

так и российским законодательством, что порождало, безусловно, определенные негативные последствия в деятельности судов. В связи с применением норм российского законодательства в судопроизводство отдельной категории дел также были внесены определенные изменения (например, дела, затрагивающие интересы казны).

Существенные изменения произошли в гражданском судопроизводстве по делам о границах земельных владений, т. е. так называемых межевых спорах. По Статуту 1588 г. данные дела рассматривались только специально созданными подкоморскими судами и в отличие от других гражданских дел имели значительные процессуальные способности. Такое положение дел сохранялось до 1810 г., когда 6 октября 1810 г. было принято Положение о размежевании Литовско-Виленской губернии, введенное в действие на территории Гродненской и Минской губерний. Но, вместе с тем, исполнение решений межевого суда производилось в соответствии с общим российским законодательством, т. е. с помощью местной полиции.

Правящие круги России были вынуждены считаться с необходимостью применения местного права и особой системой судебных органов, действовавших в Беларуси, но в то же время российское правительство стремилось ликвидировать эти местные национальные особенности. Этот процесс проходил постепенно, но в последующем был ускорен в связи с ростом антифеодального движения в 30–40 гг. XIX в. В результате к середине XIX в. на территории Беларуси действовали те же судебные органы и право, что и во всей России.

Дворецкая А. А.
(БГЭУ)

Гражданский кодекс королевства Италии 1865 г. как источник права

Как известно, под кодексом понимается новый закон, направленный на упорядочение наиболее органичным, последовательным и систематическим способом определенной отрасли права.

В истории современных государств потребность в кодификации возникла в силу необходимости преодоления ситуаций, когда действовали одновременно противоречащие друг другу нормы, что делало довольно сложным и почти всегда спорным применение права.

Поэтому возникает острая необходимость систематизировать всю правовую информацию, тем самым упростив пользование ею, по целой области общественных отношений и, в первую очередь, области имущественных и других отношений между частными лицами. Первым кодексом в современной истории стал Французский гражданский кодекс 1804 г., который способствовал распространению принципов равенства между гражданами и свободы частной экономической инициативы.

В Италии первый Гражданский кодекс был издан в связи с объединением Королевства в 1865 г. Он в значительной степени заимствован из Французского гражданского кодекса.

Ныне действующий гражданский кодекс Италии был принят в 1942 г. Он содержал нормы не только Гражданского кодекса, но и торгового.

Вполне очевидно, что время для издания кодекса было мало благоприятным — война и канун неизбежных глубоких социальных изменений.

В переходную эпоху под *jus civile* понимается часть общего (обычного) права римского происхождения, что регулировало частные имущественные отношения, в противоположность *jus cæonicum*, которое регулировало отношения, касающиеся сознания.

Появляется также различие с *jus criminale*, которое призвано автономно регулировать уголовные правонарушения.

С этих различий начинается феномен, длящийся до сего дня и все более ярко выраженный — это сужение концепта «гражданское право». В римском праве любое различие между гражданским и иным правом происходило от источника права (гражданское или преторское, гражданское и естественное) или же от назначения нормы (*jus civile e/o delle genti*, позже итальянское). Но когда речь шла о гражданском праве, всегда под ним понималась вся общность тех же норм без подразделения по предмету: право публичное и право частное — древнейшие отрасли составляли его обе части.

В современном праве, начиная с кодекса Наполеона 1804 г. и далее, термин «гражданское право» приобретает, по большей части, смысл отдельной отрасли права.

Основным положением в системе права, имеющим особое юридическое и судебное значение, остается уже упомянутое разделение между гражданским и уголовным правом, последнее используется государством в отношении нарушителей уголовных норм.

В процессе использования текущего законодательства большое значение имело различие между гражданским и военным правом. Нормы гражданского права распространялись на всех граждан, за исключением военнослужащих. Существовало также различие между гражданским и экклезиастическим правом, основанное на различии между светским и церковным правом.

Еще одним доказательством сужения содержания концепта «гражданское право» является отношение последнего с частным правом, естественно оставляя в стороне тот момент, что эти оба понятия практически часто смешиваются.

Первый в Европе гражданский кодекс 1804 г. был прямым следствием новой мысли, утвердившейся после Французской революции. И этот кодекс неизбежно оказал влияние, в особенности с цивилистической точки зрения, на другие кодификации европейских государств.

До момента политического объединения Италии на Апеннинском полуострове действовали пять различных кодексов, принятых в разных государствах.

Это были альбертинский кодекс, принятый 20 июня 1837 г. Карлом Альбертом, что действовал на территории владения Савойи и в силу политических событий, породивших выше упомянутую унификацию, главным образом преобладал в последующей национальной кодификации. Второй кодекс – австрийский 1781 г., что был введен на Венето-ломбардскую территорию 1 января 1816 г. Затем кодекс Королевства двух Сицилий – очень сложный и детально прописанный, охватывающий целый комплекс действующих норм Бурбонского государства (гражданских, торговых, уголовных и процессуальных). Были также две другие так называемые «малые кодификации», так как они были рассчитаны на ограниченный круг граждан, что в общем не умаляет их научной значимости и важности вклада,

внесенного в будущий итальянский кодекс. И последний, пятый кодекс Герцогства Пармы и Пьяченцы и герцогства Модены.

На территориях же, подчиненных Святому престолу, никогда не было кодификации; и только Регламент, изданный Папой Григорием XVI в 1834 г., регулировал многие вопросы гражданского и существенные вопросы гражданско-процессуального права.

Когда объединение нации завершилось, потребовалась переработка материала и после семи лет работы 25 августа 1865 г. выходит в свет гражданский кодекс, который был введен в действие первого января 1866 г.

30 ноября 1866 г. были изданы распоряжения, необходимые для перехода от старых локальных законодательных систем к унифицированной системе. И впоследствии законом от 27 ноября 1870 г. действие нового кодекса было распространено на провинцию Рима. Еще позже — другие регионы присоединились к государству и на них тоже начали распространяться нормы гражданского кодекса.

Таким образом, Гражданский кодекс 1865 г. был издан раньше, чем была завершена унификация итальянского государства. Он вышел в свет, в первую очередь, по безусловной практической необходимости объединить путем введения единого законодательного источника интересы различных регионов, которые стали единым государством. Этому кодексу не доставало научной и национально-юридической зрелости, что называется, живого влияния национальных нравов, правовых взглядов и традиций.

Было неизбежным то, что именно иностранная модель кодекса даст форму первому итальянскому национальному кодексу. Результаты кодификации были положительными прежде всего потому, что трансформация и эволюция во времени у гражданского права происходила медленнее и более умеренно, чем в любой другой отрасли права.

Необходимость вносить изменения в кодекс 1865 г. начала чувствоваться уже довольно скоро. И, действительно, уже в начале двадцатого века некоторые авторитетные голоса начали призывать к изменениям отдельных частей и даже институтов.

Работа по сведению воедино всех предложений по изменениям шла трудно и завершилась только к 16 марту 1942 г. Новый кодекс вошел в действие 21 апреля того же года.

Гражданскому кодексу 1942 г. предшествовала 31 статья «Распоряжений о законе в общем» или, как еще переводят название этого документа, «Общие положения о законе», принятые вместе с Гражданским кодексом королевским декретом от № 262 от 16 марта 1942 г. («Disposizioni sulla legge in generale»). Они относились к источникам права. К слову, там же содержался перечень источников права: законы, обычаи в некоторых случаях, регламенты, корпоративные нормы. К последним относились нормы корпоративных постановлений, хозяйственных коллективных договоров, коллективные трудовые договоры и т. д.

Кроме того, кодекс состоял и состоит ныне из семи книг, которые подразделялись на разделы, главы и 2969 статей.

Первая книга рассматривает вопросы относительно личности и семьи и представляет институты, ранее регулируемые соответственной частью кодекса 1865 г., кроме института *affiliazione* (устаревший термин «усыновления»), введенного *ex novo*. Как правило, семейные отношения лиц регулируются законом государства, гражданами которого они являются.

Личные отношения супругов, имеющих разное гражданство, регулируются законом государства, по нормам права которого был заключен брак, или национальным законом супруга, действовавшим в момент заключения брака.

Закон, регулирующий имущественные отношения супругов, -- это национальный закон супруга, действовавший на момент заключения брака. Изменение гражданства супругов влияет на имущественные отношения супругов не иначе как по соглашению между ними на основе нового общего для них национального закона.

Отношения между родителями и детьми регулируются нормами национального закона отца или в случаях точного установления материнства или узаконения ребенка матерью -- нормами национального закона матери.

Отношения между усыновителем и усыновленным регулируются национальным законом усыновителя, действующим на момент усыновления.

Опека и другие институты, регулирующие охрану прав недееспособного, регулируются национальным законом недееспособного.

Вторая книга рассматривает правопреемство в случае смерти, раздел имущества (*divisione*) и дарение. Наследование в случае смерти независимо от места нахождения имущества регулируется нормами закона государства, гражданином которого являлся в момент смерти наследодатель.

Дарение регулируется нормами национального закона дарителя.

В третьей книге, озаглавленной «О собственности», в предисловии воспроизводится информация об имуществе и регламентируются различные вещные права: собственность, владение, пользование, права на земельные участки, жилищные институты... Владение собственностью и иные вещные права на движимое и недвижимое имущество регулируются нормами закона местонахождения вещи.

Четвертая книга «О долговых обязательствах» содержит нормы права об обязательствах вообще и отдельных видах обязательств. Например, указываются договоры, односторонние обязательства и так называемые почти договоры — *quasi contratti* (управление делами, незаконная оплата и неосновательное обогащение), а также противоправные деяния. Закрепляется правило, что обязательства, вытекающие из договора по национальному законодательству становятся всеобщим и для контрагентов. Во всех других случаях, если сторонами не оговорено иное, применяются нормы закона места заключения договора.

Внедоговорные обязательства регулируются нормами закона места совершения факта, явившегося основанием возникновения обязательства.

Пятая книга содержит нормы права, которые регулируют профессиональную деятельность, предпринимательство, трудовые отношения, сельскохозяйственные контракты, общества и объединения, предприятия и права на изобретения, конкуренцию.

Нормы ГК, регулирующие трудовые отношения, неоднократно подвергались изменениям посредством специально принимаемых нормативных актов. То же самое касается и норм семейного права.

Шестая книга, озаглавленная «Об охране прав», регулирует институты, включение которых в гражданский кодекс юридическая доктрина оправдывает их влиянием на цели, которые должны быть достигнуты в ходе рассмотрения исков по гражданским делам. К таким институтам отнесены опись, доказательства, средства предос-

торожности, принудительное исполнение, сроки давности и право-прекращение.

Каранкевич М. В.

(БГЭУ)

Конституция США 1787 г.

Конституция США -- самая ранняя из писанных конституций, действующая в настоящее время. Она была выработана конвентом, заседавшим при закрытых дверях в Филадельфии с 14 мая по 17 сентября 1787 г. В ней отразились интересы социальных групп, представленных в конвенте: рабовладельцев, земельной аристократии, крупной буржуазии.

В условиях фактического развала конфедерации перед учредителями Конституции стояла задача остановить дальнейшее развитие революции, создать «более совершенный Союз» и реально гарантировать права собственников.

Делегатам конвента было свойственно чисто буржуазное понимание категорий свободы и равенства, но свои взгляды на собственность они не считали возможным выражать в Конституции прямо.

Учредители Конституции положили в основу организации, компетенции и взаимодействия высших органов государственной власти – Конгресса, Президента и Верховного суда – свой собственный, американский вариант разделения властей, дополненный системой «сдержек и противовесов».

Аксиомой для «отцов-основателей» стала идея верховенства федерального права -- Конституции, законов и договоров Союза -- по отношению к правовым установлениям отдельных штатов.

Содержащиеся в Конституции нормы с годами изменились очень незначительно. Одна из причин -- повышенная «жесткость» Основного Закона, сложная процедура его изменения. В результате в США наравне с писанным законом действует так называемая «живая» конституция, регулирующая отношения в области конституционного права.