

Вмѣсто рукописи.

ПРОГРАММА
КУРСА
РУССКАГО ГОСУДАРСТВЕННОГО ПРАВА.

Эдуарда Берендтса
ординарнаго профессора Демидовскаго Юридическаго Лицея.



ЯРОСЛАВЛЬ.
Типо-литографія Э. Г. Ф а л ь к ъ.
1896.

Печатано по постановленію совѣта Демидовскаго Юридическаго Лицея.
Директоръ *С. Шпилевскій*.

ПРОГРАММА

КУРСА ГОСУДАРСТВЕННОГО ПРАВА.

ВВЕДЕНИЕ.

§ 1. Задача и предметъ науки государственнаго права. Опреѣленіе понятій: а) общее государственное право, и ученіе о государствахъ, б) положительное государственное право. Государственное право въ обширномъ смыслѣ слова; государственное право въ узкомъ смыслѣ слова. Отношеніе науки государственнаго права къ другимъ юридическимъ и государственнымъ наукамъ.

§ 2. *Опреѣленіе понятія „государство“.* Въ какомъ двоякомъ смыслѣ употребляется слово государство въ обыденной рѣчи? Отождествленіе понятій „государство“ и „страна“; „государство“ и „государственная власть“. Несогласіе представителей науки относительно определенія понятія „государство“. Примѣры: определенія=Гуго Гроція, Канта, Гегеля, Штейна, Іеринга. Причины разнообразія определеній. Государство какъ явленіе сложное должно быть изучаемо и понятіе „государство“ должно быть определено съ 4 точекъ зрѣнія: 1) духовно-нравственной, 2) политической, 3) юридической, 4) экономической.

§ 3. Государство съ точки зрѣнія духовно-нравственной: союзъ національный. Преобладаніе въ 17 и 18 ст. юридической точки зрѣнія при конструкціи понятія „государство“. Бытовая и вмѣстѣ съ тѣмъ духовно-нравственная основа государства: народность. Опреѣленіе понятій *народность и*

народъ. Опреѣленія Манчини и Милля. Тождественны ли понятія „народность“ и „племя?“

Процессъ образованія народностей. Ассимиляція и поглощеніе племенъ. Какимъ образомъ народность проявляетъ свою силу въ качествѣ фактора въ исторіи развитія государствъ и какъ элементъ государственной жизни? Двойное дѣйствіе элементовъ развитія народности: (раса, языкъ, общность осѣдлости, нравы, общее историческое прошлое) а) дѣйствіе соединяющее; б) дѣйствіе обособляющее.

Антинаціональныя государства въ средніе вѣка и въ новое время до XIX ст. Причины. Переселеніе народовъ; антагонизмъ племенъ побѣдителей и покоренныхъ. Непрочность государ. власти. Территоріальная раздробленность. Сословная рознь Появленіе и развитіе союзовъ ненаціональных: 1) религіозныхъ (характеръ средневѣковой католической церкви) 2) промышленно-торговыхъ. (Ганза). Частно-правовой взглядъ на государство. Способы передачи частей государственной территоріи съ населеніемъ: купля-продажа, обмѣнъ, залогъ, дареніе, приданое, завѣщаніе.

Борьба новыхъ воззрѣній съ старыми понятіями. Два направленія борьбы: 1) Сплоченіе государствъ; 2) освобожденіе свѣтской власти отъ папской опеки.

Провозглашеніе въ концѣ 18 ст. принципа: каждый народъ имѣетъ право устраивать свой бытъ согласно своимъ потребностямъ.

Національное движеніе въ 19 ст. Объединеніе Германіи (1815, 1848, 1866, 1870), Италіи (1830, 1848—49, 1859, 1866, 1870). Движеніе славянскихъ племенъ. 1848, 1876, 1877.

§ 4. Государство *съ точки зрѣнія политической*: союзъ территоріальный, подчиненный господству признанной, постоянной, самостоятельной власти.

а) территорія. Опреѣленіе понятія „госуд. территорія.“

Вліяніє територіи на розвитіє государствъ. Различіє государствъ какъ союза територіальнаго отъ союзовъ племенныхъ, духовныхъ, экономическихъ. Территоріальныя союзы, подчиненныя государству. Сущность власти надъ територіей. *Dominium eminens. Dominium privatum.* Средневѣковое воззрѣніе на територію и територіальную власть. Глосаторы. Основная точка зрѣнія англійскаго государственнаго права. *Terra mea!* Роль поземельной собственности въ организаціи средневѣковаго государства. Феодализмъ. Современное воззрѣніе на государственную територію.

Границы государственной територіи. Границы искусственныя; границы естественныя. Порядокъ измѣненія государственныхъ границъ. Отчужденіе госуд. територіи. Захватъ, временная оккупация, добровольная уступка, завоеваніе. *Option.*

Составъ територіи 1) *Res publicae (Domaine public).*
 2) Земли казенныя (*Domaines de l'état*)
 3) Земли общественныя.
 4) Земли частныя.

Публичноправовая связь частей госуд. територіи. Отношеніе метрополіи къ колоніямъ.

б) Власть съ точки зрѣнія политической. Исторія развитія госуд. власти. 1) госуд. власть въ эллинскихъ городахъ—государствахъ; 2) госуд. власть восточныхъ теократій, 3) госуд. власть въ Римѣ въ эпоху республиканскую, 4) госуд. власть въ Римѣ въ эпоху императорскую, 5) госуд. власть въ теченіе среднихъ вѣковъ, 6) госуд. власть новаго времени.

Политическіе элементы госуд. власти.

1) Признанность; 2) Постоянство 3) Самостоятельность.

§ 5. *Государство съ точки зрѣнія юридической:—Юридическое лицо, являющееся субъектомъ права принудительнаго властвованія.*

Разногласіе въ литературѣ относительно опредѣленія юридической природы государства. 3 взгляда.

1) Воззрѣніе на государство какъ на *объектъ*, надъ которымъ властвуетъ правитель (единоличный или коллективный). Ученіе Галлера, Бинера, Мауренбрехера, Зейделя. Критика этого воззрѣнія.

2) Воззрѣніе на государство какъ на юридическое *отношеніе* принудительнаго властвованія. Теорія Коркунова. (Субъекты юридическаго отношенія принудительнаго властвованія = всѣ участники общенія госуд., объектъ отношенія = госуд. власть; содержаніе = права и обязанности участниковъ общенія). Недостатки этой теоріи; ея непоследовательность; сторонники ея не считаютъ возможнымъ примѣнить ее къ админ. праву и гражданскому праву; она не примѣнима и въ международномъ правѣ. Эта конструкція не примѣнима ко всѣмъ типамъ государства. Абсолютная монархія.

Связь существующая между государствомъ какъ цѣлымъ и его частями (лица, подчиненные союзы) = есть отношеніе; жизнь государства слагается изъ ряда отношеній. Но является ли государство только связью? Государство не связь, а *единство*.

3. Воззрѣніе на государство — какъ на личность, юридическое лицо, — являющееся субъектомъ властвованія (Теоріи Гербера, Теллинека, Цахаріэ, Шульце, Лэнингъ, Штенгель и друг.).

Безспорная основательность этого воззрѣнія; только держась этого воззрѣнія можно объяснить и юридически опредѣлить всѣ явленія госуд. жизни (государствъ всѣхъ типовъ) какъ внутри государства, такъ и внѣ государствъ (отношеніе госуд. къ государствамъ).

Субъектомъ властвованія является государство какъ юридическое лицо. Объектомъ властвованія являются личные и вещественные элементы госуд. союза (отдѣльные лица и подчиненные союзы и территорія).

Разборъ возраженій противъ признанія объектомъ госуд. властвованія личностей и союзовъ личностей.

1) Первое возраженіе: „юридическое лицо, какъ *universitas personarum*, есть *коллективная личность*; содержаніемъ же ея правъ служитъ *общій интересъ* составляющихъ ее людей, которые поэтому образуютъ въ составѣ юридическаго лица активный, а не пассивный элементъ, сами пользуются, а не служатъ предметомъ пользованія“.

Отвѣтъ: Признаніе положенія: „содержаніемъ правъ коллективной личности является *общій интересъ*“.

Различіе понятій: *общій интересъ* и *интересъ всѣхъ* или сумма единичныхъ интересовъ.

Общій интересъ = интересъ государства, какъ духовно-нравственнаго существа, какъ единства поколѣній въ государствѣ организованнаго народа, смѣняющихся въ неразрывной цѣпи. Государство властвуетъ во имя этого интереса, а не ради суммы отдѣльныхъ интересовъ, которые не поддаются ни опредѣленію, ни исчисленію.

2) Второе возраженіе: Признавая государство субъектомъ властвованія, а гражданъ (или подданныхъ) объектомъ, мы подводимъ ихъ на ступень *вещей*.

Отвѣтъ: Властвованіе не есть проявленіе права собственности. Объектомъ властвованія являются *личности*, существа свободныя, одаренныя волею, чувствомъ, разумомъ, имѣющія свои интересы, (индивидуальные и коллективные), могущіе стоять въ противорѣчіи съ общимъ интересомъ Въ виду этой возможности столкновенія интересовъ личныхъ съ интересомъ общимъ, — властвованіе надъ людьми должно быть властвованіемъ принудительнымъ; власть надъ вещью не нуждается въ принужденіи.

Какими нормами регулируется государ. властвованіе? Только юридическими, или юридическими и нравственными?

Власть, властвованіе съ точки зрѣнія юридической.

Опредѣленіе понятія власть, властвованіе. Три элемента, входящіе въ составъ понятія. Въ какомъ различномъ смыслѣ употребляется слово „власть“?

Что является основой явленія властвованія?

Разногласіе въ литературѣ.

1) Теорія волунтарная, т. е. признающая основаніемъ власти волю. (Власть вообще есть воля, имѣющая право поведѣвать).

Чья воля является основой власти?

Теорія отождествляющая волю государства съ волею конкретнаго правителя государства.

Теорія считающая основою власти не личную волю правителя, а волю высшую, объективную (волю Божества, волю общую, волю государства какъ особой личности).

2) Ученіе отрицающее возможность и правильность обоснованія явленія власти волею. Теорія Коркунова.

Недостатки этой теоріи: Смѣшеніе понятій „власть“ и „авторитетъ“, невѣрность основной посылки, что госуд. власть есть сила обусловленная сознаниемъ зависимости. Невозможность выясненія активнаго явленія властвованія изъ пассивнаго явленія: сознания зависимости. Невозможность конструкціи понятія „принудительное властвованіе“ безъ признанія воли основою этого явленія; признаніе воли основою властвованія, какъ необходимая посылка при выясненіи понятій „права“ и „обязанности власти“ и „власть принудительная“.

Необходимость признанія основою властвованія — воли государства какъ юридическаго лица.

Опредѣленіе понятія „принудительная власть“.

Содержаніе права принудительнаго властвованія

a) *Jus et vis obligandi.*

b) *Jus et vis coercendi seu agendi.*

Государство какъ монополистъ власти принужденія.

Юридическій характеръ вѣдѣній госуд. власти.

Юридическій характеръ вѣдѣній мѣстныхъ подчиненныхъ союзовъ.

§ 6. *Государство съ точки зрѣнія экономической*: = принудительное общественное хозяйство.

Опредѣленіе понятія „хозяйство“.

Два способа полученія хозяйственныхъ средствъ.

Опредѣленіе понятія „харитативное хозяйство“.

Опредѣленіе понятія „принудительное хозяйство“.

Три основныхъ способа полученія хозяйственныхъ средствъ принудительными хозяйствами.

а) Доходъ отъ имущества и предпріятій принудительныхъ союзовъ.

б) Доставленіе личныхъ услугъ членами союза.

в) Выдѣленіе части изъ имущества членовъ союза.

Происхожденіе Государства.

§ 7. Основное положеніе современной науки: Государство есть результатъ закономернаго историческаго развитія человѣческаго общенія.

Установленіе его не зависитъ отъ человѣческаго произвола.

а. Исторія развитія ученій о происхожденіи государства.

Воззрѣніе Аристотеля.

б. Причины появленія теорій о договорномъ происхожденіи государства.

Ученіе Гроція, Гоббеса, Спинозы, Пуффендорфа, Локка. Теорія происхожденія государства путемъ договора о подчиненіи.

Теорія происхожденія государства путемъ договора соединенія. Ученіе Канта; ученіе Руссо. Понятія „воля всѣхъ“, „неотчуждаемая свобода“.

в. Неосновательность договорной теории. Доказательства: логическія, историческія. Примѣры договорнаго учрежденія государства. Служать ли они доказательствомъ справедливости договорной теории?

г. Религіозная теорія происхожденія государства *Divina institutio*.

д) Теоріи объясняющія происхожденіе государства историческими фактами.

1) Теорія родовая.

2) Теорія экономическая.

3) Теорія завоеванія.

4) Теорія коллективной борьбы.

Односторонность этихъ теорій.

§ 8. *О цѣляхъ и задачахъ государства.*

Необходимо различать теоретическое развитіе ученій о цѣляхъ и задачахъ государства и процессъ фактическаго опредѣленія задачъ государства, расширенія или суженія границъ его дѣятельности.

Важное историческое значеніе различныхъ теорій о цѣляхъ государства. Необходимость пониманія и объясненія ихъ въ связи съ историческими условіями, при которыхъ они появлялись.

Воззрѣніе древняго міра на цѣли и задачи государства. Ученіе Аристотеля.

Міровоззрѣніе среднихъ вѣковъ. Средневѣковой взглядъ на задачи и цѣли государства. Ограниченная сфера государственной дѣятельности. Эпоха полицейскаго государства. Стремленіе къ цѣлямъ, преимущественно политическимъ. Обеспеченіе внѣшняго могущества. Соперничество съ другими государствами изъ за преобладанія, какъ чисто политическаго, такъ и экономическаго. Крайнее расширеніе государственной дѣятельности. Общество—элементъ пассивный.

Характеристическія черты полицейскаго государства.

Кольбертизмъ, меркантилизмъ, эйдамонизмъ.

Реакція противъ чрезмѣрнаго расширенія государственной дѣятельности. Начало и развитіе индивидуализма и либерализма.

Борьба за свободу религіозную (Локкъ, Томазій),

Борьба за свободу въ области умственной дѣятельности (Ареопагитика Милтона).

Борьба за свободу хозяйственной дѣятельности. (Физиократы, А. Смитъ).

Теорія индивидуализма въ XVIII и въ XIX столѣтіяхъ.

Гумбольдтъ, Этвешъ, Симонъ, Лабулэ, Леруа Боле, Милль.

Основные положенія Гумбольдта.

Теорія „правоваго“ государства.

Два направленія въ теоріи индивидуализма, стремящіяся рѣшить 2 вопроса 1) вопросъ объ отношеніи государственной дѣятельности къ дѣятельности индивидуальной, 2) вопросъ объ отношеніи государственной власти къ личности человѣка.

Ученіе о природенныхъ или естественныхъ правахъ человѣка.

Недостатки и промахи теоріи индивидуализма и теоріи правоваго государства.

§ 9. Ученіе о „правомѣрномъ“ государствѣ. Въ чемъ заключаются характеристичныя черты „правомѣрнаго“ государства?

Современное ученіе о цѣляхъ и задачахъ государства. Критическое отношеніе къ т. н. субъективнымъ теоріямъ о государственныхъ цѣляхъ, о цѣли и цѣляхъ ради которыхъ учреждено государство его основателями.

Объективная теорія о цѣляхъ государства Гегель, Аренсъ, Чичеринъ.

Ученіе о цѣляхъ и задачахъ государства, какъ о прин-

ципъ его дѣятельности. Теорія Эотвеша, Шульце, Гольцендорфа, Блунчли.

Ученіе о конкретныхъ задачахъ, которыя могутъ быть выполнены государствомъ. Теорія Коркунова.

Существуетъ ли какая нибудь заранѣе опредѣленная цѣль государства?

Можно ли опредѣлить задачи государства изъ какой нибудь а priori установленной идеи? Роль исторіи при выясненіи задачъ государства; зависимость объема дѣятельности государственной отъ степени умственного, нравственного и экономического развитія. Вліяніе народнаго характера.

3 категоріи задачъ государства. 1) Задачи политически-національныя; 2) юридическія, 3) культурныя. Различіе въ характерѣ государственной дѣятельности. Дѣятельность полицейская, принудительная; дѣятельность попечительная, содѣйствующая.

Какія области индивидуальной и общественной жизни должны безусловно стоять внѣ принудительной государственной дѣятельности.

§ 10. Ученіе о формахъ государства:

Формы госуд. устройства должны быть разсматриваемы съ *трехъ* точекъ зрѣнія: догматической, исторической и философски-критической. Сущность и значеніе этихъ трехъ точекъ зрѣнія. Въ какой степени возможна и допустима критическая оцѣнка различныхъ формъ государственнаго устройства? Что можетъ служить масштабомъ абсолютной пригодности конкретнаго государственнаго устройства? Прочный авторитетъ, опредѣленный законный порядокъ, гражданская свобода, т. е. защита и независимость гражданина въ области его личной жизни, защита правъ, какъ т. н. общечеловѣческихъ, такъ и пріобрѣтенныхъ.

Необходимость гармоніи между госуд. устройствомъ съ одной стороны и съ другой стороны 1) условіями данной