурору при Кассационном суде для последующего представления дела

на рассмотрение в Суд правосудия Республики. В случае поступления к нему дела Суд правосудия поручает Комиссии по расследованию из 3 советников Кассационного суда провести таковое, допросить члена Правительства и принять решение - слушать дело или прекратить преследование. При рассмотрении дел Суд правосудия связан нормами Уголовного кодекса в отношении квалификации преступлений или проступков. Решение Суда правосудия Республики может быть обжаловано в Кассационный суд.

Независимо от системы общих судов, возглавляемой Кассационным судом, существует самостоятельная система органов административной юстиции. В них рассматриваются жалобы на действия и акты органов государственного управления, затрагивающие права и интересы частных лиц. Возглавляет систему административной юстиции Государственный совет, который одновременно является органом государственного управления - консультативным учреждением при Правительстве. В составе Государственного совета есть секция по рассмотрению споров (в ней около 30 членов Государственного совета), в свою очередь состоящая из 9 подсекций. В них от имени Государственного совета рассматриваются кассационные и апелляционные жалобы на решения нижестоящих органов административной юстиции. Секция Государственного совета рассматривает по первой инстанции жалобы на президентские и правительственные декреты, на акты, изданные министрами либо исходящие от организаций общенационального значения, в том числе профсоюзов, и др.

Основную массу жалоб на действия и акты органов управления и должностных лиц по первой инстанции рассматривают административные трибуналы (их насчитывается 25), округа которых охватывают территории нескольких департаментов (от 2 до 7). Административный трибунал состоит из председателя и 3-4 членов. В 1987 г. было создано 5 административных апелляционных судов (с большими округами, разделившими всю территорию страны) в качестве промежуточной инстанции, куда отныне поступают апелляционные жалобы на решения административных трибуналов, за исключением некоторых категорий дел, по-прежнему обжалуемых непосредственно в Государственный совет. На решения административных апелляционных судов могут быть поданы кассационные жалобы в Государственный совет.

Судьи системы общих судов назначаются на свои должности декретом Президента Республики: должностные лица Кассационного суда и первые председатели апелляционных судов - по рекомендации Высшего совета магистратуры, остальные судьи - по представлению министра юстиции с положительным заключением Высшего совета магистратуры. Судьи административных трибуналов назначаются правительственными декретами по представлению министра внутренних дел, согласованному с министром юстиции. Как правило, судьи общей компетенции назначаются после конкурсного отбора и окончания Национальной школы магистратуры (для поступления в которую необходимо иметь высшее юридическое образование), а судьям административных судов достаточно окончить Национальную административную школу. Для назначения в состав Кассационного суда установлены повышенные требования (опыт судейской работы на достаточно высокой должности, работа в качестве профессора университета и др.). Конституция (ст.64) провозглашает принцип несменяемости судей общей компетенции. Судью может сместить лишь Высший совет магистратуры в связи с совершением серьезного проступка или тяжелым заболеванием. Судья не может быть перемещен со своей должности без его согласия, даже если речь идет о продвижении по службе. Судьи уходят в отставку со своих постов по достижении ими 65 лет, а судьи Кассационного суда и его первый председатель, согласно правилам, установленным в 1988 г., соответственно в возрасте 66 и 68 лет.

Высший совет магистратуры возглавляется Президентом Республики и (в качестве его заместителя) министром юстиции. В его состав входят, кроме того, 9 членов, назначаемых на 4 года Президентом Республики из числа судей (в том числе 3 членов Кассационного суда) и других государственных служащих. Высший совет магистратуры, помимо участия в назначении судей, рассматривает дела об их дисциплинарных проступках, но уже в отсутствие Президента и министра юстиции.

Расследование большинства преступлений осуществляется судебной полицией, офицеры которой имеют право проводить самостоятельное предварительное дознание, а агенты и иные должностные лица - лишь отдельные процессуальные действия. Особенно

велики полномочия офицеров судебной полиции при расследовании так называемых явных преступлений непосредственно вслед за их совершением. Предварительное следствие, осуществляемое обычно после полицейского дознания, проводится следственным судьей. Оно обязательно по делам о тяжких преступлениях, может быть проведено по делам об уголовных деликтах и лишь в исключительных случаях - по делам о проступках. Следственные судьи назначаются на свои должности на 3 года из числа судей трибунала большого процесса. В период осуществления своих функций они остаются в составе судей трибунала большого процесса и вправе даже участвовать в рассмотрении судебных дел, кроме тех, что были расследованы ими самими.

Уголовное преследование в суде, как правило, осуществляется прокуратурой, которая пользуется весьма широкими правами по своему усмотрению отказаться от передачи дела в суд. В полицейских трибуналах обвинение в проступках, за которые не может быть назначено более 10 дней ареста, поддерживают полицейские комиссары.

Прокуратура во Франции представляет собой централизованную систему органов, находящуюся под руководством министра юстиции. При каждом апелляционном суде имеется генеральный прокурор со своими помощниками, главный из которых носит звание генерального адвоката. Генеральный прокурор находится в непосредственном подчинении министра юстиции. Под его надзором находятся и все должностные лица судебной полиции. Генеральный прокурор лично или через своих заместителей поддерживает обвинение в апелляционном суде и в суде присяжных, учрежденном в месте нахождения апелляционного суда. Республиканские прокуроры (так во Франции называются прокуроры низшей инстанции) находятся при исправительных трибуналах и осуществляют уголовное преследование по всем уголовным делам в районе действия этого трибунала. Они лично или через своих заместителей поддерживают обвинение в большинстве судов присяжных, в исправительных трибуналах, а также, при необходимости, в полицейских трибуналах. Представители прокуратуры официально участвуют также в гражданском процессе в судах любой инстанции, когда этого требуют "интересы общества".

Генеральный прокурор при Кассационном суде со своим аппаратом занимает особое место в системе органов прокуратуры, поскольку его функции ограничены выступлениями в этом суде.

Должностные лица прокуратуры весьма близки к судейскому корпусу (те и другие именуются магистратами), так как они получают одинаковую подготовку и в ходе своей карьеры нередко переходят из прокуроров в судьи и обратно.

Защищать обвиняемого в уголовном процессе и представлять интересы сторон в гражданском и административном процессах могут адвокаты. До 1971 г. во Франции различались юридические профессии адвоката, поверенного при трибунале большого процесса и поверенного при торговом трибунале. Ныне они слиты в единую, так называемую новую профессию адвоката. При каждом трибунале большого процесса имеются коллегии адвокатов, возглавляемые советом и старейшиной. Для того чтобы быть принятым в коллегию и тем самым получить право выступать во французских судах, необходимо иметь высшее юридическое образование, сдать экзамены для поступления в один из центров профессиональной подготовки, пройти там годичный курс обучения и получить сертификат о профессиональной пригодности. Адвокаты могут заниматься индивидуальной практикой либо создавать совместные адвокатские конторы. Правом выступления в Кассационном суде и Государственном совете обладают только адвокаты, принятые в состав коллегии (из 60 адвокатов) при Кассационном суде.

Высшим органом финансового контроля является Счетный суд. Этот орган, учрежденный в 1807 г., согласно ч.6 ст.47 Конституции, помогает Парламенту и Правительству контролировать исполнение финансовых законов. Компетенция Счетного суда распространяется только на государственных бухгалтеров (распорядители кредитов подконтрольны Суду бюджетной и финансовой дисциплины). В случае серьезных нарушений Счетный суд привлекает виновных к ответственности. Его постановления могут быть обжалованы только в Государственный совет. Ежегодно Счетный суд публикует сводный отчет, который направляется Президенту Республики и Парламенту. С 1982 г. Счетный суд выступает также как апелляционная инстанция в отношении решений региональных счетных судов.

В состав Счетного суда входят: первый председатель, председатели отделений суда, главные советники (назначаются Советом министров), а также советники-докладчики, финансовые инспекторы и аудиторы двух классов (назначаются Президентом Республики). Эти лица обладают статусом судьи и несменяемы. При Счетном суде действует прокуратура, включающая генерального прокурора и 2 его заместителей, в задачу которых входит представительство государства и наблюдение за единством судебной практики.

Аналогом омбудсмана во Франции является институт Посредника, учрежденный в 1973 г. В его компетенцию входит рассмотрение жалоб граждан на действия публичной администрации. При этом он обладает правом давать рекомендации, возбуждать дисциплинарное производство в отношении чиновников, обращаться в суд, публиковать специальные доклады в "Journal Officiel". Посредник назначается сроком на 6 лет без права переизбрания декретом Совета министров по рекомендации специального органа, состоящего из председателей обеих палат Парламента, Конституционного совета, первых председателей Кассационного суда, Счетного суда и Вице-президента Государственного совета.

Литература

Ардан Ф. Франция: государственная система. М., 1994.

Боботов С.В. Правосудие во Франции. М., 1994.

Брэбан Г. Французское административное право. М., 1988.

Ведель Ж. Административное право Франции. М., 1973.

Головко Л.В. Реформа уголовного процесса во Франции // Государство и право. 2001. N 8. С.89 - 98.

Жулио де ла Морандьер Л. Гражданское право Франции. Т.I. М., 1958.

Жулио де ла Морандьер Л. Гражданское право Франции. Т.II. М., 1960.

Крылова Н.Е. Новый Уголовный кодекс Франции: Особенная часть // Вестник Моск. ун-та. Серия II. Право. 1995. N 2. С.69 - 75.

Крылова Н.Е. Основные черты нового Уголовного кодекса Франции. М., 1996.

Кузнецова Н.Ф. Новый Уголовный кодекс Франции // Вестник Моск. ун-та. Серия II. Право. 1994. N 3. С.27 - 36.

Люшер Ф. Конституционная защита прав и свобод личности. М., 1993.

Новый Уголовный кодекс Франции. М., 1993.

Франция. Конституция и законодательные акты. Пер. с фр. М., 1989.

Хорватия
Республика Хорватия

Государственное устройство
Правовая система
Общая характеристика
Гражданское и смежные с ним отрасли права
Уголовное право и процесс
Судебная система. Органы контроля

Государство на юго-востоке Европы.

Территория - 56,6 тыс. кв.км. Столица - г.Загреб.

Население - 4,8 млн.чел. (1991 г.), хорваты.

Официальный язык - хорватский.

Религия - католицизм.

Хорватия - республика, провозгласившая свою независимость 25 июня 1991 г. (законодательные акты о самостоятельности республики окончательно вступили в силу 8 октября 1991 г.).

Территория нынешней Хорватии была заселена славянами в VI - VII вв. В 1102 г. Хорватия перешла под власть венгерских королей, сохранив самоуправление. В конце XVI в. ее большая часть была захвачена Османской империей. В конце XVII в. Хорватия была отвоевана у турок империей австрийских Габсбургов. После Первой мировой войны

и распада Австро-Венгрии Хорватия с 1918 г. - в составе Королевства сербов, хорватов и словенцев (с 1929 г. - Королевство Югославия). После фашистской оккупации в апреле 1941 г. было объявлено о создании независимого государства Хорватия. С 1945 по 1991 г. Хорватия входила в состав Федеративной Народной Республики Югославии (затем Социалистической Федеративной Республики Югославии - СФРЮ) как одна из ее 6 республик.

В мае 1990 г. в стране прошли первые многопартийные выборы в послевоенной истории, на которых победили сторонники самостоятельности республики. 23 декабря 1990 г. Сабор (парламент) Хорватии утвердил новую Конституцию, закрепившую за республикой статус самостоятельного и независимого государства, хотя и в составе СФРЮ. В мае 1991 г. состоялся референдум о полной независимости (94% участвующих в нем проголосовали положительно). 25 июня 1991 г. в Хорватии принята Декларация о полной независимости и суверенитете.

Государственное устройство

Хорватия - унитарное государство. Основная административно-территориальная единица - жупания.

Форма правления в соответствии с Конституцией 1990 г. - смешанная (парламентско-президентская) республика.

Высший законодательный орган - Сабор Республики Хорватии (парламент) избирается сроком на 4 года. Состоит из 2 палат - Палаты представителей (127 депутатов) и Палаты жупаний (общин) - 68 депутатов.

Палата представителей избирается на основе прямого, всеобщего и равного избирательного права. Палата жупаний - также всеобщим голосованием, причем от каждой жупании избираются по 3 депутата. Президент Республики может назначать до 5 членов в Палату жупаний из числа граждан, имеющих особые заслуги перед Республикой. Экс-президент Республики становится пожизненным членом Палаты жупаний.

Палата представителей и Палата жупаний могут быть распущены по решению, принятому большинством всех их представителей. Президент Республики вправе в соответствии с Конституцией распускать Палату представителей.

Палата представителей решает вопросы о принятии новой Конституции и поправках к действующей, принимает законы, утверждает государственный бюджет, принимает решения о войне и мире, об изменениях границ Республики; назначает референдумы; контролирует работу правительства и других органов и лиц, ответственных перед парламентом по Конституции и законам; объявляет амнистию.

Палата жупаний имеет право вносить законопроекты в Палату представителей, обсуждать и высказывать мнение по любым вопросам, находящимся в компетенции Палаты представителей; давать последней предварительное мнение по процедуре принятия Конституции и законов, регулирующих: национальные права; конституционные права и свободы человека и гражданина; избирательную систему; организацию, компетенцию и деятельность государственных органов; организацию местного самоуправления и управления. Палата жупаний может в пределах 15 дней с момента принятия закона в Палате представителей вернуть закон с мотивированными возражениями. Возвращенный закон считается принятым, если Палата представителей поддержала его большинством всех своих членов (исключая случаи, когда необходимо большинство 2/3 голосов).

По общему правилу обе палаты принимают решения простым большинством при условии, что большинство их членов присутствуют на заседании. Законы, регулирующие национальные права, должны приниматься Палатой представителей большинством в 2/3 всех членов палаты; законы, которые затрагивают закрепленные конституцией права и свободы человека и гражданина, касаются избирательной системы, организации, компетенции и деятельности местного самоуправления и администрации, - большинством всех членов палаты.

Депутаты обеих палат парламента имеют право адресовывать вопросы правительству и отдельным министрам.

Палата представителей может разрешать правительству на срок не более одного года регулировать декретами отдельные вопросы, относящиеся к компетенции Палаты, за исключением тех, которые касаются определенных Конституцией прав и свобод, национальных прав, избирательной системы, организации, компетенции и деятельности органов государственной власти и местного самоуправления.

Законы промульгируются Президентом Республики в течение 8 дней с даты, когда они были в соответствии с Конституцией приняты Палатой представителей.

Глава государства - Президент Республики, избираемый непосредственно гражданами сроком на 5 лет. Никто не может быть Президентом более чем дважды.

Президент представляет Республику внутри страны и за границей, отвечает за соблюдение Конституции, гарантирует преемственность и единство Республики и регулярное функционирование органов государственной власти.

Президент назначает выборы палат парламента и в соответствии с Конституцией референдумы; назначает и освобождает от должности Премьер-министра Республики; по предложению Премьер-министра назначает и освобождает от обязанностей заместителей Премьер-министра и членов правительства; осуществляет помилование; присваивает государственные награды.

В области внешних сношений Президент назначает и отзывает дипломатических представителей Хорватии, получает верительные и отзывные грамоты от иностранных дипломатических представителей. В области обороны выступает как главнокомандующий вооруженными силами Республики, назначает членов Национального совета обороны и осуществляет контроль за его деятельностью, в соответствии с законом назначает на высшие воинские должности и освобождает от них. На основе решения парламента может объявлять войну и заключать мир.

Президент издает декреты с силой закона и принимает чрезвычайные меры в случае состояния войны или непосредственной опасности для независимости и единства Республики или когда органы государственной власти лишены возможности нормально выполнять свои конституционные обязанности. В период, когда Президент использует такие полномочия, Палата представителей не может быть распущена. Президент Республики представляет декреты с силой закона для одобрения Палате представителей, как только парламент сможет собраться.

Президент может созывать заседания правительства и определять повестку дня. Президент руководит заседаниями правительства, на которых присутствует.

Президент Республики может по предложению правительства и с контрасигнатурой Премьер-министра распускать Палату представителей (после консультации с ее председателем), если она вынесла вотум недоверия правительству или в течение месяца не одобрила государственный бюджет. Президент не может распускать Палату дважды в пределах одного календарного года.

Исполнительная власть осуществляется правительством, которое фактически назначает Президент и утверждает парламент. Правительство состоит из Премьер-министра, его заместителей, министров и других членов. Оно издает декреты в соответствии с Конституцией и законом, представляет парламенту законопроекты и проект государственного бюджета, реализует законы и другие акты, принятые парламентом.

Правительство ответственно перед Президентом Республики и Палатой представителей. Премьер-министр, его заместители и члены правительства несут солидарную ответственность за решения, принятые правительством, и личную - за соответствующие участки работы.

Премьер-министр должен не позднее 15 дней после своего назначения просить Палату представителей о вотуме доверия правительству. Назначение Премьер-министра и членов правительства считается принятым, если ему будет выражено доверие большинством всех членов Палаты представителей.

Вопрос о вотуме доверия Премьер-министру, отдельным членам правительства или правительству в целом может быть поставлен по предложению по крайней мере 1/10 депутатов Палаты представителей. Голосования о вотуме доверия правительству может также потребовать сам Премьер-министр. Вотум недоверия выносится большинством голосов от общего количества членов Палаты представителей.

В случае вынесения вотума недоверия Премьер-министру или правительству в целом Премьер-министр подает прошение об отставке Президенту Республики, который должен распустить правительство. Вотум недоверия отдельному члену правительства не влечет его обязательной отставки.

Правовая система

Общая характеристика

Правовая система Хорватии входит в романо-германскую правовую семью и имеет общие черты с системами других бывших союзных республик Югославии.

До Второй мировой войны Хорватия, как и другие части Югославии, имела свою собственную, обособленную правовую систему, которая сложилась в период австрийского владычества. В частности, основу гражданского права составлял австрийский ГК, уголовное право основывалось на австрийском Уголовном уложении 1852 г. (до 1929 г.). В 1946 г. коммунистическое правительство Югославии решило покончить с правовым партикуляризмом страны, отменив все старое законодательство (за исключением некоторой его части, не противоречившей принципам нового строя). До принятия югославской Конституции 1974 г., расширившей компетенцию союзных республик, основные отрасли права находились в ведении федерации (см. раздел "Югославия"). Со второй половины 1970-х гг. в Хорватии, как и других югославских республиках, стало приниматься собственное гражданское и уголовное законодательство в рамках основ законодательства, установленных федерацией.

После смены общественного строя в 1990 г. и провозглашения независимости в 1991 г. правовая система Хорватии переживает период бурных преобразований, направленных на создание правовой базы для демократического государства со свободной рыночной экономикой.

В настоящее время основным источником права в Хорватии являются законы и другие нормативные акты. Высший нормативный акт - Конституция; за ней следуют законы, принятые парламентом; декреты, изданные Президентом в порядке чрезвычайного и правительством - в порядке делегированного законодательства, обычные декреты правительства, подзаконные акты, изданные министерствами во исполнение законов и декретов правительства и подзаконные акты, издаваемые органами местного самоуправления для решения вопросов, входящих в их компетенцию.

Международные соглашения, заключенные, ратифицированные и опубликованные в соответствии с Конституцией, составляют часть внутреннего правового порядка Хорватии и имеют приоритет перед законами.

Важным источником права в 1990-е гг. стали решения Конституционного суда.

Гражданское и смежные с ним отрасли права

До 1946 г. на территории Хорватии действовало австрийское Гражданское уложение 1811 г. В социалистический период его заменили отдельные гражданские, семейные и хозяйственные законы Югославии. После принятия Конституции Югославии 1974 г. Хорватия получила право на собственные законодательные акты в области гражданского права.

В настоящее время гражданское право Хорватии, как и других бывших союзных республик Югославии, не кодифицировано. Имущественные отношения регулируются Законом о собственности и других вещных правах от 17 октября 1996 г., в основе которого лежит югославский Федеральный закон об основных имущественно-правовых отношениях от 31 января 1980 г.; наследственные отношения - югославским Федеральным законом о наследовании от 12 июля 1965 г., который был утвержден в качестве республиканского на основе ст.24 Конституционного закона об осуществлении Конституции Республики Хорватия. 6 декабря 1978 г. вступил в силу Закон о дополнениях Закона о наследовании. Закон об обязательственных отношениях, принятый в 1991 г., действует с изменениями и дополнениями 1991, 1994 и 1996 гг. Отдельные законы регулируют институт исковой давности, вексельное обращение, коллизионное право и т.д.

Поскольку в Югославии, единственной из всех социалистических стран, уже в 1960-е гг. рыночные отношения стали преобладающими, смена общественного строя в 1990 г. не потребовала коренной ломки гражданского законодательства. Необходимо было лишь модернизировать его, устранив сохранявшиеся еще ограничения частной инициативы и приспособив к современным формам бизнеса.

В 1990-е гг. в Хорватии, как и в других бывших социалистических странах, был принят пакет новых законов о предпринимательстве, в том числе о концессиях (1992), о коммерческих компаниях (1993), о банковской деятельности (1993), о торговле (1996).

Закон о преобразовании общественных предприятий принят в апреле 1991 г. Согласно этому закону 2600 предприятий были преобразованы в акционерные общества. В ноябре 1994 г. создано специальное Министерство приватизации. Закон о приватизации, принятый парламентом 1 марта 1996 г., внес некоторые изменения в ее процедуру.

Уголовное право и процесс

Во второй половине XVIII в. в габсбургской части Хорватии был введен "Терезианский кодекс" - единый уголовный кодекс, составленный в 1768 г. кодификационной комиссией, учрежденной эрцгерцогиней австрийской Марией-Терезией. До этого действовало партикулярное право отдельных земель, а в отношении незначительных преступлений - обычное право.

Австрийские уголовные кодексы 1787 и 1803 гг. не имели силы в Хорватии и Славонии. Напротив, австрийский Уголовный кодекс 1852 г. в этих землях действовал, но был ощутимо дополнен хорватским автономным законодательством (начиная с 1868 г.). Из этих дополнений следует упомянуть законы 1872 г. (упразднение телесных наказаний), 1875 г. (условно-досрочное освобождение), 1902 г. (принудительное воспитание несовершеннолетних), 1910 г. (охрана права на электрическую энергию), 1916 г. (условное осуждение) и 1918 г. (наказание и защита несовершеннолетних). В 1879 г. начальник отделения д-р Мариян Деренчин составил проект уголовного кодекса с объяснительной запиской к нему. В 1875 г. был принят первый УПК Хорватии.

После создания Королевства сербов, хорватов и словенцев (с 1929 г. Королевство Югославия) в стране были приняты общий УК (1929) и УПК (1930).

После создания социалистической федеративной Югославии в ней были приняты новые УК (1951) и УПК (1953). В соответствии с Конституцией 1974 г. компетенция в области уголовного права была разделена между федерацией (Общая часть УК и ответственность за общефедеральные преступления) и республиками (Особенная часть), а уголовно-процессуальное законодательство осталось в исключительном ведении федерации. В 1977 г. были приняты новые союзные УК и УПК. В том же году Хорватия, как и другие республики, приняла собственный УК (Особенная часть), который сохранил силу и после достижения независимости в 1991 г.

В 1990 г. в Хорватии была отменена смертная казнь как вид наказания.

В 1993 г. хорватский парламент принял 2 уголовных закона, один из которых содержал Общую часть УК, другой дополнял Особенную. В принципе эти 2закона совпадали с Уголовным кодексом прежней Югославии. Изменения коснулись лишь положений, непосредственно связанных с политическими и идеологическими основами СФРЮ.

Конституция Хорватии 1990 г. закрепила демократические принципы уголовного процесса, отвечающие международным стандартам. В частности, она предусматривает судебный контроль над задержаниями и обязательную судебную санкцию на арест, право на освобождение под зало г.

Полностью пересмотренные УК и УПК были приняты в 1997 г. и вступили в силу с 1 января 1998 г.

Судебная система. Органы контроля

Основы судебной системы Хорватии установлены в Конституции. Судебная система включает муниципальные, районные и Верховный суд (как суды общей юрисдикции), а

также Конституционный суд и административный суд. Система специальных торговых судов рассматривает все хозяйственные споры между предпринимателями.

Верховный суд Республики Хорватия гарантирует единообразное применение законов и равенство граждан.

Должность судьи является пожизненной. Назначение судей (как и прокуроров) и освобождение их от должности, а также привлечение к дисциплинарной ответственности находится в компетенции специального органа - Высокого совета судебной власти Республики. Председатель и 14 членов этого Совета избираются на 8-летний срок Палатой представителей по представлению Палаты жупаний из числа выдающихся юристов.

Конституционный контроль осуществляет Конституционный суд, состоящий из 11 судей, избранных Палатой представителей по предложению Палаты жупаний сроком на 8 лет из числа выдающихся юристов. Конституционный суд выбирает председателя сроком на 4 года.

Конституционный суд рассматривает вопросы о соответствии законов Конституции, а также о соответствии других нормативных правовых актов Конституции и законам; он защищает конституционные права и свободы человека и гражданина; разрешает споры о компетенции между законодательной, исполнительной и судебной ветвями власти; участвует в процедуре импичмента в отношении Президента Республики, контролирует конституционность программ и деятельность политических партий и может в соответствии с Конституцией запрещать их деятельность; контролирует конституционность и законность выборов и республиканских референдумов, разрешает избирательные споры, не подпадающие под юрисдикцию других судов.

Конституционный суд аннулирует закон, если признает его неконституционным, а также иной правовой акт, признанный не соответствующим Конституции и законам.

Контроль за соблюдением прав человека осуществляет также специальный уполномоченный парламента - омбудсман (Народный правозащитник Республики Хорватия). Эта должность была введена Конституцией 1990 г. и окончательно оформлена Законом от 25 сентября 1992 г. Омбудсман избирается Палатой представителей на 8 лет. По предложению омбудсмана парламент избирает 3 его заместителей.

Центральноафриканская Республика

Государственное устройство
Правовая система
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство в Центральной Африке.

Территория - 623 тыс. кв.км. Столица - г. Банги.

Население - 3,3 млн. чел. (1995 г.); различные этнические группы.

Официальный язык - французский.

Религия - около 45% населения придерживается традиционных верований, 40% - христиане, 15% - мусульмане.

Территория современной Центральноафриканской Республики (ЦАР) была захвачена французскими колонизаторами в 1894 г. Входила в состав Французской Экваториальной Африки под названием Убанги-Шари. В 1960 г. провозглашена независимость. С 1966 по 1980 г. Президентом ЦАР являлся Ж.Б. Бокасса, провозглашенный в 1976 г. императором.

Государственное устройство

ЦАР - унитарное государство. Административно-территориальное деление 16 префектур.

Действует Конституция от 7 января 1995 г., одобренная на всенародном референдуме 28 декабря 1994 г. По форме правления ЦАР суперпрезидентская республика. Политический режим - либеральный. В 1991 г. введена многопартийность.

Законодательная власть принадлежит однопалатному Национальному собранию

(109 депутатов), избираемому всеобщим прямым голосованием сроком на 5 лет. Президент имеет право роспуска Национального собрания.

Глава государства - Президент, избираемый всеобщим прямым голосованием сроком на 6 лет. Он может быть переизбран еще раз. Согласно Конституции Президент является также главой исполнительной власти, обеспечивает своим арбитражем нормальное функционирование публичных властей, устанавливает главные цели политики Нации.

Исполнительная власть осуществляется Президентом и правительством. Президент назначает Премьер-министра (главу правительства) и, по предложению последнего, других членов правительства. Для рассмотрения наиболее важных вопросов Президент созывает Совет министров и председательствует на нем.

Премьер-министр ответственен перед Президентом Республики и Национальным собранием. Он может быть освобожден в любой момент от должности Президентом по инициативе последнего или после резолюции порицания, принятой абсолютным большинством членов, составляющих Национальное собрание. Если Парламент не одобряет план или декларацию общей политики правительства, Премьер-министр также должен представить отставку правительства Президенту Республики.

Правовая система

Все современные отрасли законодательства ЦАР, начиная с конституционного, основаны на французском (т.е. романо-германском) праве. В то же время население, особенно за пределами городов, продолжает широко применять местное обычное право.

Частное право ЦАР основано на французских Гражданском и Торговом кодексах, введенных здесь в колониальные времена. Брачно-семейные и наследственные отношения регулируются преимущественно обычным правом, которое дискриминирует женщин. Закон разрешает полигамию (многоженство): муж может иметь до 4 жен. В 1998 г. принят Семейный кодекс, призванный улучшить правовое положение женщин.

Экономическое законодательство направлено на поощрение частного предпринимательства и привлечение иностранных инвестиций.

Трудовой кодекс закрепляет право на свободное объединение в профсоюзы, коллективные переговоры и забастовки.

Основным источником уголовного права является Уголовный кодекс 1961 г., воспринявший в качестве образца УК Франции 1810 г. Значительная часть отличий сводится к несколько измененным диспозициям и санкциям ряда статей Особенной части. Среди видов наказания сохраняется смертная казнь, которая предусмотрена за ряд преступлений против личности и государства (убийство, измена, мятеж и т.д.).

Судебная система. Органы контроля

Согласно Конституции ЦАР Президент Республики является гарантом независимости судебной власти. Ему помогает с этой целью Высший совет магистратуры (ВСМ), в котором он председательствует. ВСМ обеспечивает продвижение по службе судей и независимость судебной власти.

Правосудие осуществляется Кассационным судом, Государственным советом, Счетным судом, Трибуналом конфликтов, а также другими судами и трибуналами. Наряду с гражданскими действуют военные суды. В 1998 г. был учрежден суд по делам несовершеннолетних.

Высшим судом общей юрисдикции является Кассационный суд, который состоит из 3 палат: уголовной, гражданской и коммерческой, социальной. Решения Кассационного суда обжалованию не подлежат.

Высшим органом административной юстиции является Государственный совет, выступающий в качестве апелляционной и ревизионной инстанции для административных трибуналов, других органов административной юстиции и Счетного суда. Государственный совет также консультирует Президента Республики, председателя Национального собрания по любым административным вопросам. Он может по собственной инициативе представить вниманию Президента Республики реформы

законодательного или регламентарного характера.

Высшим органом финансового контроля является Счетный суд; однако его решения могут быть обжалованы в Государственный совет.

Трибунал конфликтов является судебным учреждением с непостоянной юрисдикцией. Он рассматривает споры о компетенции между юрисдикционными органами судебного и административного характера.

Органом конституционного контроля является Конституционный суд (КС) в составе 9 членов. 3 из них назначаются Президентом Республики, 3 Председателем Национального собрания и 3избираются судьями из своей среды. Срок полномочий членов КС - 9 лет, без права переизбрания. Бывшие президенты Республики - почетные члены КС с консультативным голосом. КС определяет конституционность законов, разрешает споры о компетенции между органами государства, следит за проведением выборов и референдумов и объявляет их результаты.

Особым судебным органом является Высокий суд правосудия, состоящий из 6 судей и 6 депутатов Национального собрания, избранных тайным голосованием их коллегами. По требованию прокуратуры или Национального собрания Президент Республики может передать на рассмотрение этого Суда дела по обвинению министров или депутатов Парламента в государственной измене.

Литература

Espinasse M. Central African Republic // International Encyclopedia of Comparative Law. Vol. 1. 1968.

Salacuse J. W. Africa South of the Sahara // An Introduction to Law in Frenchspeaking Africa. Vol. 1. Charlottesville, 1969.

Чад
Республика Чад

Государственное устройство
Правовая система
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство в Центральной Африке.

Территория - 1284 тыс. кв.км. Столица - г. Нджамена.

Население - 6,4 млн. чел. (1998 г.); арабизированные племена (30% населения), а также загава, уаддай, хауса, хаджерай, канури, канембу, сара, багирми, бонго и др.

Официальные языки - французский и арабский.

Религия - примерно 50% населения - мусульмане-сунниты, 23% - христиане, 27% - анимисты (местные верования).

С X в. на территории современного Чада существовал ряд раннефеодальных государств. В 1890 г. началось завоевание страны французскими колонизаторами, закончившееся к 1914 г. В 1960 г. провозглашена независимость. С середины 1960-х гг. в Чаде почти непрерывно шла вооруженная борьба между правительственными войсками и различными военно-политическими группировками, в основе которой лежали клановые, межэтнические и межрегиональные противоречия. С 1992 г. наметился процесс национального примирения.

Государственное устройство

Чад - унитарное государство. Административно-территориальное деление 14 префектур.

31 марта 1996 г. на референдуме одобрена Конституция, согласно которой в стране введена президентская форма правления. Политический режим - переходный. В 1991 г. принят закон о политических партиях, положивший начало введению многопартийности.

Законодательная власть принадлежит двухпалатному Парламенту, состоящему из Национального собрания и Сената. Национальное собрание в составе 125 депутатов

избирается всеобщим прямым и тайным голосованием сроком на 4 года. Сенаторы - коллегией выборщиков, составленной из региональных, департаментских и муниципальных советников сроком на 6 лет; 1/3 Сената обновляется каждые 2 года. Сенат представляет децентрализованные территориальные общности.

Глава государства - Президент; он является главнокомандующим вооруженными силами. Президент избирается всеобщим прямым и тайным голосованием сроком на 5 лет и может переизбираться еще раз.

Исполнительная власть осуществляется Президентом и правительством. Руководителем правительства является Премьер-министр, назначаемый Президентом. Другие члены правительства назначаются главой государства по предложению Премьер-министра. После своего назначения Премьер-министр должен получить вотум доверия в Парламенте. Правительство несет ответственность перед Парламентом.

Для определения общей политики и принятия наиболее важных решений правительства Президент созывает Совет министров и председательствует на нем. По поручению Президента в Совете министров может председательствовать Премьер-министр.

Правовая система

Правовая система Чада носит смешанный характер. Все современные отрасли законодательства, начиная с конституционного, основаны на французском (т.е. романо-германском) праве. В то же время население, особенно за пределами городов, продолжает широко применять местное обычное право. В мусульманской общине по вопросам личного статуса и некоторым другим применяется, кроме того, некодифицированное мусульманское право маликитской школы.

Согласно Конституции 1996 г. до их кодификации обычные и традиционные нормы применяются только в общинах, где они признаются. Однако обычаи, противоречащие общественному порядку или те, которые закрепляют неравенство между гражданами, запрещаются (ст.161). Обычные или традиционные нормы, устанавливающие супружеские режимы и порядок наследования, могут применяться только с согласия заинтересованных сторон. В отсутствие такого согласия применяется исключительно национальное право. Оно же действует в случае конфликта между двумя или более обычными нормами (ст.162). Хранителями традиций и обычаев выступают представители родо-племенной знати.

В сфере частного права действуют Гражданский и Торговый кодексы Франции с местными изменениями. Готовится принятие отдельного Семейного кодекса. С момента провозглашения независимости правительство проводило политику привлечения иностранных инвестиций. Действуют Инвестиционный кодекс 1987 г. и Горный кодекс 1995 г.

Характерная особенность аграрного строя в Чаде - преобладание общинного землевладения. Земля в общине находится одновременно во владении всего коллектива и отдельных больших и малых семей. Соблюдается принцип общинного землевладения - неотчуждаемость земли, запрет продажи или передачи ее чужеземцам. На практике же в общине иногда имеет место и аренда, и залог участка, и даже его продажа. Около 90% населения страны являются членами общины. Формально земля в Чаде принадлежит государству, оно передает ее во владение общины, а община предоставляет участки земли в пользование своим членам.

В 1966 г. в Чаде был принят первый национальный Трудовой кодекс (на основе французского Кодекса о труде для заморских территорий Тропической Африки 1952 г.). Конституция 1996 г. признает право на объединение в профсоюзы и на забастовку.

Основным источником уголовного права является Уголовный кодекс, принятый в период независимости, а также УК Франции 1810 г. Среди видов наказания сохраняется смертная казнь, которая предусматривается за большое число преступлений, в том числе за убийство, которому предшествовало, сопутствовало или за которым последовало другое преступление; отравление; измену; шпионаж и различные воинские преступления, включая переход к врагу, подстрекательство к дезертирству и капитуляцию при отсутствии приказа.

В области уголовного процесса при рассмотрении дел о небольших, а иногда и более серьезных преступлениях широко применяются традиционные процедуры, в том числе уплата компенсации потерпевшему вместо публичного преследования.

Судебная система. Органы контроля

Судебная власть в Чаде осуществляется Верховным судом, апелляционными судами, трибуналами и мировыми судьями.

Согласно Конституции Президент Республики является гарантом независимости магистратуры. Ему помогает Высший совет магистратуры (ВСМ). Президент Республики председательствует в ВСМ. Министр юстиции по должности - первый вице-председатель ВСМ. Председатель Верховного суда - второй вице-председатель ВСМ. Другие его члены избираются судейским сообществом. ВСМ предлагает назначения и перемещения по службе магистратов (судей и прокуроров), а также рассматривает все вопросы их дисциплинарной ответственности.

Магистраты назначаются и увольняются декретом Президента Республики с подтверждением ВСМ.

Согласно Конституции Верховный суд обладает высшей юрисдикцией Чада в судебных, административных и финансовых вопросах. Он также утверждает результаты выборов в местные органы власти. Верховный суд состоит из 3палат: судебной, административной и счетной.

Верховный суд имеет 16 членов (советников). Председатель Верховного суда назначается декретом Президента Республики после консультации с председателями Национального собрания и Сената. 8 членов Верховного суда выбираются среди высоких судебных магистратов (3 Президентом Республики, 3 - председателем Национального собрания и 2 председателем Сената). Остальные 7 выбираются из специалистов в области административного и финансового права (3 Президентом Республики, 2-председателем Национального собрания и 2-председателем Сената). Члены Верховного суда несменяемы и остаются в должности до наступления возраста отставки.

Наряду с регулярными судами в Чаде функционируют суды обычного права, в которых председательствуют деревенские старосты и местные вожди (султаны). В 1967 г. эти суды были официально упразднены, однако уже в 1969 г. восстановлены. Для разрешения семейных споров чадцы, как правило, обращаются к главе деревни (или квартала в городе). Решения традиционных судебных органов могут быть обжалованы в государственные суды первой инстанции.

Чад также имеет неофициальную, но широко укоренившуюся систему судов шариата на Севере и Востоке страны. Эти суды рассматривают брачно-семейные и религиозные вопросы.

Органом конституционного контроля является Конституционный совет (КС), который состоит из 9 членов, включая 3 магистратов и 6 юристов высокого уровня, назначаемых следующим способом: по одному магистрату и по 2 юриста назначают Президент, председатель Национального собрания и председатель Сената. Мандат члена КС выдается на 9 лет и не возобновляется.

КС рассматривает конституционность законов, договоров и международных соглашений, следит за законностью проведения выборов и референдумов и разрешает споры между органами государства. Конституционный контроль носит, по общему правилу, предварительный характер. Однако каждый гражданин может ставить вопрос о конституционности акта в любом суде, где рассматривается касающееся его дело. В этом случае суд приостанавливает слушание и обращается в КС. Решения КС не подлежат обжалованию.

Особым судебным органом является Высокий суд правосудия (ВСП), в исключительную компетенцию которого входит судить Президента Республики и членов правительства, а также их сообщников в случае государственной измены, под которой понимается широкий круг особо опасных преступлений. ВСП состоит из 15 членов, включая: 6 депутатов; 4 сенатора; 2 члена КС; 3 члена Верховного суда. Члены ВСП избираются соответствующими органами. Председатель ВСП избирается его членами.

Литература

Decottignies R. Chad // International Encyclopedia of Comparative Law. Vol. 1. 1975. P.43-48.

Salacuse J. W. Africa South of the Sahara // An Introduction to Law in Frenchspeaking Africa. Vol. 1. Charlottesville, 1969.

Чехия
Чешская Республика

Государственное устройство
Правовая система
Общая характеристика
Гражданское и смежные с ним отрасли права
Уголовное право и процесс
Судебная система. Органы контроля

Государство в Центральной Европе.

Территория - 78,864 тыс. кв.км. Столица - г. Прага.

Население - 10,3 млн. чел. (1995 г.); 94,4% - чехи.

Официальный язык - чешский.

Религия - большинство верующих - католики, распространен также протестантизм.

Чешская Республика как самостоятельное государство образовалась 1 января 1993 г. в результате распада Чешской и Словацкой Федеративной Республики (ЧСФР). С XVI в. чешские земли входили в австрийскую империю. В 1918 г. после распада Австро-Венгрии было создано самостоятельное Чехословацкое государство. В 1969 г. чешские земли получили статус республики в составе федеративной Чехословацкой Социалистической Республики (ЧССР). С 1948 по 1989 г. власть в Чехословакии принадлежала коммунистам, в результате "бархатной революции" ноября 1989 г. социалистический строй в стране был ликвидирован, восстановлен многопартийный демократический режим.

Государственное устройство

Чехия - унитарное государство. Территория страны делится на области, районы и города. Органами территориальных самоуправляемых единиц являются представительства - представительные органы; совет, управление или магистрат (в городе), приматор (в городах), староста (в селах) исполнительные органы.

Действует Конституция, основная часть которой была принята 16 декабря 1992 г. и вступила в силу 1 января 1993 г. В ней отсутствуют главы, посвященные правовому статусу личности, гражданина, за исключением некоторых общих норм. Соответствующие положения содержатся в Хартии основных прав и свобод, которая считается составной частью Конституции Чешской Республики. Этот документ был принят в форме конституционного закона 9 января 1991 г. Федеральным собранием ЧСФР и переопубликован чешским Национальным советом в 1993 г.

По форме правления Чехия является парламентской республикой. Политический режим - демократия.

Законодательная власть в Чехии принадлежит Парламенту, который состоит из двух палат: нижней - Палаты депутатов и верхней - Сената. В нижнюю палату входят 200 депутатов, в верхнюю - 81 сенатор. Палата депутатов избирается на 4 года, Сенат - на 6 лет, причем каждые 2 года переизбирается 1/3 сенаторов. Выборы в обе палаты проводятся на основе всеобщего, равного и прямого избирательного права. При этом Палата депутатов формируется в соответствии с принципами пропорциональной системы представительства, а Сенат - по мажоритарной системе (ст.18 Конституции).

Конституция предусматривает возможность досрочного роспуска нижней палаты Президентом Республики и указывает, по каким основаниям он вправе это осуществить (невыражение доверия вновь назначенному правительству при условиях, установленных Конституцией; непринятие палатой постановления по правительственному законопроекту,

если с его обсуждением правительство связывает вопрос о доверии, и др.).

Палаты вправе принимать решения, если присутствует по крайней мере 1/3 их членов. Законопроекты вносятся в нижнюю палату, право законодательной инициативы принадлежит депутату, группе депутатов, Сенату, правительству, а также представительству территориальной самоуправляемой единицы более высокого уровня. Законопроект о государственном бюджете и проект закона о его исполнении может внести только правительство.

Проект закона, принятый Палатой депутатов, незамедлительно передается в Сенат, который вправе утвердить или отклонить его либо возвратить в палату депутатов со своими поправками, причем Конституцией установлен для этого срок в 30 дней. Сенат также вправе принять постановление не обсуждать законопроект; в этом случае он считается принятым.

Принятый Парламентом закон передается Президенту Республики, который вправе вернуть его (за исключением конституционного закона) в срок 15дней с момента поступления; в таком случае Палата депутатов проводит новое голосование (причем внесение поправок в текст не допускается), и если простое большинство голосов всех депутатов будет подано за принятие, закон должен быть обнародован.

Глава государства - Президент Республики, избираемый на совместном заседании палат Парламента сроком на 5 лет. Он представляет государство вовне, заключает и ратифицирует международные договоры, является верховным главнокомандующим вооруженными силами, назначает и отзывает председателя и иных членов правительства, назначает судей Конституционного суда, его председателя и заместителей председателя и т.д. Решения Президента для вступления их в силу должны быть подписаны председателем правительства (или уполномоченным на то членом правительства), причем ответственность за такие решения Президента несет правительство.

Согласно Конституции никто не может быть избран Президентом более 2 раз подряд. Ответственности за выполнение своих полномочий Президент не несет, его нельзя задержать, подвергнуть уголовному преследованию или преследовать за проступок либо административное нарушение. Президент может быть подвергнут преследованию только за государственную измену по обвинению Сената в Конституционном суде.

Высший орган исполнительной власти - правительство, которое состоит из председателя правительства, заместителей председателя правительства и министров. Председателя правительства назначает Президент Республики; по предложению председателя он назначает остальных членов правительства и уполномочивает их руководить министерствами либо ведомствами. В 30-дневный срок после назначения правительство должно предстать перед Палатой депутатов и попросить ее о выражении доверия.

Правительство принимает свои постановления коллегиально. Председатель правительства организует его работу, руководит заседаниями правительства, выступает от его имени и т.д.

В соответствии с Конституцией (ст.68) правительство ответственно перед Палатой депутатов, оно вправе просить Палату о выражении доверия (ст.71). Палата депутатов может выразить недоверие правительству. Предложение об этом должно быть подано в письменной форме не менее чем 50 депутатами; для принятия решения о недоверии требуется согласие более половины всех депутатов.

Правовая система

Общая характеристика

Чехия входит в романо-германскую правовую семью. Рецепция римского права в высокоразвитых городах средневековой Чехии началась уже в XIII в. Самостоятельное национальное чешское законодательство, исторически сложившееся как право чешского государства, состояло из огромной массы предписаний и обычаев. С XVI в. чешские земли оказались под властью австрийской династии Габсбургов. С этого момента начался процесс постепенного вытеснения чешского права немецким, завершившийся в

основном в ходе буржуазной революции 1848 г. Таким образом, современная чешская правовая система сформировалась под решающим влиянием немецкого права (в его австрийском варианте). На территории Чехии вплоть до 1950 г. действовали все важнейшие кодексы периода Габсбургской монархии, включая австрийские Общее гражданское уложение 1811 г. и Уголовное уложение 1852 г., общенемецкое Торговое уложение 1863 г.

После прихода к власти коммунистов в феврале 1948 г. страна взяла курс на замену старых законов. Конституция, принятая 9 мая 1948 г., отменила все ранее действовавшие конституционные и иные законы, противоречившие Конституции и принципам народно-демократического строя. Это означало отмену старого гражданского законодательства, регулировавшего имущественные и семейные отношения и порядок рассмотрения гражданских споров в дореволюционной буржуазной Чехословакии.

Для систематической разработки законодательных актов была объявлена "юридическая двухлетка", в ходе которой были приняты новый Гражданский кодекс, Гражданско-процессуальный кодекс, закон о семье и ряд других законодательных актов.

В 1960-е гг. в Чехословакии осуществлялись крупные законодательные реформы и эксперименты. Был принят новый ГК (1964), ГПК (1963), специальный Хозяйственный кодекс.

После ликвидации социалистического строя в 1989 г. чешская правовая система подверглась коренной перестройке, смысл которой заключался в отказе от наследия социалистической системы и реинтеграции в романо-германскую правовую семью (в ее германской версии). Прежде всего, была изменена сама отраслевая система. Место хозяйственного права рядом с гражданским вновь заняло торговое право. Восстановлена прежняя система институтов гражданского права и их концептуальное содержание.

С момента вступления в силу Конституции Чешской Республики проделана значительная работа по созданию правовой системы нового государства. Принято несколько сотен новых законов, в том числе о государственных символах Чешской Республики, о чешском Национальном банке, об армии Чешской Республики, о приобретении и утрате гражданства Чешской Республики, о Верховном контрольном управлении, закон о регламенте Палаты депутатов, о государственной статистической службе, о выборах в общинные представительства, закон о защите озонового слоя Земли, о государственном представительстве, о полиции Чешской Республики. В результате уже за первую половину 1990-х гг. было почти полностью заменено законодательство в целом ряде отраслей права, а в основные кодексы (ГК, ГПК, УК, УПК, Трудовой кодекс) внесены значительные изменения и дополнения.

Ведущими источниками права в Чехии являются законы и другие нормативные акты. Их иерархия включает Конституцию, Хартию основных прав и свобод, конституционные законы, обычные законы, решения Президента Республики, распоряжения правительства, правовые предписания министерств, иных административных ведомств и органов территориального самоуправления. Согласно Конституции ратифицированные и обнародованные международные договоры о правах и основных свободах человека, которые обязывают и Чешскую Республику, действуют непосредственно и имеют преимущество перед законом.

Гражданское и смежные с ним отрасли права

Единое гражданское законодательство отсутствовало на территории Чехословакии до начала 1950-х гг. Межвоенная Чехословакия не создала собственной кодификации гражданского права, а сохранила в силе законодательство бывшей Австро-Венгрии. В Чехии и Моравии действовали австрийское Общее гражданское уложение 1811 г. и Торговое уложение 1863 г., приспособленные последующим законодательством и судебной практикой к потребностям капиталистического развития. В Словакии применялось венгерское обычное право, а отношения в сфере торгового оборота регулировались венгерским Законом о торговле 1875 г. Проект единого ГК Чехословакии был одобрен лишь в 1936 г., но так и не введен в действие.

После окончания Второй мировой войны в Чехословакии были проведены глубокие

экономические преобразования: конфисковано имущество, принадлежавшее врагам государства и лицам, сотрудничавшим с ними; национализированы наиболее важные промышленные предприятия и шахты; осуществлена демократическая земельная реформа. Акты о национализации, конфискации и земельной реформе определили коренные изменения в области права собственности.

В сфере гражданско-правовых отношений вначале широко использовались законы, действовавшие в довоенной Чехословакии. Но основы социалистического гражданского права были закреплены уже в Конституции 1948 г., которая установила, что экономическое устройство страны базируется на национализации недр земли, промышленности, оптовой торговли и кредитных учреждений, на земельной собственности по принципу "земля принадлежит тому, кто ее обрабатывает", на охране мелкой и средней предпринимательской деятельности и неприкосновенности личного имущества. Исходя из интересов общества государство руководит всей экономической деятельностью посредством единого хозяйственного плана.

На основе Конституции 1948 г. 25 октября 1950 г. был принят первый единый Гражданский кодекс Чехословакии. Он состоял из 570 параграфов и разделялся на 6 частей: вводные постановления, общие постановления, вещные права, обязательственное право, наследственное право, переходные и заключительные постановления. С момента вступления в силу ГК (1 января 1951 г.) были отменены Общее гражданское уложение 1811 г., Торговое уложение 1863 г., Закон о торговле 1875 г., действовавшее в Словакии обычное право и многие другие законы. ГК 1950 г. отличался лаконизмом, отсылая во многих случаях к специальным гражданским законам. Некоторые разделы гражданского права целиком регулировались специальными законами, например, авторское право, изобретательское право, хозяйственные договоры.

ГК 1950 г. закрепил в качестве господствующей и юридически привилегированной социалистическую собственность, которая могла существовать в государственной или кооперативной форме. Право личной собственности и право частной собственности регулировались раздельно. Первое место в системе оснований возникновения обязательств по ГК 1950 г. занимало осуществление единого хозяйственного плана.

Одновременно с Гражданским был принят Гражданско-процессуальный кодекс, при создании которого широко использовался советский опыт. Чуть ранее, в декабре 1949 г., в Чехословакии - Закон о семье.

Уже в 1964 г. в Чехословакии был принят новый ГК, система которого существенно отличалась от традиционной. Структура ГК ЧССР 1964 г. состояла из преамбулы, "Принципов гражданских правоотношений" и 8 частей: 1) "Общие постановления" (_ 1-122), включающие главы о гражданских правоотношениях, их участниках, сделках, исковой давности и некоторые другие; 2) "Социалистическая общественная собственность и личная собственность" (_ 123-151), где даже в заголовке подчеркнут отказ от "формальных" понятий "права собственности", или "вещных прав"; 3) "Личное пользование квартирами, другими помещениями и земельными участками" (_ 152-221) (институт личного пользования близок к вещным правам); 4) "Услуги" (_ 222-383), охватывающие гражданские правоотношения между гражданами и социалистическими организациями; 5) "Права и обязанности по другим юридическим действиям" (_ 384-414), охватывающие только взаимоотношения граждан; 6) "Ответственность за вред и за неосновательное имущественное обогащение" (_ 415-459); 7) "Наследование имущества, находящегося в личной собственности" (_ 460-487); 8) "Заключительные постановления" (_ 488-510), куда включены также общие правила о "нетипичных" гражданских правоотношениях - частной собственности, залоге и некоторые другие.

В этой системе правила Общей части оказались распределенными по нескольким разделам; отсутствовало обязательственное право; самостоятельной стала часть о гражданско-правовой ответственности: появились неизвестные традиционной систематике части. В центр данной структуры поставлен гражданин, ставший основным субъектом чехословацкого гражданского права после обособления хозяйственного права. Все отношения, связанные с деятельностью предприятий, регулировались специальным Хозяйственным кодексом 1964 г.

Несмотря на глубокую деформацию гражданского права в Чехословакии, в нем все же сохранились определенная свобода для мелкого предпринимательства, а также

институт частной собственности.

После падения коммунистического режима в 1989 г. гражданское право Чехии подверглось коренной реформе, направленной на восстановление европейской цивилистической традиции, а также создание современной правовой базы для развития частного имущественного оборота.

Прежде всего, значительному обновлению подвергся ГК 1964 г., который был в 1991 г. утвержден, а в 1992 г. введен в действие в новой редакции. Изменения коснулись разделов, регулирующих право собственности, что объясняется пересмотром содержания этого гражданско-правового института, возвратом к классической концепции собственности, отказом от деления объектов права собственности на средства производства и предметы потребления, устранением различий в характере регулирования отношений собственности по этому признаку. В частности, в 1982 г. законодатель ввел в ГК регламентацию "соседских прав" (_ 127) - характерной для европейской цивилистики системы ограничений права собственности. Ведется подготовка проекта нового ГК, в котором будут регулироваться (отдельными разделами) семейное право, право собственности, право наследования, трудовое право, а также право интеллектуальной собственности.

Как и в других бывших социалистических государствах Восточной Европы, крупный блок нового гражданского законодательства составили законы, направленные на перераспределение собственности путем реституции и приватизации. На восстановление прав бывших собственников, нарушенных с 1948 г. по 1991 г., направлены, в частности, Закон о внесудебной реабилитации и Закон об урегулировании прав собственности на землю и иное сельскохозяйственное имущество 1991 г. В начале 1990-1991 гг. были приняты 2 закона о приватизации, регулирующие процесс разгосударствления имущества, находившегося в оперативном управлении государственных предприятий и организаций: Закон о малой приватизации и Закон о большой приватизации.

В 1990-е гг. практически заново создано торговое право. Его основным источником является Торговый кодекс, принятый в 1991 г. еще в Чехословакии. Этот кодекс охватывает широкий круг вопросов торгового права, в том числе правовое положение индивидуальных предпринимателей и различных форм коммерческих организаций (хозяйственных обществ и товариществ, кооперативов), коммерческую деятельность, договорные обязательства и их обеспечение, отдельные виды торговых обязательств, конкуренцию, порядок ведения торговых реестров и бухгалтерской отчетности. Специальная глава посвящена предпринимательской деятельности иностранных лиц. Торговый кодекс заменил с 1 января 1992 г. Хозяйственный кодекс и Кодекс международной торговли.

Основным источником трудового права является Трудовой кодекс, принятый еще в социалистический период. В 1991 г. в него были внесены важные изменения, призванные приспособить трудовые отношения к новым рыночным условиям. В частности, допущены локауты как "законное оружие" предпринимателей в трудовой борьбе. В соответствии с заключенным еще в Чехословакии (1990) национальным трехсторонним соглашением образован Совет по обеспечению экономического и социального согласия. Этот орган действует на началах консенсуса. Его главные функции: координация мер социальной политики, разрешение трудовых конфликтов, разработка и принятие трехсторонних соглашений, которые социальные партнеры обязаны реализовать при заключении отраслевых коллективных договоров.

Уголовное право и процесс

К источникам уголовного права в Чехии относятся Конституция страны, Уголовный кодекс, а также нормы уголовно-правового характера, содержащиеся в других законодательных актах.

До прихода к власти коммунистов единого уголовного права в Чехословакии не существовало: на чешских землях использовалось австрийское Уголовное уложение 1852 г., в Словакии - венгерское уголовное законодательство XIX в. В межвоенный период большая группа юристов трудилась над созданием национального Уголовного кодекса. В 1926 и 1936 гг. были опубликованы проекты кодекса и проводилось их широкое

обсуждение, но кодекс так и не был принят.

Первый Уголовный кодекс Чехословакии одобрен 12 июля 1950 г. Национальным собранием Чехословацкой Республики и вступил в силу 1 августа 1950 г. Этот Кодекс объединил уголовное законодательство на всей территории Республики, полностью отменив действие австрийского и венгерского кодексов и более 200 некодифицированных уголовных законов, которые применялись в Чехии и (или) Словакии.

В дальнейшем Уголовный кодекс 1950 г. подвергался значительным изменениям, например, в 1956 г. новеллизация коснулась более 100 статей. 29 ноября 1961 г. принят новый Уголовный кодекс, который вступил в силу 1 января 1962 г. При его создании в качестве образца использовалось советское уголовное законодательство (УК РСФСР 1960 г.).

Уголовный кодекс 1961 г. состоит из 3 частей - Общей, Особенной, Переходной и заключительных постановлений. Особенная часть открывалась главой "Преступные деяния против Республики", которая устанавливала ответственность за государственные преступления - измену, террор, диверсию, саботаж, бегство за границу и т.д. Второй шла глава о хозяйственных преступлениях (самая большая по объему). Далее следовали главы, устанавливавшие ответственность за преступные деяния против общественного порядка; за общеопасные преступления; за преступные деяния, грубо нарушающие правила общежития граждан; за преступления против семьи и молодежи; за преступления против жизни и здоровья; за преступные деяния против свободы и достоинства человека, за имущественные преступления; за преступления против человечества; за преступления против обороноспособности; за воинские преступления. Это расположение глав наглядно отражало систему ценностей социалистического уголовного права.

В 1965, 1969 и 1973 гг. УК подвергался существенным изменениям. Закон 1973 г. внес коррективы в преследование некоторых наиболее опасных преступлений, был введен охранный надзор, установлена уголовная ответственность за воздушное пиратство, и расширен состав, предусматривающий ответственность за угрозу раскрытия государственной тайны.

Помимо Уголовного кодекса нормы уголовного характера содержались в других законах: о защите мира (1950); об оседлом проживании кочующих лиц (1958); о борьбе с алкоголизмом (1962); об исполнении наказаний в виде лишения свободы (1965); о периодической печати (1966); об уголовных проступках (1969); об охранном надзоре (1973) и др.

С принятием Закона об уголовных проступках в чехословацком уголовном законодательстве произошло расчленение преступных деяний на 2 категории, так как наряду с преступлениями предусматривалась еще 1 категория уголовный проступок. Это было явным отступлением от советских канонов в пользу европейской уголовно-правовой традиции.

После "бархатной революции" 1989 г. в уголовное законодательство Чехословакии были внесены значительные изменения, направленные на его гуманизацию. Уже в декабре 1989 г. отменены статьи, карающие бегство из страны и незаконный въезд в страну, и статьи, направленные против церкви. В 1990-1991 гг. были декриминализированы многие деяния, покушавшиеся на социалистическую экономическую и политическую систему (например, отменена ответственность за спекуляцию). В 1990 г. из уголовного права Чехии вновь исключена категория уголовных проступков; как и в 1951-1969 гг., преступление стало единственным видом уголовных правонарушений. В том же 1990 г. полностью отменена смертная казнь (заменена пожизненным заключением, которое назначается за несколько наиболее тяжких преступлений при наличии ряда дополнительных условий). Другим отмененным видом наказания были исправительные меры (аналог исправительных работ).

Одновременно в 1990-е гг. в УК появился целый ряд новых составов в связи с появлением неизвестных ранее форм преступности и необходимостью охраны новых экономических отношений. Последние изменения в УК вносились в 1995, 1997 и 1998 гг. Ими, в частности, был установлен новый вид наказания (общественные работы), уголовная ответственность за хранение наркотиков для собственного потребления.

В 1994 г. была опубликована новая редакция УК Чехии.

Уголовный процесс в Чехословакии регулировался уголовно-процессуальными кодексами 1950 и 1962 гг. От социалистического периода Чешской Республике достался инквизиционный уголовный процесс, поэтому основные реформы были направлены на его демократизацию, усиление правовых гарантий для обвиняемых. Ряд демократических норм, относящихся к уголовному процессу, был установлен в Хартии основных прав и свобод 1991 г., являющейся составной частью Конституции Чехии. Согласно ст.8 Хартии задержанное лицо должно быть немедленно ознакомлено с причинами задержания, подвергнуто допросу и не позже чем через 24 часа выпущено на свободу или передано суду. Судья обязан в течение 24 часов с момента передачи подвергнуть задержанного допросу и принять решение о его аресте или об освобождении. Подвергнуть аресту обвиняемого можно только на основе письменно обоснованного распоряжения судьи. Статья 40 закрепляет право обвиняемого на помощь адвоката, в том числе бесплатную.

В июле 1997 г. по запросу Верховного суда Конституционный суд отменил ряд положений Закона о полиции, позволявших задерживать подозреваемых на срок, превышающий установленные ст.8 Хартии 24 часа.

Помимо демократических новелл в УПК были внесены некоторые изменения, призванные упростить уголовную процедуру при сохранении принципа законности и соблюдении всех процессуальных прав. В 1990 г. была выделена категория "суммарных преступлений", дела по которым рассматриваются специальными административными органами, и лишь в некоторых случаях - судом.

Готовятся проекты новых УК и УПК.

Судебная система. Органы контроля

Судебную власть в Чехии, согласно Конституции, осуществляют независимые суды (ст.81). Систему судов составляют Верховный суд, высшие, областные и районные суды, Верховный административный суд. В соответствии с законом о судах и судьях в эту систему входят также высшие воинские суды, окружные воинские суды, и в период военного положения возможно создание полевых судов. В не системы судов общей юрисдикции находятся областные торговые суды.

Верховный суд является высшим судебным органом в делах, относящихся к компетенции судов, за исключением вопросов, решения по которым выносит Конституционный суд или Верховный административный суд.

Судьи назначаются Президентом Республики. Конституция устанавливает, что судьей может быть только безупречный гражданин, имеющий высшее юридическое образование; срок деятельности судей не ограничен (ст.93).

Решения принимают судьи как коллегиально (в составе сената), так и единолично; предусмотрена возможность участия граждан в отправлении правосудия (ст.94). Суд присяжных в Чехословакии существовал в 1867-1923 гг.

Конституционный контроль осуществляется Конституционным судом (КС), который состоит из 15 судей, назначаемых Президентом Республики с согласия Сената на срок 10 лет. Процедура деятельности КС определена Законом о Конституционном суде 1993 г.

КС полномочен принимать решения: об отмене законов, противоречащих Конституции и (в ряде случаев) международным договорам; об отмене иных правовых предписаний или их отдельных положений, если они противоречат Конституции, закону или международному договору; по конституционным жалобам органов территориального самоуправления на незаконное вмешательство государства; по конституционным жалобам на неправомочное решение и иное вмешательство органов публичной власти в конституционно гарантированные основные права и свободы; по жалобам на правильность избрания депутата или сенатора, о соответствии Конституции и законам решения о роспуске политической партии; по конституционному обвинению Сената против Президента Республики; о мерах, необходимых для исполнения решения международного суда, имеющего обязательный характер для Чешской Республики, если это нельзя осуществить иным способом, и т.д.

Решения КС носят общеобязательный характер.

В соответствии с Конституцией прежняя прокуратура была заменена (с 1 января 1994 г.) новой структурой, которая осуществляет уголовно-процессуальные действия от

имени государства. Слово "прокурор" заменено словами "государственный заступник", генеральная прокуратура называется теперь "верховное государственное заступничество", а генеральный прокурор - "верховный государственный заступник".

Верховное контрольное управление является независимым органом. Оно осуществляет контроль за хозяйственным использованием государственного имущества и исполнением государственного бюджета. Президента и вице-президента Верховного контрольного управления назначает на 9-летний срок Президент Республики по предложению Палаты депутатов. 15 членов Управления назначаются Палатой депутатов по предложению президента управления. В структуру Управления (помимо президента и вице-президента) входят совет, сенаты и дисциплинарная палата.

Подробности правового статуса Высшего контрольного управления определены Законом от 20 мая 1993 г.

В 1999 г. Парламент принял закон о создании в Чехии института омбудсмана (публичного защитника прав), избираемого Палатой депутатов. Первый омбудсман был избран в декабре 2000 г.

Чили
Республика Чили

Государственное устройство
Правовая система
Общая характеристика
Гражданское и смежные с ним отрасли права
Уголовное право и процесс
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство на юго-западе Южной Америки.

Территория - 756,9 тыс. кв.км. Столица - г. Сантьяго.

Население - 14,3 млн. чел. (1999 г.).

Официальный язык - испанский.

Религия - большинство верующих - католики.

Территория Чили с начала XVI в. являлась частью испанской колониальной империи. В 1810 г. провозглашена независимость. С 1925 по 1973 г. в Чили существовала демократическая президентская республика. В 1970 г. на президентских выборах победил социалист С. Альенде, поддержанный блоком Народное единство. Попытка осуществить в стране глубокие социальные и антиимпериалистические преобразования натолкнулась на сопротивление правых сил. В сентябре 1973 г. правительство Альенде было свергнуто в результате военного переворота, который возглавил генерал Аугусто Пиночет. С 1973 по 1990 г. в Чили правила военная хунта, сочетавшая репрессии против оппозиции с экономическими реформами в неолиберальном духе. В начале 1990 г. Пиночет передал власть демократически избранному гражданскому Президенту.

Государственное устройство

Чили - унитарное государство. Административно-территориальное деление - 12 регионов, включая столичный округ г.

Действующая Конституция принята в 1980 г. в условиях военной диктатуры и действует с рядом поправок, устранивших наиболее авторитарные, антидемократические положения.

По форме правления Чили - президентская республика. Политический режим - демократия.

Высший законодательный орган - Национальный конгресс, состоящий из Сената (46 сенаторов; 9 - назначены, остальные - избраны) и Палаты депутатов (120 человек). Состав Сената каждые 4 года обновляется наполовину, Палата депутатов избирается всеобщим голосованием на 4 года по двухмандатным избирательным округам. Партия, собравшая в округе 2/3 от общего числа действительных голосов, получает оба мандата от округа. Если же такое большинство не получено ни одной из партий, мандаты

передаются двум партиям, собравшим наибольшее число голосов.

Главная функция Конгресса состоит в принятии законов. Законы инициируются в Палате депутатов или в Сенате Президентом Республики или любым членом палаты. Налоговые и бюджетные законопроекты могут инициироваться только в Палате депутатов, а законы об амнистии и общем помиловании - только в Сенате. По отдельным вопросам (в основном административным и финансовым) законодательную инициативу осуществляет только Президент Республики. Последний может, в одной или во всех стадиях рассмотрения законопроекта, указывать на безотлагательность его для принятия, и в таком случае соответствующая палата должна провести голосование в срок не более 30 дней.

Обычные законы должны быть одобрены простым большинством присутствующих на заседании. Законы, требующие квалифицированного большинства (органические законы), должны быть одобрены абсолютным большинством всех законодателей. Органические конституционные законы, разработанные в дополнение к Конституции по ключевым вопросам, требуют одобрения 4/7 всех членов Конгресса. Наконец, законы, интерпретирующие Конституцию, требуют одобрения 3/5 всех законодателей.

Конгресс имеет исключительное право одобрять или отклонять международные соглашения, представленные ему Президентом перед ратификацией.

Законы последовательно принимаются каждой из двух палат. Если одна из них отклонит принятый другой палатой закон и согласительная комиссия не сможет урегулировать противоречия, первая палата вправе настоять на принятии закона 2/3 голосов своих членов. В свою очередь, вторая палата может настоять на отклонении также 2/3 голосов.

Принятые законы направляются Президенту, который в течение 30 дней должен одобрить их или вернуть со своими замечаниями. Если обе палаты одобрят эти замечания, законопроект приобретает силу закона и возвращается Президенту для обнародования. Палаты могут также отклонить все или часть замечаний большинством в 2/3 голосов всех членов каждой. В этом случае Президент также обязан обнародовать принятый закон.

Конгрессу принадлежат отдельные полномочия по контролю за исполнительной властью. В частности, Конгресс в пределах 10 дней может одобрить или отклонить осадное положение. Конституция предусматривает возможность отстранения высших должностных лиц государства Конгрессом в порядке импичмента.

Глава государства и правительства (исполнительной власти) Президент Республики, избираемый непосредственно гражданами на 6-летний срок без права переизбрания. Согласно Конституции его власть распространяется на все, что касается сохранения общественного порядка внутри страны и внешней безопасности Республики.

Президент вправе созывать Конгресс на чрезвычайную сессию, предлагать проекты законов и поправок к Конституции, санкционировать и промульгировать законы, издавать декреты с силой закона в порядке делегированного законодательства. Президент также может издавать регламенты, декреты или инструкции, которые сочтет необходимыми для осуществления закона. Эти подзаконные акты должны быть подписаны (контрасигнованы) соответствующим министром.

Президент осуществляет политические сношения с иностранными государствами, ведет переговоры, подписывает международные договоры, представляет их при необходимости Конгрессу на ратификацию, назначает и смещает дипломатических представителей.

Президент самостоятельно назначает и смещает министров, заместителей министров, губернаторов, командующих родов войск и корпуса карабинеров и некоторых других должностных лиц государства. С согласия Сената он назначает генерального контролера, а по предложению Верховного суда и апелляционных судов - судей и прокуроров. Наконец, Президент назначает 1 члена Конституционного трибунала и 2 сенаторов.

Весьма значительные полномочия принадлежат главе государства в сфере обеспечения безопасности страны. В случае внутреннего волнения Президент Республики может, с согласия Конгресса, объявлять всю или часть национальной территории на осадном положении. В случае внешней войны Президент, с согласия

Совета национальной безопасности, может объявлять всю или часть национальной территории в состоянии сбора (estado de asamblea). В других случаях угрозы безопасности страны Президент с согласия Совета национальной безопасности объявляет чрезвычайное положение, а в случае публичного бедствия - состояние катастрофы. Совет национальной безопасности включает Президента Республики как председательствующего, председателей Сената и Верховного суда, главнокомандующего вооруженными силами, генерального директора карабинеров как членов с решающим голосом. В случае войны Президент сам принимает высшее командование вооруженными силами.

Президент также осуществляет помилование, имеет право назначать плебисциты.

Правовая система

Общая характеристика

Правовая система Чили входит в латиноамериканскую группу романо-германской правовой семьи. Подобно другим странам региона, правовая культура Чили сложилась из нескольких элементов. Ее исторической основой выступило испанское право (см. подробнее разделы "Аргентина", "Испания"), конституционное устройство во многом воспроизводит модель США, при кодификации гражданского законодательства в качестве одного из образцов использован Французский гражданский кодекс и т.д.

Поскольку Чили всегда относились к числу наиболее развитых стран Латинской Америки, формирование ее правовой системы происходило, как правило, не путем простой рецепции "классических" образцов буржуазного законодательства, а было достаточно самостоятельным и оригинальным. Более того, чилийское право само рассматривалось в качестве готового образца для других стран региона. В частности, ГК Чили 1855 г. практически в неизмененном виде был принят в Эквадоре и Колумбии, с небольшими изменениями - в Сальвадоре, Панаме и Никарагуа.

Развитие чилийского государства и права в XX в. во многом отражает общие для Латинской Америки закономерности и противоречия. В 1924 г. в Чили был принят закон о социальном обеспечении, в 1931 г.один из первых в Латинской Америке трудовых кодексов, в 1943 г. - закон о минимальной заработной плате. В 1967 г. издано законодательство об аграрной реформе.

В период военной диктатуры (1973-1989 гг.) правовая система Чили подверглась серьезной деформации, прежде всего в сфере конституционного, административного, уголовного, уголовно-процессуального, трудового права. Принятую в 1980 г. Конституцию отличал откровенно авторитарный характер, в уголовном праве появились репрессивные нормы, в трудовом - резко ограничены права и гарантии для трудящихся.

После восстановления демократии в 1990 г. гражданское правительство предприняло значительные усилия по демократизации правовой системы. Еще в 1989 г. из Конституции 1980 г. удалены наиболее антидемократические положения, восстановлены выборность местного самоуправления, права общественных объединений, профсоюзов, наемных работников, практически ликвидирована система репрессивной юстиции.

Основным источником права в Чили является законодательство. Во главе иерархии нормативно-правовых актов стоит Конституция, далее следуют органические законы, обыкновенные законы, декреты Президента и министров (именуются "высшими декретами"). Конституция Чили (ст.60) по образцу французского Основного закона ограничивает законодательную компетенцию парламента прямым перечислением вопросов, по которым могут приниматься законы. Все, что выходит за рамки этого перечня, подпадает под регламентарные полномочия исполнительной власти.

Чилийское право хорошо кодифицировано. Помимо ГК 1855 г. действуют УК 1874 г., ГПК, УПК, Торговый кодекс, Трудовой кодекс, Кодекс военной юстиции, Органический судебный кодекс, Водный, Воздушный, Горный кодексы, Кодекс международного частного права, Налоговый и Санитарный кодексы.

В Чили, как и других странах региона, существует институт делегированного законодательства. Согласно ст.61 Конституции Президент Республики может

запрашивать разрешение у Национального конгресса, чтобы издавать акты с силой закона на срок, не превышающий один год, по вопросам законодательного регулирования. Ряд вопросов не могут быть объектом делегирования (гражданство, выборы, плебисцит, права личности и т.д.).

Президент также вправе издавать регламенты, декреты или инструкции, которые он считает необходимыми для осуществления закона. Эти подзаконные акты должны быть подписаны (контрасигнованы) соответствующим министром. Декреты и инструкции могут быть изданы с единственной подписью соответствующего министра по поручению Президента в соответствии с порядком, установленным законом.

Конституция прямо не устанавливает соотношение ратифицированных международных договоров и внутреннего законодательства. В чилийской правовой доктрине такие договоры признаются равными по юридической силе законам или даже имеющими приоритет (последняя точка зрения господствует с 1989 г.).

Гражданское и смежные с ним отрасли права

Действующий чилийский ГК 1855 г. (вступил в силу 1 января 1857 г.) является одной из первых оригинальных кодификаций гражданского права в Латинской Америке. Проект этого кодекса по заказу чилийского правительства разработал в 1846-1855 гг. венесуэлец Андрес Бельо.

В основу были положены нормы римского права, положения отдельных частей испанской средневековой кодификации "Семь партид" 1263 г., Французский гражданский кодекс (ФГК) 1804 г. Кроме того, Бельо использовал в ходе работы над проектом многие современные ему зарубежные кодификации, в частности австрийское Гражданское уложение 1811 г., гражданские кодексы Голландии, Сардинии, Сицилии, прусское и баварское уложения, комментарии Блэкстона в области англосаксонского права, идеи Савиньи. Благодаря этому в ГК 1855 г. нашли отражение многие весьма прогрессивные идеи середины XIX в.

Чилийский ГК сохранил значительное сходство с ФГК; нормы вещного и обязательственного права сформулированы в нем без значительных отличий от последнего. В то же время он во многом отступил от французской модели. Так, в первой части ГК, посвященной правовому положению лиц, юридические лица (именуемые "фиктивными лицами") выделяются в особый подраздел, признаются договоры в пользу третьих лиц и детально регулируется вопрос фидуциарной собственности, что не было известно ФГК. В сфере регистрации вещных прав на недвижимость предпочтение было отдано подходу, закрепленному в германском законодательстве (принципы достоверности, гласности, старшинства зарегистрированных вещных прав), то же касается ипотеки.

Структура чилийского Кодекса более совершенна, чем структура ФГК. Основная часть включенных в него норм размещена в 4 (а не в 3, как в ФГК) книгах: I - "О лицах"; II - "О вещах, собственности, владении, пользовании и распоряжении"; III - "О посмертном наследовании и прижизненных дарениях"; IV - "Об обязательствах вообще и о договорах" (всего 2524 статьи). Кроме того, Кодекс имеет В водный титул (53 статьи), где сосредоточены нормы о порядке принятия законов, их толковании и определении отдельных специальных терминов, а также порядке отмены законов.

В первой книге важное значение имели нормы о равенстве перед законом всех лиц независимо от возраста, пола, происхождения и социального положения, запрещении рабства, сословных привилегий и др. Однако гражданское совершеннолетие наступало только по достижении 25-летнего возраста; внебрачные дети по общему правилу не обладали наследственными или иными правами в отношении имущества родителей.

Семейные отношения регламентировались Кодексом с позиций канонического права и старого испанского законодательства. В этой сфере ГК 1855 г. ограничивается регулированием только достаточно узкого круга имущественных прав; личные отношения целиком отданы под действие канонического права; прекращение брака посредством развода не допускалось; бесспорным главой семьи объявлялся муж, осуществлявший не только родительскую (отцовскую), но и семейную власть, что влекло ограничение

дееспособности вступавшей в брак женщины. Защиту своих имущественных прав замужняя женщина могла получить только посредством суррогата развода - сепарации, которая означала разделение имущества, право на отдельное проживание, но не расторгала брачные узы и допускалась в ограниченном числе указанных в законе случаев.

Право собственности трактуется Кодексом как абсолютное; его ограничение допускается только в силу закона или прав третьих лиц (ст.582). Ограничения права собственности не выходили за рамки обычного перечня прав на чужие вещи: узуфрукт, узус, сервитуты, право проживания.

Наследственное право в ГК 1855 г. основывалось на испанском законодательстве. Принцип свободы завещания не был воспринят. Лицо, имевшее супруга или ближайших родственников, не вправе было составить завещание, т.е. распорядиться судьбой своего имущества.

Нормы об обязательствах занимают почти половину всего объема чилийского ГК. Основным закрепленным в этом разделе принципом является автономия воли.

ГК Чили 1855 г. сыграл весьма значительную роль в формировании гражданского права во многих государствах региона, став образцом для подражания. В период своего действия чилийский ГК подвергался неоднократным реформам, которые не меняли, однако, его структуры и первоначальной нумерации статей. В 1884 г. был принят Закон о гражданском браке, полностью разграничивший его гражданскую и церковную формы; правовые последствия признавались только за браком, зарегистрированным в государственных органах записи актов гражданского состояния. Расторжение брака допускалось по иску о признании его недействительным. Начиная с 1925 г. (1925-1952 гг.) в Кодекс стали вноситься новые коррективы, в результате которых была изменена редакция ряда статей (понижен возраст полной дееспособности, упразднена недееспособность замужней женщины, улучшены права внебрачных детей, введен институт усыновления, сокращены наполовину давностные сроки (15 лет).

В Чили, как и ряде других стран региона, действует Кодекс международного частного права ("Кодекс Бустаманте"), принятый в 1928 г. на VI гаванской панамериканской конференции по международному частному праву. Это одна из крупнейших кодификаций коллизионных норм в мире. Он состоит из 437 статей, сгруппированных в 4 книги, где в системе рассматриваются основные коллизионные вопросы гражданского права и процесса, возникающие в сфере международного хозяйственного и гражданского оборота. Среди них: международное гражданское право, включающее в себя такие институты, как лица, гражданство, местожительство, физические и юридические лица, брак и развод, семейные отношения, имущественные отношения, различные способы и основания приобретения собственности, обязательства; международное торговое право (о купцах и торговле вообще, специальные торговые сделки, исковая давность); международный процесс (компетенция судов, право обращения в суд, судебные поручения, доказательства, обжалование, несостоятельность, исполнение судебных решений и др.).

Чили, как и все страны региона, придерживается дуалистической системы частного права. Основным источником торгового права является Торговый кодекс 1865 г., который действует с многочисленными изменениями. В дальнейшем он был дополнен многочисленными законами, отражавшими развитие новых форм предпринимательства и хозяйственных отношений. Так, в 1923 г. был принят Закон о компаниях, который предусмотрел создание компаний с ограниченной ответственностью, в 1924 г. - Закон о купле-продаже вещей в рассрочку, в 1931 г. - Декрет о страховых компаниях и коммерческих банках и Закон о банкротстве.

Авторское право регулируется Законом 1970 г. Промышленная собственность (торговые марки, патенты, полезные модели, промышленные образцы) - Законом 1991 г., который, однако, не совсем соответствует современным международным стандартам.

Экономическое законодательство. С начала 1930-х гг. в Чили, как и во многих других странах региона, десятилетиями проводилась этатистская экономическая политика, защищавшая местную промышленность и организованных рабочих. Своей кульминации она достигла при Президенте Альенде (1970-1973 гг.), когда был национализирован ряд крупнейших предприятий, введен жесткий государственный контроль за распределением

продуктов.

После установления в стране военной диктатуры в 1973 г. все социально-экономические преобразования правительства Народного единства были ликвидированы, многие национализированные предприятия возвращены местному и иностранному капиталу. Хунта стала проводить политику экономической либерализации. Государство сосредоточило свою деятельность на стимулировании частной инициативы. Были сняты административные ограничения для бизнеса, произошла либерализация цен, постепенно отменена система внешнеторговых ограничений. В 1974-1977 гг. осуществлена массовая приватизация: частному капиталу (местному и иностранному) переданы сотни государственных предприятий.

Хунта стимулировала приток иностранных инвестиций. В июле 1974 г. она утвердила Положение об иностранных капиталовложениях, которое гарантировало иностранным инвесторам свободную репатриацию капитала и неограниченный перевод прибылей.

Регулирование финансового рынка осуществляется Законом о банках 1997 г., который позволяет интернационализировать банки и способствует развитию конкуренции внутри страны. Национальные и иностранные банки имеют одинаковые права и обязанности. Иностранные финансовые учреждения также имеют право участия в собственности местных банков.

Трудовое право занимает весьма важное место в чилийской правовой системе. Трудовой кодекс здесь был издан в 1931 г. - раньше, чем в большинстве других стран региона. В 1943 г. принят закон о минимальной заработной плате. После военного переворота 1973 г. в Чили проведены реформы трудового законодательства, отвечающие требованиям новой экономической политики неолиберального характера. Отменен запрет на увольнение работников без уважительной причины; допущено широкое применение срочных трудовых договоров продолжительностью до 2 лет; введена индивидуализация режима рабочего времени на основе его суммированного учета при учетном периоде, равном 48 часам в неделю; отменен государственный минимум заработной платы для молодежи до 21 года и пожилых работников старше 65 лет. Установлены жесткий государственный контроль за профсоюзами и многочисленные ограничения их деятельности, права на коллективные договоры и забастовку.

С восстановлением гражданского правительства в 1990 г. антирабочее законодательство хунты было в значительной мере пересмотрено. Несколько ограничено применение срочных трудовых договоров: их максимальная продолжительность была сокращена до одного года, по истечении которого работник имеет право заключить с работодателем бессрочный трудовой договор. Восстановлен принцип увольнения только по уважительным причинам, увеличены размеры возмещения работникам за необоснованное увольнение. Отменено положение о нераспространении государственного минимума заработной платы на работников старше 65 лет. Увеличена компенсация работникам, увольняемым в связи с банкротством предприятия. Восстановлены (за некоторыми исключениями) и профсоюзные права, право на коллективные договоры и забастовку. Изменения трудового законодательства закреплены в 1994 г. в новой редакции Трудового кодекса Чили.

Одной из наиболее важных и успешных неолиберальных реформ стало создание в Чили частной системы пенсионного обеспечения, основы которой были заложены декретом 1980 г. В последствии чилийский опыт в этой сфере был воспринят Аргентиной, Перу, Уругваем и Мексикой, принявшими законы, основанные на чилийской системе.

Уголовное право и процесс

Действующий УК Чили 1874 г. является одним из самых старых кодексов Латинской Америки. Он воспринял основные положения Уголовного кодекса Испании 1870 г., отражавшего концепции неоклассической школы. При подготовке чилийского Кодекса были также использованы УК Франции, Бельгии, Австрии. Начиная с 1920-х гг. правительством Чили предпринимались попытки разработки проекта нового кодекса. Такие проекты были подготовлены в 1929 г., затем в 1938 и 1942 гг. (Общая часть). Но по различным причинам ни один из них даже не был передан на рассмотрение законодательному органу. В дальнейшем кодификационная работа ограничивалась лишь

реформой положений действующего Кодекса. В 1930 г. в УК были внесены обширные изменения, включая отмену смертной казни, хотя высшая мера наказания была повторно установлена для некоторых преступлений в 1937 г.

УК Чили состоит из 3 книг. Первая посвящена Общей части и содержит 105 статей. Вторая включает нормы об ответственности за отдельные виды преступлений (ст.106-493). Третья (ст.494-501) содержит нормы о нарушениях. Общая часть состоит из разделов и статей. I раздел касается понятия преступления и содержит также перечень обстоятельств, исключающих ответственность, и обстоятельств, смягчающих и отягчающих ответственность. II раздел содержит нормы о субъектах преступления и лицах, участвующих в преступлении. III раздел - о наказании, его видах и правилах назначения. IV - о наказании лиц, совершающих преступления в период срока назначенного наказания. V - о сроках привлечения к ответственности и сроках погашения судимости.

Преступления разделены на 3 основные категории: серьезные преступления (crimenes), малые преступления (delitos) и проступки (faultas). Преступление определено как добровольное действие или бездействие, за которое закон предусматривает наказание.

Помимо УК источниками уголовного права является еще целый ряд законодательных актов: Кодекс военной юстиции, Закон против террористов, Закон о государственной безопасности, Закон о контроле над вооружением и др.

В XX в. уголовное законодательство Чили испытало влияние социологической школы уголовного права. В 1954 г. был принят закон, направленный против лиц, находящихся в "социально опасном состоянии". Согласно этому закону лица, представляющие собой "социальную опасность", могут быть помещены в работные дома или в особые сельскохозяйственные колонии сроком на 5 лет. Им запрещается проживание в определенных районах, над ними устанавливается полицейский надзор и т.п.

До 2001 г. Чили оставалась одной из немногих стран Латинской Америки, сохранявших смертную казнь за общеуголовные преступления, хотя до 1973 г. этот вид наказания применялся крайне редко (60 случаев за 100 лет). После военного переворота в 1973 г. соответствующие законы увеличили число преступлений, за которые предусматривается смертная казнь, и это наказание стало обязательным за некоторые преступления, совершенные в военное время. Несмотря на практику массовых казней по политическим мотивам в условиях военного режима, первый смертный приговор за общеуголовные преступления был вынесен только в 1982 г. В 2001 г. смертная казнь была отменена за все общеуголовные преступления. Отныне этот вид наказания может применяться только военными трибуналами в военное время.

Уголовный процесс построен по французскому образцу и является скорее инквизиционным, чем состязательным. В Чили не существует суда присяжных. Основными источниками уголовно-процессуального права являются Конституция 1980 г. и УПК 1906 г. (с последующими изменениями).

Согласно Конституции лицо, застигнутое на месте преступления, может быть задержано при условии, что оно предстанет перед компетентным судьей в пределах ближайших 24 часов. Если власти отдали приказ об аресте или задержании лица, компетентный судья должен быть уведомлен об этом в пределах 48 часов после ареста или задержания, и лицо должно быть доставлено к нему. Конституция позволяет гражданским и военным судам предписывать задержание на срок до 5 суток без предъявления обвинения и продлевать срок задержания обвиняемых в терроризме до 10 суток. Закон разрешает задержанному ежедневную встречу с адвокатом в присутствии тюремных властей.

Конституция предусматривает право на юридическую помощь, однако на практике она доступна только обеспеченной части населения. Малоимущим помогают назначенные судом практикующиеся студенты-юристы или перегруженные делами адвокаты (за государственный счет). Конституция позволяет судьям освобождать обвиняемого под залог до суда.

В сентябре 1997 г. Президент подписал Закон о судебной реформе, предусматривающий создание прокуратуры во главе с генеральным прокурором (начнет действовать в полном объеме с 2003 г.). Согласно этому Закону общенациональные и

региональные прокуроры должны будут расследовать преступления и формулировать обвинение.

Юрисдикция военных судов распространяется на дела, касающиеся военнослужащих. Кроме того, военные суды могут судить гражданских лиц в делах о диффамации военнослужащих и подстрекательстве к мятежу, однако решения по ним допустимо обжаловать в Верховный суд.

Судебная система. Органы контроля

Организация и юрисдикция судов Чили установлена в Органическом судебном кодексе, принятом еще в 1943 г. и неоднократно изменявшемся другими органическими законами. Судебную систему Чили составляют суды общей юрисдикции и специальные суды. Общие суды включают Верховный суд, апелляционные суды (cortes de apelacion), суды крупных исков и различныеместные суды (juzgados letras). К специальным относятся суды по делам несовершеннолетних, трудовые суды, военные суды в мирное время и ряд других.

Во главе судов общей юрисдикции находится Верховный суд Чили, состоящий из 17 членов; из своего состава он выбирает председателя на трехлетний срок. Верховный суд выполняет свои функции через отдельные палаты, состоящие по крайней мере из 5 судей каждая. Согласно Конституции (ст.75) судьи и прокуроры Верховного суда назначаются Президентом Республики из числа 5 кандидатов, предложенных в каждом случае самим Верховным судом. В перечень лиц, представленных Судом, должен быть включен старший по возрасту судья Апелляционного суда, если он фигурирует в "листе заслуг". Другие 4 места должны быть заполнены в соответствии с достоинствами кандидатов, причем предложены могут быть и лица, не связанные с осуществлением правосудия.

Согласно Конституции Верховному суду принадлежит исполнительный, исправительный и экономический надзор за всеми судами страны, исключая Конституционный трибунал, Трибунал квалификации выборов, региональные избирательные трибуналы и военные суды во время войны. Верховный суд также рассматривает споры по вопросу о компетенции, возникающие между политическими или административными властями и судами, решение которого не относится к компетенции Сената.

Верховный суд может, посредством официального письма или по запросу стороны - в делах, по которым он осуществляет юрисдикцию или которые могут быть переданы ему апелляцией, - объявить неприменимыми для таких дел любые правовые предписания, противоречащие Конституции. Эта апелляция может быть подана на любой стадии судебного разбирательства.

Чили имеет 16 апелляционных судов с юрисдикцией по одной или более областей. В большинстве судов по четыре члена, хотя два самых больших суда имеют 13, и Апелляционный суд Сантьяго - 25 членов. Местные суды состоят из одного или большего числа судей, назначенных в каждую из коммуннизовых административных единиц страны.

Судьи и прокуроры апелляционных судов назначаются Президентом Республики из числа 3 людей, предложенных Верховным судом. Нижестоящие судьи назначаются Президентом из числа 3 кандидатур, предложенных апелляционными судами соответствующей юрисдикции.

В соответствии с Конституцией судьи остаются в должности до тех пор, пока добросовестно исполняют свои обязанности (судьи низших судов в течение времени, определенного в соответствии с законом). Полномочия судей прекращаются по достижении ими 75 лет, в случае отставки, стойкой недееспособности или снятия с должности за нарушение судейских обязанностей. Норма о возрасте не применяется к председателю Верховного суда.

Специальным органом в Чили является Конституционный трибунал, которому принадлежит право окончательно решать вопрос о конституционности любого закона или декрета. Трибунал был создан в соответствии с конституционными реформами 1970 г. Согласно Конституции 1980 г. Конституционный трибунал состоит из 7 членов, назначаемых на 8-летний срок. Верховный суд выбирает 3, Совет национальной безопасности 2, Президент и Сенат - по 1 члену трибунала.

Конституционный трибунал может выносить решение о конституционности акта на любой стадии законодательного процесса. Он вправе также объявлять неконституционными любые декреты, изданные Президентом Республики, рассматривать вопрос о конституционности плебисцита, деятельности политических партий.

Система электоральной юстиции представлена Трибуналом квалификации выборов и региональными избирательными трибуналами. Первый существует с 1925 г. В его состав входят 3 судьи или бывших судьи Верховного суда и 1 адвокат, избранные Верховным судом тайным голосованием, бывший председатель Сената или Палаты депутатов, занимавший этот пост не менее 3 лет.

Высшим органом финансово-экономического контроля в Чили является Служба генерального контролера Республики, созданная в соответствии с Конституцией 1925 г. Она контролирует сбор и распределение средств Национальным казначейством, муниципалитетами и другими государственными институтами.

Помимо этого Служба генерального контролера имеет значительные юридические функции, поскольку она уполномочена надзирать за законностью и конституционностью декретов и конституционностью законов. Все декреты и постановления исполнительной власти передаются генеральному контролеру для предварительного рассмотрения. Его возражения могут быть преодолены Президентом путем издания "декрета о настаивании", который должен быть подписан каждым членом Кабинета министров.

Чтобы гарантировать автономию генерального контролера, Конституция предусматривает, что лицо, назначенное на этот пост Президентом с согласия Сената, занимает его до 75-летнего возраста.

Литература

Cruz M.S. Chile // International Encyclopedia of Comparative Law. Vol.1. 1973. P.C49 - 61.

Vigil L.P. A Statement of the Laws of Chile in Matters Affecting Business. 4th ed. Washington, 1977.

Швейцария
Швейцарская Конфедерация

Государственное устройство
Правовая система
Общая характеристика
Гражданское и смежные с ним отрасли права
Уголовное право и процесс
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство в Центральной Европе.

Территория - 41,3 тыс. кв.км. Столица - г.Берн.

Население - 7 млн.чел. (1998 г.).

Официальные языки - немецкий, французский и итальянский, государственные - немецкий, французский, итальянский и ретороманский.

Религия - 46% верующих - католики, 40% - протестанты.

В 58 г. до н. э. территорию современной Швейцарии, которую населяли кельтские племена гельветов, завоевали римляне. С 536 г. - в составе Франкского государства. Официальная дата основания Швейцарской Конфедерации - 1 августа 1291 г., когда 3 кантона - Швиц, Ури и Унтервальден - заключили военный союз о дружбе и взаимопомощи и создали самостоятельное формирование в рамках Священной Римской империи. В течение XIII - XVI вв. к этому союзу примкнуло еще 10 кантонов. В 1499 г. Швейцария получила фактическую независимость. В 1798 г. в страну вступили французские войска. Венский конгресс 1815 г. восстановил национальную независимость Швейцарии и провозгласил ее "вечный нейтралитет". В гражданской войне 1847 г. федеральные войска разгромили союз отсталых католических кантонов. Это позволило ликвидировать остатки феодализма и провести централизацию страны. В 1848 г. была принята Конституция, официально провозгласившая Швейцарию федеративным

государством.

Государственное устройство

Несмотря на то что официальное название страны - Швейцарская Конфедерация, по форме государственного устройства это федеративное государство. Оно состоит из 23 кантонов, 3 из которых делятся на полукантоны. В Швейцарии имеется многообразная система различных форм местного управления и самоуправления; каждый кантон самостоятельно определяет вопросы их организации. Большинство кантонов в административном отношении делятся на округа и общины. В мелких кантонах и полукантонах имеются только общины. В каждом кантоне действует своя конституция, работают парламент и правительство. Границы их суверенитета определены в федеральной Конституции: "Кантоны суверенны в той мере, в какой их суверенитет не ограничивается федеральной конституцией. Они осуществляют все права, которые не переданы федеральной власти" (ст.3).

Ныне действующая Конституция принята референдумом 14 апреля 1999 г. и вступила в силу с 1 января 2000 г. Она не внесла радикальных изменений в государственное устройство страны, а лишь объединила накопившиеся многочисленные поправки к прежней Конституции 1874 г. в новый текст. Из последнего были удалены анахронизмы и внесены некоторые новые положения, как правило, пользующиеся широкой поддержкой среди населения. Так, в обновленный Основной закон вошли статьи, закрепляющие права детей, молодежи, право на забастовку.

По форме правления Швейцария - парламентская республика оригинального типа. Политический режим - демократический.

Законодательную власть осуществляет парламент - Федеральное собрание, которое состоит из 2 палат - Национального совета и Совета кантонов. В Национальный совет входят 200 депутатов, избираемых на 4 года всеобщим голосованием на основе пропорционального представительства. В Совете кантонов заседают 46 депутатов (по 2 от кантонов и по 1 от полукантонов); часть их избирается местными парламентами, часть назначается правительствами кантонов. Срок полномочий членов Совета кантонов - от 3 до 4 лет. Конституция устанавливает, что очередные сессии парламента проводятся 1 раз в год. Они созываются федеральным правительством. По требованию правительства, депутатов парламента или нескольких кантонов могут быть созваны чрезвычайные сессии.

В качестве рабочих органов в обеих палатах образуются постоянные и временные комиссии. Так, в комиссиях происходит первоначальное рассмотрение законопроектов, поступающих затем на пленарные заседания палат. На пленарных заседаниях после обсуждения законопроекта депутатами он ставится на голосование. Если за него проголосовало большинство в обеих палатах, законопроект считается принятым. Когда мнения палат расходятся, из их представителей на паритетных началах образуется согласительная комиссия. Если и она не приходит к положительному решению, законопроект больше не рассматривается.

Помимо законодательной деятельности "по всем вопросам, относящимся к ведению федерации", Федеральное собрание наделено рядом других функций, определенных Конституцией. Оно избирает правительство, Федеральный суд, канцлера и главнокомандующего армией. Федеральное собрание определяет бюджет, ратифицирует договоры с иностранными государствами, имеет право объявлять войну и заключать мир. В его компетенцию входит одобрение конституций кантонов и принятие решений о мерах, обеспечивающих выполнение кантонами своих федеральных обязанностей. Федеральное собрание также правомочно решать вопросы о мерах по охране "внутреннего порядка" и по предотвращению "угрозы Федерации". Оно, кроме того, контролирует федеральную администрацию, вооруженные силы, обладает правом помилования. Контроль за деятельностью правительства выражается в основном в форме интерпелляций и рассмотрения ежегодных отчетов правительства о своей деятельности. Однако парламент не вправе потребовать отставки правительства или отдельных его членов.

Высшую исполнительную власть осуществляет Федеральный совет - правительство

Швейцарии. В его состав входят 7 человек, избираемых Федеральным собранием. Правительство формируется из представителей коалиционных партий, обладающих большинством в парламенте. Во главе Федерального совета стоит Президент, ему помогает Вице-президент. И тот и другой ежегодно избираются Федеральным собранием из числа членов правительства. Один и тот же человек не может быть избран Президентом или Вице-президентом 2 раза подряд. Президент председательствует в Федеральном совете и выступает от имени федерации в отношениях с другими государствами. Иных прерогатив по сравнению с остальными членами правительства он не имеет.

Выборы членов Федерального совета происходят каждые 4 года после избрания Национального совета. Члены парламента, избранные в Федеральный совет, уже не могут осуществлять депутатские полномочия, а также состоять на службе федерации или кантонов. Полномочия Федерального совета достаточно обширны: в его ведении находятся экономические, финансовые и социальные вопросы федерального уровня, оборона страны, разведка. Правительство руководит внешней политикой, решает споры между кантонами по поводу применения федерального законодательства. За ним закреплено право принятия чрезвычайных мер.

Определенные полномочия возложены на Федеральный совет в сфере законодательства. Он обладает правом законодательной инициативы, рассматривает законопроекты, внесенные палатами Федерального собрания или кантонами, и дает по ним заключения. Правительство может самостоятельно издавать различные нормативные акты, а при осуществлении им чрезвычайных полномочий - общеобязательные постановления. Заседания правительства проводятся каждую неделю, решения принимаются единогласно. Руководство различными сферами государственной жизни распределено в правительстве между департаментами (внутренних дел, иностранных дел, финансов и таможен и др.).

Правовая система

Общая характеристика

Правовая система Швейцарии входит в романо-германскую правовую семью. Первые в истории положения собственно швейцарского права были сформулированы в договоре об образовании Швейцарского Союза, заключенном свободными крестьянами 3 кантонов (Швиц, Ури и Унтервальден) в 1291 г. Этот договор, заложивший фундамент швейцарской государственности, одновременно закрепил принцип самостоятельности правовых систем и судебных органов каждого из кантонов. Исключение составляли лишь вопросы совместной вооруженной борьбы против Габсбургов, а также единообразного уголовного преследования наиболее опасных преступлений - убийства, поджога, разбоя. На протяжении последующих столетий существования Швейцарского Союза, к которому последовательно присоединялись все новые кантоны (к началу XVI в. их стало и до 1789 г. оставалось 13), в отдельных его частях действовали собственные собрания правовых обычаев городских и сельских районов (городское и земское право). Неписаное обычное право, основные нормы которого оглашались городскими и сельскими старейшинами накануне судебных заседаний, со временем стало записываться и даже приобретать более или менее кодифицированный характер. Например, в кантоне Гларус в 1387 г. были записаны конституция и правила судебной процедуры, а в 1448 г. издан земский кодекс. Такие правила и кодексы нередко заимствовались кантонами у своих соседей.

Важным источником права со временем стали совместные акты, принятые всеми или большинством кантонов. Например, так называемая Поповская хартия 1370 г. провела четкие разграничения между светской и церковной юрисдикцией, а также запретила всем проживавшим на территории Швейцарского Союза обращаться к иностранным судам с исковыми заявлениями, за исключением некоторых категорий брачных и церковных дел, подсудных епископскому суду в Констанце.

Существенным дополнением к местным источникам права нередко служили, как и в других частях средневековой Европы, отдельные принципы и нормы римского права, а также "Каролина" - уголовно-судебное уложение, изданное в 1532 г. императором

Священной Римской империи Карлом V. В отношении швейцарских наемников, состоявших на иностранной военной службе, "Каролина" была официально признана действующим швейцарским уголовным правом, а в 3 кантонах она подлежала применению ко всем гражданам.

В период Гельветической республики (1798-1803 гг.), провозглашенной на территории Швейцарии после вступления туда французских войск, был издан ряд законодательных актов, преследовавших цель создать и укрепить "единое и неделимое" государство. Среди них - Уголовный кодекс 1799 г., составленный по образцу французского УК 1791 г. Он отменил пытки, калечащие и другие телесные наказания, а вместо квалифицированных видов смертной казни (сожжение, четвертование и т.п.) ввел гильотину. Однако упразднение Гельветической республики, возврат Швейцарии к конфедерации, а затем (по Конституции 1848 г.) образование федерации кантонов привело к созданию такой правовой системы, в которой союзное (общефедеральное) законодательство находится в достаточно определенных (для того или иного периода), но исторически изменяющихся взаимоотношениях с законодательством отдельных кантонов.

С начала XIX в. в Швейцарии наблюдался процесс постепенного вытеснения устаревших норм средневекового обычного права, в том числе и кодифицированного, законодательными актами, которые более соответствовали складывающимся в стране капиталистическим отношениям. При этом долгое время решающая роль в развитии законодательства принадлежала отдельным кантонам, а не федеральным органам власти.

Поскольку до 1814 г. Швейцария находилась в зависимости от наполеоновской Франции, ее законодательство испытало сильное влияние французских законов, прежде всего ГК 1804 г. (это влияние сказывалось и спустя много десятилетий после обретения Швейцарией полной государственной независимости). По образцу французского ГК были составлены гражданские кодексы в кантонах с франкоязычным населением. Кантоны с преобладанием немецкоязычных граждан ориентировались на австрийский ГК 1811 г. Так были составлены, например, достаточно оригинальные гражданские кодексы кантонов Берн (1824) и Цюрих (1853), в свою очередь послужившие образцом для кодексов ряда других кантонов. Но вместе с тем в нескольких кантонах на протяжении почти всего XIX в. нормы обычного права оставались основным источником права, в том числе в сфере гражданских и торговых отношений.

Процесс унификации законодательства начался в Швейцарии по существу лишь с принятием в 1874 г. Конституции и в особенности с внесением в нее в 1898 г. поправок, предусматривающих расширение полномочий федерации и передачу в ее ведение основных вопросов гражданского и практически всех вопросов уголовного права. В том же 1874 г. был издан федеральный Закон о гражданском состоянии и браке (впоследствии отмененный), а в 1881 г. федеральный Обязательственный кодекс, которым регулировался широкий круг вопросов, прежде всего относящихся к торговле. Обязательственный кодекс, составленный с участием видного швейцарского юриста И. Блюнчли, преследовал цель облегчить гражданский оборот между разноязычными кантонами. Тенденции унифицировать законодательство в масштабе всей страны выявились и в проекте общешвейцарского Гражданского кодекса, принятого в 1907 г. Он был подготовлен известным швейцарским цивилистом Е. Губером на базе тщательного изучения системы и истории гражданского права кантонов и с учетом опыта законодательства в области гражданского права других европейских государств.

Швейцарский ГК стал заметной вехой в истории буржуазного гражданского права. В некоторых странах, например в Турции, он служил образцом при подготовке реформы национального законодательства. Этому в немалой степени способствовали простота и четкость формулировок Кодекса, поскольку он был составлен в расчете на его правильное понимание не только юристами, но и гражданами (в том числе непрофессиональными судьями). К тому же Кодекс подлежал переводу и изданию на всех 3 официальных языках - немецком, французском и итальянском.

Гражданский кодекс Швейцарии вступил в силу лишь с 1912 г., поскольку с его принятием потребовалось внести немало изменений в законодательство как федерации, так и кантонов, в каждом из которых были изданы довольно пространные законы о

введении Кодекса в действие. В результате в сфере гражданского и торгового права в компетенции кантонов остались лишь отдельные, не столь существенные вопросы (регулирование имущественных отношений между соседями, между братьями и сестрами и др.).

За время действия Конституции 1874 г. к ней было принято несколько десятков поправок, с помощью которых компетенция федерации последовательно все более и более расширялась за счет компетенции кантонов. К полномочиям органов федерации отнесено решение важнейших вопросов государственной жизни, законодательство в области финансов, промышленности, транспорта, связи, труда, социального страхования, гражданского и уголовного права. Компетенция кантонов, хотя и имеющих свои конституции, ограничивается по некоторым из названных вопросов лишь возможностями издавать нормативные акты, детализирующие либо дополняющие федеральное законодательство. Наиболее важный предмет, сохраняющийся в ведении кантонов, - регулирование вопросов судоустройства, судебной процедуры по гражданским и уголовным делам и деятельности полиции.

Среди источников швейцарского права основная роль принадлежит законодательству, а в нем главенствующую позицию занимает Конституция. Вопросы об изменении Конституции, так же как об издании иных союзных законов общегосударственного значения, должны ставиться на всенародное голосование, если этого потребуют путем сбора подписей 30 тыс. граждан либо власти 8 из 26 ныне существующих кантонов и полукантонов (факультативный референдум). Однако правительство может объявить внесенный им законопроект "срочным" и тем самым избежать референдума. В последние десятилетия все большее распространение получает принятие подзаконных актов (ордонансов) правительством либо, по его поручению, департаментами федерации.

После Второй мировой войны была проведена большая работа по кодификации действующего федерального законодательства, закончившаяся изданием тщательно подготовленного, составленного по тематическому принципу Систематического собрания законов федерации, принятых за период с 1848 по 1947 г. Те законодательные акты, которые не вошли в 14 томов Систематического собрания, с 1 января 1953 г. (дата вступления Собрания в силу) считались утратившими силу. Законодательные акты, принятые после 1947 г., публикуются в хронологических собраниях и в дополнениях к томам Систематического собрания. С 1986 г. федеральное законодательство публикуется не только на французском, немецком и итальянском языках, как это было установлено ранее, но и на четвертом - ретороманском языке. Свои собрания законов имеют и кантоны: во многих из них существует весьма давняя традиция издания хорошо подготовленных сборников такого рода. Публикуются они, как правило, на языке большинства населения соответствующего кантона.

Наряду с законодательством источником права в Швейцарии могут служить местные и торговые обычаи, когда это непосредственно предписывается Гражданским кодексом либо если обнаруживаются пробелы в законе. При определенных условиях в качестве источника права могут выступать и судебные решения, прежде всего вынесенные Федеральным судом. Гражданский кодекс допускает, что при наличии пробелов в законе судьи вправе "замещать" законодателя.

Исследования по вопросам права проводятся в основном под эгидой юридических факультетов университетов в Базеле (основан в 1460 г.), Берне, Женеве, Лозанне, Невшателе, Фрибуре и Цюрихе. Преподавание в них ведется на немецком либо французском языке (во Фрибуре - на обоих).

Гражданское и смежные с ним отрасли права

Обращаясь к современному состоянию основных отраслей швейцарского законодательства, следует отметить, что в регулировании отношений в сфере гражданского и торгового права решающая роль ныне по-прежнему принадлежит Гражданскому кодексу 1907 г. с дополняющими его законами и подзаконными актами. Он состоит из небольшой вводной главы (10 статей) и 4 частей, в которых регулируются

следующие вопросы: физические и юридические лица (часть I), семейное право (часть II), наследственное право (часть III), вещное право, включая вопросы собственности, ограничения имущественных прав и владения (часть IV). В качестве раздела (или части V) в ГК нередко включается самостоятельный Обязательственный кодекс 1881 г., подвергшийся существенной переработке в 1911 г. (накануне вступления в силу ГК) и в 1936 г. Он, в свою очередь, состоит из разделов, содержащих общие положения об обязательствах, нормы, регулирующие отдельные виды договоров, обязательства из правонарушений, право торговых обществ, в том числе товариществ с ограниченной ответственностью, правовой режим ценных бумаг и др.

Для швейцарского ГК характерно предоставление участникам правоотношений, прежде всего частным собственникам и их объединениям, весьма широких возможностей действовать по своему усмотрению при заключении договоров, создании юридических лиц. Ограничения диктуются лишь необходимостью соблюдать наиболее важные интересы государства и общества. Кодекс предусматривает и достаточно широкие пределы судейского усмотрения. Существенная особенность швейцарского законодательства последних десятилетий - нередко одновременное регулирование материального и процессуального права (например, в 1985 г. вступили в силу такого рода дополнения к ст.28 ГК относительно защиты личных прав граждан).

В последние годы начался процесс пересмотра норм ГК, регулирующих вопросы семейного права и наследования. Расширены права замужних женщин, в том числе при наследовании (законы 1984 и 1987 гг.), готовится реформа в области процедуры развода и его правовых последствий. Торговое право и деятельность компаний регулируются нормами Гражданского и в особенности Обязательственного кодексов, а также рядом иных федеральных законов: о банках 1934 г. (содержит нормы об охране "банковской тайны", разглашение которой объявлено преступлением), о картелях 1985 г., о недобросовестной конкуренции 1986 г. (имеет целью создание условий для справедливой конкуренции "в интересах всех участников торгового оборота").

К полномочиям федерации относится регулирование основных вопросов трудового права. С 1911 г. Обязательственный кодекс содержит нормы о коллективном трудовом договоре. Эти нормы неоднократно подвергались изменениям (в частности, в результате реформы 1956 г.), и ныне в основном именно коллективным договором определяются заработная плата и условия труда рабочих (некоторые положения об охране труда сформулированы в кантональном законодательстве). Распространена практика, по которой в коллективных договорах предприниматели берут на себя обязательство не прибегать к локаутам, а работники вынуждены в ответ отказываться от своего права на проведение забастовок.

Вопросы социального страхования регулируются большей частью на уровне законодательства федерации, однако относительно некоторых видов страхования кантоны вправе самостоятельно определять, насколько оно обязательно. Системы социального страхования, финансируемые совместно федеральными и кантональными властями, частными учреждениями и общественными организациями, а также самими застрахованными, получили развитие в основном лишь после Второй мировой войны. Выплачиваются пенсии и пособия по старости, по случаю потери кормильца, по инвалидности, болезни и др. С 1951 г. введено страхование от несчастных случаев на производстве и выплата пособий по безработице. Вопросы охраны окружающей среды регулируются в Швейцарии как законодательством федерации, так и нормативными актами кантонов. В 1971 г. создано Федеральное управление охраны окружающей среды, соответствующие органы учреждены и в каждом кантоне. На уровне законодательства федерации наибольшее значение в этой области имеют следующие акты: об охране вод - 1955 и 1972 гг., об охране природы и ландшафта - 1966 г., о национальных парках - 1980 г., об охоте и охране птиц и млекопитающих - 1986 г. и, наконец, принятое в 1988 г. постановление о чрезвычайных мерах по сохранению лесов.

Поскольку Конституция Швейцарской Конфедерации оставила в ведении кантонов вопросы правосудия, в стране действуют 26 кантональных гражданских процессуальных кодексов и соответствующий федеральный ГПК от 4 декабря 1947 г., регулирующий процедуру разбирательства дел в Федеральном суде. Кодексы эти принимались в разное время и отражают местные особенности, но имеют и немало общего: во всех признается

возможность свободного формулирования сторонами своих исковых требований и допускается достаточно активная роль судьи, в частности, при разбирательстве исков по семейным делам и мелких имущественных споров, если стороны не представлены адвокатами. Процедура арбитража, к которой нередко прибегают участники торговых сделок, ныне регулируется межкантональной арбитражной конвенцией 1969 г. (к ней присоединились почти все кантоны).

Уголовное право и процесс

Развитие уголовного права в Швейцарии после упразднения в 1803 г. Гельветической республики и ее законодательства определялось противоречивыми тенденциями - к партикуляризму (первоначально более сильная) и к унификации законодательства кантонов, которая диктовалась потребностями более эффективной борьбы с преступностью (в конечном счете она и возобладала). Некоторые кантоны после 1803 г. сохранили у себя Уголовный кодекс Гельветической республики в качестве кантонального права, другие объявили своим действующим уголовным и процессуальным законом средневековую "Каролину". Наконец, в ряде кантонов были изданы в 1803 - 1848 гг. собственные уголовные кодексы, составленные под сильным влиянием законодательства соседних государств, прежде всего французского УК 1810 г., австрийского УК 1803 г., баварского УК 1813 г. За принятием Конституции 1848 г., передавшей в ведение Союза некоторые вопросы уголовного законодательства, последовало издание в 1853 г. Закона об уголовном праве Швейцарского Союза. Этот Закон состоял из Общей и из небольшого числа норм Особенной части, устанавливавших ответственность за общегосударственные преступления. Его принятие стимулировало обновление уголовных кодексов во многих кантонах (некоторые из них следовали образцу германского УК 1871 г.). Однако в 2 кантонах даже в XX в. продолжало действовать обычное уголовное право.

В конце XIX в. в Швейцарии начались работы по подготовке проекта общего уголовного кодекса, который должен был полностью заменить собой кантональные уголовные кодексы. Эти работы возглавил бернский профессор Карл Штосс. Его проект, составленный на базе сравнительного анализа кантонального и современного ему зарубежного уголовного права, в 1896 г. был одобрен экспертной комиссией. В результате после всенародного референдума в Конституцию Швейцарии в 1898 г. была включена ст.64-бис, провозгласившая, что "Союз имеет право законодательства по вопросам уголовного права". Однако издание общешвейцарского УК, несмотря на наличие проекта К. Штосса, задержалось на несколько десятилетий, в течение которых был составлен еще не один предварительный проект. После обсуждения, начавшегося в 1928 и закончившегося в 1937 г., Федеральное собрание одобрило текст "Гражданского уголовного" (как его называют в отличие от Военно-уголовного) кодекса. В противоположность ГК 1907 г. его пришлось поставить на всенародный референдум, поскольку этого потребовало около 70 тыс. избирателей. Входе референдума "за" высказалось 53% участников голосования. Он вступил в силу с 1 января 1942 г., после того как власти каждого кантона издали законы о вступлении его в силу. В ведении кантонов (согласно ст.335 УК) осталось только установление наказаний за некоторые малозначительные уголовные деяния, не предусмотренные федеральным УК, за нарушение кантональных административных и процессуальных предписаний, а также кантонального налогового законодательства.

В швейцарском УК нашли отражение противоречивые тенденции в развитии буржуазного уголовного законодательства, связанные прежде всего с идеями социологической школы уголовного права, одним из видных представителей которой был К. Штосс. Кодекс установил широкие пределы судейского усмотрения при выборе наказания (иных мер). В месте с тем введение в действие УК 1937 г. было связано с осуществлением ряда либеральных реформ: отменялась смертная казнь за общеуголовные преступления (до этого она сохранялась в некоторых кантонах; полностью смертная казнь отменена в 1992 г.), расширялась сфера условного осуждения и условного досрочного освобождения и др.

Противоречивость тенденций развития швейцарского уголовного законодательства

проявляется и в реформах, которым подвергся Кодекс после его вступления в силу. Так, в 1950 г. усилены санкции за преступления "политического характера" и одновременно расширены возможности вынесения условных приговоров. В 1966 г. в текст УК внесены нормы, направленные на усиление воспитательного воздействия лишения свободы, назначаемого несовершеннолетним и молодым людям в возрасте до 25 лет. В 1971 г. проведена большая реформа системы наказаний: по существу, отменены различия в условиях содержания в каторжной тюрьме и при "обычном" тюремном заключении, предусмотрено широкое применение режима "полусвободы" для заключенных, отдельное содержание лиц, впервые приговоренных к лишению свободы, и т.п. Последующие реформы уголовного законодательства касаются, главным образом, изменений в Особенной части УК (в частности, усилены наказания для участников вооруженных ограблений и других насильственных преступлений).

Регулирование вопросов уголовного (как и гражданского) процесса находится в компетенции кантональных законодательных органов, за исключением деятельности Федерального суда, руководствующегося правилами, которые издаются федеральными властями (важнейший среди них акт Федеральный закон об уголовном правосудии 1934 г. с последующими изменениями). В кантонах действуют свои законы о судоустройстве и уголовно-процессуальные кодексы, большинство из которых были существенно обновлены после Второй мировой войны. Входе этих реформ были расширены некоторые права обвиняемого, но одновременно существенно упрощена процедура разбирательства дел о малозначительных преступлениях, в частности установлена возможность применения штрафных санкций органами полиции без передачи дела в суд. В сфере регулирования кантональных властей находятся также вопросы исполнения наказаний, в том числе связанных с лишением свободы, хотя ряд весьма важных норм в этой области был включен за последние десятилетия в общешвейцарский Уголовный кодекс.

Судебная система. Органы контроля

Судебная система Швейцарии включает федеральные суды (только на самом высоком уровне) и суды кантонов, причем и те и другие могут применять как общешвейцарское право, так и право отдельных кантонов.

Федеральный суд, по традиции заседающий в Лозанне, состоит из 26-28 судей и 11-13 их заместителей - все они избираются сроком на 6 лет Федеральным собранием (допускается повторное избрание). В составе суда, согласно Конституции, должны быть представлены все 3 официальных языка федерации. Председатель и вице-председатель суда избираются Федеральным собранием каждые 2 года (без права переизбрания) из числа старших по возрасту и стажу судей. В составе Федерального суда, который никогда практически не собирается в полном составе, функционируют постоянные палаты из 5-7 судей каждая. 2 из них занимаются вопросами конституционного и административного права, 2 - гражданского права, 1 палата разбирает дела о взыскании долгов и 1 - о банкротстве, и, наконец, палата, называемая Кассационным судом, занимается вопросами уголовного права. Кроме того, при необходимости создаются другие палаты - на временной основе.

В компетенцию Федерального суда входит рассмотрение в качестве первой и единственной инстанции конституционных споров между властями федерации и кантонов, между кантонами, а также жалоб граждан на нарушения их конституционных прав. Суд разбирает гражданско-правовые споры федерации и кантонов между собой, с объединениями и гражданами, а также другие гражданские споры, если об этом просят обе тяжущиеся стороны и если сумма иска достигает установленного на данный период размера. Федеральный суд рассматривает по первой инстанции с участием присяжных уголовные дела о государственной измене, о преступлениях против международного права, о преступлениях и проступках политического характера и о преступлениях должностных лиц федерации. Он выступает в качестве высшей кассационной инстанции по гражданским, уголовным и административным делам, рассматривая жалобы по вопросам права на решения и приговоры высших судебных инстанций кантонов (для обращения в Федеральный суд имеются некоторые ограничения).

Как относительно самостоятельное подразделение Федерального суда в Люцерне заседает Федеральный суд по социальному страхованию. Он состоит из 7 судей и рассматривает жалобы на решения кантональных судов по вопросам выплаты пенсий и пособий.

Судебные системы отдельных кантонов, закрепленные в их конституциях, отличаются немалым своеобразием, что выражается даже в названиях соответствующих судебных инстанций. Так, высшие суды кантонов могут называться кантональными, высшими, кассационными либо апелляционными. В большинстве кантонов они выступают в качестве высшей судебной инстанции, куда могут быть обжалованы решения и приговоры нижестоящих судов, и лишь в немногих кантонах они рассматривают по первой инстанции некоторые категории гражданских и уголовных дел. В качестве низших судов по гражданским делам выступают либо мировые судьи, которые рассматривают мелкие тяжбы, либо окружные суды (иногда именуемые судами первой инстанции), в которых рассматривается основная масса гражданских дел (при относительно небольшой сумме иска дела в них обычно слушает единоличный судья). В качестве первой инстанции по уголовным делам выступают либо полицейские суды, в которых единоличный мировой судья рассматривает дела о малозначительных уголовных правонарушениях, либо исправительные трибуналы (в составе 3 судей) по делам о преступлениях и проступках средней тяжести, либо, наконец, суды присяжных - по делам о тяжких преступлениях. Уголовно наказуемые преступления и проступки подростков рассматриваются в судах по делам несовершеннолетних.

В некоторых кантонах, как правило более крупных, имеются также иные специализированные суды. В частности, для разбирательства коммерческих споров созданы торговые суды, в составе которых представлены как профессиональные судьи (обычно 2-3), так и представители деловых кругов, избранные кантональными советами. Конфликты в сфере трудовых отношений разбираются в судах по трудовым спорам, в состав которых входят профессиональный судья и представители предпринимателей и наемных работников. В 1-2 кантонах имеются также суды по аренде недвижимости. В ряде кантонов и на федеральном уровне действуют специальные органы (комиссии и т.п.) административной юстиции.

Судьи в кантонах избираются на свои должности либо населением, либо кантональными советами на различные сроки (от 3 до 8 лет), за исключением ряда кантонов, где судей низших судов назначают вышестоящие судебные инстанции. В низовых звеньях судебной системы во многих кантонах должности судей занимают лица, не имеющие юридического образования.

Расследование уголовных дел проводится полицией под более или менее строгим, в зависимости от кантона, контролем прокуратуры. Обвинение в суде обычно поддерживает прокурор кантона (он назначается кантональными властями) либо его представители. В Федеральном суде и по некоторым делам в кантональных судах обвинение поддерживает федеральный прокурор (его назначает швейцарское правительство) либо другие должностные лица федеральной прокуратуры.

Защиту обвиняемых по уголовным делам в большинстве кантонов могут осуществлять лишь профессиональные адвокаты, имеющие университетское юридическое образование и принятые после сдачи соответствующих экзаменов в кантональные ассоциации адвокатов. Интересы сторон по гражданским делам также часто представляют профессиональные адвокаты, однако в некоторых кантонах и при разбирательстве дела в Федеральном суде их участие не считается обязательным.

Литература

Уголовный кодекс Швейцарии. М., 2000.

Швеция
Королевство Швеция

Государственное устройство
Правовая система
Гражданское и смежные с ним отрасли права

Государство в Северной Европе на Скандинавском полуострове.

Территория - 450 тыс. кв.км. Столица - г. Стокгольм.

Население - 8,5 млн. чел. (1997 г.).

Официальный язык - шведский.

Религия - 86% населения - протестанты-лютеране.

Централизованное шведское феодальное государство - королевство свеев возникло в X в. В 1397-1523 гг. действовала Кальмарская уния - союз Дании, Норвегии и Швеции при господстве Дании. В 1523 г. Швеция восстановила государственную независимость. В 1527 г. проведена лютеранская реформация. В 1809 г. Швеция теряет Финляндию, но в 1814 г. получает Норвегию. В 1809 г. совершена верхушечная буржуазная революция, принята Конституция. В 1865-1866 гг. учрежден бессословный цензовый двухпалатный парламент (Риксдаг). В 1905 г. расторгнут союз между Швецией и Норвегией. С 1995 г. Швеция - член ЕС.

Государственное устройство

Швеция - унитарное государство, состоящее из 24 округов (ленов). В ленах действуют органы местного самоуправления - ландстинги, избираемые населением на 3 года. Деятельность ландстингов контролируется губернаторами, которые представляют в ленах центральную власть. Губернаторы стоят во главе специальных административных бюро.

Государственный строй Швеции определен Конституцией 1974 г., которая состоит из 3 основных законов - о форме правления, о престолонаследии, о свободе печати.

По форме правления Швеция - конституционная парламентская монархия. Политический режим - демократический.

Главой государства Конституция провозглашает наследного Короля (_ 1 гл.5), однако полномочия его носят, по существу, формальный характер. За Королем сохранились в основном церемониальные обязанности (к примеру, официальное открытие сессии парламента). Функции его как главы исполнительной власти принадлежат правительству и конституционно за ним закреплены. Решения, принятые правительством, не требуют подписи Короля, Король не присутствует на его заседаниях, наконец, он не обладает правом назначать и увольнять членов правительства, судей и высших чиновников.

Высшим органом государственной власти является парламент Риксдаг, однопалатный представительный орган из 349 депутатов, избираемых на 3 года путем всеобщих выборов на основе пропорционального представительства. Конституция закрепляет за Риксдагом значительный объем прав. Право законодательствовать составляет исключительную прерогативу Риксдага, так как Конституция не предоставляет королю права вето. Правда, 7 гл.III Закона о форме правления предусматривает возможность передачи Риксдагом правительству права на издание постановлений по ряду вопросов, касающихся промышленности, торговли, транспорта, охраны жизни и здоровья людей, поддержания общественного порядка.

Право законодательной инициативы принадлежит правительству и членам парламента. Представленный для рассмотрения законопроект выносится на заседание Риксдага, где сначала оглашается его название и фамилия его автора. После этого законопроект отсылается в соответствующую комиссию. Комиссия, изучив законопроект, делает по нему доклад на пленарном заседании Риксдага, который вправе отклонить законопроект или внести в него поправки. После доклада комиссии законопроект или принимается к рассмотрению, или вновь передается в комиссию. Если он принят к рассмотрению, начинаются прения, затем проводится голосование; при этом достаточно простого большинства депутатов.

К числу наиболее важных функций парламента относится определение финансовой политики государства. За ним закреплены широкие права в сфере налогообложения, он рассматривает и принимает бюджет, решает вопросы, касающиеся заключения займов и

распоряжения государственной собственностью. Парламент вправе объявлять войну и заключать мир. Под его контролем находятся деятельность правительства, административный, судебный аппараты, органы местного самоуправления. Парламентский контроль осуществляется путем интерпелляций, обсуждения на сессиях сообщений правительства об основных направлениях его внутренней и внешней политики. Работу правительства контролирует Конституционная комиссия парламента. Обнаружив нарушение законов со стороны какого-либо министра, она вправе обратиться к Риксдагу с просьбой возбудить преследование.

Исполнительная власть в стране возложена на правительство Кабинет министров, - формируемое при непосредственном участии Риксдага и ответственное перед ним. Правительство назначается в соответствии с расстановкой сил в парламенте, оно должно пользоваться доверием Риксдага. Порядок образования Кабинета закреплен в Конституции: на сессии парламента по предложению тальмана (председателя Риксдага) проводятся выборы Премьер-министра. Кандидатура считается одобренной, если за нее проголосовало не менее половины депутатов. Если кандидат не наберет нужного числа голосов, назначается повторное голосование. Премьер-министр сам определяет состав своего Кабинета, члены которого затем утверждаются Риксдагом. Риксдаг обладает правом роспуска правительства. Для этого он должен принять специальную резолюцию порицания.

Полномочия правительства в настоящее время достаточно обширны, и прежде всего потому, что большинство прав, принадлежавших ранее Королю, теперь осуществляет правительство. Основные вопросы экономической, социальной и политической жизни решаются Кабинетом, который, согласно _ 1 главы V Закона о форме правления, должен лишь ставить Короля в известность о принятых мерах. Правительству переданы и такие функции Короля, как назначение высших чиновников, судей, образование некоторых ведомств, определение внешней политики, руководство вооруженными силами. Правительство обладает правом роспуска Риксдага, однако это право ограничено определенными условиями (к примеру, вновь избранный парламент не может быть распущен раньше, чем через 3 месяца после начала первой сессии).

Правовая система

Общая характеристика

Швеция принадлежит к самостоятельной скандинавской ("северной") правовой семье, занимающей по ряду своих черт промежуточное место между романо-германской и англо-американской системами.

Основы современной правовой системы Швеции были заложены Законом Шведского государства (королевства) 1734 г. До этого основными источниками права в стране служили сначала нормы обычного права, а затем и отдельные законодательные акты и собрания законов. Территория страны никогда не находилась под иностранным господством, поэтому развитие шведского права определялось внутренними потребностями страны и лишь отчасти - влиянием иных правовых систем, например (в период Средневековья) римского права, и торговых обычаев городов-государств германского побережья Балтики. В XI-XII вв. в отдельных провинциях Швеции местные правовые обычаи заучивались "хранителями закона", которые время от времени торжественно оглашали их на собраниях свободных землевладельцев - "тингах". Начиная с XIII в. эти обычаи стали записываться, а в середине XIV в. на их основе, а также с учетом норм торгового и канонического права, заимствованных из иных правовых систем, были подготовлены, а затем изданы королем Магнусом Эриксоном общенациональные, но раздельные для сельских районов и городских поселков кодексы законов. Эти кодексы представляли собой собрания наиболее часто применяемых правовых положений. Они содействовали укреплению единства шведского государства и на протяжении почти 4 веков были основными источниками права: развитие законодательства осуществлялось, главным образом, путем внесения в них изменений и дополнений либо публикации их пересмотренных изданий.

С конца XVII в. велась подготовка реформы всей системы шведского

законодательства, для чего была создана королевская комиссия из ведущих юристов. Ее работа завершилась принятием Риксдагом в 1734 г. Закона Шведского государства. Этот важнейший для истории законодательства скандинавских стран документ явился результатом развития прежде всего шведского и отчасти финского права (Финляндия в то время была одной из провинций Швеции, и финские юристы входили в состав комиссии). В некоторых его положениях, особенно цивилистических, сказалось влияние римского права. По существу, это был свод законов, охватывающий основные отрасли права и включающий 9 разделов. 7 из них были посвящены вопросам материального права (брак, наследование, недвижимость, строительство, торговля, противозаконные действия и наказания). 2 раздела регулировали процессуальные вопросы - процедуру судебного разбирательства гражданских и уголовных дел, а также исполнение судебных решений.

С точки зрения юридической техники Закон 1734 г. был, как отмечают шведские исследователи, далек от совершенства: он отличался казуистичностью формулировок, отсутствием необходимых общих определений, не был строго систематизирован, содержал немало пробелов даже применительно к потребностям того времени, когда он был составлен. Однако, будучи достаточно широкой кодификацией (в этом смысле Швеция опередила многие другие европейские государства), Закон 1734 г. стал основой развития шведского (как и финского) права на последующие столетия. И поныне он формально признается центральным действующим актом шведского законодательства.

Развитие шведского права после издания Закона 1734 г. шло по пути последовательного пересмотра и обновления соответствующих его разделов путем издания актов, по-другому или заново регулирующих тот или иной правовой институт либо целую отрасль права. Некоторые из этих актов настолько не соответствовали систематизации правовых норм в Законе 1734 г., что остались не включенными ни в один из его разделов.

Попытки создания нового свода законов, который заменил бы собой Закон 1734 г., предпринимались лишь в начале XIX в. после конституционных изменений 1809 г., но ни к чему не привели и долгое время не возобновлялись. Ныне ставится вопрос о постепенной замене отдельных его частей (всех без исключения) кодексами вместо создания нового свода законов.

К настоящему времени большинство первоначально изданных норм Закона 1734 г. заменено более поздними законодательными положениями, а все важнейшие отрасли права регулируются либо кодексами, либо крупными актами, изданными в XX в.

Конституционный акт, изданный в 1974 г. под названием "Форма правления", предусматривает издание наряду с конституционными и обычными законами подзаконных актов, принимаемых правительством в порядке делегированного законодательства (их число ныне существенно превышает число актов, принимаемых Риксдагом). Широкими полномочиями на издание подзаконных актов общеобязательного характера пользуются также отдельные министерства и ведомства (в соответствующих сферах управления).

Большую роль в толковании норм действующего шведского законодательства играют материалы подготовки новых кодексов и других крупных законодательных актов: доклады комиссий, готовивших законопроекты, заключения Законодательного совета, состоящего из членов Верховного суда (3) и Верховного административного суда (1), заключения постоянных комиссий Риксдага и др.

Одним из источников права в Швеции служит обычай, прежде всего в сфере торгового права (иногда ссылки на обычай включаются в тексты соответствующих договоров). Судебные прецеденты (прежде всего решения верховных судебных органов) также нередко используются в качестве источников права, хотя в шведском законодательстве отсутствуют нормы, придающие каким-либо судебным решениям безоговорочную силу обязательного прецедента.

Большое влияние на развитие шведского законодательства оказывает процесс сближения правовых систем скандинавских государств, начавшегося в 1870-х гг. и особенно усилившегося после создания в 1952 г. Северного совета, куда наряду со Швецией входят Дания, Исландия, Норвегия и Финляндия. В рамках этого процесса комиссии экспертов готовят законопроекты, многие из которых в Швеции уже стали законами, идентичными или весьма близкими законам других скандинавских государств,

прежде всего в сфере брачно-семейного, договорного, деликтного права, законодательства о компаниях, где сближение правовой регламентации представляется особенно важным.

Исследования в области права ведутся в Швеции, главным образом, на юридических факультетах университетов в Стокгольме, Гетеборге и Упсале, где в 1620 г. была основана первая в Европе кафедра национального права.

Гражданское и смежные с ним отрасли права

В системе шведского законодательства никогда не было единого гражданского кодекса, а нормы одного из разделов Закона 1734 г., посвященного вопросам торгового права, ныне почти полностью утратили силу. В сфере гражданского и торгового права важную роль играют Закон о продаже товаров 1905 г., почти совпадающий с аналогичным датским и норвежским законодательством, и Закон о договорах и иных юридических сделках 1915 г. Они регулируют как вопросы заключения договоров (форма, представительство сторон и др.), так и последствия их невыполнения. Серьезным дополнением к ним служат законы, принятые в 1971 г., - о запрещении договоров с ненадлежащими условиями и о продаже товаров потребителям. Оба они направлены на то, чтобы оградить рядовых граждан от произвола крупных корпораций.

Отношения земельной собственности регулируются в действующем шведском праве Законом о недвижимом имуществе 1970 г., допускающим известные ограничения прав собственников в интересах охраны природы, а также территориального (в особенности городского) планирования. Меры по охране окружающей среды, в том числе связанные с добычей полезных ископаемых, изменением гидрологических условий, использованием пестицидов и других химических и биологических веществ, стали в Швеции самостоятельной и весьма значимой отраслью законодательства. Не менее важны законы об акционерных обществах 1975 г. и о торговых компаниях и партнерстве 1980 г.

Основные акты в сфере брачно-семейных отношений - Закон о браке 1920 г. и Закон о родителях и детях 1949 г., в которые были внесены значительные изменения, большей частью в результате деятельности Комиссии по реформе семейного права, созданной в 1969 г. Шведское право признает равенство юридических последствий брака, заключенного в гражданской и в религиозной форме. Имущественные права супругов с 1978 г. регулируются таким образом, чтобы обеспечить их относительную самостоятельность, а при необходимости - возможность получить после развода содержание со стороны более обеспеченного супруга. Процедура развода после проведенной в 1973 г. реформы существенно упрощена (как правило, развод предоставляется через 6месяцев после обращения в суд). В результате изменений 1976 г. в Законе о родителях и детях практически устранены различия в правовом статусе детей, рожденных вне брака, и законнорожденных, в том числе на получение наследства. Согласно Закону о наследовании 1958 г. (с последующими изменениями) завещание наследодателя не должно ухудшать положение его детей по сравнению с правилами наследования по закону. Закон о семейной собственности 1986 г. предусматривает, что лица, находившиеся в супружеских отношениях без их оформления, имеют право на совместное имущество при расторжении фактических супружеских отношений и в случае смерти другого супруга. Начиная с 20-х гг. XX в. в результате борьбы трудящихся за свои права, с одной стороны, и стремления правящих кругов к политике компромисса в социальных вопросах - с другой, большое развитие получило законодательство, регулирующее трудовые отношения и вопросы социального обеспечения и страхования. В Законе о совместном регулировании трудовых отношений 1976 г. закреплена сложившаяся в Швеции система по существу принудительного мирного разрешения трудовых конфликтов путем переговоров нанимателей и работников. В коллективных договорах, заключаемых между профессиональными объединениями рабочих и соответствующими ассоциациями предпринимателей на 1-3 года, устанавливаются условия труда и ставки заработной платы. Шведское законодательство, провозглашающее право работников на забастовку, предусматривает, однако, возможность ее запрета по решению Риксдага, если она наносит значительный ущерб

интересам граждан и общества. Согласно поправкам, внесенным в Закон о защите наемного труда в 1982 г., увольнение работника возможно лишь по "объективно оправданной" причине. Закон о всеобщем страховании 1962 г. и другие акты предусматривают выплату пенсий по старости (так называемые "народные пенсии"), дополнительных пенсий, исчисляемых с учетом предыдущих заработков, пособий при производственных травмах, по болезни, по беременности, пособий на детей, "вдовьей пенсии" и др.

За последние десятилетия большое развитие получило законодательство в области охраны окружающей среды. Закон о рациональном использовании сельскохозяйственных угодий 1979 г. с дополнениями 1984 г. преследует цель связать интересы охраны природы с практикой сельского хозяйства. Закон об охране лесов 1979 г. был дополнен Законом о запрете применения пестицидов на лесных угодьях 1983 г. и Законом об охране лиственных лесов 1984 г. Продолжают действовать Охотничий кодекс 1938 г. и Закон об охоте 1938 г. Правила добычи рыбы определяются Декретом о рыболовстве 1982 г. и другими актами. Контроль за природными зонами, нуждающимися в особой защите, меры по защите животных и растений определяются нормами законов об охране природы 1967 и 1969 гг. Имеется также Закон о водных ресурсах 1983 г. Наиболее важную роль в этой области ныне призван играть Закон о возмещении ущерба окружающей среде 1986 г., определяющий различные категории этого ущерба и санкции за них.

Уголовное право

Нормы уголовного права, содержавшиеся в Законе 1734 г., действовали в Швеции до 1864 г., когда был издан новый Уголовный кодекс. Он составлен под известным влиянием уголовных кодексов австрийского 1803 г., баварского 1813 г. и прусского 1851 г. и в целом отразил идеи классической школы уголовного права. УК 1864 г. содержал достаточно четкие признаки отдельных преступлений и предусматривал весьма узкие пределы судейского усмотрения при назначении наказаний. Кодекс действовал ровно столетие - с 1 января 1865 г. по 1 января 1965 г., когда вступил в силу нынешний Уголовный кодекс 1962 г. В нем нашли отражение идеи "новой социальной защиты"буржуазно-либерального движения в уголовной политике, охватившего многие западноевропейские страны после Второй мировой войны, а также реформаторские подходы и концепции шведских социал-демократов, по большей части находившихся у власти в период подготовки проекта кодекса (1932-1962 гг.).

Кодекс является оригинальным правовым документом с нестандартным расположением материала. После кратких Общих положений следует раздел "О преступлениях", где описаны составы отдельных посягательств, затем там же - вопросы ответственности за покушение, приготовление и соучастие, обстоятельства, исключающие уголовную ответственность, и, наконец, в заключительном разделе - санкции и принципы их назначения. УК 1962 г. предусматривает относительно небольшие санкции за большинство преступлений; кроме того, он требует прибегать к лишению свободы несовершеннолетних и молодых людей лишь в исключительных случаях. Согласно Кодексу тяжесть преступления должна учитываться только при назначении собственно наказания, т.е. лишения свободы и штрафа, все же иные меры воздействия (в частности, условное осуждение в различных формах) следует применять с учетом прежде всего особенностей личности правонарушителя. Штрафы должны назначаться либо в денежных суммах, либо в так называемых дневных ставках с учетом имущественного положения осужденного. УК 1962 г. предусмотрел интернирование опасных рецидивистов в специальные учреждения, откуда они могут быть выпущены по решению надзорной комиссии. С момента вступления в силу УК 1962 г. много раз изменялся и дополнялся (нормами об условном осуждении и др.).

Содержание УК 1962 г. охватывает лишь основные категории преступлений. Ответственность за автотранспортные преступления, контрабанду, распространение наркотиков, нарушения налогового законодательства и меры по борьбе с иностранными террористическими группами предусмотрены в дополнительных уголовных законах либо в актах общего характера (например, в Законе об иностранцах 1980 г.). Важными

дополнениями к УК 1962 г. служат также законы об отбывании наказания в местах лишения свободы и об исполнении штрафов, изданные в 1964 г. (с последующими изменениями).

Смертная казнь за преступления, совершаемые в мирное время, была отменена в 1921 г., а окончательно как вид наказания - в 1972 г. Последний смертный приговор приведен в исполнение в 1910 г.

Вопросы уголовного и гражданского процесса в шведском праве традиционно (как это было и в соответствующем разделе Закона 1734 г.) объединены в одном источнике и нередко регулируются одними и теми же нормами (о составе суда, о процессуальных сроках, о вызове в суд, о средствах доказывания и др.). В 1942 г. принят действующий ныне Закон о судебной процедуре (вступил в силу с 1 января 1948 г.). По своему содержанию это закон о судоустройстве и процессуальный кодекс, в котором особенности уголовного и гражданского процессов отмечаются после изложения общих норм, действующих в каждой судебной инстанции. В Законе 1942 г. провозглашены принципы состязательности, публичности, устности, непосредственности судебного разбирательства и допустимости всех видов доказательств со свободной оценкой их судом. Большое число последующих изменений и дополнений к нему внес Закон об исполнении судебных решений по гражданским делам 1981 г.

Судебная система. Органы контроля

Систему общих судов в Швеции с 1789 г. возглавляет Верховный суд. Он состоит из не менее чем 22 членов (советников юстиции), 1 из которых правительство назначает председателем. В Верховном суде действуют 3 отделения, где дела рассматриваются в составе 5-7 членов суда.

Основная его функция - рассмотрение жалоб на приговоры и решения апелляционных судов (так называемый пересмотр судебных решений). Верховный суд может принять жалобы и по вопросам права, и в связи с неправильной оценкой фактических обстоятельств дела, в том числе доказательств. Однако само право на обжалование в Верховный суд весьма ограничено: вопрос о принятии той или иной жалобы к разбирательству решается коллегией из 3 судей (иногда - 1 судьей) по их усмотрению, а те отбирают лишь дела, значение которых существенно для судебной практики в целом. В качестве суда первой инстанции Верховный суд рассматривает дела об ответственности за должностные преступления министров и других высших должностных лиц. В случаях, когда речь идет о правовых принципах или толковании закона, дела по представлению отделений рассматривает пленарное заседание Верховного суда. Его решения определяющим образом влияют на правоприменительную деятельность судов и официальных учреждений.

6 апелляционных судов (соответственно числу округов, охватывающих в совокупности всю территорию страны) имеют по 2 или более отделений и включают каждый: председателя, одного или нескольких лагманов (председательствующих в составах суда) и родманов (членов суда). В составе 4-5 судей эти суды слушают апелляционные жалобы на приговоры и решения, вынесенные нижестоящими судами по уголовным и гражданским делам, предпринимая, по существу, новое судебное разбирательство с привлечением при необходимости даже новых доказательств (в Швеции обжалуется обычно не более 5% приговоров и решений нижестоящих судов). Они же в качестве суда первой инстанции рассматривают некоторые категории уголовных дел. Если при этом обвиняемому грозит наказание более строгое, чем штраф, то суд заседает в составе 3-4 штатных судей и 2-3 заседателей (асессоров). Предварительная подготовка дела, подлежащего рассмотрению в апелляционном суде, может быть поручена штатному судье или служащему суда.

Окружные суды (их в стране около 100), часто называемые сессионными, пришли на смену существовавшим до 1971 г. сельским и городским судам, весьма различавшимся по составу и полномочиям. Это низовое звено судебной системы. Они состоят из лагмана и различного числа родманов (в некоторых судах по 1, в окружном суде Стокгольма их более 100) и рассматривают по первой инстанции подавляющее большинство всех гражданских и уголовных дел. В разбирательстве уголовных и брачно-семейных дел

участвуют 1 штатный судья и 5 заседателей, в гражданских - 3 штатных судьи. Единоличный судья вправе рассматривать дела о малозначительных уголовных преступлениях, наказуемых только штрафом, и проводить подготовительное разбирательство по гражданским делам, что бывает довольно часто. Заседатели, избираемые собраниями коммунальных уполномоченных сроком на 6 лет, участвуют совместно с судьей в разбирательстве дела, и принятое ими даже вопреки мнению судьи решение, если за него высказались 4 из 5 заседателей, считается окончательным приговором по уголовному делу (в противном случае оглашается приговор, предложенный судьей). Аналогичные правила действуют и при рассмотрении брачно-семейных дел. Жюри присяжных заседателей, выносящих лишь вердикт о виновности или невиновности, создается только для разбирательства дел о преступлениях против Закона о печати 1974 г. Для рассмотрения гражданских дел с относительно небольшой суммой иска существует упрощенная процедура судебного разбирательства единоличным судьей и, как правило, без участия адвокатов (Закон о рассмотрении мелких исков 1974 г.). Шведское законодательство допускает также рассмотрение гражданских споров арбитрами. Согласно Закону об арбитрах 1929 г. каждая из сторон назначает своего арбитра, а те выбирают третьего. Решение арбитров окончательно, но по некоторым формальным основаниям может быть обжаловано в общие суды.

На судей окружных судов возложена также регистрация сделок по продаже и закладу земельных участков, регистрация завещаний, надзор за опекой и управлением имущества несовершеннолетних.

В Швеции имеется развитая система учреждений административной юстиции, рассматривающих жалобы на действия государственных и муниципальных учреждений (однако споры по договорам, заключенным властями с частными лицами или компаниями, а также иски из причинения вреда, предъявленные властям, подлежат разбирательству в общих судах). Их деятельность регулируется Административно-процессуальным кодексом 1971 г. Возглавляет эту систему Верховный административный суд (в Стокгольме, основан в 1909 г.), состоящий из 21 судьи и по своим функциям, структуре и организации деятельности аналогичный Верховному суду Швеции. Он занят главным образом рассмотрением жалоб на решения, вынесенные нижестоящими апелляционными административными судами, но только в тех случаях, когда соответствующая коллегия сочтет такое рассмотрение целесообразным. Некоторые категории жалоб, обращенных в органы административной юстиции, рассматриваются Верховным административным судом по первой инстанции.

Апелляционные административные суды (их 4) также напоминают общие апелляционные суды. Они рассматривают жалобы на решения нижестоящих административных судов, а также слушают по первой инстанции жалобы на решения административных органов по вопросам заработной платы служащих, социального обеспечения и др. Конкретные дела слушаются составом из 3-4 штатных судей, а в некоторых случаях - 3 судей и 2 заседателей. Имеется также Налоговый апелляционный суд.

Низшее звено этой системы - административный суд лена (лентрадиционная административно-территориальная единица). Дела в нем слушает 1 штатный судья с участием 3 заседателей. В компетенцию этого суда входит разбирательство споров по налоговому обложению, о лишении водительских прав, о наложении ареста на имущество, о принудительной передаче детей от одного из родителей другому и т.д. Административный суд лена может рассматривать дела о правонарушениях несовершеннолетних, о принятии мер к алкоголикам и наркоманам.

Наряду с названными общими и административными судами имеется довольно большое число специальных судов - по жилищным вопросам, по делам о земельной собственности, по делам социального страхования, коммерческий и др. Среди них наиболее важную роль играет Суд по трудовым конфликтам (основан в 1928 г.). Согласно Закону о судопроизводстве по трудовым спорам 1974 г. он в качестве первой и окончательной инстанции рассматривает конфликты, возникающие в связи с толкованием и применением коллективных договоров, а также жалобы на решения окружных судов по иным спорам между предпринимателями и работниками.

Судьи назначаются на свои должности правительством из числа шведских граждан,

имеющих высшее юридическое образование (ученую степень) и сдавших установленные законом квалификационные экзамены. Свою карьеру все шведские судьи, как и многие другие юристы, начинают со стажировки в качестве клерков при судах.

Особое место в системе государственных учреждений и судебных органов принадлежит Канцлеру юстиции и омбудсманам. Канцлер в отличие от министра юстиции не входит в правительство, но подчиняется ему (некогда он подчинялся непосредственно Королю). Он возбуждает дела по обвинению в должностных преступлениях членов высших судебных органов, ведет контроль за осуществлением законодательства о свободе печати и выполняет некоторые другие надзорные функции, в частности в отношении адвокатов. Со времени конституционных реформ 1809 г. существует и должность Омбудсмана юстиции - уполномоченного Риксдага, надзирающего за отправлением правосудия и соблюдением законов должностными лицами и государственными учреждениями. В 1970-1990 гг. в Швеции учреждены должности 5 омбудсманов в ряде специальных областей общественной жизни - по этническому равноправию (с 1986 г.), по равноправию полов (с 1980 г.), по правам потребителей (с 1971 г.), детей (с 1993 г.) и инвалидов (с 1994 г.). Они назначаются сроком на 4 года из числа опытных юристов. Будучи призваны защищать интересы граждан, омбудсманы принимают жалобы на нарушения их прав, но могут лишь ходатайствовать об отмене незаконных решений и распоряжений властей. Ежегодно они представляют отчеты парламенту.

Расследование подавляющего числа дел об уголовных преступлениях ведет полиция, наиболее серьезных дел - прокуратура. Поддерживает обвинение в суде государственный обвинитель (прокурор). Он вправе отказаться от судебного преследования, даже если речь идет о серьезном преступлении, либо вместо передачи дела в суд предложить обвиняемому уплатить предусмотренный законом штраф, чем признать себя виновным. Правами на прекращение уголовного дела, в том числе с уплатой штрафа, обладает и полиция. Поддерживают обвинение по уголовным делам в судах низшей инстанции, как правило, окружные прокуроры, в апелляционных судах - прокуроры ленов, в Верховном суде - генеральный прокурор (он состоит при Верховном суде, но осуществляет общий контроль за деятельностью прокуроров всех рангов и их помощников).

Интересы сторон в гражданском процессе, обвиняемого и потерпевшего в уголовном процессе могут (но не обязательно) представлять адвокаты. Выступать в суде в этом качестве вправе только члены Шведской ассоциации адвокатов, принятые в нее после 5 лет практической юридической работы и сдачи соответствующих экзаменов. Значительное число жителей Швеции имеет право на бесплатную либо частично оплачиваемую юридическую помощь, в том числе со стороны государственного защитника по уголовному делу. Кроме того, многие из них застрахованы на случай расходов по судебным делам.

Литература

Введение в шведское право / Под ред. проф. Б. С. Крылова. М., 1986.
Швеция. Конституция и законодательные акты. М., 1983.
Уголовный кодекс Швеции / Пер. С.С.Беляева и А. С. Михлина. М., 2000.
An Introduction to Swedish Law // Ed. Stromholm S. Stockholm, 1991.

Шри-Ланка
Демократическая Социалистическая Республика Шри-Ланка

Государственное устройство
Правовая система
Общая характеристика
Гражданское и смежные с ним отрасли права
Уголовное право и процесс
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство на одноименном острове Шри-Ланка в Индийском океане.

Территория - 65,6 тыс. кв.км. Официальная столица - г. Шри-Джаяварденапура-Котте (местопребывание Парламента), фактическая столица - г. Коломбо.

Население - 19,14 млн. чел. (1999 г.); около 74% - сингалы, 18% - тамилы, 8% - потомки арабов и малайцев.

Официальные языки - сингальский, тамильский и английский.

Ведущие религии - буддизм (сингалы - 70%), индуизм (в тамильских районах - 15%), ислам (мусульмане-сунниты - 8%), христианство (7%).

В XVI в. остров Шри-Ланка (до 1972 г. - Цейлон) стал колонией Португалии, в XVII в. - Голландии, с XVIII до середины XX в. - Англии. В 1948 г. страна получила независимость в статусе доминиона и в 1972 г. была провозглашена Республикой Шри-Ланка, а в 1978 г. - Демократической Социалистической Республикой Шри-Ланка. С 1983 г. в стране ведется вооруженная борьба с тамильскими сепаратистами.

Государственное устройство

Шри-Ланка - унитарное государство с широкой автономией составных частей (иногда такой тип государственно-территориального устройства именуется "регионалистским"). В административном плане страна делится на 8 провинций, управляемых провинциальными советами, местными правительствами и губернаторами.

Действует Конституция 1978 г. (с последующими изменениями). По форме правления Шри-Ланка - полупрезидентская республика французского типа. Планом конституционной реформы предусматривается восстановление в стране парламентской формы правления во главе с Премьер-министром, ответственным перед Парламентом (существовала до 1978 г.). Политический режим - либеральный.

Высший законодательный орган - однопалатный Парламент (225 мест), избираемый сроком на 5 лет на основе всеобщего избирательного права.

Глава государства, правительства и главнокомандующий вооруженными силами - Президент, избираемый прямым голосованием сроком на 6 лет. Никто не может занимать этот пост более чем 2 срока подряд. Президент с одобрения Парламента назначает Премьер-министра, а после консультации с последним - других членов Кабинета. Он также наделяет министров теми или иными функциями и полномочиями, дает им поручения, может смещать их по своему усмотрению.

Президент вправе распустить Парламент в любое время и назначить новые выборы. Однако он не может это сделать в течение года после избрания Парламента. Президент может объявлять национальный референдум, в том числе по законопроектам, отвергнутым Парламентом. Президент также обладает другими обычными полномочиями главы государства (назначение дипломатических представителей, осуществление помилования и т.д.). В то же время у Президента нет права вето в отношении законодательных актов Парламента.

Кабинет министров формируется из членов Парламента и несет ответственность перед ним. Он состоит из Премьер-министра, министров, младших министров.

Правовая система

Общая характеристика

Правовая система страны носит смешанный характер. Большинство отраслей регулируются заимствованным у бывшей метрополии английским правом с некоторыми элементами римско-голландского права (см. раздел "Южно-Африканская Республика"). Вопросы личного статуса (брак, развод, наследование и др.) регулируются каждой общиной по-своему (у индусовиндусским правом, у мусульман - мусульманским и т.д.).

В XVII-XIX вв. на Цейлоне действовало римско-голландское право, принесенное голландскими колонизаторами. Сфера его применения была ограничена как территориально (приморскими районами), так и по кругу субъектов и правоотношений. Местное население, особенно в вопросах личного статуса, продолжало руководствоваться обычным правом. С приходом англичан римско-голландское право было признано действующим (в 1799 г.), однако стало постепенно дополняться,

изменяться и вытесняться английским правом. В 1883 г. оно было заменено английским в сфере уголовного законодательства (с введением на острове индийского УК 1860 г.). В итоге за римско-голландским правом остались лишь некоторые институты частного права. Во внутренних районах острова (Канди), колонизированных последними, до настоящего времени сохранились старые кандийские законы, основанные на феодальном обычном праве.

В 1931 г. была введена первая Конституция, предусматривавшая создание выборного Парламента - Государственного совета. Одновременно было введено всеобщее избирательное право, в том числе впервые в Азии - для женщин. В дальнейшем ее сменили конституции 1947, 1972, 1978 гг.

Основными источниками права на Шри-Ланке являются законодательные акты, во главе иерархии которых стоит Конституция, судебные прецеденты и обычаи (в том числе религиозные). Важную роль в качестве источника права играют мнения ученых-юристов (в римско-голландском, кандийском и мусульманском праве).

Решения Верховного суда имеют обязательную силу прецедента для всех нижестоящих судов; решения Апелляционного суда имеют такую же силу для судов первой инстанции.

Особенностью правовой системы Шри-Ланки, живущей в условиях перманентной военно-политической конфронтации, вызванной неурегулированностью сингало-тамильского этнического конфликта, является активное использование чрезвычайных законов, нарушающих конституционные положения об основных правах и свободах граждан. Конституция Шри-Ланки 1978 г. предусматривает, что Парламент может квалифицированным большинством принять законы, "несовместимые" с любым ее положением. Примером служит Закон 1979 г. о предотвращении терроризма.

Помимо этого, в период действия чрезвычайного положения могут издаваться и чрезвычайные декреты. В соответствии с Конституцией подобные декреты Президента могут "отменять, изменять или приостанавливать действие любого закона, за исключением положений Конституции" (ст.155). Чрезвычайные декреты должны быть представлены на утверждение Парламенту в течение 10 дней с момента издания.

В соответствии с 15-й поправкой к Основному закону провинции Шри-Ланки получили право издавать местные законодательные акты. Этой поправкой предусмотрено размежевание компетенции общегосударственных органов и провинциальных советов, а также конкурирующая (совместная) компетенция. Президент государства имеет право вето по отношению к провинциальным законам, касающимся бюджета и распределения средств.

Гражданское и смежные с ним отрасли права

Шри-Ланка имеет 5 систем частного права. Римско-голландское право, измененное законами и по-новому (в английском духе) истолкованное судами, официально является основной, базовой частно-правовой системой страны. Английское общее право применяется к торговым контрактам, торговой собственности и ко многим другим торговым и гражданско-правовым отношениям. Практически все статутное право основано на английских нормах. Римско-голландское право сохраняет наиболее сильные позиции в сфере семейного права и права собственности. Из английского общего права заимствован институт траста. У мусульманской общины - институт вакфа своего рода мусульманский аналог траста. Некоммерческие контракты также в целом подчиняются римско-голландскому праву. Деликтное право имеет как римско-голландское, так и английское происхождение (в зависимости от вида деликтов).

Тамилы в вопросах личного статуса и ряде других руководствуются своим персональным правом (Tesawalarnai), основанным преимущественно на индуистских традициях. В отношении некоторых вопросов вещного права (например, сервитутов) оно является территориальным и применяется ко всем, кто владеет собственностью в Северной провинции (где тамилы составляют большинство населения).

Кандийское и мусульманское право применяется соответственно к кандийским сингалам и мусульманам в вопросах личного статуса (брак, развод, наследование и др.).

В 1995 г. был принят закон о повышении минимального брачного возраста для женщин с 12 до 18 лет, однако это требование не распространяется на браки, заключаемые среди мусульман. У сингалов и особенно у тамилов сохраняются пережитки кастового строя, хотя закон признает полное равноправие всех каст.

Общие правила наследования по закону кодифицированы в Ордонансе о брачных правах и наследовании (Matrimonial Rights and Inheritance Ordinance), изданном еще в колониальный период. Помимо этого, действуют специальные законы для лиц, подчиняющихся тамильскому, кандийскому и мусульманскому праву.

Коммерческое (торговое) право имеет почти целиком английское происхождение. Ордонанс об акционерных обществах 1961 г. (Joint Stock Companies Ordinance) и Ордонанс о компаниях 1938 г. (Companies Ordinance) были копиями соответствующего британского законодательства (с незначительными изменениями). В настоящее время эта сфера регулируется Законом о компаниях 1982 г. (Companies Act no. 17 of 1982). Кооперативы действуют на основе Закона о кооперативных обществах 1972 г. (Co-Operative Societies Law no. 5 of 1972). Принятый в колониальное время Ордонанс о векселях (Bills of Exchange Ordinance) основан на Английском законе о векселях (English Bills of Exchange Act). В то же время вексельная правоспособность подчиняется римско-голландскому праву. Ланкийское законодательство о банкротстве основано на Английском законе о банкротстве 1849 г. (English Bankruptcy Act).

Отношения интеллектуальной собственности регулируются основанным на английском праве Кодексом интеллектуальной собственности 1979 г. (Code of Intellectual Property), регулирующим промышленные образцы, патенты, торговые марки, авторское право, фирменные наименования и другие виды интеллектуальной собственности.

Конституция Шри-Ланки 1978 г., следуя индийскому образцу, установила, что развитие страны должно осуществляться посредством публичной и частной экономической деятельности при их планировании и контроле. В период независимости приняты Закон о Национальном совете планирования 1956 г., Закон о страховых корпорациях 1961 г., национализировавший страховое дело, Закон о защите потребителей 1979 г., Закон о Комиссии по ценным бумагам 1987 г. и др. Закон об аграрной реформе 1972 г. установил максимальный размер собственности сельхозземли в 50 акров. В конце 1970-х гг. Шри-Ланка одной из первых в регионе приступила к полномасштабным рыночным реформам, что способствовало расширению объема инвестиций в экономику страны. В 1978 г. был принят Закон (Board of Investment Act), направленный на привлечение иностранных инвестиций. В настоящее время Шри-Ланка имеет 6 свободных экономических зон, именуемых также зонами экспортного производства или поощрения инвестиций.

Трудовое право Шри-Ланки не кодифицировано. В этой сфере действуют более 50 законодательных актов, в том числе Ордонанс о компенсациях трудящимся 1934 г., Ордонанс о занятости женщин, молодежи и детей 1956 г., Закон о праздничных днях 1959 г. и др. За работниками законодательно закреплены и соблюдаются на практике права на объединение в профсоюзы, коллективные переговоры, забастовку.

Уголовное право и процесс

Основным источником уголовного права на Шри-Ланке является индийский Уголовный кодекс 1860 г. (см. раздел "Индия"). В 1883 г. он был введен здесь по указанию английских колониальных властей на смену специфическому римско-голландскому праву.

Наряду с Уголовным кодексом на Шри-Ланке действует ряд законодательных актов, изданных в дополнение к нему. В частности, в 1962 г. на Цейлоне был издан Закон об уголовном праве (специальные положения), который предусмотрел новую редакцию ст.115 Уголовного кодекса. В соответствии с ней каждый, кто готовится, покушается свергнуть законное правительство Цейлона, подлежит смертной казни или тюремному заключению на срок от 10 до 20 лет с конфискацией всего имущества.

Среди видов наказания, предусмотренных УК, смертная казнь, строгое заключение (с каторжными работами), простое заключение, порка плетьми, конфискация собственности и штраф. По Уголовному кодексу смертная казнь как обязательная мера наказания предусматривается за убийство (раздел 296), доведение до самоубийства (раздел 299),

дачу или фабрикацию ложного свидетельства, если оно повлекло осуждение и казнь невиновного лица (раздел 191). Кроме того, смертная казнь в качестве альтернативной меры наказания предусматривается за попытку свержения правительства; покушение на убийство президента или члена правительства, полицейского, военнослужащего или должностного лица государства (Правила о чрезвычайном положении, 23); уничтожение имущества, если это повлекло или было направлено на лишение жизни, ограбление или злоупотребление (Правила о чрезвычайном положении, 24); за незаконную перевозку или хранение опасного оружия или веществ (Правила о чрезвычайном положении, 36). В 1984 г. смертная казнь была установлена за хранение наркотиков или их изготовление Законом о ядах, опиуме и опасных наркотиках. Правительство Шри-Ланки старается не применять эту меру. Последний смертный приговор приведен в исполнение в 1976 г.

Уголовный процесс в целом основан на английской модели. Значительные отступления от демократических стандартов судопроизводства были сделаны в связи с активной террористической деятельностью тамильских сепаратистов. Еще в 1962 г. вышеупомянутый Закон об уголовном праве (специальные положения) предоставил генеральному инспектору полиции или любому уполномоченному им чиновнику право подвергать аресту без судебного приказа любое лицо, подозреваемое в подготовке или совершении любого преступления против государства. Такое лицо может содержаться под арестом в течение 60 дней.

В 1973 г. Парламент принял Закон об отправлении правосудия, призванный заменить унаследованный от колониальных времен судебный процесс на более упрощенный и быстрый. Этот акт отменил 13 законов и ордонансов, включая Ордонанс о судах и УПК 1898 г., охватив судебную власть, уголовное, завещательное и апелляционное производство и аннулирование протоколов судебного заседания (всего он содержал 5 глав).

Позднее 2 главы Закона об отправлении правосудия (об уголовном и апелляционном производстве) были заменены Законом об Уголовно-процессуальном кодексе 1979 г., а третья (о судах) была существенно изменена Конституцией 1978 г. Последняя гарантирует (ст.13) в числе основных прав личности право на честный процесс, свободу от произвольного ареста и задержания, охрана которых была возложена на суды. Согласно обычному (не чрезвычайному) законодательству задержанный и арестованный должен быть доставлен судье в течение 24 часов и имеет право на освобождение до суда под зало г. Во всех делах обвиняемый имеет право на помощь адвоката.

Большинство уголовных дел рассматривается судами магистратов. Высокие суды слушают дела о преступлениях, влекущих заключение на срок более 2 лет или штраф более 1500 рупий. Суд присяжных предусмотрен только по наиболее серьезным делам: о преступлениях против государства, умышленных убийствах, изнасилованиях. Жюри состоит из 7 человек и выносит обвинительный вердикт не менее чем 5 голосами. Закон о предупреждении терроризма 1979 г. приостановил деятельность суда присяжных в отношении дел о тяжких преступлениях, совершенных на почве этнической розни. Обвинение поддерживается генеральным атторнеем, генеральным солиситором или государственным адвокатом (state counsel) (их представителями). Основной апелляционной инстанцией является Апелляционный суд. Его решения могут быть обжалованы в Верховный суд только по существенным вопросам права.

Судебная система. Органы контроля

Судебная система Шри-Ланки включает Верховный суд Шри-Ланки, Апелляционный суд, высокие, окружные суды и суды магистратов.

Верховный суд является высшим судебным органом государства, рассматривающим гражданские и уголовные дела только как апелляционная инстанция, а также выполняющим целый ряд других полномочий (осуществление конституционного контроля, дисциплинарного надзора за адвокатурой). Верховный судья и другие судьи Верховного суда назначаются пожизненно Президентом Шри-Ланки. Президент назначает также судей апелляционных и высоких судов. Судьи нижестоящих судов назначаются, перемещаются и смещаются Комиссией судебной службы, являющейся независимым органом управления судебной властью. Комиссия состоит из 3 членов Верховного суда во

главе с верховным судьей. Судьи Верховного суда выходят в отставку в 65 лет, других судов - в 62 года.

Низшее звено судебной системы составляют суды мелких исков. Помимо судов общей юрисдикции имеются семейные суды, один суд по делам несовершеннолетних в Коломбо.

В отношении членов мусульманской общины действует суд кади (Kathi court), рассматривающий брачно-семейные и наследственные дела.

Конституция 1947 г. предусматривала осуществление конституционного контроля высшим судебным органом общей юрисдикции Верховным судом, состав, порядок формирования и юрисдикция которого были аналогичны верховным судам других стран общего права. В 1972 г. был учрежден Конституционный суд, состоявший из 5 членов, назначавшихся Президентом по совету спикера Парламента на 4 года. Однако этот орган "не прижился" на почве английского общего права: Конституция 1978 г. вновь передала осуществление конституционного контроля Верховному суду. Согласно ст.120 Конституции Шри-Ланки только Верховный суд может решать вопрос о соответствии законопроекта Конституции. Верховный суд обладает также исключительным правом толкования Основного закона страны.

В стране действуют и административные трибуналы, такие как Апелляционный совет по налогам, Трибунал по компенсациям трудящимся, Трибунал по Закону о промышленных спорах, трудовые трибуналы по Ордонансу о Совете по заработной плате. Решения большинства из них могут быть обжалованы в Апелляционный суд.

Уголовное преследование возложено на департамент генерального атторнея. Ему подчиняются директор публичных преследований и генеральный солиситор, выступающий от имени государства в гражданских делах.

В 1996 г. Парламент принял закон о создании Комиссии по правам человека как постоянного органа по надзору за соблюдением правительством конституционных прав и свобод личности; он уполномочен расследовать жалобы на злоупотребления в этой области.

Литература

Cooray L. J. M. An Introduction to the Legal System of Ceylon. Colombo, 1972.
Nadaraja T. The Legal System of Ceylon in its Historical Setting. Leiden, 1972.
Tambiah H. W. Principles of Ceylon Law. Colombo, 1972.

Эквадор
Республика Эквадор

Государственное устройство
Правовая система
Общая характеристика, гражданское и смежные с ним отрасли права
Уголовное право и процесс
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство на северо-западе Южной Америки.

Территория - 283,6 тыс. кв.км. Столица - г.Кито.

Население - 12 млн.чел. (1999 г.); 40% - испано-индейские метисы, 40% - индейцы (в основном кечуа), 10% - белые, 10% - негры.

Официальный язык - испанский.

Господствующая религия - католицизм.

С 30-х гг. XVI до начала XIX в. территория современного Эквадора входила в состав испанских владений. В 1822 г., после Войны за независимость, область Кито (историческое название страны) вошла в состав Великой Колумбии, а в 1830 г. - провозглашена независимым государством.

Государственное устройство

Эквадор - унитарное государство. В административно-территориальном отношении страна делится на 21 провинцию.

Действует Конституция, принятая 5 июня 1998 г. (сменила Конституцию 1979 г.). По форме правления Эквадор - президентская республика. Политический режим - нестабильная демократия. Последний государственный переворот произошел в январе 2000 г.

Высший орган законодательной власти - однопалатный Национальный конгресс (121 депутат), избираемый прямыми всеобщими выборами на 4 года.

Обычные законы принимаются простым большинством присутствующих на заседании членов Конгресса, органические - большинством от общего числа его членов. На принятый законопроект Президент может наложить вето, которое преодолевается большинством в 2/3 членов Конгресса.

Президент вправе вносить в Конгресс срочные законопроекты по экономическим вопросам. Если Конгресс не рассмотрит их и не примет по ним решения в 30-дневный срок, Президент может издать соответствующие нормы в виде декрета-закона.

В качестве вспомогательного органа Конституция 1998 г. предусматривает создание Комиссии по законодательству и кодификации, важнейшим полномочием которой является разработка и внесение в Конгресс законопроектов. 7 ее членов избираются Конгрессом на 6-летний срок и работают на постоянной основе. Обновление состава Комиссии производится по частям.

Глава государства - Президент Республики (одновременно глава правительства и главнокомандующий вооруженными силами), избираемый прямыми всеобщими выборами сроком на 4 года. Он обладает всеми обычными правами главы президентской республики в Латинской Америке, вправе назначать и смещать министров по собственному усмотрению. Новая Конституция лишила Конгресс возможности отправлять в отставку Кабинет министров.

Вместе с Президентом на тот же срок избирается Вице-президент Республики.

Правовая система

Общая характеристика, гражданское и смежные с ним отрасли права

Правовая система Эквадора в целом относится к латиноамериканской группе романо-германской правовой семьи. Первоначальной основой для ее формирования выступила правовая культура бывшей метрополии - Испании. Конституционное право во многом следует модели США, на гражданское и уголовное право значительно повлияло французское законодательство.

Правовое развитие Эквадора в период независимости не отличалось особым своеобразием, следуя общим для региона тенденциям. В 1860 г. здесь был практически в неизмененном виде принят Гражданский кодекс Чили 1857 г. (см. раздел "Чили"). В 1906 г. утвержден ныне действующий Торговый кодекс Эквадора.

В 1926 г. в Эквадоре появилось специальное рабочее законодательство. В 1938 г. издан Трудовой кодекс. В 1991 г. он подвергся значительной реформе, направленной на усиление "гибкости" в регулировании трудовых отношений. Ряд новелл существенно ущемляет права трудящихся (в частности, ограничено право на объединение в профсоюзы для работников малых предприятий, поскольку минимально необходимое число учредителей профсоюза увеличено с 15 до 30 человек). Законодательство признает право работников на коллективные переговоры и забастовку. Трудовой кодекс устанавливает стандартную 40-часовую рабочую неделю.

В 1964 г. был принят первый закон об аграрной реформе; практически он закреплял, а не ограничивал латифундистскую собственность, установив очень высокий предел площади землевладений, которые разрешалось сохранять на праве частной собственности (2500 га по сравнению с неотчуждаемым максимумом в 330 га в соседнем Перу). Для снижения социальной напряженности в закон были включены нормы о наделении правом частной собственности крестьян, обрабатывавших земли латифундистов в качестве "долговых пеонов", т.е. арендаторов - минифундистов (precaristas). Они получали наделы площадью в среднем до 3,5 га, однако обычно

худшего качества, чем те, которые они имели до реформы как прекаристы.

В 1970 и 1973 гг. в Эквадоре появились еще 2 законодательных акта об аграрной реформе, носившие столь же умеренный характер. Закон 1970 г. не предусматривал наделение крестьян собственной землей, а лишь ограничил издольную аренду и установил минимальную заработную плату сезонным сельскохозяйственным работникам. Акт 1973 г. отменил и без того высокий максимальный предел неотчуждаемых по реформе земель. В 1977 г. издан декрет, поощрявший освоение необрабатываемых земель в амазонском регионе страны ("колонизация"), что рассматривалось в качестве альтернативы перераспределению земель.

Значительной нестабильностью в Эквадоре, как и во многих других странах региона, отличается конституционное право. В XIX в. в стране сменилось 12 основных законов (1830, 1843, 1845, 1851, 1861, 1869, 1878, 1897 гг. и др.), в XX в. - 6 (1906, 1929, 1945, 1967, 1979, 1998 гг.). За частой сменой конституций, как правило, стояла борьба либеральных и консервативных кругов страны. Конституция 1929 г. впервые закрепила различные социальные и экономические свободы, а также существенно расширила политические права (например, предоставила избирательные права грамотным женщинам).

Основным источником права в Эквадоре являются законодательные акты. Согласно ст.272 Конституции она имеет высшую юридическую силу по сравнению с любой правовой нормой. Положения обычных и органических законов, декретов-законов, декретов, статутов, ордонансов, регламентов, резолюций и других актов государственных органов должны соответствовать нормам Конституции.

С момента промульгации нормы ратифицированных международных договоров становятся непосредственной частью правового порядка Республики и имеют приоритет перед нормами законов и правовыми актами меньшей юридической силы (ст.163 Конституции).

Любой судья может в процессе рассмотрения конкретного дела объявить (по собственной инициативе или ходатайству стороны) неприменимой любую правовую норму, противоречащую Конституции или ратифицированному международному договору. Однако общеобязательное решение о неконституционности может вынести только Конституционный трибунал.

Для индейских общин Конституция 1998 г. признает также обычное право, нормы которого не должны противоречить Конституции и законам.

Уголовное право и процесс

Основным источником уголовного права Эквадора является УК 1938 г. Он был составлен на основе "неоклассического" бельгийского кодекса 1867 г., который, в свою очередь, воспринял в качестве образца французский УК 1810 г.

УК Эквадора различает преступления и нарушения в зависимости от характера предусмотренного наказания (ст.10). Нормы о нарушениях, состоящих из 4 классов, помещены в последней - третьей книге Кодекса.

Смертная казнь в Эквадоре была отменена за все преступления Политической конституцией 1906 г. Запрет на нее сохраняется и поныне (п.1 ст.23 Конституции 1998 г.).

Конституция Эквадора содержит стандартный для современных латиноамериканских стран набор демократических гарантий уголовного правосудия, включая судебный контроль законности арестов (в порядке процедуры хабеас корпус, ст.93). Однако не все из этих гарантий соблюдаются, освобождение до суда под залог применяется редко. Многие люди проводят годы в предварительном заключении из-за перегруженности и неэффективности судебной системы. Назначаемые за государственный счет публичные адвокаты малочисленны и плохо подготовлены. Суда присяжных в Эквадоре нет.

Судебная система. Органы контроля

Конституция (ст.199) предусматривает независимую судебную власть. Судебная система Эквадора строится в целом на общих для современной Латинской Америки принципах, отражая тенденцию постепенного усложнения, "диверсификации".

Система судов общей юрисдикции включает Верховный суд, заседающий в столице; 10 "вышестоящих" судов (Cortes Superiores); 35 провинциальных уголовных судов; 87 кантональных судов и 445 судов приходских округов (parroquia).

Верховный суд Эквадора состоит из 5 палат (по 3 судьи каждая), а также председателя суда. Совместное заседание членов палат именуется пленарным трибуналом. Трибунал избирает сроком на 2 года председателя Верховного суда.

Конституция 1998 г. (ст.191) предусматривает мировую юстицию, которая призвана разрешать "личные, общинные и соседские конфликты". Традиционные индейские власти могут осуществлять судебные функции, чтобы разрешать внутриобщинные конфликты в соответствии со своими обычаями и обычным правом, если это не противоречит Конституции и законам.

Помимо гражданских существуют системы полицейских и военных судов, разбирающих дела соответственно полицейского и военного персонала. Однако дела высших офицеров рассматриваются Верховным судом.

К специальным относятся суды по делам несовершеннолетних и по трудовым спорам. Принятый в 1995 г. Закон против насилия над женщинами и детьми создал также семейные суды.

Органом административного и дисциплинарного управления судебной властью является Национальный совет магистратуры.

Высшие органы административной юстиции - Финансовый трибунал (рассматривает налоговые споры) и Трибунал административных споров.

Высшим органом электоральной юстиции является Верховный избирательный трибунал (Tribunal Supremo Electoral). Он состоит из 7 членов, избираемых Национальным конгрессом на 4 года.

Специальный орган конституционного контроля - Конституционный трибунал (Tribunal Constitucional). Он рассматривается не как часть судебной власти, а как особый контрольный институт. Конституционный трибунал состоит из 9 членов, назначаемых на 4-летний срок Национальным конгрессом абсолютным большинством его членов. При этом 2 члена назначаются из тройки кандидатур, предложенных Президентом, 2 - из тройки кандидатур, предложенных Верховным судом, два избираются самим Конгрессом, 1 назначается из тройки, предложенной мэрами и провинциальными префектами, 1 - из тройки, предложенной общенациональными профсоюзами, индейскими и крестьянскими ассоциациями, 1 - из тройки, предложенной торгово-промышленными палатами.

В Эквадоре, как и в ряде других стран Латинской Америки, различаются прокуратура (Ministerio Publico) и юридическая служба государства (Procuraduria General del Estado). Последняя отвечает за юридическое представительство страны, прежде всего по гражданским делам. Она возглавляется генеральным поверенным (Procurador General del Estado), назначаемым Национальным конгрессом сроком на 4 года из числа 3кандидатур, представленных Президентом Республики.

Генеральный прокурор страны (Ministro Fiscal General del Estado) избирается на единственный 6-летний срок Национальным конгрессом большинством голосов его членов из числа 3кандидатов, представленных Национальным советом магистратуры. Прокуратура руководит предварительным следствием, осуществляет уголовное преследование, принимает меры к защите свидетелей и других участников процесса, возглавляет и направляет борьбу с коррупцией, участвует в обеспечении верховенства Конституции и закона.

В соответствии с Конституцией 1998 г. (ст.220) в качестве автономного государственного органа предусмотрено создание Комиссии гражданского контроля за коррупцией. Результаты проведенных расследований Комиссия направляет в прокуратуру и Службу генерального контролера.

Автономным органом финансово-экономического контроля является Служба генерального контролера (Contraloria General del Estado). Генеральный контролер назначается Президентом Республики из числа 3 кандидатов, предложенных Конгрессом.

Конституция 1998 г. (ст.96) предусматривает институт омбудсмана (Defensor del Pueblo - Защитника народа), который избирается Национальным конгрессом сроком на 5 лет с возможностью переизбрания еще на один срок.

Литература

Mucoz R. B. Ecuador // International Encyclopedia of Comparative Law. Vol. 1. 1973. P.E1-8.

Vela J. O. A Statement of the Laws of Ecuador in Matters Affecting Business. 3rd ed. Washington, 1975.

Экваториальная Гвинея
Республика Экваториальная Гвинея

Государственное устройство
Правовая система
Судебная система. Органы контроля

Государство в Центральной Африке.

Территория - 28,05 тыс. кв.км. Столица - г. Малабо.

Население - 470 тыс. чел. (1999 г.); в основном народности банту.

Официальный язык - испанский.

Господствующая религия - католицизм.

В 1777-1778 гг. островная, а в 1900 г. континентальная часть страны были захвачены Испанией. В 1968 г. провозглашена независимость Республики Экваториальная Гвинея. В 1970 г. установлена однопартийная система.

Государственное устройство

Экваториальная Гвинея - унитарное государство. Административное деление - 2 провинции.

Действует Конституция 1991 г. По форме правления Экваториальная Гвинея - суперпрезидентская республика. Политический режим авторитарно-трайбалистский. В 1991 г. легализована многопартийность. В 1992 г. приняты нормативные акты о политических партиях, свободе собраний и демонстраций, о всеобщей амнистии, сформировано правительство "переходного периода".

Законодательная власть осуществляется Президентом и однопалатным парламентом (Палата народных представителей), 80 депутатов которого избираются всеобщим голосованием на 5 лет.

Главой государства является Президент, избираемый всеобщим голосованием сроком на 7 лет с правом неоднократного переизбрания. Президент обладает чрезвычайным полномочием в случае угрозы государству приостанавливать на 4 месяца действие Конституции и работу парламента. При сохранении угрозы этот срок может быть продлен. Президент также вправе в любое время распустить парламент и объявить досрочные парламентские выборы.

Исполнительная власть осуществляется правительством во главе с Премьер-министром. На его пост Президент назначает представителя политической партии, которая получила большинство мест в Палате народных представителей. После назначения Премьер-министра Президент просит его сформировать правительство. В случае разногласия Президент Республики должен просить партию большинства определять нового кандидата на пост Премьер-министра или может распустить парламент и назначить новые парламентские выборы. Министры несут личную ответственность перед главой государства.

В случае принятия наиболее важных решений на заседаниях правительства председательствует сам Президент, и тогда оно именуется Советом министров. В исключительных случаях и по поручению Президента на Совете министров может председательствовать Премьер-министр.

Правовая система

Все современные отрасли законодательства Экваториальной Гвинеи основаны на испанском (т.е. романо-германском) праве. В то же время население, особенно за

пределами городов, продолжает широко применять местное обычное право.

Действовавшее на территории колонии испанское законодательство остается в силе до его отмены национальными актами независимой Экваториальной Гвинеи. В частности, это относится к Гражданскому кодексу Испании 1889 г.

Местная специфика находит отражение прежде всего в земельном и брачно-семейном законодательстве. Конституция признает традиционные права землепользования (ст.29). Что касается брачно-семейных отношений, то в Экваториальной Гвинее в настоящее время одновременно существуют 3 типа брака - гражданский, обычно-правовой и католический. Гражданский брак регулируется действующими в стране законодательными актами (прежде всего, ГК), обычно-правовой - сложившимися юридическими обычаями, католический - каноническим правом. Обычное право некоторых племен допускает полигамию.

Конституция 1991 г. (ст.27) предусматривает, что экономика страны должна включать 4 основных сектора: общественный (государственный), смешанный, кооперативный и частный. Основной закон резервирует за общественным сектором следующие отрасли: полезные ископаемые и углеводороды; вода и электричество; почта, телесвязь и транспорт; радио и телевидение. Однако государство может делегировать, предоставлять концессию или сотрудничать с частным бизнесом для развития любого из вышеуказанных видов деятельности. Начиная с 1983 г. правительство проводит политику "открытых дверей", поощряя иностранные инвестиции, передает свои нерентабельные предприятия в частные руки. В 1992 г. принят Инвестиционный кодекс - базовый акт в области регулирования иностранных капиталовложений.

Трудовой кодекс закрепляет основные права трудящихся, включая право на объединение в профсоюзы. В то же время забастовки запрещены. Из-за малочисленности наемных работников в стране нет ни одного профсоюза.

Основным источником уголовного права остается УК Испании 1870 г. Среди видов наказания сохраняется смертная казнь (предусмотрена за 24 состава преступления по Кодексу военного права и за 19 - по Уголовному кодексу).

Судебная система. Органы контроля

Конституция 1991 г. закрепляет принцип независимости судебной власти. Она также провозглашает, что глава государства является "Главным судьей Нации" и должен гарантировать независимость судебной функции.

Во главе судебной системы стоит Верховный суд правосудия, председатель и члены которого назначаются Президентом Республики сроком на 5 лет. В состав судебной системы входят также провинциальные суды, суды первой инстанции, военный трибунал. В сельской местности племенные старейшины рассматривают небольшие гражданские и уголовные дела в традиционных судах.

Надзор за законностью и уголовное преследование осуществляет генеральная прокуратура Республики. Генеральный прокурор и его заместители назначаются и освобождаются от должности Президентом Республики.

Органом конституционного контроля является Конституционный суд (КС), действующий в рамках Верховного суда правосудия. В состав КС входят председатель Верховного суда правосудия (как председатель КС) и 4 члена, назначенных Президентом, из которых 2 предлагаются Палатой народных представителей. Срок полномочий членов КС - 7 лет.

Эритрея
Государство Эритрея

Государственное устройство
Правовая система
Судебная система. Органы контроля

Государство в Северо-Восточной Африке.

Территория - 93,7 тыс. кв.км. Столица - г. Асмэра.

Население - 3,5 млн. чел. (1995 г.); тыграи, тыгре и др.

Официальные языки: тыгринья, арабский, английский.

Религии: христианство исповедует около 50% населения (христиане-монофиситы), остальные 50% - мусульмане-сунниты.

С XVI до середины XIX в. территория современной Эритреи находилась под контролем турок-османов, в 1890-1941 гг. - колония Италии, в 1945-1952 гг. - подопечная территория ООН под управлением Великобритании. В 1950 г. объявлена "автономной единицей, входящей в федерацию с Эфиопией", с 1962 г. - в составе Эфиопиина правах обычной провинции. В 1958 г. началась вооруженная борьба за независимость Эритреи, в 1970 г. образовался Народный фронт освобождения Эритреи (НФОЭ). В 1991 г. НФОЭ занял Асмэру и установил контроль над всей территорией Эритреи. В мае 1993 г. состоялся референдум о независимости ("за" - 99,8% участников). В том же году Эритрея стала членом ООН.

Государственное устройство

Эритрея - унитарное государство. Административно-территориальное деление - 6 областей.

Действует Конституция, принятая учредительным собранием 23 мая 1997 г. По форме правления Эритрея - президентская республика. Политический режим - переходный.

Законодательная власть принадлежит однопалатному парламенту Национальной ассамблее (150 членов), избираемой прямыми всеобщими выборами сроком на 5 лет.

Глава государства - Президент, избираемый Национальной ассамблеей из числа своих членов сроком на 5 лет. Для избрания необходимо абсолютное большинство голосов всех членов парламента. Никто не может занимать должность Президента более 2 сроков.

Исполнительная власть принадлежит Государственному совету (правительству) во главе с Президентом. Члены правительства назначаются Президентом и утверждаются Национальной ассамблеей как из числа членов парламента, так и из прочих лиц.

Правовая система

Правовая система Эритреи относится в целом к романо-германскому типу и находится в стадии становления. В стране продолжают действовать старые эфиопские кодексы и законы (см. раздел "Эфиопия"), измененные и дополненные декретами Народного фронта освобождения Эритреи, а также законами независимой Эритреи. Кроме того, каждая из народностей страны имеет свою систему обычного права. У мусульманского населения в определенной мере применяется мусульманское право (шариат).

Экономическое законодательство страны нацелено на поощрение частного предпринимательства и привлечение иностранных инвестиций. Конституция гарантирует права собственности, однако вся земля и природные ресурсы принадлежат исключительно государству (ч.2 ст.23).

Трудовое право гарантирует право на объединение в профсоюзы, забастовку и коллективные переговоры.

В уголовном законодательстве среди видов наказания сохраняется смертная казнь.

Конституция (ст.17) предусматривает ряд основных гарантий демократического судопроизводства. Любое заключенное под стражу лицо должно быть в течение 48 часов или, при невозможности, в другой максимально короткий срок доставлено в суд для решения вопроса о дальнейшем пребывании под стражей.

Судебная система. Органы контроля

Судебная система Эритреи включает Верховный суд, 10 провинциальных и 29 окружных судов. На низовом уровне действуют также деревенские суды. Суды всех 4 уровней могут рассматривать уголовные дела в первой инстанции в зависимости от тяжести преступного деяния. В Верховном суде дела слушаются коллегией из 3 судей, в других судах - 1 судьей. Небольшие гражданские и самые незначительные уголовные

дела рассматриваются местными старейшинами на основе обычного или мусульманского права.

Верховный суд является также органом конституционного контроля и имеет исключительное право толковать Конституцию.

Председатель Верховного суда назначается Президентом с одобрения Национальной ассамблеи, другие судьи Верховного суда - Президентом по предложению Комиссии судебной службы и с одобрения Национальной ассамблеи. Судьи прочих судов назначаются Президентом по предложению Комиссии судебной службы.

Наряду с гражданскими в Эритрее действуют военные и специальные суды. К последним относятся, в частности, суды по коррупционным преступлениям. Во многих случаях специальные суды рассматривают дела без соблюдения обычных процессуальных гарантий.

Высшим органом финансового контроля является генеральный аудитор, назначаемый Президентом с одобрения Национальной ассамблеи сроком на 5 лет. Генеральный аудитор представляет свои отчеты Национальной ассамблее.

Эстония
Эстонская Республика

Государственное устройство
Правовая система
Общая характеристика
Гражданское и смежные с ним отрасли права
Уголовное право и процесс
Судебная система. Органы контроля

Государство на северо-западе Восточной Европы, на побережье Балтийского моря.

Территория - 45,1 тыс. кв.км. Столица - г. Таллин.

Население - 1,5 млн. чел. (1995 г.); 64,2% - эстонцы, 28,7% - русские, 2,65% - украинцы, 1,55% - белорусы.

Официальный язык - эстонский.

Религия - лютеранство (большинство верующих), православие, баптизм.

Независимая эстонская государственность возникла только в XX в. В XIII-XVI вв. территория нынешней Эстонии принадлежала немецким религиозно-рыцарским орденам. Затем в течение 2 веков находилась под властью Швеции. В 1721 г. вошла в состав России. 24 февраля 1918 г. была провозглашена независимость Эстонии. 17 июня 1940 г. в Республику вошли советские войска. 21 июля 1940 г. Государственная дума, избранная 14-15 июня 1940 г., провозгласила Эстонскую Советскую Социалистическую Республику. 6 августа 1940 г. Верховный Совет СССР одобрил вступление Эстонской ССР в состав СССР. 16 ноября 1988 г. принята Декларация о суверенитете Эстонской ССР. 8мая 1990 г. провозглашена Эстонская Республика. 6 сентября 1991 г. СССР признал ее независимость.

Государственное устройство

По форме государственно-территориального устройства Эстония является унитарной республикой. Административно-территориальное деление 15 уездов (маакундов) и 6 городов центрального подчинения. Парламент отказался предоставить автономию городам Нарве и Силламяэ, населенным в основном русскоязычными, несмотря на результаты проведенного там в 1992 г. референдума. В место этого в 1993 г. принят Закон о культурной автономии национальных меньшинств.

Действует Конституция, разработанная учредительным собранием и принятая на референдуме 28 июня 1992 г. Согласно Конституции по форме правления Эстония является парламентской республикой. Политический режим - национал-демократический.

Законодательная власть принадлежит однопалатному парламенту - Рийгикогу (Государственное собрание), который является фактически высшим органом Республики. Он состоит из 101 депутата, которые избираются на 4 года прямыми равными выборами на основе принципа пропорционального представительства.

Полномочия члена Рийгикогу приостанавливаются при его назначении членом правительства Республики и восстанавливаются при его освобождении от этих обязанностей.

Рийгикогу принимает законы и постановления; решает вопрос о проведении референдума; избирает Президента Республики в соответствии со ст.79 Конституции; ратифицирует и денонсирует международные договоры; предоставляет кандидату в Премьер-министры полномочия для формирования правительства Республики; принимает государственный бюджет и утверждает отчет о его исполнении; по представлению Президента Республики назначает на должность председателя Государственного суда, председателя совета Банка Эстонии, государственного контролера, Канцлера юстиции, командующего или главнокомандующего оборонительными силами; по представлению председателя Государственного суда назначает на должность членов этого суда; назначает членов совета Банка Эстонии; принимает решение о выражении вотума недоверия правительству Республики, Премьер-министру или министру; решает иные вопросы жизни государства, не отнесенные Конституцией к компетенции других государственных органов или местных самоуправлений.

Глава государства - Президент Республики, избираемый парламентом 2/3 его состава или, в случае, если 3 тура голосования не дадут результата, коллегией выборщиков. Коллегия выборщиков состоит из членов Рийгикогу и представителей собраний местных самоуправлений. Каждое собрание местного самоуправления избирает в коллегию выборщиков не менее одного представителя, который должен быть гражданином Эстонии. Парламент представляет коллегии выборщиков 2 кандидатов на президентский пост, набравших наибольшее число голосов в Рийгикогу. Коллегия выборщиков избирает Президента Республики большинством голосов членов коллегии, участвовавших в голосовании. Президент избирается сроком на 5 лет. Никто не может быть избран Президентом более чем на 2 срока подряд.

Номинально Президенту принадлежат значительные полномочия в основных сферах политической жизни. Он возглавляет государственную оборону, представляет Эстонскую Республику в международных сношениях; по предложению правительства Республики назначает и отзывает дипломатических представителей Эстонии, принимает верительные грамоты дипломатических представителей, аккредитованных в Республике. В области законотворчества он обнародует законы и подписывает ратификационные грамоты; может вернуть закон в Рийгикогу на новое рассмотрение в 14-дневный срок. Для повторного принятия закона достаточно обычного большинства.

В установленном Конституцией порядке Президент назначает кандидата на пост Премьер-министра, назначает на должность и освобождает от должности членов правительства; вносит в парламент предложение о назначении на должность председателя Государственного суда, председателя совета Банка Эстонии, государственного контролера, Канцлера юстиции и командующего или главнокомандующего оборонительными силами; по предложению совета Банка Эстонии назначает его президента; по предложению Государственного суда назначает судей.

Если парламент собраться не может, Президент - в случае неотложной государственной необходимости - имеет право издавать скрепленные подписями председателя Рийгикогу и Премьер-министра указы, имеющие силу закона. Как только парламент собирается, Президент представляет ему указы на утверждение.

Президент может объявить внеочередные парламентские выборы в случае, если правительству или Премьер-министру выражен вотум недоверия, либо законопроект, вынесенный на референдум, не получает большинство голосов "за", либо если по прошествии 2 месяцев с начала бюджетного года парламент не утвердит государственный бюджет.

Исполнительной властью обладает Правительство Республики, которое включает Премьер-министра и других министров.

Президент Республики в 14-дневный срок после отставки правительства назначает кандидата в Премьер-министры, которому поручает формирование нового правительства. Кандидат в 14-дневный срок представляет Рийгикогу доклад об основах формирования будущего Правительства, после чего Рийгикогу, не открывая прений,

открытым голосованием предоставляет кандидату в Премьер-министры полномочия на формирование правительства.

Кандидат в Премьер-министры, получивший от Рийгикогу указанные полномочия, в 7-дневный срок представляет состав правительства Президенту Республики, который в 3-дневный срок назначает правительство. Если назначенный Президентом Республики кандидат в Премьер-министры не получит в Рийгикогу большинства голосов либо не сможет сформировать правительство, Президент имеет право представить (в 7-дневный срок) другого кандидата.

Если Президент Республики не представит другого кандидата, либо этот кандидат не получит от Рийгикогу полномочий, или не сможет сформировать правительство, право выдвинуть кандидата в Премьер-министры переходит к Рийгикогу. Если в 14-дневный срок после этого состав правительства не будет представлен Президенту Республики, он объявляет внеочередные выборы парламента.

Изменения в составе назначенного правительства Президент производит по представлению Премьер-министра.

Правительство Республики подает в отставку: 1) с созывом нового состава Рийгикогу; 2) в случае отставки или смерти Премьер-министра; 3) если Рийгикогу выразил недоверие Правительству Республики или Премьер-министру. Недоверие Правительству, Премьер-министру или министру может быть выражено постановлением, за которое проголосовало большинство состава Рийгикогу. В случае выражения вотума недоверия Правительству или Премьер-министру Президент Республики вправе в течение 3 дней назначить по предложению Правительства внеочередные выборы в Рийгикогу. При вотуме недоверия министру Президент освобождает его от должности. Вопрос о выражении вотума недоверия по тому же основанию может быть возбужден вновь не ранее чем через 3 месяца после голосования по предыдущему вотуму недоверия. Правительство Республики вправе увязать принятие представленного им Рийгикогу проекта с вотумом доверия. Если проект Рийгикогу не будет принят, Правительство подает в отставку.

Основной конституционной проблемой в Эстонии, как и в Латвии, является правовое положение русскоязычных жителей. Конституция гарантирует широкие личные, политические и социальные права, однако многие из них распространяются только на граждан. Закон о гражданстве 1992 г. объявил большинство русскоязычного населения (500 тыс. человек) негражданами Эстонии, лишив их права участвовать в голосовании и баллотироваться на национальных выборах. Действующий дискриминационный Закон о гражданстве 1995 г. препятствует его приобретению 30% жителей Республики. Законодательство и государственная власть во многих случаях отдают предпочтение этническим эстонцам перед другими гражданами.

Правовая система

Общая характеристика

Правовая система Эстонии входит в романо-германскую правовую семью, занимая в ней своеобразное место. Нынешняя правовая система Эстонии (так же как и соседней Латвии) сформировалась на протяжении последних 150 лет в результате взаимодействия самых различных правовых культур, главным образом немецкой, дореволюционной русской, а также советской.

Немецкие завоеватели и колонисты, составлявшие правящий класс в Эстонии до начала XX в., принесли с собой германское право, основанное в свою очередь на римском праве. Это право благодаря тесным торговым связям стало развиваться здесь под влиянием общих тенденций развития германского частного права в Европе, даже когда немецкое владычество в XVI в. сменилось шведским, а в начале XVIII в. - русским. Правительство Российской империи сохранило и упорядочило действовавшие в Остзейском крае разнообразные законы (германские, шведские, польские и др.), составив "Свод местных узаконений губерний остзейских". Третий том этого свода, охватывавший гражданские законы, был утвержден в 1864 г., вступил в действие с 1 июля 1865 г. Он продолжал действовать в качестве основного источника гражданского права Эстонии на

протяжении всего периода Первой республики (1918-1940 гг.). Только к 1940 г. был подготовлен проект современного Гражданского кодекса, однако его принятию помешали смена политического режима и включение Эстонии в состав СССР.

В отличие от частного в сфере уголовного права и процесса в конечном счете возобладало русское законодательство. В 1889 г. на Прибалтику было распространено действие судебных уставов России. В 1917 г. немецкие оккупационные власти ввели на территории Прибалтики русское Уголовное уложение 1903 г., сохранившее силу и после достижения Эстонией независимости. В межвоенный период эстонское право развивалось на основе сложившихся в предыдущие эпохи правовых традиций. Земельная реформа, проведенная в это время, ликвидировала земельную собственность прибалтийских немецких помещиков и окончательно утвердила хуторской уклад сельского хозяйства.

В ноябре 1940 г. Президиум Верховного Совета СССР ввел в действие на территории Эстонии, как и других прибалтийских республик, законодательство СССР: уголовное, уголовно-процессуальное, гражданское, гражданско-процессуальное, трудовое и семейное. Лишь в 1960-е гг. у Эстонии (как и других прибалтийских республик) появились "собственные" кодексы.

Эстония стала первой республикой в СССР, начавшей радикальные государственно-правовые реформы. В частности, в ней уже в 1988 г. было объявлено о легализации частной собственности, а в 1989 г. приняты Закон о банках и Положение об акционерных обществах (в других республиках только в 1990-1991 гг.).

В настоящее время эстонская правовая система быстро трансформируется от советской к классическому романо-германскому праву. В силу исторической традиции (идущей еще от средневековой немецкой колонизации) наибольшее влияние на правовое развитие Эстонии вновь оказывает германская правовая культура. Это влияние особенно заметно в новых принципах гражданского права. Законодатель также стремится учесть и использовать государственно-правовой опыт, накопленный страной в период до 1940 г. Однако в отличие от соседней Латвии в Эстонии не наблюдается массового восстановления устаревшего законодательства межвоенных лет, а принимаются в основном новые, современные акты.

По темпам рекодификации Эстония опережает своих прибалтийских соседей и большинство государств СНГ. К настоящему времени приняты новые Кодекс торгового мореплавания (1991), Кодекс об административных правонарушениях (1992), Кодекс об апелляционном и кассационном судопроизводстве по уголовным делам (1993),Кодекс об исполнительном производстве (1993), Административно-процессуальный (1993), Гражданско-процессуальный (1993), Коммерческий (1995) и Уголовный (2001) кодексы. Принято также большинство частей нового Гражданского кодекса (1994-1996).

Основным источником права в Эстонии являются законы и другие нормативные акты. Во главе иерархии стоит Конституция, за ней следуют законы и постановления, принятые парламентом; указы Президента, постановления и распоряжения правительства; постановления и приказы министерств; акты местных органов власти и местного самоуправления.

Конституция устанавливает принцип приоритета международного права: если законы или иные акты Эстонской Республики противоречат ратифицированным Рийгикогу международным договорам, применяются положения последних.

Гражданское и смежные с ним отрасли права

В 1940 г. на территории Эстонии был введен в действие ГК РСФСР 1922 г. В 1964 г. он был заменен ГК Эстонской ССР, мало отличавшимся от ГК других союзных республик.

После восстановления Эстонией независимости ее гражданское право было за считанные годы фактически создано заново. При этом изменялось не только содержание (восстановление права частной собственности, свободы предпринимательства и т.д.), но и формы построения гражданского законодательства. В соответствии с господствующей в Европе цивилистической традицией эстонский законодатель решил отделить торговое право от гражданского (путем принятия отдельного коммерческого кодекса), а семейное

право, наоборот, включить в гражданскую кодификацию.

В 1992 г. принято решение о поэтапном принятии нового ГК, который должен заменить ГК ЭССР 1964 г. Новый Кодекс состоит из: 1) Закона об Общей части Гражданского кодекса 1994 г. (вступил в силу 1 сентября 1994 г.); 2)Закона о вещном праве 1993 г. (вступил в силу 1 декабря 1993 г.); 3) Закона о семье 1994 г. (вступил в силу 1 января 1995 г.); 4) Закона о наследовании 1996 г. (вступил в силу 1 января 1997 г.); 5) Закона о договорах и внедоговорных обязательствах от 26 сентября 2001 г. (вступил в силу с 1 июля 2002 г.).

Отношения интеллектуальной собственности регулируются отдельными законами (Закон об авторском праве 1992 г.).

Новый Гражданский кодекс концептуально основывается на традициях германского гражданского права. Это проявляется, в частности, в классификации видов вещных прав. Согласно упомянутому Закону ими являются право собственности и ограниченные вещные права: сервитуты, реальные повинности, право застройки, преимущественной покупки и залоговое право. Владение выделяется в качестве самостоятельного гражданско-правового института, хотя прямо и не названо в числе вещных прав. Исключительно детально регулируются отдельные виды сервитутов, особенно права соседства. В числе личных сервитутов выделено право пользовладения (узуфрукт).

В апреле 2001 г. Правительство Эстонии узаконило церковные браки, и теперь они имеют такую же силу, как и зарегистрированные в загсах.

В области торгового права 15 февраля 1995 г. был принят новый Коммерческий кодекс, вступивший в силу 1 сентября 1995 г. Этот Кодекс состоит из 10 частей. В первой, общей части, содержатся главы об общих положениях (где, в частности, дается определение предпринимателя), фирменном наименовании, прокуре. Вторая часть содержит положения о коммерческом регистре. Третья включает нормы о предпринимателе - физическом лице. Части четыре - семь посвящены отдельным видам коммерческих организаций (полное товарищество, коммандитное товарищество, товарищество с ограниченной ответственностью, акционерное общество). Части восемь и девять регулируют статус филиалов и объединение, разъединение и преобразование коммерческих организаций. Десятая часть посвящена введению в действие и применению Кодекса. В отличие от классических коммерческих кодексов (например, Германии) в эстонском нет раздела, посвященного торговым сделкам. Они в Эстонии регулируются Кодексом торгового мореплавания 1991 г.

Наряду с Коммерческим кодексом действует комплекс законов, направленных на создание правовых основ рыночной экономики и регулирование предпринимательской деятельности (о банках 1989 г., о банкротстве 1992 г., о рынке ценных бумаг, о конкуренции, о защите потребителя 1993 г., о коммерческом залоге 1996 г., об инвестиционных фондах 1997 г. и др.).

Особый блок гражданского законодательства в Эстонии составляют нормативные акты денационализации и приватизации. Как и в соседних Латвии и Литве, в стране проводится политика реституции, т.е. восстановления прав прежних собственников, лишенных имущества в советский период, провозглашенная постановлением Верховного Совета Эстонской Республики от 19 декабря 1990 г. "О восстановлении преемственности права собственности" (денационализация). Согласно Закону об основах реформы собственности 1991 г. целью этой реформы является реорганизация отношений собственности для обеспечения неприкосновенности имущества и свободного предпринимательства, компенсация допущенной нарушениями права собственности несправедливости и создание предпосылок перехода к рыночной экономике. Общие основы приватизации государственной и муниципальной собственности установлены Законом о приватизации 1993 г. (не касается приватизации в сфере жилищных отношений, сельского хозяйства).

Как и в других государствах Прибалтики, глубоким преобразованиям в Эстонии подверглись аграрные отношения. Задача реформы заключалась в восстановлении досоветского сельского уклада. Уже в 1989 г. в постановлении Совета министров Эстонской ССР "О первоначальных мерах по развитию крестьянских хозяйств" была осуждена советская политика коллективизации. В Законе о хуторском хозяйстве 1989 г. подчеркивается, что целью деятельности хуторского хозяйства является не только

ведение сельскохозяйственного товарного производства, но и формирование соответствующей эстонским традициям жизни на селе. Этот же Закон впервые (из всех стран бывшего СССР) установил, что имущество колхозов и совхозов делится на доли и всем работникам сельскохозяйственного предприятия будет начисляться в соответствии с их долей определенный процент прибыли предприятия, но получить свою долю в натуре сможет лишь тот, кто выделяется для создания хуторского хозяйства.

Согласно Закону "О земельной реформе" от 17 октября 1991 г. цель земельной реформы - преобразовать отношения, базирующиеся на государственной собственности на землю, в отношения, основывающиеся преимущественно на частной собственности на землю, исходя из преемственности прав бывших собственников и законных интересов нынешних землепользователей.

Большое внимание эстонский законодатель уделяет реформе жилищных отношений (Жилищный закон Эстонской Республики 1992 г., законы о квартирной собственности 1994 г., о квартирных товариществах 1985 г., о приватизации жилых помещений 1993 г. и др.).

Существенно обновлено в соответствии с новыми рыночными принципами трудовое законодательство (законы о трудовом договоре 1992 г., о коллективном договоре 1993 г., об отпусках 1992 г., о рабочем времени и времени отдыха 1994 г., о публичной службе 1995 г. и др.). Некоторые нормы трудового права носят дискриминационный характер по отношению к жителям - негражданам и русскоязычным вообще.

В области природоресурсного права приняты законы о недрах от 1994 г., о лесе 1993 г.

Эстония первой из бывших советских республик приняла новое гражданско-процессуальное законодательство (Гражданско-процессуальный кодекс 1993 г., Кодекс об исполнительном производстве 1993 г.).

Уголовное право и процесс

Основным источником уголовного права Эстонии является Уголовный кодекс (официально именуемый "Пенитенциарным кодексом"), принятый 6 июня 2001 г. и вступивший в силу с 1 марта 2002 г. Он заменил прежний Уголовный кодекс 1961 г., утвержденный в 1992 г. в новой редакции и еще неоднократно изменявшийся и дополнявшийся.

К основным видам наказаний за преступления УК относит: 1) денежное взыскание; 2) тюремное заключение; 3) принудительное прекращение юридического лица. Основными видами наказаний, применяемыми за проступки, являются штраф и арест. В начале 1998 г. парламент полностью отменил смертную казнь; фактически она не приводилась в исполнение с 1991 г.

Основные тенденции развития уголовного права Эстонии начала 90-х гг. совпадают с тенденциями развития уголовного права на всем постсоветском (постсоциалистическом) пространстве. В связи с изменением политического и социально-экономического строя декриминализировано большое число деяний. С другой стороны, появилось немало новых составов, отражающих новые общественные отношения и реалии (преднамеренная несостоятельность, легализация преступных доходов, разглашение коммерческой тайны и т.д.).

Законом об уголовной ответственности лиц, совершивших в Эстонии преступления против человечности или военные преступления, от 9 ноября 1994 г. в Особенную часть УК включена новая глава 1 "Преступления против человечности и военные преступления". В ней установлена ответственность за преступления против человечности (в том числе геноцид), насильственные действия в отношении жителей (в районе действий), нарушение правового режима обращения с военнопленными, применение запрещенных средств или способов ведения войны либо издание приказа об их применении.

Продолжает действовать УПК 1961 г. (со множеством изменений и дополнений). Обновленный уголовный процесс основывается на демократических принципах Конституции 1992 г. Согласно Конституции никто не должен содержаться под стражей свыше 48 часов без соответствующего разрешения суда. О решении суда арестованному

сообщается незамедлительно на понятном ему языке и понятным ему способом (ст.21).

Одна из реформ уголовного процесса в Эстонии заключалась в введении апелляционной инстанции. При этом данные нормы были включены не в УПК, а в отдельный Кодекс об апелляционном и кассационном судопроизводстве по уголовным делам 1993 г. Основанием для отмены приговора суда (полностью или частично) при рассмотрении уголовного дела в апелляционном порядке являются: 1) односторонность или неполнота ведения судебного следствия; 2) несоответствие содержащихся в приговоре суда выводов фактическим обстоятельствам; 3) существенное нарушение Закона об уголовном процессе; 4) неправильное применение уголовного законодательства; 5) несоответствие назначенного судом наказания тяжести преступления и личности осужденного. После отмены приговора суда в апелляционном порядке разбирательство уголовного дела производится в общем порядке другим составом суда первой инстанции.

Основаниями для подачи кассационной жалобы или кассационного протеста служат неправильное применение уголовного законодательства или существенное нарушение Закона об уголовном процессе. Права на обжалование или опротестование в кассационном порядке не имеет участник процесса, не оспоривший приговор суда в апелляционном порядке.

Судебная система. Органы контроля

Судебная система Эстонии установлена Конституцией и Законом о судах 1991 г. Принципы ее построения и функционирования во многом не типичны для постсоветского пространства.

В систему судопроизводства входят: 1) уездные, городские и административные суды; 2) окружные суды; 3) Государственный суд. Создание чрезвычайных судов запрещено.

Председатель Государственного суда назначается на должность парламентом по представлению Президента Республики; члены Государственного суда - по представлению его председателя. Другие судьи назначаются на должность Президентом Республики по представлению Государственного суда. Судьи занимают свои должности пожизненно. Основания и порядок освобождения судей от должности устанавливаются законом.

Уездные, городские и административные суды являются судами первой, а окружные - судами второй инстанции. Государственный суд выступает высшей судебной инстанцией государства, рассматривающей судебные решения в кассационном порядке, и одновременно - судом конституционного надзора (в Эстонии в отличие от других бывших советских республик не существует Конституционного суда или другого самостоятельного органа конституционного контроля).

Для выполнения функции конституционного надзора в 1993 г. учреждена Судебная коллегия конституционного надзора Государственного суда, которая состоит из 5 судей, избираемых пленумом Суда сроком на 5 лет. Порядок работы коллегии определяет Закон о судопроизводстве в порядке конституционного надзора от 5 мая 1993 г.

Государственный суд признает полностью либо частично недействительным любой закон или иной правовой акт, если он противоречит положениям и смыслу Конституции. В отношении законов и указов Президента Суд осуществляет как предварительный, так и последующий надзор. Он также рассматривает соответствие Конституции не вступивших в силу международных договоров Эстонской Республики.

Наряду с абстрактным предусмотрен и конкретный конституционный надзор. Если суд при рассмотрении дела придет к выводу, что подлежащий применению закон или иной правовой акт противоречит Конституции, то признает его противоречащим Конституции и неприменяемым. О своем решении он извещает Государственный суд и Канцлера юстиции, чем приводится в действие производство по конституционному надзору в Государственном суде.

Функции общего надзора, принадлежавшие в советское время прокуратуре, в независимой Эстонии переданы особому должностному лицу, именуемому Канцлером юстиции. Согласно Конституции 1992 г. Канцлер юстиции является независимым

должностным лицом, осуществляющим надзор за соответствием правовых актов законодательной и исполнительной государственных властей и местных самоуправлений Конституции и законам. Канцлер юстиции осуществляет анализ предложений, внесенных ему в целях изменения законов, принятия новых законов, а также предложений, касающихся работы государственных учреждений, и в случае необходимости представляет Рийгикогу доклад. Канцлер юстиции назначается на должность парламентом сроком на 7 лет по предложению Президента Республики и может быть отстранен от должности только по решению суда.

Если Канцлер юстиции приходит к выводу, что правосозидающий акт законодательной или исполнительной государственной власти либо местного самоуправления противоречит Конституции или закону, он предлагает органу, принявшему этот акт, привести его в соответствие с Конституцией или законом. Если в 20-дневный срок этого не сделано, Канцлер юстиции входит в Государственный суд с представлением признать такой акт недействительным. Один раз в год Канцлер представляет Рийгикогу обзор соответствия правосозидающих актов законодательной и исполнительной государственной власти и местных самоуправлений Конституции и законам.

Согласно Закону о прокуратуре от 11 мая 1998 г. прокуратура является относящимся к сфере управления министра юстиции правительственным учреждением, в функции которого входит: 1) надзор за законностью регистрации и разрешения сообщений о преступлениях, а также предварительного расследования; 2) надзор за законностью деятельности полиции при раскрытии преступлений; 3) надзор за законностью деятельности розыскных ведомств; 4) представление государственного обвинения; 5) надзор за законностью лишения и ограничения свободы; 6) выполнение функций, вытекающих из международного сотрудничества; 7) другие возложенные на прокуратуру законом функции.

Прокуратура подразделяется на Государственную прокуратуру и подчиненные ей прокуратуры уездов и городов. Прокуратурой руководит генеральный прокурор государства.

Служебный надзор над прокуратурой осуществляет министр юстиции. Осуществляемый министром юстиции служебный надзор не распространяется на решения, принятые при выполнении функций, возложенных на прокурора законом, и он не должен ущемлять независимость прокурора.

Генеральный прокурор государства назначается на должность правительством Республики по предложению министра юстиции и с учетом мнения юридической комиссии Рийгикогу. Старшие прокуроры уездов и городов назначаются на должность министром юстиции по предложению генерального прокурора государства. Государственные прокуроры (т.е. прокуроры Государственной прокуратуры), прокуроры уездов и городов, а также помощники прокурора назначаются на должность министром юстиции по предложению конкурсно-аттестационной комиссии прокуроров.

Генеральный прокурор государства и старшие прокуроры городов и уездов назначаются на должность сроком на 5 лет, а государственные прокуроры, прокуроры уездов и городов и помощники прокуроров - на неопределенный срок.

Организация адвокатуры определена Законом об адвокатуре Эстонии 1994 г. Согласно закону это независимое профессиональное объединение адвокатов Эстонии, занимающееся оказанием юридической помощи и защитой прав граждан. Адвокатура является юридическим лицом. В нее входят присяжные поверенные (присяжные адвокаты), старшие помощники присяжных поверенных и помощники присяжных поверенных.

Контроль за хозяйственной деятельностью в Эстонии осуществляет независимый орган, именуемый "государственным контролем". Он проверяет: 1) хозяйственную деятельность государственных учреждений, предприятий и организаций; 2) использование и сохранность государственного имущества; 3) использование и распоряжение государственным имуществом, переданным во владение местных самоуправлений; 4) хозяйственную деятельность тех предприятий, в которых государство имеет более половины голосов, определенных паями и акциями, либо тех, кредиты или выполнение договорных обязательств которых гарантируется государством.

Этой структурой руководит государственный контролер, назначаемый и освобождаемый от должности Рийгикогу по представлению Президента Республики. Срок его полномочий составляет 5 лет. Государственный контролер представляет Рийгикогу обзор использования и сохранности государственного имущества за предыдущий бюджетный год одновременно с обсуждением в парламенте отчета об исполнении государственного бюджета.

Эфиопия
Федеративная Демократическая Республика Эфиопия

Государственное устройство
Правовая система
Общая характеристика
Гражданское и смежные с ним отрасли права
Уголовное право и процесс
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство в Восточной Африке.

Территория - 1157 тыс. кв.км. Столица - г. Аддис-Абеба.

Население - 61,67 млн. чел. (1999 г.); оромо, амхарцы, тыграйцы, гураге, сомалийцы, афары и др. (всего более 100 национальностей и народностей).

Официальный язык - амхарский.

Религия - христианство исповедует около 40% населения, ислам - около 40%, остальные придерживаются традиционных верований.

Эфиопия - один из древнейших очагов государственности в Африке. В начале нашей эры на территории Северной Эфиопии образовалось крупное рабовладельческое государство Аксум. В XIII-XIV вв. сложилось эфиопское феодальное государство, которое оказалось позднее раздробленным на самостоятельные княжества. В эпоху колониальных захватов страна сумела сохранить свою независимость (исключая период итальянской оккупации 1936-1941 гг.). После антимонархической революции 1974 г. был установлен режим социалистической ориентации (свергнут в 1991 г.). В 1993 г. из состава Эфиопии официально вышла Эритрея.

Государственное устройство

По Конституции 1994 г. Эфиопия стала федеративным государством. Согласно ст.47 создаются 9 штатов (Тыграй, Афар, Амара, Оромия и др.), причем ряд из них имеет совокупное название народностей, проживающих на определенной территории (например, Южные нации, национальности и народы, народы Хараре). Перечисленные в Конституции народы 9 территорий могут в любое время создать свой штат по предусмотренной Основным законом процедуре. Других субъектов федерации не предусмотрено, федерального округа нет, Аддис-Абеба - столица, администрация которой несет ответственность перед федеральным правительством (ст.49). В соответствии с Конституцией каждая нация, национальность, народность Эфиопии "имеет безусловное право на самоопределение, включая право сецессии" (ст.39).

По форме правления Эфиопия - парламентская республика. Политический режим - переходный, с 1991 г. предпринимаются попытки утвердить принципы демократии, несмотря на отсутствие соответствующих традиций и объективных социально-экономических условий.

Парламент - Федеральное собрание - состоит из Палаты народных представителей и Палаты федерации. Обе избираются сроком на 5 лет.

Законодательная власть по вопросам федерального ведения принадлежит нижней палате парламента - Палате народных представителей (548 депутатов), избираемых прямым всеобщим голосованием. 20 мест, согласно Конституции, резервируются за малыми нациями и народами.

Помимо принятия законов нижняя палата ратифицирует международные договоры, вводит и отменяет налоги, утверждает бюджет, одобряет общие направления

экономической политики, утверждает чрезвычайное положение и объявляет состояние войны.

Нижняя палата также избирает из числа своих членов Премьер-министра, утверждает представленный им состав правительства, осуществляет парламентский контроль за его деятельностью (через парламентские вопросы и парламентские расследования). Палата народных представителей должна по требованию 1/3 своих членов решать любой вопрос, имеющий отношение к полномочиям исполнительной власти.

Верхняя палата - Палата федерации (155 депутатов). Это орган, представляющий интересы наций, национальностей и народов Эфиопии. Каждая из них должна быть представлена в Палате федерации по крайней мере одним членом. Кроме того, каждая нация или национальность должна быть представлена одним дополнительным представителем на каждый миллион населения. Члены Палаты федерации избираются Советами штатов. Последние могут самостоятельно выбирать представителей в Палату федерации или проводить их прямые выборы.

В число важнейших полномочий верхней палаты входит толкование Конституции и принятие решений в порядке конституционного контроля (при помощи Совета конституционных расследований); принятие решений по проблемам, касающимся прав наций, национальностей и народов на самоопределение, включая право на сецессию; обеспечение равенства и единства народов Эфиопии, разрешение споров между штатами; определение гражданских вопросов, которые требуют издания закона Палатой народных представителей; введение в действие процедуры федерального вмешательства.

Кворум для заседания Палаты федерации составляют 2/3 общего числа ее членов. Решения принимаются большинством присутствующих.

Глава государства - Президент, избираемый на 6 лет на совместном заседании обеих палат парламента. Никто не может быть избран Президентом более чем на 2 срока.

По Конституции Президент наделен чисто представительскими функциями. Он открывает совместное заседание палат в начале их ежегодных сессий, официально обнародует законы и международные соглашения, одобренные Палатой народных представителей, по рекомендации Премьер-министра назначает послов и других дипломатических представителей, принимает верительные грамоты от иностранных послов и специальных посланников, по представлению Премьер-министра присваивает государственные награды и высшие воинские звания, осуществляет помилование.

Исполнительная власть принадлежит Премьер-министру и Совету министров, ответственным перед Палатой народных представителей.

Премьер-министр избирается нижней палатой из числа ее членов. Согласно Конституции (п.2 ст.73) правительственную власть принимает на себя политическая партия или коалиция политических партий, которые составляют большинство в Палате народных представителей.

Премьер-министр является главой исполнительной власти, председателем Совета министров и главнокомандующим национальными вооруженными силами. Он представляет Палате народных представителей кандидатуры министров из числа членов обеих палат или других лиц, которые обладают необходимой квалификацией. Главе правительства принадлежат практически все полномочия по осуществлению внутренней и внешней политики страны.

Он выбирает и представляет для одобрения Палате народных представителей кандидатов на посты специальных уполномоченных, президента и вице-президента Федерального Верховного суда и генерал-аудитора, назначает других высших гражданских должностных лиц федерального правительства.

Совет министров имеет право объявлять чрезвычайное положение с представлением этого решения в установленный срок на одобрение Палате народных представителей, он также наделен правом законодательной и бюджетной инициативы, в его компетенцию входит издание подзаконных актов в соответствии с полномочиями, предоставленными ему Палатой народных представителей.

Правовая система

Общая характеристика

Правовая система Эфиопии входит в романо-германскую правовую семью, постепенно восстанавливая ее классические начала (после завершения периода социалистической ориентации в 1991 г.). В то же время в правовой системе страны достаточно широко представлены институты английского общего права, а в качестве автономных систем действует обычное и мусульманское право.

Эфиопское право имеет весьма древнюю историю. Еще в IV в. в стране было принято христианство. Первый универсальный правовой кодекс Эфиопии, "Фета Негаст" ("Закон Королей", или "Правосудие Королей"), переведен с арабского языка в середине XV в. Его текст был составлен в XIII в. египетским ученым-коптом на основе Пятикнижия (первые 5 книг Ветхого Завета), Нового Завета, христианских церковных канонов, римского частного права и некоторых принципов мусульманского права. "Фета Негаст" применялся только к христианам. Наряду с "христианскими" законами действовали и мусульманские, а также более близкое и понятное для неграмотного населения обычное право, причем чрезвычайно фрагментарное. Это право применялось племенными и клановыми судами.

"Фета Негаст" и обычное право оставались основой эфиопской правовой системы вплоть до 1930 г., когда император Хайле Селассие начал осуществлять программу государственных и правовых реформ. В этот период Эфиопия была крайне отсталой страной с архаичной феодально-крепостнической системой и пережитками рабовладения.

В 1930 г. была принята первая Конституция, создан парламент с совещательными функциями, запрещено рабство, осуществлены другие реформы, не затрагивавшие, однако, основ феодально-монархического строя. В 1930 г. принят первый Уголовный кодекс, сохранивший в числе санкций телесные наказания.

В ноябре 1955 г. была обнародована новая Конституция Эфиопии, представляющая серьезный шаг вперед в ее государственном развитии: введение всеобщих прямых выборов в нижнюю палату, значительное расширение прав парламента и признание политических прав подданных; свобода слова, печати и собраний. Значительно более широко и детально сформулированы права на личную неприкосновенность, на защиту и т.д.

В послевоенный период эфиопское право подверглось коренной модернизации. Подготовка новых кодексов и законов была поручена европейским специалистам. В 1957 г. принят новый Уголовный кодекс, составленный швейцарским специалистом, в то время как новый УПК 1961 г. был подготовлен британским юристом и отражал, соответственно, доктрины английского общего права. Наконец, в 1960 г. обнародован ГК Эфиопии, разработанный знаменитым французским компаративистом Р. Давидом. Эфиопия стала первой страной Африканского континента, кодифицировавшей все отрасли гражданского права.

В феврале 1974 г. в стране началась антимонархическая, антифеодальная революция, которую возглавили вооруженные силы. 12 сентября 1974 г. был низложен император Хайле Селассие I, распущены парламент и Кабинет министров, приостановлено действие Конституции 1955 г. Власть перешла в руки Временного военного административного совета (ВВАС) и Временного военного правительства. Председателем ВВАС и Временного военного правительства Эфиопии, а затем Президентом страны (февраль 1977 - май 1991 гг.) стал Менгисту Хайле Мариам.

Революционные власти взяли курс на построение в стране социалистического общества. В течение нескольких лет правовая система страны была очищена от всего, что было связано с феодально-монархическим строем. В то же время основные кодексы остались в силе. В 1987 г. была принята новая Конституция Эфиопии, основанная на принципах научного социализма. Многие ее положения напоминали Конституцию СССР 1977 г.

Разрастание внутреннего вооруженного конфликта привело к падению режима Менгисту Хайле Мариама в мае 1991 г. Высшим органом государственной власти стало

Переходное правительство Эфиопии, объявившее о возврате к принципам плюралистической демократии.

В декабре 1994 г. Конституционная ассамблея приняла новый Основной закон страны, который вступил в действие 21 августа 1995 г. Согласно Конституции 1994 г. в Эфиопии учреждена парламентская форма республиканского правления (что вообще нетипично для Африки). В первые в истории Эфиопии конституцией предусмотрены реальные юридические гарантии независимости судебной власти. В ней содержится также полный каталог демократических прав и свобод, известных современной мировой конституционной практике (включая права женщин, детей, наций и национальностей).

Основным источником права в Эфиопии являются законодательство и другие нормативные правовые акты, иерархию которых образуют федеральная Конституция, федеральные законы, конституции и законы штатов, постановления (директивы, декреты) Совета министров, подзаконные акты других органов власти.

Согласно Конституции 1994 г. международные соглашения, ратифицированные Эфиопией, являются составной частью национального права (п.4 ст.9). Истолкование основных прав и свобод должно соответствовать принципиальным международным документам: Всеобщей декларации прав человека, международным пактам о правах человека, конвенциям по гуманитарному праву и принципам международных актов, которые Эфиопия восприняла или ратифицировала (п.2 ст.13).

Обычай также остается важнейшим источником многих отраслей права Эфиопии. Конституция допускает и признает существование специальных судов обычного права. В отношении мусульманского населения применяются мусульманская правовая доктрина и другие источники мусульманского права. Существование мусульманских судов также прямо допускается Конституцией.

Гражданское и смежные с ним отрасли права

Эфиопия реципировала у Франции дуалистическую систему частного права, при которой гражданское и торговое право регулируются отдельными кодексами.

Основным источником гражданского права Эфиопии является Гражданский кодекс 1960 г. В его основу положен Французский гражданский кодекс 1804 г. с учетом последних нововведений в гражданском праве Франции, а также обновленный источник древнего (XIII в.) писаного права Эфиопии "Фета Негаст". В то же время при разработке ГК 1960 г. не были учтены нормы мусульманского права, что вызвало его неприятие в мусульманских районах страны.

Эфиопский ГК получился весьма большим по объему: он состоит из 5 книг, 22 титулов, 3367 статей. Структура Кодекса соответствует в основном французскому ГК. В книге I, озаглавленной "Лица", речь идет о физических лицах и ассоциациях - объединениях лиц гражданского права, имеющих иные цели, чем извлечение прибыли (другие объединения лиц - торговые товарищества - регулируются нормами Торгового кодекса Эфиопии), о правоспособности физических лиц, об имени, доказательствах гражданского состояния, безвестном отсутствии, домицилии, дееспособности, несовершеннолетних, опекунстве и т.д. В разделе, посвященном ассоциациям, говорится о таких субъектах права, как государство, министерства, церковь; права этих субъектов, как указано в ст.400, регулируются соответствующими административными актами. Раздел об ассоциациях близок соответствующему институту англосаксонского права. Влияние английского права прослеживается и в институте траста (доверительная собственность), очень распространенном в современном праве. Англосаксонское право считает траст своеобразной формой собственности, в кодексе же Эфиопии этот раздел включен в главу об объединениях лиц (ст.516).

Книга II посвящена семейному праву и наследованию. Таким образом, в Эфиопии семейное право включается в гражданское и не рассматривается (в отличие от многих других развивающихся стран) в качестве самостоятельной отрасли права. Книга III охватывает вещное право, которое, как и во французском ГК, предшествует обязательственному. В этой книге дается определение вещей (движимых и недвижимых), содержится характеристика владения - важного института вещного права. Книга IV

говорит об обязательствах. Здесь содержатся подробные нормы, относящиеся к договору, волеизъявлению, порокам воли и т.д. В книге V раскрывается содержание различных видов договоров; очень подробно регулируются, например, договор купли-продажи, договор предоставления услуг, договоры по вопросам недвижимого имущества (продажа, аренда). Особый титул посвящен так называемым административным договорам.

После революции 1974 г. гражданское законодательство Эфиопии развивалось под влиянием марксистской доктрины. Важнейшим мероприятием периода социалистической ориентации стала радикальная аграрная реформа. Накануне революции 1974 г. 1/3 всех обрабатываемых сельскохозяйственных земель принадлежала императорской фамилии, а 1/3 - церкви. Согласно Закону о земле 1975 г. все сельскохозяйственные земли были объявлены общественной собственностью. Аналогичный закон касался городских земель. Принятая в 1987 г. Конституция объявила всю землю государственной собственностью (ст.13).

В демократическую Конституцию 1994 г. включены подробные нормы о защите частной собственности (ст.40). Сельская и городская земля провозглашена исключительной собственностью государства, достоянием наций, национальностей и народов Эфиопии и не может быть объектом купли-продажи. Крестьяне получают ее во владение бесплатно и имеют право на защиту такого владения (п.4 ст.40). Правительство также может передавать землю в пользование частным инвесторам за плату в соответствии с законом. Статья 41 закрепляет право любого эфиопа свободно заниматься любой экономической деятельностью по своему выбору.

Глубокие реформы в ходе революции 1974 г. привели к изданию нового законодательства о труде - "Прокламации о труде" 1975 г., являвшейся по существу кодексом. В 1993 г. принят новый Трудовой закон. Он закрепляет за трудящимися право на объединение в профсоюзы, коллективные переговоры, забастовку, 48-часовую рабочую неделю при 8-часовом рабочем дне. Права на забастовку, отдых, отпуск и другие трудовые права закреплены также в ст.42 Конституции 1994 г.

Уголовное право и процесс

До 1930 г. в Эфиопии существовало архаичное феодальное уголовное законодательство, предусматривавшее телесные, в том числе калечащие виды наказаний. С началом государственно-правовых реформ был принят первый Уголовный кодекс (1930 г.), пришедший на смену нормам уголовного права, собранным в "Фета Негаст". Он был основан на современных европейских принципах (нет преступления без указания в законе, вина как обязательное условие ответственности и т.д.) и подобно кодексам многих стран Европы и Америки имел своим прообразом французский Уголовный кодекс 1810 г. Однако составители кодекса отказались от свойственного французскому праву тройственного деления преступных деяний, ограничившись делением их на "проступки" и "нарушения". Этот Кодекс допускал аналогию в тех случаях, когда какое-либо преступление не было прямо предусмотрено ни одной из статей Кодекса, а также содержал ряд других особенностей (например, смягчение наказания для лиц, не знающих или плохо знающих закон).

В 1957 г. составлен новый УК Эфиопии, основой для которого послужила швейцарская судебная практика и УК Швейцарии 1937 г., отражавший идеи либерального направления социологической школы уголовного права. В то же время в Кодексе сохранялся ряд традиционных положений эфиопского уголовного права: устрашение и искупление как цели наказания; смертная казнь и порка как виды наказания; ссылки на смягчающие и отягчающие вину обстоятельства, раскаяние, ошибку в праве (законе) и ряд норм об ответственности за некоторые конкретные составы преступлений.

УК Эфиопии 1957 г. весьма обширен (820 статей) и разбит на 3 части. Первая - "Общая часть" - включает 2 книги: преступление и преступник, уголовные наказания и их применение. Вторая состоит из 4 книг: преступления против государства, национальных и интернациональных интересов; преступления против интересов государства и общества; преступления против частных лиц и семьи; преступления против собственности. Третья часть - кодекс нарушений - состоит из книги 7 (Общая часть) и книги 8 (Особенная часть).

После революции 1974 г. уголовное право Эфиопии подверглось существенным изменениям. Многие составы преступлений были декриминализированы; одновременно введено множество новых, связанных с "контрреволюционными" деяниями. При этом последние получили обратную силу, т.е. применялись и за преступления, совершенные при императорском режиме. С целью консолидации новых норм был введен Специальный УК 1981 г. (сменивший одноименный кодекс 1974 г.), состоящий из 6 глав (47 статей), который предусматривал повышенную ответственность за преступления, считавшиеся в то время наиболее опасными для государства социалистической ориентации: к ним относились посягательства на государство и правительство, государственные и общественные интересы, злоупотребление служебным положением, посягательства на специальный суд, преступления против национального прогресса и общественной безопасности.

С падением режима социалистической ориентации в 1991 г. и началом перехода к демократии принципы уголовной политики вновь подверглись пересмотру, на сей раз в сторону гуманизации, сближения с международными стандартами. В то же время остающийся в силе УК 1957 г. сохраняет смертную казнь за довольно широкий круг преступлений (Конституция 1994 г. санкционирует ее за "тяжкие преступления").

По Конституции 1994 г. (п.5 ст.55) принятие уголовного кодекса отнесено к ведению федерации. Штаты могут принимать уголовные законы по вопросам, которые определенно не урегулированы федеральным уголовным законодательством.

Уголовный процесс в Эфиопии регламентируется нормами УПК 1961 г., составленного британским юристом и отражающего, соответственно, многие концепции английского общего права.

Согласно п.3 ст.19 Конституции арестованный в течение 48 часов должен быть представлен суду. В этот срок не входит время переезда от места содержания до суда. Если арестованный полицией не будет представлен суду, он имеет право подать в суд петицию о своем освобождении. Конституция закрепляет и другие общепринятые процессуальные гарантии (право на адвоката, в том числе за государственный счет, презумпцию невиновности, право на обжалование приговора в вышестоящий суд и т.д.).

По УПК любому задержанному в течение 48 часов должно быть предъявлено обвинение, и такое лицо, за исключением ряда случаев (убийство, измена), имеет право на освобождение до суда под зало г. По делам о тяжких преступлениях подозреваемый может быть задержан полицией на 15 суток с правом продлить задержание на тот же срок. На практике эти нормы обычно игнорируют, тысячи людей арестовываются произвольно и могут содержаться под стражей без предъявления обвинения сколь угодно долго.

В условиях всеобщей неграмотности, нищеты, острой нехватки адвокатов и судебных кадров не реализуются и предусмотренные Конституцией и УПК стандарты уголовного правосудия.

Начиная с 1974 г. значительное число уголовных дел рассматривалось специальными и военными судами с ограниченными процессуальными гарантиями. В 1990-е гг. эта практика постепенно сокращается.

Судебная система. Органы контроля

Основы судебной системы Эфиопии закреплены в главе IX Конституции 1994 г. и в качестве главных принципов включают независимость судебной власти и федерализм.

Высшая судебная власть принадлежит Федеральному Верховному суду. Палата народных представителей может, если считает необходимым, создавать в национальном масштабе или в отдельных частях страны Федеральный Высокий суд и суды первой инстанции. До тех пор, пока такие суды не учреждены, их полномочия делегированы судам штатов. Штаты, в соответствии с Конституцией, имеют верховные суды, высокие суды и суды первой инстанции штата.

Федеральный Верховный суд имеет высшую и окончательную судебную власть по федеральным вопросам. Верховные суды штатов имеют высшую и окончательную судебную власть по вопросам штатов. Тем не менее Федеральный Верховный суд имеет кассационные полномочия по любому окончательному решению суда, содержащему

существенную ошибку права. Решения, вынесенные Высоким судом штата, осуществляющим юрисдикцию федерального суда по первой инстанции, подлежат обжалованию в Верховном суде штата. Решения, вынесенные Верховным судом штата по федеральным вопросам, подлежат обжалованию в Федеральном Верховном суде.

Создание чрезвычайных судов и судов ad hoc запрещается. Конституция 1994 г. предусматривает (п.4 ст.78), что Палата народных представителей и Советы штатов могут учреждать или официально признавать религиозные суды и суды обычного права. Религиозные суды и суды обычного права, которые имели государственное признание и функционировали до принятия Конституции, считаются признанными последней.

Судьи назначаются пожизненно и увольняются по достижении возраста отставки, определенного законом (60 лет). Президент и вице-президент Федерального Верховного суда назначаются Палатой народных представителей по рекомендации Премьер-министра. Что касается других федеральных судей, то для их назначения Премьер-министр представляет нижней палате кандидатов, отобранных Федеральным советом судебной администрации (Federal Judicial Administration Council).

Президента и вице-президента верховного суда штата назначает Совет штата (State Council) по рекомендации Руководителя штата. Члены верховного и высокого судов штата назначаются Советом штата по рекомендации Совета судебной администрации штата. Совет судебной администрации штата до представления таких кандидатур обязан запросить мнение Федерального совета судебной администрации. Если последний не сообщает своего мнения в пределах 3 месяцев, Совет штата может представлять кандидатуры самостоятельно. Судьи судов первой инстанции штата назначаются Советом штата по рекомендации Совета судебной администрации штата.

Конституция 1994 г. учредила оригинальную модель органа конституционной юстиции - Совет конституционных расследований. В составе последнего 11 членов, в том числе: президент Федерального Верховного суда (председатель); вице-президент Федерального Верховного суда (вице-председатель); 6 специалистов в области права, назначенных Президентом Республики по рекомендации Палаты народных представителей, которые должны доказать профессиональную компетенцию и высокие моральные качества; 3 лица, назначенные Палатой федерации из числа ее членов.

Совет конституционных расследований не может своей властью выносить окончательных решений по существу дела, а лишь представляет рекомендации на этот счет Палате федерации, которая и должна в пределах 30 дней разрешить конституционный спор, дать толкование Конституции или вынести постановление о том, соответствует ли Конституции федеральный закон или закон штата (в зависимости от сути вопроса). Если проблема толкования Конституции возникает при рассмотрении дела в конкретном суде, Совет конституционных расследований может, рассмотрев запрос, вернуть дело соответствующему суду, если не найдет необходимости в толковании Конституции. В этом случае неудовлетворенная сторона вправе обратиться непосредственно в Палату федерации.

До 1994 г. в Эфиопии не существовало специальных контрольных институтов в области прав человека. В соответствии с Конституцией 1994 г. (п.14 ст.55) Палата народных представителей должна учредить Комиссию по правам человека и определить законом ее полномочия и функции. Той же палатой (п.15 ст.55) должен быть учрежден институт Омбудсмана, определены его полномочия и функции, а также сделаны назначения на соответствующие должности

Литература

Лихачев В. А. Источники уголовного права Эфиопии // Источники права: Сб. трудов. М., 1985.

Решетников Ф. М. Очерк уголовного законодательства Эфиопии // Труды Университета дружбы народов. М., 1966. Т. XVIII. С.36-60.

Brietzke P. H. Law, Development & the Ethiopian Revolution. Cranberry, New Jersey, 1982.

Redden K. R. The Legal System of Ethiopia. Charlottesville, 1968.

Scholler H. Law and Politics in Revolutionary Ethiopia. Vol. 8. Verfassung und Recht in

Ubersee. 1975. P. 183-199.

Югославия*(17)
Союзная Республика Югославия

Государственное устройство
Правовая система
Общая характеристика
Гражданское и смежные с ним отрасли права
Уголовное право
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство на юго-востоке Европы в центральной части Балканского полуострова.

Территория - 102,2 тыс. кв.км. Столица - г.Белград.

Население - 10,4 млн.чел. (1991 г.); 62,3% - сербы, 16,6% - албанцы, 5% - черногорцы.

Официальный язык - сербский.

Религия - православие, католицизм и ислам.

Полной независимости после почти 500-летнего подчинения Османской империи Сербия и Черногория добились в 1878 г., когда Турция потерпела поражение в Русско-турецкой войне. В 1918 г. они вошли в состав Королевства сербов, хорватов и словенцев (с 1929 г. - Королевство Югославия). После окончания народно-освободительной войны 1941-1945 гг. под руководством коммунистов была образована (29 ноября 1945 г.) Федеративная Народная Республика Югославия (с 1963 г. - Социалистическая Федеративная Республика Югославия - СФРЮ).

В 1991-1992 гг. в связи с обострением межнациональных противоречий СФРЮ распалась. Из ее состава вышли Словения, Хорватия, Босния и Герцеговина и Македония. 27 апреля 1992 г. Сербия и Черногория образовали Союзную Республику Югославию (СРЮ), провозгласив ее правопреемницей СФРЮ (международным сообществом правопреемственность СРЮ не признана).

Государственное устройство

В настоящее время Югославия - федерация, состоящая из 2 равноправных республик-членов: Сербии и Черногории. Союзные республики суверенны в вопросах, которые Конституцией СРЮ не отнесены к компетенции федерации. Каждая союзная республика в своей конституции самостоятельно определяет организацию власти.

В условиях продолжающегося кризиса югославской федерации 14 марта 2002 г. был подписан Договор о переустройстве отношений Сербии и Черногории, предусматривающий создание нового государства, которое будет называться "Сербия и Черногория". По форме новое государство будет представлять "мягкую федерацию" с единым представительством в ООН, общим воздушным пространством и вооруженными силами. В то же время за Сербией и Черногорией признается право на отдельное экономическое пространство, включая собственные таможенные, денежные и налоговые системы.

До принятия Конституции нового государственного образования сохраняет силу Конституция 1992 г. По форме правления Югославия является президентско-парламентской республикой. Политический режим - демократия в процессе становления.

Высший законодательный орган СРЮ - Скупщина, состоящая из 2 палат Вече граждан (нижняя палата, 138 депутатов избираются по норме 1 депутат от 65 тыс. избирателей) и Вече республик (40 депутатов: по 20 депутатов из числа депутатов парламентов Сербии и Черногории). Союзные депутаты избираются сроком на 4 года. В соответствии с изменениями в Конституции СРЮ от 6 июля 2000 г. Вече республик должно также избираться прямыми выборами.

Союзная Скупщина принимает решения об изменении Конституции СРЮ; о приеме других союзных республик в состав СРЮ, об объединении с другими государствами и о вступлении в международные организации; об изменении границ СРЮ; решает вопросы

войны и мира; объявляет военное положение, положение непосредственной военной опасности и чрезвычайное положение; принимает союзные законы, иные предписания и общие акты; принимает союзный бюджет и отчет о его исполнении; ратифицирует международные договоры, когда это входит в компетенцию СРЮ; осуществляет контроль за деятельностью Союзного правительства и иных союзных органов и должностных лиц, ответственных перед Союзной Скупщиной в соответствии с Конституцией СРЮ и союзным законом; объявляет амнистию по преступлениям, предусмотренным союзным законом.

Скупщина также избирает и освобождает от занимаемой должности: Президента Республики, председателя Союзного правительства, судей Союзного Конституционного суда, судей Союзного суда, союзного прокурора, управляющего Народным банком Югославии и иных должностных лиц, определенных союзным законом.

Союзная Скупщина может по совместному предложению союзных республик регулировать и иные вопросы, которые не входят в компетенцию СРЮ.

Мандат депутатов Союзной Скупщины прекращается досрочно, если в течение 3 месяцев с начала процедуры не будет избрано Союзное правительство или принят союзный бюджет. Президент Республики своим указом констатирует прекращение мандата.

Если Союзная Скупщина в течение длительного времени не в состоянии осуществлять полномочия, предусмотренные Конституцией, Союзное правительство, заслушав мнения председателей обоих веч и депутатских групп, может распустить Союзную Скупщину.

По общему правилу решения вопросов, входящих в компетенцию Союзной Скупщины, принимают на основе равноправия обе палаты большинством голосов каждой из них. Союзные законы по вопросам о флаге, гербе и гимне; выборах союзных депутатов в Вече граждан; выборах Президента Республики; Союзном суде; Союзной прокуратуре; организации Союзного Конституционного суда, производстве в нем и юридической силе его решений - Союзная Скупщина принимает 2/3 голосов в каждой из палат.

Главой СРЮ является Президент, избираемый в соответствии с поправками к Конституции от 6 июля 2000 г. прямыми всеобщими выборами сроком на 4 года. По прежней редакции Конституции 1992 г. Президент избирался парламентом страны. Одно и тоже лицо не может избираться Президентом более 2 раз.

Президент Республики: 1) представляет СРЮ внутри страны и за рубежом; 2) указом провозглашает союзные законы; выдает грамоты о ратификации международных договоров; 3) предлагает Союзной Скупщине кандидата в председатели Союзного правительства, для чего выслушивает мнения представителей депутатских групп Союзной Скупщины; 4) с учетом мнения президентов союзных республик предлагает Союзной Скупщине кандидатов в судьи Союзного Конституционного суда и Союзного суда, союзного прокурора и управляющего Народным банком Югославии; 5) назначает выборы в Союзную Скупщину; 6) указом назначает и отзывает послов СРЮ по предложению Союзного правительства; принимает верительные и отзывные грамоты иностранных дипломатических представителей; 7) присваивает государственные награды и звания, предусмотренные союзным законом; 8) осуществляет право помилования лиц, совершивших преступления, предусмотренные союзным законом.

Исполнительная власть осуществляется Союзным правительством, состоящим из председателя, его заместителей и союзных министров. Союзное правительство: 1) определяет и проводит внутреннюю и внешнюю политику и исполняет союзные законы, иные предписания и общие акты; 2) поддерживает отношения СРЮ с другими государствами и международными организациями; 3) принимает постановления, решения, другие акты во исполнение союзных законов, иных предписаний и общих актов Союзной Скупщины; 4) образует и ликвидирует союзные министерства, иные союзные органы и организации, определяет их организацию и компетенцию; 5) направляет и координирует деятельность союзных министерств и иных союзных органов и организаций, а также признает ничтожными или отменяет их акты; 6) объявляет всеобщую мобилизацию и организует подготовительные оборонительные мероприятия.

Союзное правительство образуется после выборов Союзной Скупщины. Кандидат в председатели Союзного правительства излагает перед Скупщиной его программу и

состав. Союзное правительство считается образованным, когда Скупщина большинством голосов всех союзных депутатов в каждом из веч тайным голосованием изберет его председателя.

Председатель руководит работой Союзного правительства, он извещает Союзную Скупщину об изменении его состава. Отставка Председателя влечет прекращение мандата всего Союзного правительства.

За свою работу и работу Союзного правительства председатель несет ответственность перед Союзной Скупщиной. Он может поставить перед парламентом вопрос о доверии Союзному правительству. Мандат правительства, которому выражено недоверие, прекращается. Союзная Скупщина может выразить недоверие Союзному правительству по инициативе не менее 20 союзных депутатов одного из веч. Недоверие считается выраженным, если за это проголосовало большинство от общего количества союзных депутатов в каждом из веч.

Конституции Сербии и Черногории приняты соответственно 28 сентября 1990 г. и 12 октября 1992 г.

Сербия является смешанной, президентско-парламентской республикой. Законодательная власть принадлежит Государственной Скупщине, состоящей из 250 депутатов, избираемых на 4 года путем прямых всеобщих выборов. Глава государства - Президент Республики, избираемый гражданами на 5 лет. Президенту принадлежат обычные для главы смешанной республики полномочия: осуществление внешнеполитических сношений, предложение кандидатуры главы правительства, право отлагательного вето и т.д. Исполнительную власть осуществляет правительство во главе с Премьер-министром, ответственное перед парламентом. Аналогичную систему органов власти имеет Черногория.

Правовая система

Общая характеристика

Югославия входит в романо-германскую правовую семью, занимая в ней (наряду с другими бывшими югославскими республиками) обособленное место.

Для королевской Югославии был характерен правовой партикуляризм: после 1918 г. действовали 6 обособленных правовых систем (хорватско-словенская, далматинско-словенская, воеводинская, сербская, черногорская и боснийско-герцеговинская), в каждой из которых присутствовали элементы римского, германского, венгерского, византийского, османского, а также канонического права. В 1920-1930-е гг. началась кодификация права, существенную роль в которой сыграли местные ученые-правоведы.

Приход коммунистов к власти в 1945 г. нарушил преемственность развития югославского права. 23 октября 1946 г. издан специальный Закон о недействительности правовых актов, принятых до 6 апреля 1941 г. (день начала войны) и в период оккупации. До принятия нового законодательства такие акты могли действовать в части, не противоречившей основам нового, народного строя.

С другой стороны, коммунисты добились унификации югославского права в масштабах всей страны. До расширения законодательных полномочий союзных республик по Конституции 1974 г. все основные отрасли права находились в компетенции федеральных властей. В социалистический период югославское право, как и страна в целом, развивалось своим собственным, оригинальным путем. Его отличал отказ от кодификации гражданского права, а также интенсивный поиск новых форм общественного и производственного самоуправления в конституционном и хозяйственном праве. Югославия была наиболее либеральной из всех социалистических стран; ее экономика с начала 1960-х гг. основывалась на рыночных принципах при сохранении сильного государственного сектора в промышленности и значительных регулировочных функций у государства. В конце 1940 - начале 1950-х гг. ряд отраслей югославского права развивался под сильным влиянием советской юридической школы, но в дальнейшем советские образцы потеряли для югославского законодателя привлекательность из-за идеологических расхождений.

В период демократических преобразований начала 1990-х гг. югославское право в

большей степени стало ориентироваться на западно-либеральные ценности, особенно в конституционной сфере. В то же время переход от "рыночного социализма" к "социально ориентированной рыночной экономике" не потребовал такой глубокой ломки гражданского и смежных с ним отраслей права, как в других бывших социалистических странах. Сохранению многих элементов прежней правовой системы способствует то, что Сербия и Черногория, составляющие новую Югославию, принадлежат не к западному, а к восточно-православному типу правовой культуры с характерным для последней преобладанием общинно-социалистических ценностей над индивидуалистическими.

Основным видом источников права являются законы и другие нормативные акты. Все законодательство делится на федеральное (союзное) и республиканское. На вершине иерархии нормативно-правовых актов находится Конституция СРЮ. Конституции союзных республик, союзные законы, законы союзных республик и все иные предписания и общие акты должны ей соответствовать. Законы, иные предписания и общие акты, изданные в союзных республиках, должны соответствовать союзным законам.

Конституция СРЮ содержит перечень вопросов, по которым может законодательствовать федерация: единый рынок; правовое положение предприятий и других хозяйствующих субъектов; денежная, банковская, валютная системы, внешняя торговля и таможенные пошлины; система кредитных отношений с иностранными субъектами; основы налоговой системы; обеспечение конституционных прав и безопасности граждан; оборона и государственная безопасность; организация федеральных органов.

В настоящее время на территории СРЮ наряду с законодательством Сербии, Черногории и новой федерации продолжает действовать прежнее федеральное законодательство.

Согласно Конституции СРЮ международные договоры, которые ратифицированы и опубликованы в соответствии с Конституцией и общепринятыми нормами международного права, являются составной частью внутреннего права.

Судебная практика в югославской правовой доктрине не считается источником права.

Гражданское и смежные с ним отрасли права

Основой сербского гражданского права на протяжении веков выступали византийское и местное обычное право. Рецепция византийского права в Сербии XIV в. была особенно заметна именно в области гражданско-правовых отношений. Многие институты вещного, обязательственного и наследственного права были полностью или частично заимствованы из Византии. Однако сербское законодательство и обычай нередко вносили в них весьма существенные коррективы. В области брачно-семейных отношений господствовали нормы византийского церковного права.

Современное гражданское право Сербии начало складываться после получения страной автономии в составе Османской империи в начале XIX в. В 1829 г. князь Милош назначил комиссию для составления гражданских законов, в основу которых должен быть положен кодекс Наполеона. Работа этой комиссии была безуспешной. В 1840 г. князь Александр Кара-Георгиевич учредил новую комиссию с той же целью. В основание будущих сербских законов на этот раз были положены австрийские образцы. Но и вторая комиссия заседала долго и бесплодно. В отсутствие гражданского законодательства новые общественные отношения регулировались частными государственными актами и обычным правом. Старинные обычаи держались в Сербии и Черногории, особенно в крестьянстве, очень крепко.

Гражданское право межвоенной королевской Югославии было раздроблено на 6 областей: Сербия (ГК 1844 г.), Воеводина (венгерское прецедентное право), Хорватия и Славония (австрийское Общее гражданское уложение 1811 г.), Словения и Далмация (то же австрийское Уложение 1811 г. с новеллами периода Первой мировой войны), Черногория (Общий кодекс о собственности 1888 г.). Наконец, шариат применялся к мусульманам на всей территории страны. Эта правовая мозаика была упразднена

решением Антифашистского комитета от 3 февраля 1945 г. и законом 1946 г. Тем не менее старые акты (в качестве дополнительного законодательства) некоторое время действовали.

В социалистический период гражданское право развивалось (за исключением небольшого периода конца 1940-х гг.) на основе концепции "рыночного социализма". В место создания единого ГК югославский законодатель пошел по пути принятия законов по отдельным гражданско-правовым институтам (о наследовании 1955 г., об исковой давности 1953 г., о чеках 1946 г., о векселях 1946 г. и др.). В соответствии с Конституцией СФРЮ 1974 г. регулирование многих вопросов гражданского права перешло в компетенцию республик, входивших в состав СФРЮ. В большинстве республик действовали свои законы о наследовании, о собственности и т.д., в которых были учтены основные положения федерального акта.

Довоенное семейное право Югославии строилось на сугубо религиозной основе и, соответственно, сильно различалось в зависимости от конфессии. В социалистический период оно было полностью секуляризовано и унифицировано, очищено от пережитков феодального прошлого. Новое семейное законодательство составили Основной закон о браке (1946), Основной закон об отношениях между родителями и детьми (1947), Закон об усыновлении (1947), Основной закон об опеке (1965).

В социалистической Югославии было весьма развито экономическое (хозяйственное) право, в котором основное внимание уделялось вопросам производственного самоуправления трудящихся. В соответствии с Основным законом об управлении государственными хозяйственными предприятиями и высшими хозяйственными содружествами со стороны трудовых коллективов (1950) на всех предприятиях, в торговых и сельскохозяйственных организациях на 1-2 года избирались рабочие советы. Последние выбирали правление, которое участвовало в разработке производственных планов, осуществляло контроль за их реализацией, заботилось о трудовой дисциплине, распределяло чистый доход предприятия. По отдельному закону, принятому в конце 1951 г., в общегосударственном плане намечались лишь общие пропорции экономического развития, производства и распределения. Большие права в планировании предоставлялись предприятиям, которые нацеливались на более активное использование товарно-денежных отношений. В 1960-х гг. экономическая самостоятельность предприятий еще более расширилась. В 1965 г. принят Закон о банкротстве. В 1967 г. разрешены прямые иностранные инвестиции в экономику Югославии.

Нетипичная для социалистических стран политика проводилась и в аграрном секторе. В ноябре 1951 г. была остановлена начатая в 1949 г. коллективизация. В место этого взят курс на укрепление снабженческо-сбытовых кооперативов. Производственные кооперативы распускались. В постановлениях, принятых в 1953 и 1954 гг., разрешалась свободная продажа и аренда земли, определенное использование наемной рабочей силы.

Новый этап в развитии гражданского и смежных с ним отраслей права связан со сменой общественного строя в Югославии. Конституция СРЮ 1992 г. (ст.69) гарантирует свободу труда и предпринимательства, а также право собственности. Согласно Конституции лица без гражданства не могут стать собственниками земли, а иностранные граждане приобретают ее только "на началах взаимности в соответствии с законом" (ст.70). Природные богатства являются государственной собственностью. Сельскохозяйственные угодья и городские земли могут находиться в любой форме собственности (ст.73).

Гражданское право в СРЮ по-прежнему не кодифицировано. Соответствующие блоки регулируются отдельными законами, которые отражают общепринятую в романо-германской семье систему. Так, законы, регулирующие имущественные отношения, выделяют вещное и обязательственное право в качестве самостоятельных разделов гражданского права.

Вещные отношения в Сербии и Черногории регулируются республиканскими законами о собственности, в основе которых лежит Федеральный закон "Об основных имущественно-правовых отношениях" от 31 января 1980 г. Кроме того, административно-правовые ограничения правомочий собственника предусмотрены законами об

экспроприации, которые действуют в обеих союзных республиках СРЮ. Обязательственное право основано на Законе "Об обязательственных отношениях" от 30 марта 1978 г. с изменениями и дополнениями 1985 г. (им регулируются также залоговые отношения). Наследственные отношения регулируются республиканскими законами о наследовании.

В 1990-е гг. в связи с переходом от "рыночного социализма" к свободной рыночной экономике наиболее серьезные изменения произошли в хозяйственном праве, которое теперь правильнее именовать торговым. Еще в 1989 г. на федеральном уровне принято новое законодательство о компаниях. Федеральный закон о торговле 1993 г. заложил основы современного законодательства о недобросовестной конкуренции. В декабре 1994 г. Союзная Скупщина одобрила Закон о государственных предприятиях, упразднив тем самым категорию "общественной собственности".

Ряд новых законов нацелен на привлечение в страну иностранных инвестиций (Закон об иностранных инвестициях 1992 г., Закон о свободных экономических зонах 1994 г.).

В то же время процессы приватизации и либерализации в экономике Югославии (особенно в Сербии) осуществляются значительно медленнее и осторожнее, чем в других восточноевропейских странах. Начало приватизации в Сербии было положено Законом об условиях и процедуре преобразования общественной и других форм собственности 1991 г. В 1997 г. его сменил новый сербский Закон о преобразовании собственности. В 1996 г. новое законодательство о приватизации принято в Черногории.

Правительство сохраняет за собой право экспроприировать собственность в "общественных интересах". Согласно сербскому Закону об экспроприации 1993 г. государство обязано предложить адекватную (по крайней мере, не ниже рыночной цены) компенсацию за экспроприируемую собственность.

В сфере трудового права принят новый Федеральный закон об основах трудовых отношений 1996 г., сербский Закон о трудовых отношениях 1993 г., черногорский Закон о трудовых отношениях 1990 г. Несмотря на некоторые новые положения, они отражают многие принципы прежнего, социалистического трудового законодательства.

Уголовное право

Сербское уголовное право было впервые кодифицировано в 1349 г. в своде законов царя Душана ("Законник Стефана Душана"), отразившем сильное влияние византийского уголовного права. После распада сербского средневекового государства (1454-1459 гг.), во время турецкого господства, реакция против преступности снова приобрела частноправовой характер (кровная месть и имущественное возмещение). В начале XIX в. (первое восстание сербов) работа в области законодательства была возобновлена. Тем не менее вплоть до 1860 г. уголовное право Сербии оставалось несистематизированным и развивалось от случая к случаю. Сохранялось применение варварских средневековых наказаний. В 1860 г. было издано Уложение о наказаниях, которое восприняло нормы прусского Уголовного кодекса 1851 г. Оно устанавливало следующую шкалу наказаний: смертную казнь, назначаемую за убийство, кражу, совершенную в третий раз, государственные преступления и др., каторжные работы от 2 до 20 лет, тюремное заточение от 2 до 20 лет и тюремное заключение от 30 дней до 5 лет, телесные наказания от 10 до 50 ударов и др. Телесные наказания были полностью отменены лишь в 1873 г.

В Черногории обычай оставался основным источником уголовного права до середины XIX в. В 1855 г. князь Данило опубликовал кодекс (95 статей), содержавший постановления уголовно-правового характера. Уголовный кодекс Черногории 1906 г. представлял почти дословную копию сербского УК 1860 г.

Ко времени образования Югославии (1918 г.) на соответствующей территории существовало 6 областей с различным правом, с 6 различными уголовными кодексами. В 1919-1921 гг. на всю страну было частично распространено действие сербского уголовного законодательства. В 1929 г. принят первый общеюгославский УК.

Уголовное законодательство народно-демократической Югославии первоначально состояло из Общей части УК 1948 г. (разработанной под сильным влиянием советского

уголовного права), Закона о воинских преступлениях 1948 г. и еще нескольких уголовных законов. Однако уже в 1948 г. была начата работа над новым Уголовным кодексом, который был принят 2 марта 1951 г. и представлял частичный возврат к Кодексу 1929 г. Наиболее значительные изменения к нему были сделаны в 1959 г. под влиянием школы "новой социальной защиты" (современные нормы об ответственности несовершеннолетних, сокращение максимальных сроков заключения и т.д.). УК 1951 г. действовал в качестве единого для всей Югославии уголовного закона до 1976 г. Конституция 1974 г. изменила распределение законодательных полномочий между федерацией и республиками, в частности в области уголовного права. С этого момента федеральное (союзное) законодательство стало определять только основные принципы уголовной ответственности (Общая часть) и устанавливать ее лишь в отношении тех объектов преступного посягательства, которые воплощают интересы федерации в целом или отдельных союзных органов (Особенная часть). Все остальные вопросы уголовного законодательства были отнесены к компетенции союзных республик и автономных краев.

28 октября 1976 г. был принят новый Уголовный кодекс СФРЮ, который вступил в силу 1 июля 1977 г., а в союзных республиках и автономных краях Югославии в течение июня 1977 г. были приняты собственные уголовные кодексы. Как и УК СФРЮ, они вступили в силу с 1 июля 1977 г.

Так же как и прежний, УК 1976 г. имеет Общую и Особенную части. Однако нормы Общей части сформулированы намного подробнее. Республиканские УК делятся не на Общую и Особенную части, а на "часть I" и "часть II". В части I содержатся общие положения, которые, как правило, заключены в 5-6 главах. В них даются краткие вводные положения, основные положения об исполнении наказаний, конкретизированные нормы, относящиеся к надзору за условно осужденными, к мерам воспитательного характера и наказаниям несовершеннолетних, и толкование отдельных понятий. Во всем остальном действуют нормы Общей части УК СФРЮ.

Особенная часть Уголовного кодекса СФРЮ 1976 г. включает 2 категории норм: а) предусматривающие уголовную ответственность за преступления, рассмотрение которых относится к исключительной компетенции федерации (государственные, воинские, международные) и б) содержащие составы преступлений, ответственность за которые предусмотрена также и республиканским уголовным законодательством (должностные, некоторые экономические и другие преступления, представляющие опасность для федерации в целом). Почти в 1/3 (45 из 141) статей Федерального уголовного кодекса 1977 г. на момент принятия была предусмотрена смертная казнь.

Кроме уголовных кодексов в Югославии существуют иные источники уголовного права. К ним относятся специальные законодательные акты, содержащие нормы об уголовной ответственности за совершение отдельных правонарушений, и иные предписания, нарушение которых влечет ответственность на основании уголовных кодексов (например, законы о продаже лекарственных средств, о продаже ядовитых веществ, о морском и речном судоходстве 1977 г.).

В 1990-е гг. в уголовное законодательство Югославии внесены некоторые изменения, связанные со сменой общественного строя. Одни из них были направлены на гуманизацию уголовного права и декриминализацию утративших общественную опасность деяний, другие - на криминализацию новых видов преступных посягательств.

Смертная казнь в Сербии была отменена в феврале 2002 г., после того как федеральный парламент принял соответствующее решение в ноябре 2001 г.

В июне 2002 г. парламент Черногории также принял решение об отмене смертной казни. На практике смертная казнь не применялась в Югославии в течение последних 10 лет.

Судебная система. Органы контроля

Судебная система Югославии состоит из местных, окружных судов, верховных судов республик Сербии и Черногории, а также Союзного суда. Имеется также система военных судов.

Согласно Конституции СРЮ Союзный суд: 1) рассматривает дела в качестве суда высшей инстанции, когда это предусмотрено союзным законом, принимает решения о

чрезвычайных правовых средствах, направленных против решений судов союзных республик по вопросам применения союзного закона; 2) разрешает имущественные споры между союзными республиками, а равно между Республикой Югославией и союзной республикой; 3) принимает решения о законности актов союзных органов управления; 4) разрешает споры по вопросам компетенции между судами союзных республик, а равно между военными и иными судами; 5) устанавливает основные начала единообразного применения судами союзных законов и иных союзных предписаний и общих актов.

Судей союзного суда избирает и освобождает от занимаемой должности Союзная Скупщина. Срок их полномочий - 9 лет. Из своего состава они избирают председателя Союзного суда.

Согласно Конституции Сербии судьи Верховного суда и нижестоящих судов избираются Государственной Скупщиной пожизненно. Аналогичная норма предусмотрена Конституцией Черногории.

Прокуратура в Югославии является централизованной организацией, возглавляемой союзным прокурором. Согласно Конституции СРЮ он использует правовые средства, предусмотренные союзным законом, в отношении дел, находящихся в ведении Союзного суда. Союзный прокурор дает указания, обязательные для прокуроров в союзных республиках, и может принять на себя уголовное преследование в случае, если преступление или иное наказуемое деяние предусмотрено союзным законом. Союзного прокурора избирает (на 4 года) и освобождает от должности Союзная Скупщина.

Согласно Конституции Сербии прокуроры республики избираются Государственной Скупщиной пожизненно. По Конституции Черногории Скупщина назначает их на 5 лет.

Органом конституционного контроля в Югославии является Конституционный суд (КС). Он состоит из 7 судей, избираемых Скупщиной на 5 лет. Судьи КС из своего состава избирают председателя (на 3 года).

Союзный КС принимает решения: 1) о соответствии конституций союзных республик Конституции Союзной Республики Югославии; 2) о соответствии законов, иных предписаний и общих актов Конституции Союзной Республики Югославии и ратифицированным и опубликованным международным договорам; 3) о соответствии законов, иных предписаний и общих актов союзных республик союзным законам; 4) о соответствии общих актов политических партий и объединений граждан Конституции и союзным законам; 5) о конституционных жалобах по поводу нарушения отдельным актом или действием прав и свобод человека, установленных Конституцией СРЮ (когда не предоставлена иная правовая зашита); 6) о спорах по компетенции между союзными органами и органами союзных республик, равно как и между органами союзных республик; 7) о запрете деятельности политических партий и иных объединений граждан; 8) о правонарушениях в ходе избрания союзных органов. Правом выступить с инициативой о возбуждении производства по оценке конституционности и законности обладает каждый, в том числе сам КС.

Союзный КС принимает решения большинством голосов судей. Его решения общеобязательны. Признанные неконституционными законы и другие правовые акты перестают действовать.

Собственные конституционные суды (с аналогичными функциями) существуют в Сербии и Черногории.

Литература

Blagojevic B. T. Yugoslavia // International Encyclopedia of Comparative Law. Vol. 1. 1974. P.Y5-33.

Blagojevic B. T. Guide to the Yugoslav Legal System. Belgrade, 1977.

Chloros A. G. Yugoslav Civil Law: History, Family, Property and Commentary Texts. Oxford, 1970.

Южно-Африканская республика

Государственное устройство

Правовая система
Общая характеристика
Гражданское и смежные с ним отрасли права
Уголовное право и процесс
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство на юге Африки.

Территория - 1221 тыс. кв.км. Столица - г. Претория.

Население - 43,43 млн. чел. (1999 г.); африканцев - 30,6 млн., европейцев - 5,1 млн. (из них африканеров-буров, потомков голландских поселенцев, примерно 57,5%), индийцев - около 1 млн., цветных - 3,4 млн.

Официальными являются 11 языков основных групп населения страны; преимущественно используются английский и африкаанс.

Религия - большинство верующих - христиане (77%) и приверженцы традиционных культов (18%), имеются также крупные общины индуистов и мусульман.

Колонизация Южной Африки была начата в 1652 г. голландцами, основавшими Капскую колонию, господствующее положение в которой заняли нидерландские колонисты-буры. В 1806 г. ее захватила Великобритания, откуда в 1820 г. прибыли первые поселенцы. В 1834 г. началось переселение буров в глубь континента, где они основали ряд независимых республик (Трансвааль, Оранжевое свободное государство). В 1843 г. Великобритания аннексировала Наталь, а после англо-бурской войны (1899-1902 гг.) Трансвааль и Оранжевое свободное государство. В 1910 г. эти территории вместе с Капской колонией были объединены в Южно-Африканский Союз, ставший британским доминионом.

С начала колонизации шло истребление и закабаление чернокожих жителей. Национальная партия, придя к власти в 1948 г., стала проводить политику апартеида, основанную на сосредоточении всей политической и экономической власти в руках белых (прежде всего африканеров), существенном ограничении в правах по расовому признаку, насильственном переселении африканцев из "белых" районов (87% территории) в так называемые бантустаны. Борьбу против апартеида возглавил основанный в 1912 г. Африканский национальный конгресс (АНК). В 1961 г. Южная Африка стала республикой (ЮАР) и вышла из Содружества, возглавляемого Великобританией (членство ЮАР в Содружестве было восстановлено в июне 1994 г.).

В конце 1980-х гг. правительство ЮАР под давлением международного сообщества пошло на мирный демонтаж режима апартеида. Было отменено расистское законодательство, легализованы политические партии. В 1991 г. отменена сегрегация по месту жительства и владению землей. В результате длившихся 4 года многосторонних переговоров была принята новая Временная конституция страны, основанная на принципах разделения властей и отказа от апартеида. На состоявшихся 26-29 апреля 1994 г. всеобщих выборах, признанных международным сообществом в целом свободными и справедливыми, в большинстве избирательных округов победу одержал АНК.

Государственное устройство

Согласно Конституции страны, принятой Парламентом 8 мая 1996 г., ЮАР унитарная республика с элементами федерализма. Составляющие страну 9 провинций наделены обширными полномочиями, в том числе законодательной автономией.

По Конституции 1996 г. в ЮАР установлена форма правления, не имеющая аналогов в мире. Ее можно охарактеризовать как "сверхпарламентскую республику".

Законодательная власть на общенациональном уровне принадлежит двухпалатному Парламенту, состоящему из Национального совета провинций (верхняя палата, 90 человек, избираемых по 10 от каждого провинциального законодательного органа) и Национального собрания (нижняя палата, 400 человек, избираемых на основе пропорционального представительства). Совместные заседания обеих палат Парламента образуют Конституционную ассамблею.

Срок полномочия Национального собрания - 5 лет. Президент Республики должен распустить Национальное собрание, если оно приняло резолюцию о самороспуске и с момента его избрания истекли 3 года. И.о. Президента должен распустить Национальное собрание, если оно в течение 30 дней не изберет нового Президента.

Если иное не предусмотрено Конституцией, законы принимаются Национальным собранием простым большинством голосов от числа присутствующих на заседании депутатов (должно присутствовать большинство от общего числа депутатов).

В состав каждой делегации Национального совета провинций входят премьер-министр провинции или другое лицо, им назначенное (глава делегации), 3 других специальных и 6 постоянных делегатов. Специальные и постоянные делегаты назначаются провинциальными законодательными собраниями по представлению фракций политических партий. Постоянные делегаты назначаются на срок полномочий провинциальных законодательных собраний.

При голосовании в Национальном совете провинций каждая делегация имеет 1 голос, который подается главой делегации. Решение считается принятым, если его поддержали делегации не менее 5 провинций.

Полномочия палат в области законодательства не равны. Законопроекты могут вноситься в любую из палат, но финансовые - только в Национальное собрание. Все принятые Национальным советом провинций законопроекты передаются на утверждение Национальному собранию и наоборот. Национальный совет провинций может утвердить поступивший к нему из нижней палаты законопроект в неизменном виде, утвердить его с поправками или отклонить. В последних 2 случаях Национальное собрание обязано вновь рассмотреть законопроект, при этом оно может принять его в прежней редакции или с учетом поправок либо отказаться от принятия законопроекта. В отношении законопроектов по ряду вопросов, перечень которых содержится в приложении к Конституции, для повторного принятия законопроекта нижней палатой в неизменном виде требуется большинство в 2/3 голосов депутатов. В то же время Национальный совет провинций не имеет возможности провести свой законопроект вопреки мнению нижней палаты, если последняя отклонит переданный ей из верхней палаты законопроект или утвердит его с изменениями. При рассмотрении Национальным советом провинций законопроектов, поступивших из нижней палаты, каждый член делегации имеет право голоса, а решения принимаются простым большинством от числа присутствующих делегатов.

Принятый Парламентом законопроект передается Президенту для санкционирования и подписания. Если Президент сочтет какие-либо положения законопроекта неконституционными, он может потребовать его нового рассмотрения Парламентом. Повторно утвержденный законопроект Президент обязан подписать или передать вопрос на рассмотрение Конституционному суду. Если последний подтвердит конституционность законопроекта, Президент его подписывает.

Глава государства и правительства (исполнительной власти), а также главнокомандующий вооруженными силами - Президент. Он избирается Национальным собранием из числа его членов сроком на 5 лет. Никто не может быть Президентом более 2 раз.

Президент призван защищать Конституцию и обеспечивать единство нации. Он подписывает принятые Парламентом законы, созывает палаты на чрезвычайные заседания, объявляет референдум, назначает на публичные должности (в предусмотренных Конституцией и законом случаях), осуществляет помилование; присваивает государственные награды, назначает и отзывает дипломатических представителей ЮАР, получает верительные и отзывные грамоты от иностранных дипломатических представителей.

Президент осуществляет исполнительную власть совместно с другими членами Кабинета (правительства), применяет национальное законодательство, проводит правительственный политический курс, координирует функции министерств и ведомств, осуществляет право законодательной инициативы.

Кабинет состоит из Президента как главы Кабинета, заместителя Президента и министров. Он назначает заместителя Президента и министров и может сместить их. Заместитель Президента и министры (за исключением не более чем 2) должны быть

выбраны из числа депутатов Национального собрания. Заместитель Президента оказывает помощь Президенту в исполнении правительственных функций.

Члены Кабинета несут ответственность за исполнение своих функций перед Президентом, а также коллективно и индивидуально подотчетны Парламенту.

Письменные решения Президента должны быть контрасигнованы другим членом Кабинета, если эти решения носят нормативно-правовой характер и относятся к сфере деятельности данного члена Кабинета.

Национальное собрание может большинством голосов вынести вотум недоверия Кабинету, исключая Президента. В этом случае Президент обязан сформировать Кабинет заново. Если Национальное собрание тем же большинством выразит вотум недоверия самому Президенту, он и все другие члены Кабинета должны уйти в отставку.

Система органов власти в провинциях во многом напоминает общенациональную. Представительными и законодательными органами являются однопалатные законодательные собрания провинций (30-80 депутатов). Они избирают из числа своих членов и на срок своих полномочий премьера, который возглавляет исполнительную власть в провинции. Премьер формирует Исполнительный совет. Законодательное собрание провинции может вынести вотум недоверия Исполнительному совету, исключая премьера, или самому премьеру. В первом случае премьер формирует новый совет, во втором - весь Исполнительный совет уходит в отставку.

Правовая система

Общая характеристика

ЮАР имеет смешанную правовую систему, сочетающую элементы римско-голландского права и английского права. Среди черных африканцев действует также обычное право.

Римско-голландское право - самостоятельная система, которая существовала в нидерландской провинции Голландия с XV до XIX в. Эта система представляла собой римское право, интерпретированное средневековыми голландскими юристами, тесно связанное со староголландским обычным правом и дополненное законодательными актами периода бургундского и испанского владычества, большинство из которых были приняты в XVI в. Римское право в Голландии было реципировано в форме, которую ему придали глоссаторы и комментаторы. В течение XVII-XVIII вв. известные голландские правоведы, такие как Гуго Гроций (1583-1645), Арнольд Винний (1588-1657), Иоганн Вет (1647-1713), Корнелий ван Бинкерсхек (1673-1743), Дионисий ван дер Кессель (1738-1816), исследовали римское право с исторической точки зрения и приспосабливали его к современным им практическим потребностям.

В начале XIX в. в самой Голландии право было преобразовано по французскому образцу (на основе кодексов Наполеона), но в колониях, захваченных в начале XIX в. англичанами (в Южной Африке, на Цейлоне и т.д.), бурских республиках Трансвааль и Оранжевая оно действовало практически в первоначальном виде.

Англичане, утвердив свое господство в южноафриканских колониях, сохранили действие как римско-голландского права, так и некоторых местных обычаев. По конституционному Акту об образовании Южно-Африканского Союза (1909) определялось, что право отдельных колоний, которое действовало к моменту создания Союза, является действующим до тех пор, пока не будет пересмотрено Парламентом Союза или провинциальными советами.

В течение XIX и XX вв. южноафриканское право перерабатывалось как в силу социально-экономического развития, так и под влиянием английской правовой культуры. В соответствии с английским правом были практически полностью преобразованы уголовный и гражданский процесс, уголовное, конституционное, административное и торговое право. Традиции английского права стали определять судоустройство, положение судьи, принцип связанности прецедентом, деятельность юристов. Поскольку в римско-голландском праве отсутствовали нормы, способные регулировать современные товарно-денежные отношения, многие английские законы, регулирующие оборот ценных бумаг, банкротство, морскую торговлю, страхование и правовое положение торговых

товариществ, были реципированы.

В то же время законы, относящиеся к собственности, лицам, наследованию и (в меньшей мере) контрактам, все еще находятся под преобладающим влиянием римско-голландского права. Именно в ЮАР, как нигде в мире, римское право продолжает и сегодня сохранять свою жизненную силу. На тексты из знаменитого Свода Юстиниана (Corpus Juris Civilis) VI в. все еще ссылаются как на источник права, а истолкование им дается на основе трудов Гуго Гроция. В решениях южноафриканских судов преемственность римского права в его эволюционном развитии прослеживается гораздо явственнее, чем на Европейском континенте, где эта преемственность благодаря посреднической миссии гражданских кодексов если не прервана, то в значительной мере исчезла из сознания юристов.

Английское право проникало в Южную Африку и косвенным путем. В тех случаях, когда суды сталкивались с неясными, по их мнению, местами, проблемами и устаревшими нормами в римско-голландском праве, они были склонны обращаться за помощью к английскому прецедентному праву, с которым судьи, получившие в большинстве своем образование в Лондоне, были знакомы гораздо лучше, чем с сочинениями голландских юристов.

В настоящее время Южная Африка имеет некодифицированную систему права. Два главных источника современного южноафриканского права - законодательство и прецедентное право. Каждый суд связан решениями вышестоящего суда. Решения магистратских судов прецедента не создают. Обычай, хоть и является источником права, имеет незначительное применение. Законодательство включает Конституцию и акты Парламента (законы), конституции и законодательные акты провинций, а также подзаконные правовые акты - от правительственных до муниципальных. Конституция содержит достаточно сложные правила разграничения законодательной компетенции Республики и провинций и разрешения коллизий национального и провинциального законодательства.

Международные соглашения, ратифицированные ЮАР, не становятся автоматически частью ее законодательства и не пользуются приоритетом. Согласно Конституции любое международное соглашение становится в Республике общеобязательным путем принятия соответствующего национального закона; только имеющие прямое действие нормы соглашений, одобренных Парламентом, являются непосредственно законом в Республике, если не противоречат Конституции или акту Парламента.

С "европейской" правовой системой в ЮАР сосуществует африканское обычное право. На сегодняшний день из 36млн. жителей лишь 16% - потомки выходцев из Европы. Правовые споры среди чернокожего населения страны решаются специальными "местными судами" (native courts) на основе обычного права племени банту. В то же время с падением режима апартеида все большее число чернокожих африканцев воспринимает европейскую правовую культуру и интегрируется в современное общество.

В 1990-е гг. правовая система ЮАР, как и ее политическая система, подверглась коренной трансформации, связанной с переходом от режима апартеида к нерасовому обществу. Большое количество дискриминационных законов и норм, пронизывавших правовую систему, отменены или изменены. В ходе конституционно-правовой реформы созданы новые демократические институты. В 1994 г. учреждены Конституционный суд, Комиссия по правам человека и Комиссия судебной службы, а также законодательно утверждены правила процедуры для указанных органов. В том же 1994 г. создана Служба публичного защитника. Основы новой демократической государственности и правовой системы закреплены в Конституции 1996 г. Каталог прав и свобод человека, содержащийся в новой Конституции, не только полностью соответствует всем международным стандартам, но и отмечен определенными новациями по сравнению с другими демократическими странами.

Гражданское и смежные с ним отрасли права

Частное право ЮАР, как и правовая система страны в целом, имеет гибридный

характер. В семейном, наследственном и вещном праве по-прежнему доминируют концепции римско-голландского права, а влияние английского права незначительно. Сильнее оно в общем договорном и деликтном праве, хотя и здесь в целом сохранен понятийный аппарат римского права. В то же время большинство специальных институтов торгового права имеют уже чисто английское происхождение.

Как и в романо-германской правовой системе, частное право ЮАР традиционно подразделяется на право лиц, семейное право, право собственности, обязательственное (договоры, деликты, неосновательное обогащение) и наследственное право.

Праву лиц известен институт эмансипации. Усыновление регулируется Актом о детях (1960), заключение брака - Актом о браке (1961). Брак заключается в присутствии 2 свидетелей перед гражданским чиновником или служителем церкви, который наделен соответствующими функциями министром внутренних дел. Акт о брачных отношениях (1953) расширил права замужних женщин, позволив им самостоятельно распоряжаться собственными доходами и сбережениями, открывать счета в банках и т.д. Акт о собственности супругов (1984) отменил семейную власть мужа над личностью и собственностью его жены, что означало ликвидацию всех существовавших до этого ограничений гражданской дееспособности последней. Если супруги подчиняют свой брак законному режиму общности имущества, они обладают равными правами по распоряжению общей собственностью.

Расторжение брака допускается по двум основаниям: непоправимый распад брака и душевная болезнь или длительное бессознательное состояние супруга (Акт о разводе 1979 г.).

В вещном праве решающая роль римского права неоспорима. Примером этого может служить понятие единства собственности, которое отличают от ограниченных вещных прав и от владения. Столь резкое разграничение этих понятий неизвестно общему праву. Институт доверительной собственности англо-американского права не был воспринят в Южной Африке.

Основными правами на чужую вещь признаются сервитуты, залоговые (на движимую или бестелесную вещь) и ипотечные права.

Нынешнее деликтное право ЮАР уходит своими корнями в римские Законы XII таблиц и Закон Аквилия конца II - начала III в. до н.э. Правила распределения ответственности при наличии встречной вины истца установлены Актом о распределении убытков (1956). Тот же акт регулирует распределение ответственности сопричинителей вреда. Деликтное право восприняло английскую доктрину субститутивной (субсидиарной) ответственности. Общие принципы такой ответственности применяются и к государству (Акт об ответственности государства 1957 г.).

Основным источником наследственного права является Акт о завещаниях (1953).

Организационно-правовые формы ведения хозяйственной деятельности взяты из английского права и оформлены Актом о компаниях (1973). Публичные компании (с правом выпуска акций для открытой продажи) должны иметь не менее 7 акционеров, а частные компании могут иметь и одного акционера, но не более 50. В партнерствах (товариществах) не должно быть более 20 членов.

Основными законами в области торгового права являются акты о неплатежеспособности (1936), о купле-продаже в рассрочку (1942), об отчуждении земли (1981), о страховании (1943), о векселях (1964), основанный на английских актах о векселях 1882 г. и о чеках 1957 г.; Акт о банках (1965), Акт о финансовых институтах (инвестиционных фондах) (1984).

Хотя в ЮАР традиционно существует свободная рыночная экономика, южноафриканскому государству принадлежит исключительно важная роль в регулировании всех сфер хозяйственной деятельности. Корпорация индустриального развития, учрежденная согласно Акту об индустриальном развитии (1940), поощряет и финансово поддерживает развитие новых секторов промышленности. Акт о контроле за ценами (1964) учредил должность контролера, уполномоченного устанавливать максимальные цены на широкий спектр товаров и услуг. Согласно Акту о маркетинге (1968) Национальный совет маркетинга при поддержке комитетов производителей и потребителей осуществляет надзор за процессом упаковки, хранения, маркировки и рекламы пищевых и иных продуктов. Вся эта деятельность осуществляется под общим

контролем Министерства экономики.

Акт о регулировании монопольных условий (1955) установил механизм расследования Советом по торговле и промышленности случаев монополистической деятельности. На основе доклада Совета по торговле и промышленности министр экономики может прекратить конкретную деятельность и расторгнуть конкретные соглашения, признанные монополистическими и не оправданными с точки зрения общественных интересов.

В области горнодобывающей промышленности наиболее важными законами являются Акт о горных правах (1967) и Акт о драгоценных камнях (1964). Обычно права на недра отделены от прав на соответствующий земельный участок. Государство имеет право добычи и распоряжения драгоценными металлами, минералами и камнями, которое оно осуществляет, предоставляя участки недр в аренду. Право добычи обычных металлов принадлежит владельцу земли, где они были обнаружены. В области энергетики приняты Акт об атомной энергии (1967) и Акт об обогащении урана (1970).

Значительное развитие в ЮАР получило экологическое право. Наиболее важными из многочисленных законодательных актов в этой сфере являются акты о предотвращении загрязнения атмосферы (1965), о сохранении почв (1969), о национальных парках (1976), о контроле за загрязнением моря (1980), о сохранении окружающей среды (1982) и о сохранении агрикультурных ресурсов (1983).

Законодательство об интеллектуальной собственности в ЮАР основано на Акте о патентах (1978), Акте об авторских правах (1978), Акте о торговых марках (1963) и Акте о промышленных образцах (1967). Все они следуют принципам английского права.

Гражданский процесс также построен по английскому образцу. Основными его источниками являются Акт о Верховном суде (1959), дополненный Едиными правилами суда (Government Notice R 48 of 1965) и Правилами апелляционного отдела (Government Notice R 1207 of 1961 с последующими изменениями), и Акт о судах магистратов (1944, с последующими изменениями). Процедуры в гражданских и торговых делах не различаются. Третейское разбирательство регулируется Актом об арбитраже (1965).

Уголовное право и процесс

Уголовное право ЮАР сформировалось под влиянием английских концепций. Южная Африка остается одной из немногих стран мира (наряду с Англией и некоторыми австралийскими штатами), не кодифицировавших уголовное законодательство. Нормы, относящиеся к общей и особенной части уголовного права, содержатся в многочисленных законодательных актах: о мятежных собраниях (1956), о сексуальных преступлениях (1957), об экстрадиции (1962), о декриминализации (1991), о предупреждении публичного насилия и устрашения (1991), о наркотиках и обороте наркотиков (1992), о коррупции (1992) и др.

В ряде районов ЮАР, населяемых банту, применялся изданный в 1886 г. Уголовный кодекс для туземных территорий, который был составлен по образцу индийского УК 1860 г. Кроме того, власти ЮАР разрешали некоторым лояльным им вождям африканских племен осуществлять ограниченную юрисдикцию, используя при этом нормы обычного права банту (отчасти это право применяется и поныне).

Уголовное законодательство периода апартеида отличалось жестокостью по отношению к чернокожим и активным противникам режима. В период апартеида применение смертной казни в ЮАР, в том числе за политические преступления, носило массовый характер. Закон о внутренней безопасности 1982 г. предусматривал смертную казнь за "терроризм", который понимался широко и охватывал акты или угрозу применения насилия и покушение на акты насилия, совершенные, кроме прочего, с намерением "свержения или создания опасности для государственной власти... обеспечения или проведения каких-либо конституционных, политических, промышленных, социальных или экономических изменений в республике". За пособничество лицу, осужденному за "терроризм", выносится такой же приговор. Закон о внутренней безопасности заменил Закон о саботаже и иные законы о безопасности, которые предусматривали смертную казнь по более широкому кругу преступлений.

В настоящее время уголовное право ЮАР предусматривает следующие виды

наказания: тюремное заключение (в том числе пожизненное), периодическое тюремное заключение на общий срок от 100 до 2000 часов в течение нескольких недель или месяцев, помещение в учреждения нетюремного типа, штрафы и порка. Осужденные за менее тяжкие преступления часто имеют право выбора - например, штраф или тюремное заключение. Сроки тюремного заключения обычно составляют от 2 до 10 лет за ограбление, до 12 лет за изнасилование, 10-15 лет за незаконное владение огнестрельным оружием, пожизненное заключение за убийство. Смертная казнь отменена в начале 1995 г.

Порка часто используется для наказания несовершеннолетних правонарушителей за хулиганство, однако может применяться только к лицам мужского пола до 13 лет.

Уголовный процесс. В южноафриканском государстве сложилась заимствованная у Англии состязательная система уголовного судопроизводства. Однако институт суда присяжных был отменен в ЮАР в 1969 г.

Источниками уголовно-процессуального права являются акты об уголовной процедуре (1955 и 1977), о компьютерных доказательствах (1983), о расследовании серьезных экономических преступлений (1991), о международном сотрудничестве по уголовным делам (1996).

В период апартеида большинство африканского населения было подчинено особой системе юстиции, представленной судами вождей и их городскими аналогами. Согласно Акту о черной администрации (1927) некоторые африканцы могли приобретать право созывать суды и рассматривать вопросы, относящиеся к их обычному праву. Так как последнее не проводит различия между уголовным и гражданским правом, подобные суды могли рассматривать некоторые уголовные дела. В течение многих лет суды африканцев были "оппозиционной" системой юстиции; с падением режима апартеида они стали интегрироваться в общую судебную иерархию ЮАР.

В 1990-е гг. в уголовную процедуру были внесены многочисленные изменения, призванные устранить элементы чрезвычайного и расистского характера. Так, В ременная конституция 1994 г. отменила ст.29 Акта о внутренней безопасности, позволявшую правительству задерживать лиц на неопределенный срок без предъявления обвинения.

Новое законодательство установило независимые Комиссию по правам человека и Службу публичного обвинения, назначаемые Парламентом. Публичный обвинитель управомочен расследовать обвинения в злоупотреблениях или некомпетентности государственных чиновников, в том числе служащих правительства.

Судебная система. Органы контроля

Конституция предусматривает независимую и беспристрастную судебную власть, подчиненную только ей. В судебную систему ЮАР входят Конституционный суд, Верховный апелляционный суд, высокие суды, суды магистратов.

Конституционный суд (КС) является высшим судом во всех конституционных вопросах; только он может признавать акты Парламента и провинциальных ассамблей не соответствующими Конституции.

К исключительной компетенции КС также относится разрешение споров между органами государства на национальном и провинциальном уровне, касающихся конституционного статуса, полномочий и функций любого из этих органов; устанавливать, что Парламент или Президент не выполнил конституционные обязанности; удостоверять провинциальные конституции.

КС принимает окончательное решение о конституционности акта Парламента, провинциальной ассамблеи или действий Президента и должен утверждать любой приказ о недействительности, изданный Верховным апелляционным судом, Высоким судом или судом с аналогичным статусом, прежде чем такой приказ приобретет силу.

Национальное законодательство или правила процедуры КС должны предоставить заинтересованному физическому лицу возможность с разрешения КС подавать материалы непосредственно ему или апеллировать в КС из другого суда.

КС состоит из Президента, заместителя Президента и 9 судей.

Верховный апелляционный суд является высшим судом в стране и заседает в

Блумфонтейне, "судебной столице" ЮАР. Апелляционный отдел состоит из главного судьи и апелляционных судей, число которых варьируется по решению Президента. Судьи Верховного апелляционного суда могут быть смещены только по причине порочащего поведения или стойкой неспособности исполнять обязанности. Решения Верховного апелляционного суда обязательны для нижестоящих судов.

Высокие суды имеют территориальную юрисдикцию в рамках провинции или ее части. Они рассматривают любые гражданские и уголовные дела, а также выступают апелляционной инстанцией по отношению к нижестоящим судам.

Суды магистратов составляют низовое звено системы общих судов и рассматривают основную массу гражданских и уголовных дел. В не их компетенции находятся дела о наиболее тяжких преступлениях (убийство, изнасилование, государственная измена). Магистраты, в отличие от собственно судей, являются служащими Департамента юстиции и не обязаны иметь университетскую степень.

Существует также особая система судов мелких исков (small claims court), которые рассматривают гражданские иски на суммы не более 3 тыс. рандов. Дела в них рассматриваются одним мировым судьей (commissioner), обычно на безвозмездной основе. Его решения окончательны.

В 1993 г. был создан экспериментальный Коммерческий суд в 3 провинциальных отделах Верховного суда(Йоханнесбург, Претория, Уитуотерсрэнд). Кроме того, имеются специализированные трудовые суды, налоговые суды.

Отдельные традиционные суды применяют африканское обычное право; они возглавляются традиционными лидерами, обычно вождями или старейшинами.

Президент назначает судей из числа членов адвокатуры. До начала 1990-х гг. все судьи были белыми. Магистраты назначаются министром юстиции.

Уголовное преследование от имени государства осуществляют генеральные атторнеи. Согласно Акту о Генеральном атторнее (1992) эта функция осуществляется независимо от исполнительной власти; генеральные атторнеи назначаются Президентом ЮАР и подотчетны только Парламенту. В нижестоящих судах полномочия генеральных атторнеев делегированы публичным обвинителям.

Адвокатура разделена, так же как и в Англии, на 2 категории: адвокатов (аналог английских барристеров) и атторнеев, поверенных (аналог английских солиситоров). До середины 1990-х гг. только первые могли вести дела в Верховном суде. В соответствии с законом существует независимый орган - Общество правовой помощи, которое предоставляет юридические услуги неимущим.

Литература

Gibson J.T.R. Wille's Principles of South African Law. 7th ed. Cape Town, 1977.

Hahlo H.R. The South African Legal System and its Background. Cape Town, 1968.

Hasten W.J. Introduction to South African Law and Legal Theory. Rev. reprint. Durban, 1980.

Ямайка

Государственное устройство
Правовая система
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государство на одноименном острове и прилегающих мелких островах в Карибском море.

Территория - 11,5 тыс. кв.км. Столица - г.Кингстон.

Население - 2,5 млн.чел. (1998 г.); 75% - негры, 20% - мулаты, остальные европейцы, индийцы, китайцы.

Официальный язык - английский.

Религия - христианство.

Остров открыт европейцами в 1494 г. До середины XVII в. - владение Испании, с 1670 г. - колония Великобритании. В 1962 г. провозглашена независимость в составе

Содружества, возглавляемого Великобританией.

Государственное устройство

Ямайка - унитарное государство. Административно-территориальное деление - 3 графства.

Действует Конституция 1962 г. По форме правления Ямайка - парламентская монархия вестминстерского типа.

Законодательная власть принадлежит британскому монарху и двухпалатному Парламенту, состоящему из Сената и Палаты представителей. В состав Сената входит 21 член: 13 назначаются Генерал-губернатором по рекомендации Премьер-министра и 8 - по рекомендации Лидера оппозиции. Палата представителей включает 60 депутатов, избираемых всеобщим голосованием сроком на 5 лет.

Главой государства является Королева Великобритании, представленная на острове Генерал-губернатором. Последний назначается по рекомендации Премьер-министра Ямайки. При Генерал-губернаторе действует назначаемый им консультативный орган - Тайный совет (Privy Council), состоящий из 6 членов.

Исполнительная власть принадлежит правительству во главе с Премьер-министром. Премьер-министр назначается Генерал-губернатором из числа членов Палаты представителей (как правило, это лидер партии большинства). Правительство должно состоять не менее чем из 11 министров, назначаемых Генерал-губернатором по рекомендации Премьер-министра. Кабинет несет коллективную ответственность перед Палатой представителей. В случае выражения вотума недоверия Кабинет уходит в отставку либо Генерал-губернатор по совету Премьер-министра назначает досрочные выборы в Палату представителей.

Правовая система

Правовая система Ямайки почти полностью основана на английском общем праве. Последнее продолжает действовать в той мере, в какой не изменено статутами, принятыми на острове. Законодательство независимой Ямайки следует тенденциям развития английского статутного права.

Определенной автономией в вопросах о применении своих обычаев в поземельных отношениях пользуется народность марунов - потомки беглых рабов на Ямайке.

Источниками семейного права являются Закон об усыновлении 1956 г., Закон об опеке и попечительстве детей 1956 г., Закон о разводе 1879 г. Передача движимой собственности регулируется Законом о продаже товаров 1895 г. наследование - Законом о завещаниях 1840 г. и Законом о распоряжении незавещанным имуществом 1936 г. К основным источникам торгового права относятся Закон о компаниях 1965 г., Закон о банкротстве 1880 г., Закон о товарных знаках 1957 г., Патентный закон 1857 г. Все указанные законы основаны на аналогичных британских статутах.

Экономическое законодательство Ямайки с момента провозглашения независимости было ориентировано на привлечение иностранных инвестиций и поощрение местного частного предпринимательства. В 1970-е гг. была проведена умеренная аграрная реформа, получило развитие социальное законодательство. В 1993 г. был принят Закон о честной конкуренции, направленный, в числе прочего, на защиту прав потребителей.

Трудовое право закрепляет основные права трудящихся, включая свободное объединение в профсоюзы. Забастовки прямо не разрешены, но и не запрещаются.

Уголовное законодательство Ямайки до настоящего времени остается некодифицированным. В 1980-1990-е гг. XIX в. главный судья Ямайки Райт на основе английских статутов и общего права разработал проект уголовного кодекса, который так и не был принят. Тем не менее он лег в основу УК Британского Гондураса (1888 г.), Сент-Люсии (1889 г.) и Гренады (1897 г.). Среди видов наказаний сохраняется смертная казнь, которая предусмотрена в качестве обязательной меры за убийство (Закон 1864 г. о преступлениях против личности с дополнениями 1953 и 1958 гг.).

Уголовный процесс следует английской модели. Серьезные уголовные дела слушаются в окружных судах судьей и жюри присяжных из 7, а по делам об убийствах -

12 человек. При вынесении приговора за убийство решение жюри должно быть единогласным.

Судебная система. Органы контроля

Судебная система страны включает Верховный суд, Апелляционный суд, а также нижестоящие суды первой инстанции. К последним относятся "суды малых сессий" (Petty Sessions Courts), т.е. суды упрощенной юрисдикции по некоторым категориям дел под председательством непрофессионального мирового судьи, и постоянные магистратские суды (Resident Magistrates Courts), в которых председательствует оплачиваемый магистрат. Верховный суд рассматривает по первой инстанции наиболее серьезные гражданские и уголовные дела; в последнем случае он заседает в качестве окружного суда. Нижестоящие суды рассматривают преступления небольшой тяжести. Имеются также Суд по огнестрельному оружию, Дорожно-транспортный суд, Налоговый суд, Семейный суд, суды по делам несовершеннолетних. Приговоры судов первой инстанции могут быть обжалованы в Апелляционный суд. Последней апелляционной инстанцией является Судебный комитет Тайного совета в Лондоне.

Главный судья (председатель Верховного суда) и председатель Апелляционного суда назначаются Генерал-губернатором по рекомендации Премьер-министра после консультации с Лидером оппозиции. Другие судьи назначаются Генерал-губернатором по рекомендации независимой Комиссии судебной службы. В состав Комиссии входят главный судья, председатель Апелляционного суда, председатель Комиссии публичной службы и 3 других члена, назначенных Генерал-губернатором по рекомендации Премьер-министра после консультации с Лидером оппозиции.

Независимую службу обвинения возглавляет директор публичных преследований (Director of Public Prosecutions).

Высшим органом финансового контроля является генеральный аудитор, назначаемый Генерал-губернатором.

Литература

Barnett Lloyd G. The Constitutional Law of Jamaica. L., 1977.

Chambers H. V. T. Essays on the Jamaican Legal System & Certain Aspects of the Substantive Law. Kingston, 1974.

Mahfood R. A. Jamaica // International Encyclopedia of Comparative Law. Vol. 1. 1971. P.J1-3.

Япония

Государственное устройство
Правовая система
Общая характеристика
Гражданское и смежные с ним отрасли права
Уголовное право и процесс
Судебная система. Органы контроля
Литература

Государственное устройство

Япония - унитарное государство, разделенное на 47 префектур. Местное управление осуществляют выборные префектуральные собрания. Главные должностные лица в префектурах - губернаторы.

Конституция 1946 г. (вступила в силу в 1947 г.) установила конституционную парламентскую монархию, провозгласив императора "символом государства и единства нации". Однако реальная власть императора практически сведена к нулю, поскольку он отстранен от самостоятельного решения вопросов государственной политики (ст.4). Все действия императора, относящиеся к государственным делам, должны осуществляться по совету и с одобрения Кабинета министров (ст.3). Среди таких действий наиболее

важными являются: назначение Премьер-министра (по представлению Парламента) и главного судьи Верховного суда (по представлению правительства); промульгация поправок к Конституции, законов, указов правительства; созыв Парламента и роспуск Палаты представителей; назначение и отстранение от должности министров. Конституция оставила за императором, по существу, лишь церемониальные функции, традиционно осуществляемые в монархиях главой государства: обращение к Парламенту с речью на открытии очередной сессии, принятие верительных грамот от послов иностранных государств, подписание официальных документов.

Высший орган государственной власти в стране - Парламент (Коккай), состоящий из 2 палат. В состав Палаты представителей (Сюшин), которая избирается сроком на 4 года, входят 511 членов, в состав Палаты советников (Ваншин) - 252 члена. Срок полномочий членов Палаты советников - 6 лет с обновлением половины состава каждые 3 года. Делегаты обеих палат избираются на основе всеобщего избирательного права. Очередные сессии Парламента проводятся один раз в год. В случае необходимости правительство может вынести решение о созыве чрезвычайных сессий. Важную роль в работе палат играют постоянные и временные комитеты. В частности, каждая палата, прежде чем обсудить внесенный законопроект, должна передать его на рассмотрение постоянному комитету. Правом законодательной инициативы обладают по закону члены палат и правительство. Однако депутаты могут представить законопроект только в том случае, если он будет поддержан, по крайней мере, 20 депутатами нижней палаты или 10 - верхней. Право принятия законов является исключительной прерогативой Парламента.

Конституция предусматривает два способа принятия законов. Первый - одобрение законопроекта обеими палатами. Второй - повторное одобрение Палатой представителей (не менее чем 2/3 присутствующих членов) законопроекта, отклоненного Палатой советников. Последнее слово остается за Палатой представителей и при решении вопросов о бюджете, и при заключении международных договоров, и при назначении Премьер-министра. Помимо вышеперечисленных к наиболее важным полномочиям Парламента относится контроль за деятельностью исполнительной власти, который осуществляется, как правило, в форме интерпелляций и парламентских расследований.

Высший орган исполнительной власти в стране - правительство Японии, Кабинет министров. В него входят Премьер-министр, министры руководители министерств и ведомств без портфелей. Премьер-министр назначается императором по представлению Парламента из числа его членов. Премьер-министр назначает министров, большинство которых должно входить в состав Парламента. По требованию Премьер-министра они могут быть отстранены от должности.

Полномочия правительства достаточно обширны. Оно проводит в жизнь законы, руководит государственными делами, внешней политикой, заключает международные договоры (с одобрения Парламента), составляет бюджет и вносит его на рассмотрение Парламента, принимает решения об амнистиях, о смягчении и отсрочке наказаний, назначает членов Верховного суда и судей низших инстанций. Кабинет министров наделен также правом законодательной инициативы - именно он представляет большинство законов, принимаемых Парламентом.

Конституция закрепляет принцип коллективной ответственности правительства перед Парламентом. Если Палата представителей принимает резолюцию о недоверии, оно должно выйти в отставку в полном составе либо император по совету и с согласия Кабинета распускает Палату представителей.

Правовая система

Общая характеристика

Современная правовая система Японии в своих основных чертах сформировалась в эпоху Мэйдзи ("просвещенного правления"), начавшуюся с буржуазной революции 1867-1868 гг. и закончившуюся в первом десятилетии XX в. Несмотря на незавершенный, компромиссный характер самой революции, за ней последовали весьма существенные реформы социального, экономического и государственно-политического характера, в том числе в правовой сфере.

До этого на протяжении нескольких веков Япония находилась под сильным влиянием Китая. Сказывалось оно и в области права. В частности, первые памятники японского права, которые появились в начале VII в. (в так называемую эпоху Тайка), представляли собой юридические сборники, составленные по образцу тогдашнего китайского законодательства, но отличавшиеся большим своеобразием. В этих издаваемых императорской властью сборниках, именуемых рицуре, перечислялись обязанности лиц, принадлежавших к различным слоям японского общества, и наказания, которым должны были подвергаться нарушители. Начиная с XIII в., по мере усиления феодальной раздробленности страны, основную роль в качестве законоположений стали играть не императорские рицуре, а акты правящих феодальных кланов. В эпоху сегунов (фактических правителей страны) из рода Токугава (1603-1868 гг.) была окончательно закреплена строго иерархическая система японского общества, лишавшая его низшие слои каких-либо прав. Важнейший нормативный акт этого периода - так называемый Кодекс из ста статей, или "Сто законов" (1742), явился результатом упорядочения основного содержания прежних законов и норм обычного права, выработанных феодалами. В него было включено сравнительно немного норм, относящихся к гражданскому праву, и поэтому торговые и многие другие отношения по-прежнему регулировались обычным правом. Основную массу статей кодекса составляли нормы материального и процессуального уголовного права. Конкретное его содержание было известно только судьям и их феодальным чиновникам, руководствовавшимся принципом "Народ не должен знать законов, но лишь подчиняться им". Они исходили при этом из концепции древнекитайского права, согласно которой неизвестность грядущего наказания сильнее удерживает от совершения преступных действий, нежели точное знание последствий. Кодекс закреплял систему сословного неравенства, предусматривая различные наказания за посягательства на интересы феодалов или крестьян и различную ответственность феодалов и крестьян за совершенные преступления. Система наказаний кодекса отличалась крайней жестокостью, она включала квалифицированные виды смертной казни, телесные и позорящие наказания, в том числе битье палками из мягкого или жесткого бамбука.

В феодальной Японии один и тот же административный чиновник, буге, выполнял служебные обязанности и прокурора, и судьи. Широко применялись пытки - с их помощью у обвиняемого стремились во что бы то ни стало вырвать признание, без которого нельзя было вынести обвинительный приговор.

В эпоху Мэйдзи была отменена феодальная собственность на землю и формальные различия между сословиями, провозглашена свобода выбора профессии и места жительства, проведена административная реформа. Существенным преобразованиям подверглась и вся система японского законодательства; по существу заново была создана единая для всей страны сеть судебных органов, начали претворяться в жизнь новые принципы проведения предварительного следствия и судопроизводства, хотя и в этой области, как и во многих других, феодальные пережитки надолго сохранили свое влияние.

Создание новой правовой системы и нового суда в эпоху Мэйдзи проходило в условиях острой борьбы между сторонниками реакционных, бюрократических и прогрессивных, демократических методов управления обществом.

Первая конституция Японии 1889 г. (Конституция Мэйдзи) вопреки требованиям либеральных слоев правящих классов и более демократических кругов общества, участников "движения за свободу и народные права" была составлена по прусскому образцу и провозгласила императора носителем верховной власти, предоставив ему широчайшие полномочия и резко ограничив полномочия Парламента. Права подданных японского императора по этой Конституции также были сведены к минимуму.

Законодательство, регулирующее отдельные отрасли права, на протяжении эпохи Мэйдзи подвергалось неоднократным изменениям. В 1873 г. на должность юридического советника японского правительства и для подготовки проектов современных кодексов по важнейшим отраслям законодательства был приглашен французский юрист, профессор Г. Буассонад. В 1891 г. опубликован подготовленный им проект гражданского кодекса Японии, составленный по образцу французского законодательства. Однако вступлению в силу этого кодекса, намеченному на 1894 г., воспрепятствовали противники чересчур

радикальных преобразований под тем предлогом, что в нем якобы нарушены национальные традиции. В результате 3 японских юриста подготовили новый проект, ориентированный уже на образец германского гражданского законодательства (прежде всего на его проект 1896 г.), хотя и вобравший в себя многие положения кодекса Буассонада. В 1898 г. этот проект издали в качестве Гражданского кодекса Японии.

Был отвергнут и первоначальный проект торгового кодекса, также составленный по образцу французского законодательства в 1890 г. Его заменил другой, следовавший модели германского законодательства. Он был издан в 1899 г. в качестве Торгового кодекса Японии.

Исследования в области права проводятся, главным образом, на юридических факультетах университетов (из более чем 400 государственных и частных университетов такие факультеты имеют около 70 университетов).

Гражданское и смежные с ним отрасли права

Гражданский и Торговый кодексы конца XIX в. действуют в Японии и поныне, несмотря на большое число внесенных в них изменений. Особенно значимы преобразования японского законодательства после Второй мировой войны, когда в Конституции 1946 г. было провозглашено равенство в правах супругов, а в области торговых отношений и деятельности компаний в весьма существенной мере стало сказываться влияние американского права (что отчасти проявилось уже в принятом в 1922 г. Законе о доверительной собственности, преследовавшем цель привлечь в страну англо-американский капитал).

Гражданский кодекс Японии состоит из Общей части и 4 разделов, посвященных вещному, обязательственному, семейному и наследственному праву. В них нашли отражение присущие буржуазному гражданскому праву принципы охраны права частной собственности, свободы договора и др. В разделах о семейном и наследственном праве Кодекс 1898 г. утверждал власть родителей и мужа: вступление в брак требовало согласия родителей (для мужчины - до достижения 30, для девушки - 25 лет), жена не считалась дееспособной, не имела права наследовать имущество мужа и т.п. После принятия Конституции именно эти разделы Кодекса, а также Общая часть его подверглись наибольшим изменениям.

Торговый кодекс Японии состоит из 4 разделов, в которых подробнейшим образом регулируются следующие вопросы: общая часть, торговые компании, торговые сделки, морская торговля. В него, как и в Гражданский кодекс, после издания неоднократно вносились изменения, однако значительно чаще издавались дополнительные законы, не включаемые в эти кодексы. Среди наиболее важных из них - изданные в 1899 г. законы о лицензиях, о торговых знаках и об авторском праве, изданные в 1921 г. законы об аренде земли и об аренде жилища, а также принятые после Второй мировой войны законы об обороте ценных бумаг (1948), о восстановлении компаний (1952) и о возмещении ущерба, связанного с движением автомобильного транспорта (1955) или с использованием атомной энергии (1961). В 1947 г. был издан Закон о запрещении частной монополии и поддержании частной торговли, отнесенный к числу "антимонопольных", хотя он отнюдь не помешал усилению роли монополий в японской экономике.

Источниками гражданского и торгового права в Японии наряду с кодексами и отдельными законодательными актами признаются действующие обычаи и нормы морали (отсылки к ним имеются и в Гражданском, и в Торговом кодексе), хотя сфера их применения постепенно сокращается в связи с расширением сферы законодательного регулирования (например, в области рыболовного промысла, использования горячих источников и др.). Напротив, решения японских судов формально не считаются источником права, однако на практике постановления вышестоящих судов, и в особенности Верховного суда, воспринимаются судами (а в ряде случаев и государственными учреждениями) как нормативные акты, подлежащие неукоснительному исполнению.

Вопросы гражданского процесса долгое время регулировались Законом об организации суда и Гражданским процессуальным кодексом 1890 г. Этими актами по

существу впервые в истории Японии вводилась судебная процедура рассмотрения споров, разрешавшихся до этого, как правило, методом принудительного посредничества феодалов. В 1926 г. японский ГПК был издан в новой редакции, подготовленной по образцу австрийского законодательства и предусматривавшей усиление активной роли суда в ходе разбирательства дела (в дальнейшем, даже после Второй мировой войны, ГПК существенным изменениям не подвергался).

Трудовые права рабочих и служащих в Японии регулируются рядом нормативных актов, многие из которых были приняты в результате активной борьбы трудящихся за свои интересы. В частности, Конституция 1946 г. провозгласила свободу заключения и расторжения трудового договора, запрет найма на работу детей до 15 лет, равную оплату труда мужчин и женщин и другие весьма демократичные положения. Принятый в 1947 г. Закон о трудовых стандартах определяет условия труда, продолжительность рабочего времени, предоставление отпуска (зависящего от стажа работы, но в целом весьма краткого) и др. Правовой статус объединений трудящихся (право на их создание провозглашено Конституцией) определяется Законом о профсоюзах 1949 г. В Японии профсоюзы строятся, как правило, по предприятиям и ныне охватывают не более 1/3 всех работающих в стране. Коалиции профсоюзов возглавляют борьбу трудящихся за свои права, прежде всего при заключении коллективных договоров и в ходе контроля за их выполнением. Многие положения Конституции и названных законодательных актов не только не соблюдаются предпринимателями, но и нарушаются текущим законодательством, регулирующим трудовые отношения в различных отраслях деятельности или применительно к различным категориям работников. В частности, широко бытует дискриминация женщин, в особенности замужних, при приеме на работу и увольнении с нее. Весьма ограничено право на забастовку государственных и муниципальных служащих. Об остроте проблемы свидетельствует то, что Верховный суд Японии неоднократно менял свою позицию по вопросу о допустимости и условиях проведения забастовок (решения 1966, 1973 и 1981 гг.).

В Японии существует весьма сложная система пенсионного законодательства. Около 10 законов относительно выплаты пенсий по старости регулируют различные доли страховых взносов, подлежащих уплате самим работником, предпринимателем и государством, и разные размеры пенсий в зависимости от множества обстоятельств. Выплачиваются также сравнительно небольшие пенсии по случаю потери кормильца. Почти все японское население охвачено страхованием на случай болезни, многие работающие застрахованы от несчастных случаев на производстве, а также от безработицы.

За последние десятилетия все более важное место в системе японского законодательства занимают нормы, направленные на защиту окружающей среды. Первоначально, с конца 1940-х гг., такого рода акты принимались лишь муниципальными властями, а не на общенациональном уровне. В 1958 г. изданы первые законы об охране вод от загрязнения промышленными отходами, в 1962 г. - Закон о контроле над количеством дыма и сажи, выбрасываемых в окружающую среду. Вслед за тем, в 1967 г., издан так называемый Основной закон о контроле за загрязнением окружающей среды, а на его базе приняты в 1968 г. законы о предотвращении загрязнения атмосферного воздуха и об ограничении шума. В 1970 г. издан Закон о наказаниях за преступления, состоящие в опасном для здоровья людей загрязнении окружающей среды. Им предусмотрены лишение свободы для работника, нарушившего соответствующие правила производственной деятельности, и штраф для юридического лица, причинившего ущерб здоровью людей. Особенно большое внимание уделяется в Японии утилизации отходов и поддержанию чистоты в городских условиях. Контроль за исполнением законодательства в этой области осуществляется муниципалитетами.

Еще более интенсивно законодательство об охране окружающей среды стало развиваться в 1970-х гг., когда были изданы законы о предотвращении зловония (1971), о возмещении за ущерб, причиненный отработанными маслами (1975), о регулировании вибрации (1976) и др.

Уголовное право и процесс

Первым из всех японских кодексов, изданных в эпоху Мэйдзи, стал Уголовный кодекс 1870 г. (с дополнениями 1873 г.). По существу, это было систематизированное собрание феодальных законов, которые отличались от прежних лишь тем, что их перестали скрывать от населения. Главным способом расследования по уголовным делам по-прежнему официально признавалась пытка, отмененная лишь в 1879 г. благодаря настойчивым обращениям Г. Буассонада к японскому правительству. В 1882 г. были изданы составленные (под руководством Г. Буассонада) по образцу французских законов Уголовный кодекс и Закон об уголовной процедуре. Эти акты явились значительным шагом вперед в развитии и обновлении японского права. В частности, Уголовный кодекс 1882 г. впервые ввел в японскую судейскую практику принцип "нет преступления и наказания без указания о том в законе" и запрет придания обратной силы закону, вводящему или усиливающему уголовную ответственность. Этот Кодекс включил ряд гуманных положений старояпонского права, например оговорку об обязательном смягчении ответственности по всем преступлениям, если виновный добровольно сообщит властям о своем участии в данной преступной акции. Кодекс окончательно отменил телесные и позорящие наказания и так называемые квалифицированные виды смертной казни.

Однако по мере усиления реакционных, военно-бюрократических тенденций в политике японского правительства подготовка уголовных законов в Японии (подобно гражданскому и торговому законодательству) стала ориентироваться не на "классические" буржуазные французские кодексы, а на "родственное японскому духу" германское буржуазно-помещичье законодательство. В 1907 г. был издан Уголовный кодекс, который ввел широчайшее судейское усмотрение как в определении размеров санкции, так и в установлении состава того или иного преступления. Этому в значительной мере способствовали и формулировки Кодекса, содержавшие лишь самые общие дефиниции преступлений и широкие рамки предусмотренных наказаний.

В таком же направлении изменялось японское законодательство в области уголовного процесса. В 1890 г. был принят Уголовно-процессуальный кодекс, в основном следовавший составленному по французскому образцу Закону об уголовной процедуре 1880 г. и лишь частично отразивший положения германского права. В 1922 г. он был заменен новым УПК, составленным теперь уже по образцу германского Уголовно-процессуального кодекса 1877 г. и значительно ограничивавшим права обвиняемого.

Начиная с 20-х гг. XX в. в уголовное законодательство Японии было внесено немало изменений самого реакционного характера, направленных на ужесточение репрессий и расширение чрезвычайных полномочий полиции (Закон о поддержании общественного спокойствия 1928 г. и др.).

Крах японского милитаризма в результате Второй мировой войны имел своим следствием существенные преобразования во всей государственно-политической и правовой системе страны. Большим завоеванием демократических сил Японии стало включение в Конституцию положений о ненарушимости основных прав человека (ст.11), уважении личности (ст.13), равенстве всех перед законом (ст.14), свободе мысли, совести, вероисповедания, собраний, объединений, слова, печати и других способов выражения мнений (ст.19-23).

Смертная казнь предусмотрена японским законодательством за несколько видов преступлений, однако фактически смертные приговоры выносятся в последние годы лишь за тяжкое убийство и приводятся в исполнение крайне редко (не более 2-3 казненных в год).

Особое значение имеют провозглашенные в Конституции права граждан в сфере уголовного судопроизводства: запрет применять наказания без соответствующей процедуры (ст.31), право на судебное разбирательство любого обвинения (ст.32), запрет незаконного ареста (ст.33), право на защиту (ст.34), запрет незаконных обысков (ст.35), применения пыток и жестоких наказаний (ст.36), право каждого обвиняемого по уголовному делу на быстрое и открытое разбирательство его дела беспристрастным судом, на бесплатную, если в этом есть необходимость, юридическую помощь (ст.37) и др. С учетом распространенной практики нарушения элементарных прав подозреваемого и вынесения неправосудных приговоров в Конституцию была внесена следующая норма: "Никто не может быть принуждаем давать показания против самого себя. Признание,

сделанное по принуждению, под пыткой или под угрозой либо после неоправданно длительного ареста или содержания под стражей, не может рассматриваться как доказательство" (ст.38).

Исходя из теории разделения властей Конституция, передав всю полноту судебной власти Верховному суду и соответствующим судам низших инстанций, провозгласила: "Все судьи независимы и действуют, следуя голосу своей совести; они связаны только настоящей Конституцией и законами" (ст.76). Последующая японская история знает немало примеров нарушения Конституции в названной сфере, но сам факт провозглашения независимости судей бесспорно сыграл прогрессивную роль.

На базе Конституции 1946 г. были пересмотрены многие законодательные акты, в том числе в области уголовного правосудия. Принятый в 1947 г. Закон о полиции ликвидировал прежний предельно централизованный полицейский механизм и поставил ее под известный контроль местных властей. В 1948 г. вступил в силу новый Уголовно-процессуальный кодекс, включивший в себя ряд институтов американского права и, по сравнению с прежним УПК, усиливший защиту прав подозреваемого и обвиняемого. В этот же период приняты законы о судоустройстве (1947), о прокуратуре (1947), об адвокатуре (1949). Все они продолжают действовать, хотя и неоднократно подвергались изменениям. В свою очередь, Верховный суд в соответствии с предоставленными ему Конституцией большими полномочиями издал документ под названием "Уголовно-процессуальные правила" (1948), в которых развивались и детализировались многие положения Уголовно-процессуального кодекса (соответствующие правила были приняты Верховным судом и для гражданского процесса, и для рассмотрения семейных споров, и по ряду вопросов управления судами). В целом реформа системы японского судопроизводства значительно укрепила позиции демократических сил в стране и создала правовую базу для их последующей борьбы с реакцией.

В действующей судебной процедуре переплетаются элементы прошлого, связанные прежде всего с "инквизиционным процессом", в котором решающая роль принадлежит признанию обвиняемого, и элементы, заимствованные из англо-американской системы судопроизводства, где всячески подчеркивается состязательный характер судебного процесса и внешне беспристрастная позиция судьи. Несмотря на все изменения в уголовно-процессуальном законодательстве и даже на прямой конституционный запрет подвергать наказанию кого-либо, если единственным доказательством против него служит собственное признание, предварительное следствие в Японии, проводимое как полицией, так и прокуратурой, по-прежнему ориентировано на то, чтобы вырвать такое признание. Для этого нередко используются самые изощренные приемы воздействия на психику, в особенности в первые 23 дня после предъявления ордера на арест, когда полиция вправе держать подозреваемого в полной изоляции, без свиданий с близкими и друзьями.

Психология многих японских судей также в значительной мере привязана к традиционной формуле японского права, включавшейся вплоть до введения Уголовно-процессуального кодекса 1948 г. во все судебные наставления, - "Признание является первейшим из всех доказательств". Под очевидным влиянием средневекового письменного судопроизводства установлен порядок, согласно которому в современный суд прокурор представляет письменные показания свидетелей и лишь в случае их оспаривания защитой тот или иной свидетель вызывается для допроса в суд. Доказательственная сила письменных показаний, полученных в ходе предварительного следствия, столь велика, что, согласно ст.321 УПК, прокурор при определенных условиях может требовать следовать им даже в случае отказа свидетеля от них в судебном заседании.

Существенно новым институтом в послевоенной судебной процедуре стал и перекрестный допрос, который усилил состязательное начало и оценивается как весьма прогрессивный. Специфичен для Японии институт "разъяснения", появившийся в ходе послевоенных реформ уголовного процесса. После того как оглашено обвинительное заключение, и до рассмотрения вопроса о том, признает ли подсудимый свою вину, защита получила право требовать, чтобы прокурор разъяснил отдельные пункты обвинительного заключения; в соответствующих случаях это дает возможность сразу же обнажить шаткость обвинения.

С конца 1950-х гг. в Японии реализуется идея интенсификации уголовного процесса, порожденная перегрузкой судов гражданскими и уголовными делами, затягиванием разбирательства и волокитой, вызывающими недовольство населения и рост недоверия ко всей системе судопроизводства. В частности, в целях ускорения процесса примерно за неделю до суда проводится "предварительная подготовка", т.е. совещание судьи, прокурора и защитника, которым предстоит участвовать в деле. На таком совещании они договариваются по многим вопросам предстоящего суда, имеющим весьма существенное значение, в том числе о примерном количестве вызываемых каждой стороной свидетелей, о регламенте их допроса и т.п. При этом обсуждаются и документальные доказательства, которые стороны представят в суд.

Следующим элементом интенсификации стало установление четкого графика судебного разбирательства конкретного дела, не допускающего его растягивания на месяцы. В этих целях была упрощена даже процедура составления протоколов судебных заседаний - в них стали вносить не буквальную запись, а общий смысл показаний свидетелей и выступлений сторон.

Первоначально система интенсивного судебного разбирательства начала применяться в отдельных судах, прежде всего в наиболее перегруженном токийском; в 1957 г. Верховный суд дал указание о ее повсеместном введении, и, наконец, с 1 января 1962 г. вступили в силу уголовно-процессуальные нормы, окончательно узаконившие эту систему. При всей ее критике японскими юристами, отмечающими нарушение принципов публичности судебного разбирательства, беспристрастности судей, она признается известным выходом из кризиса юстиции, порожденного перегрузкой судей и длительными сроками разбирательства дел.

В отличие от процессуальных институтов материальное уголовное право в меньшей степени было затронуто послеконституционными реформами. Несмотря на известные изменения (в частности, на отмену в 1947 г. некоторых статей Уголовного кодекса, касающихся посягательств на императора и его семью, а также других явно устаревших положений), в Японии и поныне действует Уголовный кодекс 1907 г. (в редакции 1947 г. с последующими исправлениями и дополнениями). Попытки полной реформы уголовного законодательства, т.е. замены этого Кодекса другим, предпринимались неоднократно (проекты 1927, 1947, 1972 гг. и др.), однако каждый раз по тем или иным причинам оказывались безрезультатными. Ныне такие попытки встречают сопротивление со стороны демократической общественности, которая опасается, что реформа может привести к реакционным преобразованиям уголовного законодательства и к ограничениям прав граждан.

В качестве источников уголовного права наряду с Уголовным кодексом 1907 г. выступают Закон о малозначительных преступлениях 1948 г., Закон о несовершеннолетних 1948 г. и другие периодически изменяемые и дополняемые акты.

Судебная система. Органы контроля

Современная судебная система Японии сложилась в результате послеконституционных реформ 1947-1948 гг. Она включает Верховный суд, высшие, территориальные, семейные и первичные суды.

Возглавляет японскую судебную систему Верховный суд, наделенный самыми широкими полномочиями в качестве высшей судебной инстанции, высшего органа конституционного надзора и органа руководства всеми нижестоящими судами. Верховный суд устанавливает правила для работы не только судов, но и адвокатов. Его правилам обязаны следовать и прокуроры. Он заседает в Токио и состоит из председателя и 14 членов суда. Верховный суд рассматривает в качестве окончательной инстанции жалобы на решения и приговоры нижестоящих судов по гражданским и уголовным делам, как правило, в коллегиях из 5 судей. К разбирательству Верховным судом принимаются лишь жалобы по вопросам права, а не по оценке фактических обстоятельств дела (существует несколько видов обжалования судебных постановлений в зависимости от характера обжалуемого решения, уровня вынесшей его судебной инстанции и др.). Верховный суд рассматривает обязательно в полном составе жалобы на неконституционность законодательных или административных актов, а также дела, по которым возникает

необходимость толковать Конституцию или внести в нее изменения либо требуется изменить прежние решения самого Верховного суда.

Высшие суды (их 8, они расположены в крупнейших городах в разных частях страны) выступают, главным образом, в качестве судов апелляционной инстанции и рассматривают в коллегиях из 3 судей жалобы на решения и приговоры нижестоящих судов по гражданским и уголовным делам, в том числе и на решения, вынесенные по второй инстанции. Кроме того, в коллегиях из 5 судей они рассматривают дела о некоторых государственных преступлениях. Верховный суд может в случае необходимости учредить еще 1-2 отделения (филиала) каждого из высших судов.

Важнейшее звено судебной системы Японии - территориальные суды, которые расположены в центрах каждой из 47 префектур (многие из них имеют свои отделения и в других городах). В них рассматривается по первой инстанции основная масса гражданских и уголовных дел - все дела, за исключением отнесенных к компетенции высших и первичных судов (полномочия некоторых отделений территориальных судов с учетом их категории несколько ограничены). Эти же суды могут разбирать жалобы на решения и постановления первичных судов, вынесенные ими по гражданским делам. В территориальных судах дела рассматриваются либо единоличным судьей (как правило), либо коллегией из 3 судей, если речь идет о большой сумме иска или обвинении в таком преступлении, которое наказывается лишением свободы на срок свыше 1 года. В составе территориальных судов имеются младшие судьи с ограниченной компетенцией.

Особое место в судебной системе Японии отводится семейным судам. Они считаются судами того же уровня, что и территориальные, и создаются в тех же городах. В их компетенцию входит разбирательство споров имущественного и неимущественного характера между супругами, дел о наследстве, а также дел о правонарушениях лиц в возрасте до 20 лет (в случае совершения теми серьезного преступления дело после проверки обоснованности обвинения передается в территориальный суд). Дело в семейном суде разбирает, как правило, единоличный судья, и лишь в отдельных случаях - коллегия из 3 судей. Нередко эти суды прибегают к примирительной процедуре.

Первичные суды - низшая судебная инстанция (их около 600) рассматривают гражданские дела с небольшой суммой иска, пределы которой периодически пересматриваются Верховным судом, и уголовные дела, по которым может быть назначено наказание в виде штрафа, а также дела о некоторых категориях преступлений, караемых лишением свободы (эти суды вправе приговорить не более чем к 3 годам заключения). Дела в первичных судах рассматривают только единоличные судьи. Ни в одном из японских судов нет присяжных заседателей. В 1923 г. суды присяжных были учреждены в законодательном порядке, однако оказалось, что 99% лиц, имевших право на рассмотрение их дела с участием присяжных, отказывались воспользоваться им, поскольку вынесенный судом присяжных приговор, согласно установленному правилу, нельзя было обжаловать в вышестоящий суд. Конституция 1946 г. и последующие законодательные акты не содержат упоминаний о суде присяжных.

Конституционный контроль, т.е. проверка любых законодательных или административных актов на предмет их соответствия Конституции, может осуществляться не только Верховным, но и нижестоящими судами; некоторые из них неоднократно выносили весьма прогрессивные решения о неконституционности важнейших правительственных постановлений внутри - и внешнеполитического характера.

С 1947 г. в Японии отсутствует система административной юстиции, и все жалобы на действия административных органов рассматриваются по первой инстанции территориальными судами как специфический вид гражданского судопроизводства.

Гражданский процессуальный кодекс Японии предусматривает возможность арбитражного разбирательства споров, однако чаще всего к такой процедуре прибегают лишь по делам, связанным с внешней торговлей, в торговых палатах соответствующих префектур.

Прокуратура в Японии входит в систему Министерства юстиции, являющегося одним из важнейших (оно ведает и тюремными заведениями, а также контролирует иммиграционные службы и "подрывные организации"). Прокуратура представляет собой централизованную организацию, возглавляемую генеральным прокурором, но структура

ее приспособлена прежде всего к судебной системе: имеются службы прокуратуры (генеральной) при Верховном суде, при высших, территориальных, семейных и других судах. Прокуроры ведут следствие по ограниченному кругу наиболее важных уголовных дел, наблюдают за дознанием и расследованием, проводимым полицией по всем остальным делам, за исполнением уголовных наказаний. Они возбуждают уголовное преследование, составляют обвинительное заключение, передают его в суд и поддерживают там обвинение, а также защищают "публичные интересы" при судебном разбирательстве гражданских дел. По действующим правилам судопроизводства прокурор не только не обязан предъявлять обвиняемому и его защитнику все доказательства, имеющиеся в его распоряжении, но и может скрывать доказательства, свидетельствующие в пользу обвиняемого, в том числе и подтверждающие его алиби. Прокурор не обязан знакомить со всеми материалами дела (до судебного разбирательства) и судью, которому он передает лишь обвинительное заключение без каких-либо других документов.

Согласно Конституции защита обвиняемого по уголовному делу может осуществляться адвокатом, либо выбранным самостоятельно, либо назначенным государством, если у обвиняемого нет средств оплачивать юридические услуги. В гражданском процессе малоимущим также может оказываться материальная помощь, но она сводится либо к отсрочке уплаты судебных расходов, либо к назначению бесплатного адвоката Японской ассоциацией правовой помощи (ассоциация выделяет адвоката, если имеется перспектива выигрыша процесса).

Все судьи назначаются на свои должности сроком на 10 лет. Назначения осуществляет Кабинет министров, обычно на основании списка кандидатов, составленного Верховным судом (председатель Верховного суда назначается императором). Спустя 10 лет судья может быть назначен на свой пост повторно, и так до тех пор, пока он не достигнет возраста, установленного законом для выхода в отставку (65 или 70 лет). Конституция предусматривает ряд мер, направленных на повышение судейского авторитета. В частности, назначение в члены Верховного суда подлежит так называемому "пересмотру народом" при проведении очередных выборов в Палату представителей. Если большинство избирателей высказывается за смещение какого-либо судьи, он лишается своей должности. Такая процедура повторяется каждые 10 лет. Несмотря на внешнюю эффектность этих положений, их целесообразность вызывает серьезные сомнения у японских государствоведов, поскольку большинство избирателей плохо знает членов Верховного суда. Судьи всех судов могут быть отстранены от должности только в результате публичного разбирательства в соответствии с процедурой импичмента, которая предусматривает разбирательство обвинений в адрес судьи специальными органами Парламента.

Для занятия должности судьи, а также для того, чтобы стать прокурором или адвокатом, установлены строгие правила отбора. Выпускники юридических факультетов японских университетов, желающие посвятить себя практической деятельности в одном из указанных направлений, обязаны пройти экзамены, которые ежегодно устраиваются специальной комиссией Министерства юстиции. Требования, предъявляемые этой комиссией, столь высоки, что их выдерживает не более 2-3% экзаменующихся. Они зачисляются на двухгодичные курсы подготовки работников юстиции при Верховном суде, в программу которых входят не только теоретические занятия, но и практика в судах (8 месяцев), а также в прокуратуре и адвокатуре (по 4 месяца). Лишь после окончания курсов и сдачи новых экзаменов претенденты могут начать избранную ими карьеру, если получат соответствующее назначение. В Японии корпорации профессиональных юристов сознательно ограничивают число своих коллег: в стране с населением свыше 120 млн. человек насчитывается примерно 2000 судей, 2100 прокуроров и около 12 тыс. адвокатов, что значительно меньше, чем в других капиталистических странах. При этом сквозь фильтр курсов подготовки работников юстиции - основного источника новых кадров - ежегодно проходит не более 500 человек.

Литература

Вагацума С., Ариидзуми Т. Гражданское право Японии. Книга первая. М., 1983.

Еремин В. Н. Политическая система современного японского общества. М., 1992.
Преступление и наказание в Англии, США, Франции, ФРГ, Японии. Общая часть. М., 1991.
Уголовный кодекс Японии / Под ред. А.И. Коробеева. Владивосток, 2000.
Цунэо Инако. Современное право Японии. М., 1981.
Henderson D. F. Law and Legal Process in Japan. Washington, 1978.
Hoadley M. C. Introduction to Japanese Law. Tucson, 1981.
Noda Y. Introduction to Japanese Law. Translated and ed. by A. H. Angelo. University of Tokyo Press, Forest Grove, Oregon, 1975.

Литература*(18)

Справочные издания, монографии и статьи

Der Grosse Brockhaus in 15 Banden. Wiesbaden, 1977-1982.
Grand Larousse en 5 volumes. P., 1992.
Guide to United Nations Information Sources on the Environment. N. Y., 1988.
HEUNI (Helsinki Institute for Crime Prevention and Control Affiliated with the United Nations). Criminal Justice Systems in Europe. Helsinki, 1985-1992.
ILO (International Labour Office). Social and Labour Bulletin. Geneva, 1981-1992; Legislative Series. Geneva, 1981-1992.
International Encyclopedia of Comparative Law. Vol. I. National Reports. A-Z. Tubingen; N. Y., 1972-1987.
Walker D. The Oxford Companion to Law. Oxford, 1980.
Административное право зарубежных стран: Учеб. пособие / Под ред. А. Н. Козырина. М., 1996.
Боронбеков С. Современные уголовно-правовые системы и школы. Рязань, 1994.
Власов И. С., Гуценко К. Ф., Решетников Ф. М., Штромас А. Ю. Уголовное право зарубежных государств. Выпуск 1. Источники уголовного права. М., 1971.
Государственно-правовые проблемы стран Латинской Америки / Отв. ред. О.А.Жидков. М., 1988.
Гражданское и семейное право развивающихся стран. М., 1989.
Гражданское и семейное право развивающихся стран: Сборник нормативных актов. Гражданские кодексы стран Латинской Америки: Учеб. пособие / Отв. ред. В. В. Бехбах. М., 1988.
Гражданское и торговое право капиталистических государств / Отв. ред. Е. А. Васильев. М., 1993.
Гражданское и торговое право капиталистических государств: Ч. 1 / Отв. ред. Р.Л.Нарышкина. М., 1983.
Гражданское право стран народной демократии / Под ред. Д. М. Генкина. М., 1958.
Гуценко К. Д., Головко Л. В., Филимонов Б. А. Уголовный процесс западных государств. М., 2001.
Давид Р., Жоффре-Спинози К. Основные правовые системы современности. М., 1998.
Денисов В. Н. Системы права развивающихся стран. Киев, 1978.
Додонов В. Н., Крутских В. Е. Прокуратура в России и за рубежом. Сравнительное исследование / Под ред. С. И. Герасимова. М., 2001.
Елисеев Н. Г. Гражданское процессуальное право зарубежных стран: источники, судоустройство, подсудность: Учеб. пособие. М., 2000.
Жидков О. А. История государства и права стран Латинской Америки. М., 1967.
Иностранное конституционное право / Под ред. В. В. Маклакова. М., 1996.
Исаев М. А., Чеканский А. Н., Шишкин В. Н. Политическая система стран Скандинавии и Финляндии. М., 2001.
История отечественного государства и права: Учебник. Ч. 1 / Под ред. О. И. Чистякова. М., 1996.
Киселев И. Я. Зарубежное трудовое право: Учебник для вузов. М., 1998.
Киселев И. Я. Сравнительное и международное трудовое право. М., 1999.

Кнапп В. Крупные системы права в современном мире // Сравнительное правоведение. М., 1978.

Ковешников Е. М., Марченко М. Н., Стешенко Л. А. Конституционное право стран Содружества Независимых Государств: Учебник. М., 1999.

Когда убивает государство... Смертная казнь против прав человека. М., 1989.

Конституционное (государственное) право зарубежных стран: В 4 т. Т. 1. Часть Общая: конституционное право, человек, общество / Отв. ред. Б. А. Страшун. М., 1993.

Конституционное (государственное) право зарубежных стран: В 4 т. Т. 2. Часть Общая: конституционное право и публичная власть / Отв. ред. С. Ю. Кашкин. М., 1995.

Конституционное (государственное) право зарубежных стран: В 4 т. Т. 3. Особенная часть: Страны Европы / Отв. ред. Б. А. Страшун. М., 1998.

Конституционное право развивающихся стран. Предмет. Наука. Источники. М., 1987.

Конституционное право развивающихся стран. Общество. Власть. Личность. М., 1990.

Конституционное право развивающихся стран. Основы организации государства. М., 1992.

Лихачев В. А. Уголовное право в независимых странах Африки. М., 1974.

Лихачев В. А. Уголовное право в освободившихся странах (сравнительное исследование). М., 1988.

Марченко М. Н. Правовые системы современного мира: Учеб. пособие. М., 2001.

Марченко М. Н. Сравнительное правоведение. Общая часть: Учебник. М., 2001.

Муцинова Н. А. Трудовое право развивающихся стран. М., 1989.

Наумов А. В. Российское уголовное право: Общая часть: Курс лекций. М., 1996.

Овсепян Ж. И. Правовая защита конституций. Судебный конституционный контроль в зарубежных странах. Ростов н/Д, 1992.

Орлов А. Г. Политические системы стран Латинской Америки. М., 1982.

Основные институты гражданского права зарубежных стран. Сравнительно-правовое исследование. М., 1999.

Пантелеев В. А., Козочкин И. Д., Лихачев В. А. Уголовное право развивающихся стран: Общая часть: Учеб. пособие. М., 1988.

Политические и правовые системы в странах Азии, Африки и Латинской Америки / Отв. ред. О. А. Жидков. М., 1983.

Право в независимых странах Африки / Отв. ред. Р. А. Ульяновский. М., 1969.

Право в странах социалистической ориентации. М., 1979.

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

Саидов А. Х. Введение в основные правовые системы современности. Ташкент, 1988.

Саидов А. Х. Введение в сравнительное правоведение. М., 1988.

Саидов А. Х. Сравнительное правоведение. М., 2000.

Саидов А. Х. Сравнительное правоведение и юридическая география мира. М., 1993.

Современное конституционное право зарубежных стран: Сборник. М., 1991.

Судебные системы западных государств / Отв. ред. В. А. Туманов. М., 1991.

Супатаев М. А. Право в современной Африке. Основные черты и тенденции развития. М., 1989.

Старилов Ю. Н. Административная юстиция. Теория, история, перспективы. М., 2001.

Страшун Б. А. Конституционные перемены в Восточной Европе 1989-1990. М., 1991.

Суханов Е. А. Гражданское право европейских социалистических стран - членов СЭВ. М., 1984.

Сюкияйнен Л. Р. Мусульманское право. М., 1986.

Сюкияйнен Л. Р. Мусульманское право в правовых системах стран Арабского Востока: Государство и право в развивающихся странах. М., 1976.

Таджиханов У. Конституционный строй современных государств мира. Ташкент, 1996.

Тихомиров Ю. А. Курс сравнительного правоведения. М., 1996.

Тихонов А. А. Федерализм в странах Латинской Америки. М., 1979.

Уголовное право зарубежных государств. Общая часть / Под ред. Ч. Д. Козочкина. М., 2001.

Цвайгерт К. Введение в сравнительное правоведение в сфере частного права. Т. 1. Основы. М., 1998.
Чиркин В. Е. Закон как источник права в развивающихся странах // Источники права. М., 1986.
Чиркин В. Е. Конституционное право зарубежных стран. М., 1997.
Чиркин В. Е. Основы сравнительного государствоведения. М., 1997.
Чиркин В. Е., Юдин Ю. А. и др. Сравнительное конституционное право. М., 1996.

Нормативные акты

Конституции буржуазных государств. М., 1982.
Конституции государств Европейского Союза / Под общ. ред. Л. А. Окунькова. М., 1997.
Конституции зарубежных государств / Сост. В.В. Маклаков. М., 1996.
Конституции зарубежных государств. Американский континент. Ереван, 1998.
Конституции мира: Сборник конституций государств мира. Т. 1-6 / Отв. ред. А.Х. Саидов, У. Таджиханов. Ташкент, 1998.
Конституции стран - членов СНГ: В 2 т. / Отв. ред. А.В. Багдасарян. Ереван, 1997.
Конституционное (государственное) право зарубежных стран. Т. 1. М., 1993.
Конституционное правосудие в странах СНГ и Балтии: Сборник нормативных актов / Отв. ред. Н.А. Митюков. М., 1998.
Крылова Н. Е., Серебренникова А. В. Уголовное право современных зарубежных стран (Англии, США, Франции, Германии). М., 1997.
Лубенский А. И. Предварительное расследование по законодательству капиталистических государств. М., 1977.
Новые конституции стран Восточной Европы и Азии: Сборник конституций. М., 1996.
Новые конституции стран Содружества Независимых Государств и Балтии: Сборник документов. М., 1994.
Современные зарубежные конституции. М., 1992.

Краткий глоссарий

Адат (араб. "ада", мн. "адат" - обычай, привычка) - обычное право у мусульманских народов, в противоположность шариату, т.е. религиозному закону, основанному на богословско-юридическом толковании Корана и религиозного предания (Сунна). А. представляет собой совокупность народных обычаев и народной юридической практики в самых разнообразных сферах имущественных, семейных и т.п. отношений.

Ампаро (исп. amparo - покровительство, защита, помощь) - в праве Испании и ряда стран Латинской Америки особая процедура, которая защищает человека от действий государственных властей, нарушающих его конституционные права. Такая защита осуществляется судебными органами и заключается в обеспечении нарушенного права, восстановлении положения, существовавшего до нарушения права. Решения судов по делам А. носят индивидуальный характер, т.е. распространяются только на истца, однако при соблюдении определенных условий становятся обязательными прецедентами.

Вакф (вакуфные имущества) - в мусульманском праве термин, означающий имущество, частично изъятое из гражданского оборота и предназначенное для достижения благотворительных, религиозных или определенных общественных целей. Отчуждение допускается лишь в случае прекращения существования того учреждения или юридического лица, в пользу которого В. установлен (в этом случае он переходит к наследникам учредителя В.), или в случае, когда В. имущество, при непродаже его, может потерпеть ущерб или стать бездоходным.

Дийя - в мусульманском праве "выкуп за кровь", денежная компенсация родственникам убитого.

Иджма - один из основных источников мусульманского права - единодушное мнение наиболее авторитетных исламских правоведов по вопросам, не урегулированным в прямой форме Кораном и Сунной. И. представляют собой комментарии, которые восполняют пробелы в религиозных нормах. Поскольку окончательное толкование

ислама дается в И., Коран и Сунна непосредственного юридического значения не имеют. Практики ссылаются на сборники норм, соответствующие И.

Кади (араб.; тюрк. и перс. - кази) - в мусульманских странах судья, единолично осуществляющий судопроизводство на основе шариата. В Турции, Египте и Тунисе вместе с упразднением шариатского суда ликвидирован в 1930-1950-х гг. и институт К. В настоящее время в мусульманских странах К. именуются судьи не только шариатских судов, но и всех иных судебных органов.

Каноническое право - у христиан совокупность норм, содержащихся в церковных канонах, т.е. в правилах, установленных церковью и относящихся к устройству церкви, церковных учреждений, к взаимоотношениям церкви и государства, а также жизни верующих (в основном в сфере брачно-семейных отношений).

Кисас - в мусульманском праве категория преступлений, за которые шариат устанавливает точную санкцию - К., означающую, по общепринятому определению, "возмездие", т.е. наказание, "равное" по тяжести совершенному противоправному деянию. Основными преступлениями данной категории считаются убийство и телесные повреждения необратимого характера.

Кияс - один из источников мусульманского права (шариата). Представляет собой толкование Корана и Сунны, суждение по аналогии по тем вопросам, которые прямо не урегулированы последними. Он приобретает силу закона, если признан высшим мусульманским духовенством. Правом толкования обладает муфтий - высшее духовное лицо.

Маджалла - крупнейшая кодификация норм мусульманского права. Принята в Турции (Османской империи) в 1869-1877 гг. в рамках курса на модернизацию страны. Действие М. распространялось на большинство арабских стран, входивших в состав Османской империи (за исключением Египта). М. регулировала вопросы правоспособности и ее ограничения, вещного и обязательственного права, но не затрагивала семейных отношений, которые в соответствии с принципом свободы веры и "персонального права" последователей многочисленных сект и толков продолжали регулироваться различными школами мусульманского права в традиционной форме доктрины.

Мандамус (лат. mandamus) - в странах англосаксонской системы права судебный приказ, предписывающий тому или иному лицу (обычно должностному лицу) совершение действия, которое оно по закону обязано совершить. Одно из конституционных средств судебной защиты прав и свобод человека.

Мусульманское право - одна из основных правовых систем (правовых семей) современности, комплекс социальных норм, фундаментом и главной составной частью которого являются религиозные установления и предписания ислама, а также органически связанные с ними, проникнутые религиозным духом, нравственные и юридические нормы. Как и другие связанные с религией системы права, М. п. является, как правило, не территориальным, а персональным, т.е. распространяется только на членов мусульманской общины, но не на иноверцев. Источниками М. п. являются Коран, Сунна, иджма, кияс.

Общее право (англ. common law) - исторически сложившаяся в средневековой Англии правовая система, характеризующаяся тем, что источником права признается судебный прецедент. В более узком смысле О. п. как совокупность судебных прецедентов противостоит статутному праву. Название "О. п." объясняется тем, что решения королевских судов в Лондоне имели силу для всей Англии в противовес местным обычаям. О. п. вместе с дополнившим его правом справедливости стало основой англо-американской правовой системы (нередко понятия "О. п." и "англо-американское право" употребляются как тождественные, особенно при сравнении с другими мировыми правовыми системами).

Омбудсман (швед. ombudsman - представитель чьих-либо интересов) специально избираемое (назначаемое) должностное лицо для контроля за соблюдением прав человека разного рода административными органами, а в некоторых странах - также частными лицами и объединениями. В отличие от прокуратуры О. осуществляет контроль и ведет расследование с точки зрения не только законности, но и эффективности, целесообразности, добросовестности, справедливости.

Право справедливости - в англо-американской правовой системе часть прецедентного права, складывавшаяся из решений английского Суда Канцлера, который существовал с XV в. до конца XIX в. При необходимости выйти за жесткие рамки закрытой системы сложившихся в общем праве прецедентов Канцлер давал свое решение возникшего вопроса, которое считалось не юридическим, поскольку оно принималось вне рамок общего права, но отвечавшим требованиям справедливости. Лордом-канцлером использовались принципы канонического и римского права, что помогало преодолеть многие устаревшие нормы общего права. В результате судебной реформы 1873-1875 гг. в Англии произошло формальное слияние П. с. с общим правом. Однако и поныне П. с. продолжает регулировать некоторые институты права собственности и договорного права.

Фикх (араб. - глубокое понимание, знание) - в мусульманском праве означает, прежде всего, мусульманско-правовую доктрину - систематизированные знания о правилах поведения, которых должны придерживаться мусульмане при исполнении своих религиозных обязанностей, совершении обрядов, в быту и в светских взаимоотношениях. В этом смысле Ф. является наукой, предмет которой составляет нормативная сторона шариата. Термин "Ф." употребляется также в значении самих норм, регулирующих поведение мусульман и сформулированных мусульманскими правоведами в рамках различных школ фикха-доктрины.

Хабеас дата (лат. habeas data) - в конституционном праве ряда стран один из новейших юридических инструментов защиты личных прав и свобод граждан. Представляет собой право любого человека (или только гражданина) требовать в судебном порядке ознакомления с любыми касающимися его данными, хранящимися в любых архивах и учреждениях, включая архивы служб государственной безопасности.

Хабеас корпус (лат. habeas corpus) - институт англо-американского процессуального права, предоставляющий в некоторых случаях заинтересованным лицам право требовать доставки в суд задержанного или заключенного для проверки оснований лишения свободы.

Хадд - в мусульманском праве категория преступных деяний, которые, во-первых, посягают только на интересы всей общины ("права Аллаха") и, во-вторых, влекут наказания, либо однозначно определенные Кораном или Сунной, либо нормативно точно установленные правоприменительной практикой "праведных" халифов. Однако мусульманские ученые-юристы не единодушны в том, какие конкретно правонарушения должны быть включены в данную категорию преступлений. Большинство исследователей полагают, что к ним относятся семь наиболее опасных общественных деяний - прелюбодеяние, употребление спиртных напитков, кража, разбой, недоказанное обвинение в прелюбодеянии, вероотступничество и бунт.

Шариат (араб. "шариа" - прямой, правильный путь, обязательные предписания, право, закон) - свод мусульманских правовых и теологических нормативов, закрепленных прежде всего в Коране и Сунне и провозглашенных исламом "вечным и неизменным" плодом божественных установлений. Ш., понимаемый как универсальная нормативная система, часто называют мусульманским религиозным законом. В этом смысле Ш. нередко отождествляется с мусульманским правом. Ш. непосредственно действует в Иране, Судане, Пакистане и ряде других мусульманских стран.

---

*(1) Топорнин Б. Н. Европейское право. М., 1998. С. 5.

*(2) См.: Тихомиров Ю. А. Курс сравнительного правоведения. М., 1996.

*(3) См.: Саидов А. Х. Сравнительное правоведение и юридическая география мира. М., 1993; Он же. Сравнительное правоведение. Ташкент, 1999; М., 2000. См. также: Марченко М. Н. Правовые системы современного мира: Учеб. пособие. М., 2001.

*(4) См.: Гражданское и семейное право развивающихся стран. М., 1989; Пантелеев В. А., Козочкин И. Д., Лихачев В. А. Уголовное право развивающихся стран. Общая часть: Учеб. пособие. М., 1988; Чиркин В. Е., Юдин Ю. А. и др. Сравнительное конституционное право. М., 1996.

*(5) См.: Боботов С. В. Введение в правовую систему США. М., 1997; Голландская

правовая культура / Отв. ред. В. В. Бойцова и Л. В. Бойцова. М., 1998.

*(6) Содержание раздела "Население" зависит от того, каким образом это влияет на характер национальной правовой системы.

*(7) Конфессиональный состав населения указан в тех странах, где он влияет на характер национальной правовой системы.

*(8) В официальных документах и научно-справочной литературе России равноупотребимыми являются названия "Белоруссия" и "Беларусь", а также "Республика Белоруссия" и "Республика Беларусь".

*(9) До 1975 г. - Республика Дагомея.

*(10) До 1984 г. - Республика Верхняя Вольта.

*(11) По состоянию на 15 марта 2003 г.

*(12) До 1986 г. - Республика Острова Зеленого Мыса (в переводе с португальского языка).

*(13) До 1986 г. официальное название страны переводилось на русский язык как Республика Берег Слоновой Кости.

*(14) В официальных документах и научно-справочной литературе России равноупотребимыми являются названия "Киргизия" и "Кыргызстан", а также "Киргизская Республика" и "Кыргызская Республика".

*(15) До настоящего момента независимость Приднестровская Молдавская Республика не получила международного признания, в том числе со стороны Российской Федерации, которая рассматривает соответствующую территорию как часть Республики Молдова.

*(16) До июля 1997 г. страна называлась Западное Самоа.

*(17) По состоянию на 1 января 2003 г.

*(18) Указаны только источники, общие для всего справочника. Источники, относящиеся к конкретным странам, указаны в конце соответствующих статей.