

Bind

VI. 10/34

ОЧЕРКЪ ОБЩЕЙ ТЕОРИИ ГОСУДАРСТВЕННОГО ПРАВА.

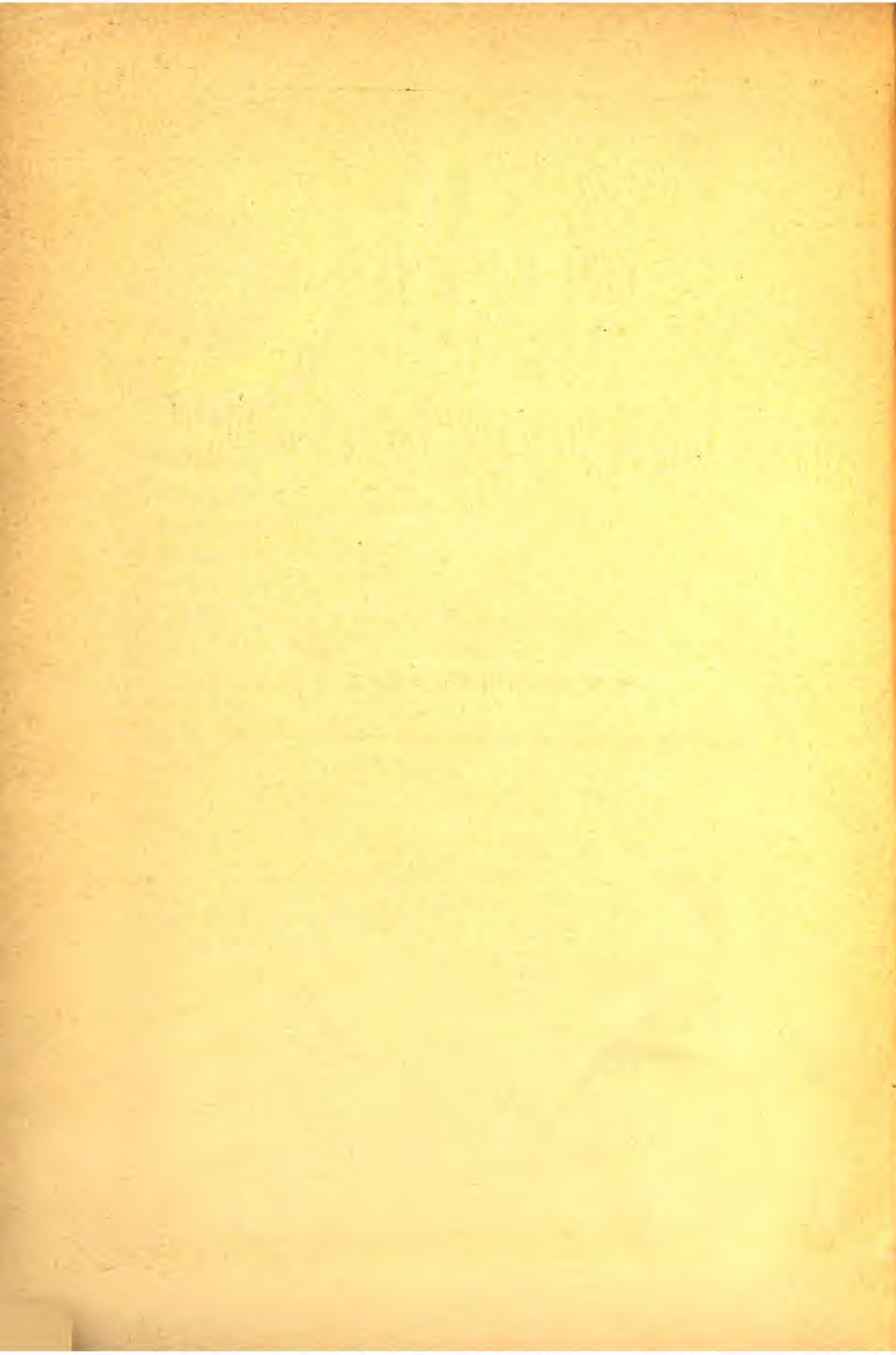
Mitrofan Ivanovitch
М. И. СВЪШНИКОВА,

Приватъ-Доцента Императорскаго С.-Петербургскаго Университета.

С.-ПЕТЕРБУРГЪ.

Книжный магазинъ К. Л. Риккера.
Невскій просп., 14.

—
1896.



ОЧЕРКЪ
ОБЩЕЙ ТЕОРИИ ГОСУДАРСТВЕННОГО ПРАВА.

Михаилъ Ивановичъ

М. И. СВЪШНИКОВА.

ПРИВАТЪ-ДОЦЕНТА ИМПЕРАТОРСКАГО С.-ПЕТЕРБУРГСКАГО УНИВЕРСИТЕТА.

С.-ПЕТЕРБУРГЪ.

КНИЖНЫЙ МАГАЗИНЪ К. Л. РИККЕРА.

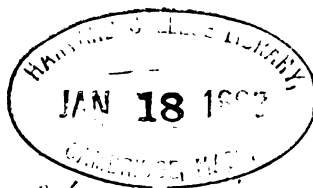
Невскій просп., 14.

—
1896.

466
52

~~VI. 10/34~~

G 556676.1



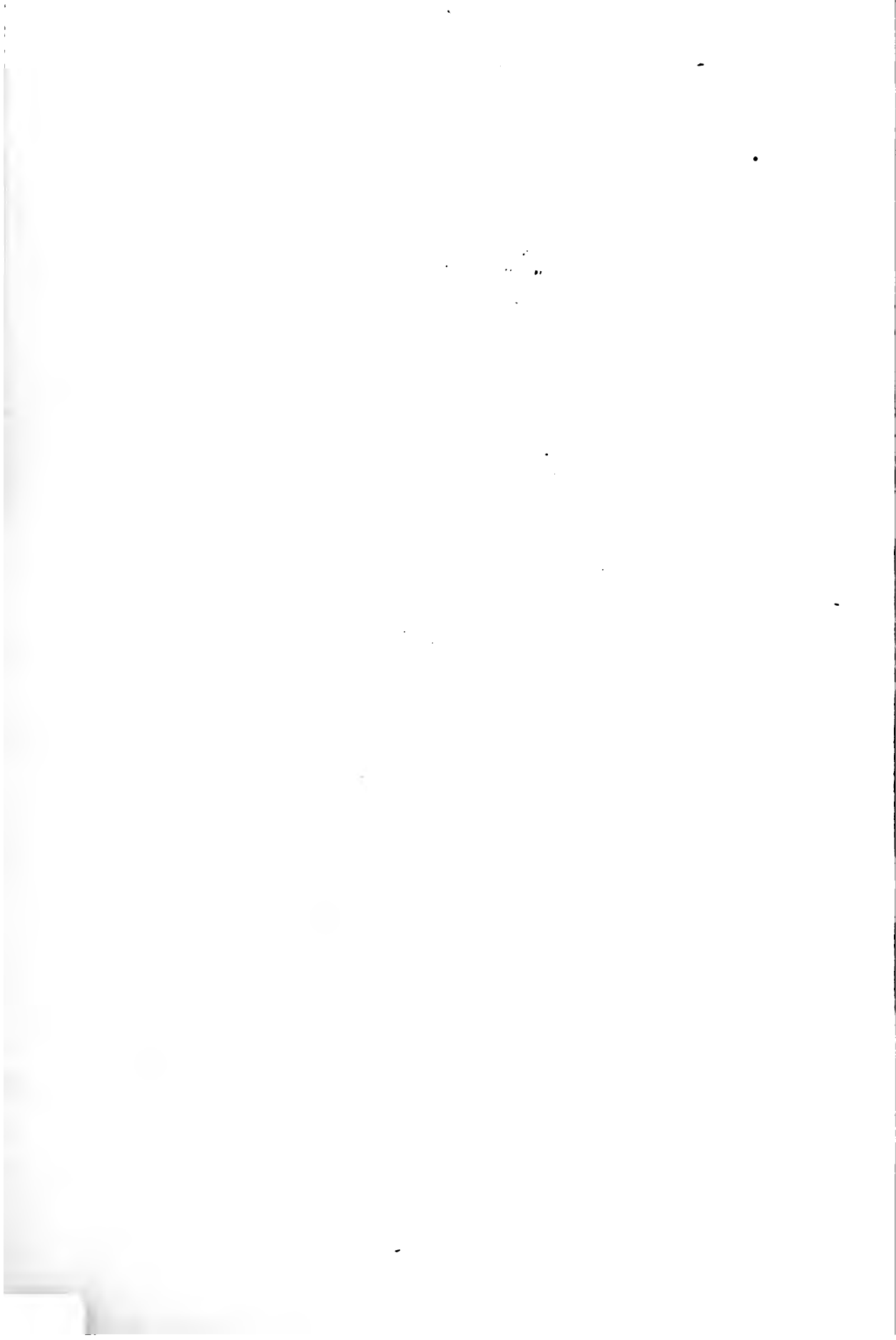
From the
Library of the Imperial University
of St. Petersburg.

П А М Я Т И

МОЕЙ МАТЕРИ

ЕЛИЗАВЕТЫ НИКОЛАЕВНЫ

СВЪШНИКОВОЙ.



ОГЛАВЛЕНІЕ.

ОЧЕРКЪ ОБЩЕЙ ТЕОРИИ ГОСУДАРСТВЕННОГО ПРАВА.

Часть I.

АНАЛИЗЪ ГОСУДАРСТВА.

ГЛАВА I.

Научное изученіе государства.

§ 1. Стадіи развитія научнаго изученія государства.

Стран.
1 — 14

Объясненіе различія научныхъ системъ, изучающихъ государство (3). Связь изученія государства съ политической жизнью (4). Господствующій въ Западной Европѣ типъ государства (4). Революція 1789 года и ея значеніе для науки о государствѣ (5). Стадіи развитія науки о государствѣ въ связи съ общей политической исторіей (5). Античный міръ и его взглядъ на всемогущество государства (6). Христианство, его значеніе для политической жизни Европы (7). Феодализмъ, какъ выразитель частно-правовой идеи въ политической жизни (7—8). Свѣтская и духовная доктрина о власти (8). Характеръ власти наканунѣ революціи (9). Общее значеніе доктрины естественнаго права (9—10). Исправленіе ошибокъ революціонной доктрины съ соціальной, исторической и положительной стороны (10—11). Нѣмецкая наука XIX столѣтія (12). Теорія праваго государства, юридическій характеръ власти въ новомъ государствѣ (13—14).

§ 2. Изученіе государства въ античной философіи.

14 — 26

Основная черта античнаго государства (14). Составъ общины древняго Рима: досугъ (*σχολή*) и рабство, какъ основы государства (14—15). Ученіе софистовъ о государствѣ (15). Философія Сократа и ея отношеніе къ государству (15—16). Платонъ и его психологическая теорія государства (16—17). Значеніе коммунизма въ сочиненіяхъ Платона (18). Общая критика ученія Платона (19). Аристотель и его теорія общественной природы человѣка (20). Общее значеніе греческихъ философовъ объективистовъ (21). Субъективное направленіе въ античной философіи (22). Значеніе стоической философіи для античнаго государства (23). Римъ и борьба въ немъ аристократическаго и демократическаго элементовъ (24). Система права въ Римѣ и *naturalis ratio* (24). Цицеронъ, его ученіе о государствѣ (25). Апологія римской республики у Полибія (25). Христианство по отношенію къ Риму (25—26).

§ 3. Научное изучение государства до появления школы естественного права 26 — 44

Падение Западной Римской Империи, как переход от древнего мира к средним векам; значение его для политической истории; значение римского цезаризма (26). Умственное движение в римской республике, как разлагающая сила в государстве (27). Предтеча феодализма на почве римских отношений (28). Элементы феодализма; договорный характер государства (29). Колонаты, патронаты и эмфитевтическая аренда, как предтечи феодализма (30). Крепостное право, как основа феодальных отношений (30—31). Католицизм и его значение для государства в средние века (31—32). Христианское учение о власти: апостол Павел, св. Амвросий Медиоланский, Григорий Богослов, Августин Блаженный (32—33). Значение XIV века для светской власти (34). Реформация и ее значение для личности и государства (34). Учение Лютера и Меланхтона о власти (35). Теория народо-власти у кальвинистов (35). Возвышение королевской власти (35). Значение земских чинов (35—36). Учение Макиавели: его космологическая теория (36—37). Политические взгляды Макиавели (37—38). Социальные условия как основа государства у Макиавели (39). Практическое значение теории Макиавели (40—41). Учение Бодена о государстве, его книга *De la république* (41). Сравнение Бодена и Макиавели (42). Сущность учения Бодена в выяснении природы власти (42). Фактическое положение вещей в Европе в XVI столетии (43). Оценка учения Бодена (44).

§ 4. Естественное право. 44 — 59

Объяснение понятия естественного права (44—45). Гуго Гроций и его естественное право (45—46). Различные сходные точки зрения у писателей естественного права (47). Приемы научного изучения государства у представителей естественного права (48). Апологеты первой французской революции (49—50). Учение Пуффендорфа (50). Томас и Вольтер (51). Теория просвещенного абсолютизма (51—52). Джон Локк и вторая английская революция (52—53). Монтескье, Вольтер и Руссо, как представители различных классов во Франции накануне революции (53). Сочинение Монтескье «Дух законов»; его значение (54). Классификация государств у Монтескье (55). VI глава 11-й книги сочинения Монтескье (55). Общее значение книги Монтескье (56). Жан-Жак Руссо, его взгляд на естественное состояние (57). Учение Руссо о суверенитете (57). Теория общей воли у Руссо (58). Сравнение приемов изучения государства Монтескье и Руссо (58). Общее значение естественного права для развития идей великой революции (58—59).

§ 5. Английская конституция и доктрина французской революции. 59 — 86

Англия, как противница французской революции (59). Аристократическая окраска политического строя Англии (59). Учение о власти английского парламента (59). Английский common law. Устройство государства в англосаксонский период

Англіи (60). Феодализмъ въ Англіи; его особенности. Первая хартия въ XII столѣтіи (60). Мнѣніе профессора Ковалевскаго о происхожденіи системы мѣстнаго управленія Англіи (61). Magna charta libertatum 1215 г.; ея олигархическій характеръ (61). Борьба за великую хартію и значеніе Оксфордскихъ провизій 1258 г. (62). Образование парламента изъ commune consilium (62). Confirmatio chartarum 1297 г. Начало личной свободы въ англійскомъ правѣ. Значеніе новыхъ династій: ланкастеровъ и іорковъ, для развитія англійской конституціи (65). Тюдоры, ихъ стремленіе къ самодержавію. Стюарты и ихъ воззрѣніе на власть (66). Прошеніе о правахъ и дѣло Гампдена (66—67). Парламентъ 1640 г. и первая революція (67). Характеръ англійской республики (68). Реставрація Стюартовъ и вторая англійская революція (68—69). Соціальное значеніе развитія англійской конституціи (69). Самоограниченіе государственной власти въ англійскомъ правѣ (69). Значеніе послѣдующихъ измѣненій въ строѣ англійской конституціи (69—70). Различіе политической исторіи Англіи отъ политической исторіи континента (70). Характеръ абсолютнаго государства на континентѣ Европы: его политическая и соціальная сторона (70—71). Значеніе буржуазіи для ниспроверженія строя абсолютнаго государства (71). Понятіе государственнаго верховенства въ эпоху революціи (72). Неудачи теоріи просвѣщеннаго абсолютизма (72—73). Реформы Людовика XVI (74). Созывъ земскихъ чиновъ во Франціи въ 1789 г. (74). Начало революціи (75). Декларация правъ и отмена привилегій (75—76). Революціонныя конституціи; ихъ теоретическое значеніе (76). 1-я, 3-я и 16-я статьи деклараціи правъ, какъ основы новой политической теоріи. Отношеніе Эммануила Канта къ этимъ началамъ (77). Реформа административнаго дѣленія страны (77—78). Гражданское устройство церкви (78). Конституція 1791 г.; ея основныя начала (78—79). Провозглашеніе республики (79). Конституція 1793 г.; ея демократическій характеръ. Декларация правъ въ конституціи 1793 г. (80—81). Конституція 1795 г.; ея буржуазный характеръ (81—82). Конституція 1799 г.; ея бюрократическій характеръ (82—83). Принципы Сіаса. Sénat conservateur (83). Общее значеніе революціи для соціальныхъ отношеній. Переходъ отъ консульской конституціи къ имперіи. Девизъ цезаризма. Важныя послѣдствія французской революціи въ политическомъ отношеніи (85—86).

§ 6. Научная критика доктрины революціи въ первой половинѣ XIX столѣтія.

86 — 98

Индивидуализмъ, какъ основа теоріи революціи (86). Отрицательное отношеніе къ исторіи (87). Три существенныхъ недостатка во французской революціонной доктринѣ (87). Соціалистическія системы XIX столѣтія (87). Отличіе анархизма и социализма. Происхожденіе того и другаго (88). Отрицательная и положительная сторона социализма (89). Значеніе первоначальныхъ системъ социализма. Научная заслуга социализма (90). Ученіе Луи Блана (90). Государственное вмѣшательство (91). Нѣмецкая переработка социализма (91—92). Государственный социализмъ (92). Общая классификація раз-

личныхъ направленій социализма (93). Англія, какъ врагъ революціи на почвѣ исторіи (93). Значеніе хартіи Людовика XVIII. Защитники реставраціи и реакціи (94). Ученіе Бональда и Деместра (94). Ученіе Галлера (95). Положительныя изслѣдованія государства (96). Историческая школа Германіи (96). Нападки на революцію Эдмунда Бурке (96). Генцъ и его «Ehrwürdiges Stabilitätssystem» (96). Труды Токвиля о демократіи (97). Идеалистическое направленіе въ Германіи и его отношеніе къ революціи (97—98). Общая схема успѣховъ въ наукѣ о государствѣ за этотъ періодъ (98).

§ 7. Эпоха теоріи правового государства. 98—107

Три положенія революціонной доктрины, которыя развиваются въ XIX столѣтіи (98). Значеніе конституціи на континентѣ Европы. Національное движеніе въ Европѣ (99). Робертъ Моль и его ученіе о полицейской дѣятельности государства (100). Робертъ Моль и теорія правового государства (100—101). Реакціонное направленіе въ наукѣ о государствѣ въ лицѣ Штала; заслуга Штала въ наукѣ о государствѣ (102). Взглядъ на правовое государство Гнебста и Штейна (102—103). Ученіе Штейна объ обществѣ (103). Общественная теорія государства: Безелеръ и Отто Гирке (104). Общая характеристика направленій пѣмецкой политической науки (105). Ученіе Гумпловича и юридическое направленіе въ изученіи государства. Общая характеристика новѣйшихъ направленій въ наукѣ о государствѣ (107).

§ 8. Предметъ задача и методъ государственнаго права. 107—114

Государство въ сравненіи съ другими соединеніями людей (107—108). Интересы порядка и свободы во всѣхъ соединеніяхъ людей (108). Предѣлы свободы въ семьѣ (108), въ общественныхъ и территоріальныхъ союзахъ (109) и въ церкви (110). Различныя элементы общества, участвующаго во власти. Опредѣленіе государства (111). Различныя точки зрѣнія въ изученіи государства (111—112). Опредѣленіе государственнаго права (112). Предметъ государственнаго права. Его задача и методъ (112). Значеніе науки государственнаго права въ системѣ политическихъ наукъ (113—114).

ГЛАВА II.

Элементы государства.

§ 1. Территорія. 114—119

Три основныхъ элемента государства. Значеніе территоріи въ образованіи государства (114). Территоріальныя начала въ исторіи Греціи (115), Рима (116) и Германіи (117). Вліяніе территоріальныхъ отношеній на дальнѣйшее развитіе государствѣнныхъ отношеній (118). Важное значеніе территоріи въ современномъ государствѣ (118—119).

§ 2. Населеніе 119—126

Три точки зрѣніи на понятіе населенія (119). Объясненіе юридической точки зрѣнія (119—120). Механическое воззрѣніе на общество и его вліяніе на опредѣленіе понятія населенія (121). Теорія общества въ нѣмецкой литературѣ (121—122). Разборъ этой теоріи (123). Національная точка зрѣнія (124). Факторы, образующіе національность (124—125). Преимущество фактора общности историческаго прошлаго (126). Общее значеніе различныхъ точекъ зрѣнія при разсмотрѣніи понятія населенія (126).

§ 3. Власть. 127—135

Назначеніе власти (127). *Vis obligandi* и *vis cogendi* (127). Различныя виды власти. Организациа государства на первыхъ ступеняхъ его развитія (128). Всемогущество власти въ древнемъ мірѣ. Политическое значеніе феодализма (129). Происхожденіе городской свободы; ея значеніе (130). Совѣтъ вассаловъ и земскіе чины (131—132). Полное выясненіе понятія власти въ эпоху революціи (132—133). Власть въ хартіи Людовика XVIII. Другія теоретическія поправки въ доктринѣ революціи (133—134). Общее значеніе ученія о власти въ современномъ государствѣ (134—135).

ГЛАВА III.

Юридическая природа государства.

§ 1. Суверенитетъ государства 135—140

Суверенитетъ въ ученіи французской революціи (135—136). Суверенитетъ въ конституціонныхъ монархическихъ государствахъ (136). Три элемента государства въ Англіи. Теорія Іеллинека. Ученіе о суверенитетѣ въ новѣйшей литературѣ (137). Учредительная власть и конституціонные законы (137). Суверенитетъ въ объясненіи сложныхъ государствъ (137—138). Теоріи, объясняющія природу государства, ихъ общее значеніе (138—139). Опредѣленіе юридической природы государства (139). Правомѣрность власти (139—140). Вопросы, входящіе въ изученіе юридической природы государства (140).

§ 2. Условія сохраненія порядка въ государствахъ. . 140—146

Соотношеніе назначенія власти съ теоріями о цѣляхъ государства (140). Цѣли государства въ античной философіи (141). Цѣли государства въ школахъ естественнаго права (141). Цѣли просвѣщеннаго абсолютизма (142). Цѣль государства по деклараціи правъ (142—143). Теорія индивидуализма (143). Теорія Джона Стюарта Милля (143). Германскія школы ученыхъ о цѣляхъ государства. Цѣль государства: охрана внѣшняго мира (144), поддержаніе внутренняго порядка (145). Новыя цѣли государства (145—146).

§ 3. Условія свободы въ государствѣ 146—175

I. Различныя виды свободы.

Опредѣленіе свободы (146). Политическая свобода по Монтескье (147). Различныя виды свободы (147—148).

II. Личная свобода.

Опредѣленіе личной свободы (148). Значеніе частнаго права въ Римѣ (148). Привилегіи въ средніе вѣка (148). Великая хартія 1215 года въ Англіи и золотая булла Андрея II въ Венгріи по вопросу личной неприкосновенности (149). Habeas corpus актъ 1679 года (149). Моменты понятія о личной свободѣ. Nulla poena sine lege (150). Неприкосновенность дома и жилища (150—151). Тайна частной переписки (151).

III. Экономическая свобода.

Значеніе экономической свободы. Свобода передвиженія; ея значеніе въ исторіи (152). 3 момента понятія свободы передвиженія. Паспортная система. Легитимация (152). Эмиграція и иммиграція (154—154). Право собственности (154—155). Значеніе конфискаціи (155). Экспроприация собственности (155). Свобода труда. Основные признаки ея (155—156). Регламентация труда (156). Право на трудъ и его значеніе (156—157).

IV. Духовная свобода.

Значеніе свободы человѣка въ области духа. Свобода мысли. Различныя виды ея (157). Свобода печати; ея исторія въ Англіи и Франціи (158—159). Три закона о печати: общегерманскій 1874 г., французскій 1881 г. и австрійскій 1883 г. Ихъ основныя начала (159—160). Свобода совѣсти. Ея выраженіе въ конституціяхъ (160). Нантскій эдиктъ, его изданіе и отмена (160). Свобода совѣсти въ Англіи (161). Вестфальскій договоръ (161). Религіозная нетерпимость въ эпоху революціи; ея объясненіе (161). Гражданское устройство въ церкви во Франціи въ эпоху революціи (161—162). Деизмъ Робеспьера (162). Конкордаты Наполеона (162—163). Политическое значеніе конкордата (163). Моменты, опредѣляющіе свободу совѣсти въ конституціонномъ государствѣ (163). Северо-Американскіе Штаты по вопросу церкви (164).

V. Общественная свобода.

Виды общественной свободы. Объясненіе этого термина (164). Право петицій; его значеніе (164). Право петицій въ Англіи (165). Право петицій во Франціи (165—166). Право петицій въ другихъ государствахъ (166). Различія ассоціацій и сходокъ (167). Различныя виды ассоціацій (167). Отношеніе революціи къ ассоціаціямъ (168). Система заявок по отношенію къ ассоціаціи (168). Ассоціація въ англійскомъ правѣ (168). Прусскій законъ объ ассоціаціяхъ (169). Австрійскій законъ объ ассоціаціяхъ. Англійское и континентальное законодательство о сходкахъ (170—171).

VI. Политическая свобода.

Критика опредѣленія политической свободы у Монтескье (171). Опредѣленіе политической свободы. Ея проявленіе (172).

VII. Приостановка конституціонныхъ гарантій.

Приостановка Habeas corpus въ Англіи (172—173). Приостановка конституціонныхъ гарантій на континентѣ (173). Осадное положеніе во Франціи (174). Законъ противъ социалістовъ въ Германіи (174—175). Приостановка гарантій свободы въ Сѣверо-Американскихъ Штатахъ (175).

§ 4. Условія законности въ государствахъ. 175—186

Опредѣленіе закона (175). Значеніе терминовъ νόμος въ Греціи и lex въ Римѣ (176). Законъ въ средневѣковыхъ монархіяхъ и въ городскихъ республикахъ (177). Нормы естественнаго права (177). Опредѣленіе матеріальной и формальной стороны понятія закона въ эпоху революціи (178). Законъ по ученію исторической школы въ Германіи. Стадіи движенія закона (179). Значеніе народнаго представительства въ изданіи закона (179). Раздѣленіе моментовъ составленія законопроекта, обсужденія и вотированія его въ конституціи Наполеона I (180). Право veto въ конституціонныхъ государствахъ (180). Раздѣленіе властей, какъ охрана законности (181). Значеніе администраціи въ государствахъ (181). Администрація въ эпоху французской революціи (182). Расширеніе задачъ государства (183). Административное распоряженіе, его значеніе и условія его изданія (183—184). Значеніе суда, какъ условія правомѣрности въ государствахъ (185). Административная юстиція; французская и нѣмецкая теорія административной юстиціи (185—186).

Часть II.

СИНТЕЗЪ ГОСУДАРСТВА.

ОТДѢЛЪ I.

КЛАССИФИКАЦІЯ ГОСУДАРСТВЪ.

ГЛАВА I.

Общее ученіе о классификаціи.

§ 1. Историческое развитіе ученія классификаціи государствъ. 187—201

Классификація какъ приемъ научнаго изслѣдованія (187). Классификація государствъ въ области исторіи (188). Классификація государствъ, какъ приемъ изложенія (188). Классификація въ наукѣ. Ея виды (188—189). Греческая классификація государствъ. Ея социальное значеніе (189). Элементы первичнаго государства (190). Борьба аристократическаго и демократическаго элемента въ Греціи (191). Классификація Платона, ея особенности (191—192). Классификація Аристо-

теля (192). Идея полновластія государства (193). Монархическій, аристократическій и демократическій элементы въ исторіи Рима (193). Классификація Цицерона (193—194). XVI вѣкъ для классификаціи государствъ. Мнѣніе Макиавели (195), мнѣніе Бодена (196). Различныя виды монархій по Бодену (196). Ученіе Гоббеса, Гроція и Пуффендорфа о классификаціи государствъ (197). Классификація Монтескье; ея недостатки (198). Классификація Руссо, ея особенности (198). Классификація Франца (199). Классификація Захаріе (199). Классификація Моля, Канта и Геерена. Республиканизмъ, какъ государственнѣй принципъ въ ученіи Канта (200—201).

§ 2. Современная постановка вопроса. 201—205

Теорія Іеллинека о классификаціи государствъ. Классификація государствъ по внѣшнимъ признакамъ (201). Классификація Гарейса. Различіе монархій и республикъ. Значеніе деспотіи (202). Права возстанія въ средніе вѣка (202—203). Юридическая гарантія конституціи въ монархіяхъ. Противоположеніе самодержавнаго и конституціоннаго государства (204). Общее значеніе классификаціи государствъ (205).

ГЛАВА II.

§ 1. Виды соединенія государствъ 205—207

Соединеніе государствъ по Іеллинеку (205). Необходимая поправка его теоріи. Различія конфедераціи и федераціи у Лабанда (206). Ученіе Кальгуна въ Сѣверо-Американскихъ Штатахъ. Теорія Токвиля по вопросу федераціи. Теорія Лабанда о природѣ Германской Имперіи (206—207).

§ 2. Реальная унія 207—208

Опредѣленіе ея (207). Швеція и Норвегія (207—208). Австро-Венгрія (208).

§ 3. Федерация 208—212

Ея основа (208). Сѣверо-Американскіе Штаты. Основныя черты устройства (209). Другія федеративныя республики въ Америкѣ (210). Швейцарія. Основы ея устройства (210—211). Германская конституція, ея основы (211—212).

ГЛАВА III.

Простыя государства.

§ 1. Виды простыхъ государствъ 212—213

Опредѣленіе простыхъ государствъ (212). Специфическій признакъ ихъ (212). Перечень простыхъ государствъ въ Европѣ (212—213).

§ 2. Монархія 213—214

Опредѣленіе монархій (213). Монархическая власть по ученію Штейна (213). Различія монархій по титуламъ монарховъ (213). Простыя монархическія государства въ Европѣ (213—214).

§ 3. Республики 214—216

Обозначеніе республики. Значеніе слова «республика» въ Римѣ, въ средніе вѣка и въ Польшѣ (214). Терминъ республикъ въ Америкѣ (214—215). «Республика» въ концѣ XVIII вѣка (215). Непосредственная демократія въ Швейцаріи (215—216).

ОТДѢЛЪ II.

ОСНОВНЫЯ ЧЕРТЫ КОНСТИТУЦІОННАГО ГОСУДАРСТВА.

ГЛАВА I.

Общее значеніе конституціи.

§ 1. Декларации правъ 217—218

Различіе законныхъ государствъ (217). Три главнѣйшихъ декларацийъ правъ; ихъ различіе. Основныя рубрики вопросовъ, опредѣляющихъ существо конституціонализма (218).

§ 2. Обыкновенные и конституціонные законы . . 219—222

Ихъ различіе (219). Ревизія конституціи во Франціи. Охранительный сенатъ Сіэса (219). Значеніе французской конституціи 1791 года и хартіи Людовика XVIII 1815 года, какъ прототиповъ конституцій (220). Группировка государствъ по различію обыкновенныхъ и конституціонныхъ законовъ (220—221). Содержаніе основныхъ законовъ (222).

ГЛАВА II.

Юридическое положеніе главы государства.

§ 1. Участіе въ законодательствѣ 223—225

Глава государства въ монархіяхъ и республикахъ. Ученіе Константа о монархической власти (223). Монархическій элементъ государства во всѣхъ стадіяхъ движенія закона (224—225).

§ 2. Участіе въ судѣ 225—226

Основы правильной организаціи суда (225). Назначеніе судей (226). Право помилованія (226).

§ 3. Участіе въ управленіи 226—229

Французская конституція 1791 г. (226). Англійское право (227). Карлъ X и право ордонансовъ (227). Современныя права главы государства въ области администраціи. Вопросъ бюджета и международныхъ сношеній (227). Отношеніе главы государства къ арміи (228). Почетныя права главы государства (228—229).