

ОТЗЫВ

Официального оппонента доктора юридических наук профессора Медведев С.Н. на диссертацию Коган Екатерины Геннадьевны, представленную на соискание ученой степени кандидата юридических наук по специальности 12.00.01 на тему: «Юридические аспекты организации и деятельности Парижского Парламента во Франции»

Представленная диссертация состоит из Введения, трех глав, заключения, списка источников и литературы, а также приложения.

Оформление и объем диссертации (224 страницы) и соответствуют предъявляемым требованиям.

Тема диссертации является актуальной. Ее значение определяется тем, что Парижский Парламент сыграл неоценимую роль в формировании французского средневекового права. Он был создан на заре формирования французского централизованного государства (1260 г.).

Новизна диссертации состоит в том, что она по существу является первым исследованием в российской историко-правовой науке, посвященным правовым аспектам организации и деятельности Парижского Парламента с момента его создания и до Великой французской революции.

Диссертация основана на изучении нормативно-правовых актов королевской власти, судебной практике самого парламента, научных исследований трудов юристов, историков, философов средних веков.

При написании диссертации были изучены сборники королевских указов средневековой Франции. Автор диссертации переведены на русский язык три королевских акта средневековой Франции (см. приложение к диссертации, стр. 217-224). Эти королевские ордонансы являются важнейшими документами по изучению эволюции развития Парижского Парламента.

Интерес к диссертации проявляется еще потому, что средневековое право Франции было в то время передовым и оказало большое влияние на современное право. На юге Галлии действовало римское право в виде Кодекса Аларика 11, составленного в вестготский период, когда столицей Вестготского королевства была Тулуза (506 г.). Он оказал заметное влияние на развитие законодательства и правовой системы Франции, Италии, Германии и др. стран. Кодекс Аларика в целом имел прогрессивное значение, хотя бы уже потому, что устанавливал, что уголовное наказание в виде смертной казни и денежных штрафов может применяться к случаям, прямо предусмотренным кодексом. Здесь мы видим утверждение принципа «нет преступления без указания в законе» (*nullum crimen sine lege*). Именно этот принцип лежит в основе Уголовного кодекса Франции 1810 (Ст. 4. УК).

Во французском праве впервые было сформулировано определение права собственности Франсуа Отманом, уточненное другим великим французом Робером Потье. Потом оно было включено в Гражданский кодекс Франции 1804 г. Франсуа Отман высказывал идеи об избрании монарха. Ему принадлежит идея свержения революционным путем неугодного правительства, которая была потом воспринята Декларацией независимости США 1776 г. и Французской Декларацией прав человека и гражданина 1793 г.

Именно средневековое право Франции было источником современного французского права. Жан Леклер в статье «*Le code civil des français de 1804: une transaction entre revolution et reaction*» пишет, что источниками Гражданского кодекса 1804 г. были «кутюмы, римское право, каноническое право, ордонансы т.д.» // *Revue juridique themis*. 2002, 36. P. 6

Следовательно, средневековое право Франции, разработанное на протяжении веков, не утратило своего значения для современного права. Поэтому нынешняя диссертация является актуальным исследованием. Как тут не вспомнить слова средневекового юриста и религиозного деятеля Франциска Болдуина, архиепископа Утрехтского: “*Sine historia saecam esse jurisprudentiam*” (без истории юриспруденция слепа).

Достижения диссертации состоят в том, что автор впервые наиболее полно исследовала в российской науке юридические аспекты организации и деятельности Парижского Парламента с момента его возникновения и до конца существования. Основные научные труды российских исследователей,

посвященные этому судебному органу, преимущественно носят общеисторический характер(Малов В.Н. Парламентская Фронда: Франция,1643-1653.М.,2009; Уваров П.Ю. Французский король, его суды и его подследственный (дело Филиппа Кавелье,1546-1553); Цатурова С.К. Офицеры власти: Парижский Парламент в первой трети ХУ века.М.,2002и некоторые др.) и раскрывают отдельные черты деятельности Парижского Парламента.

Диссертация вводит в научный оборот нормативно-правовые акты, посвященные организации и деятельности Парламента. Проанализированы более 40 таких документов, содержащихся во французском издании Изамбера. Отражена в диссертации и доступная судебная практика Парламента. Анализируются труды юристов, историков, философов и государственных деятелей и наследие членов Парламента(Вольтера, Монтескье, Руссо, Бодена, Отмана, Луазель, Дю Мулен и др.).

Замечания по диссертации:

1.На стр. 12,рассматривая методологическую базу исследования, автор диссертации пишет, что её «составляют общенаучные познания(анализ,синтез,индукция,дедукция,экстраполяция,аналогия,сравнение,абстрагирование,классификация,моделирование,прогнозирование и т.д.),а также частно научные методы (историко- правовой, сравнительно-правовой, формально юридический, метод толкования норм права и др)».

А вот главный метод- диалектический не указан. Поэтому в Главе 1.Парижский Парламент как результат институционализации королевской юстиции. в первом параграфе «Предпосылки возникновения Высшего суда королевства» читаем :»»Образование Парижского Парламента во Франции было predetermined следующими факторами:

- 1)институционализацией королевской власти, а также последующей автономизацией институтов управления от личности короля;
- 2)созданием необходимой структуры королевских судов на местах;
- 3) начавшимся процессом унификации права Франции, а также формированием системы общегосударственного королевского права». Эти факторы имеют второстепенное значение. Если бы диссертант использовал диалектический метод, он бы подсказал, что нужно прежде

всего рассмотреть, какие социально-экономические условия привели к созданию централизованного французского государства. В 11-12 вв. во Франции происходит отделения ремесла от сельского хозяйства, на этой основе развивается товарное производство, растут города, расширяются товарно-денежные отношения, наблюдается переход от натурального взимания налогов к денежным формам, крестьяне получают свободу. В 13 в. города достигли значительного развития, наметилась тенденция к созданию единого рынка для Франции. Все это приводит к созданию централизованного государства, к усилению власти монархов, к обострению социальных противоречий в обществе, которые и привели к необходимости создания королевских судебных органов, Парижского Парламента.

11. На стр.32 диссертации сказано, что «преодолеть соответствующие проблемы должен был процесс постепенной унификации права во Франции, начавшийся уже в середине XI века, а также усиление значения королевского законодательства». Но у нас есть другие данные. Французский историк права Декларуа указывает, что королевские акты общего значения начинают издаваться с правления Людовика X (1144г.) (Declareuil J. Histoire general du droit français. Paris, 1925. P. 795). Римское право, играющее унифицирующую роль во Франции, по свидетельству Карлен, начинает проникать во Францию в новом издании в виде Кодификации Юстиниана с 11 века (Carlen M-L. La penetration du droit romain dans les actes de la pratique Provençale. Paris, 1965. P. 15).

111. На стр. 17 диссертации автор указывает: «Так, в 751 г. в соборе г. Суассона архиепископ Майеннский Бонифаций объявил майордома Меровингов Пипина Короткого королем франков, а в августе 754 г. папа Стефан 11 в церкви аббатства Сен-Дени помазал его на царство». Откуда взяты эти данные не указано. Насколько нам известно, это был Бонифаций Майнцский.

Шарль де Гиз (1554-1611) носил титул герцога Майеннского.

1У. На стр. 26 есть латинская фраза "missi dominici-посланник правителя."

Но перевод не точный, не соответствует нормам латинского языка и русского. "Dominici"-это существительное 2-го склонения, которые имеют одинаковые окончания в родительном падеже единственного числа и в именительном падеже множественного числа, оно происходит от существительного «dominus, i.m»-господин. В соответствии с правилами

латинского языка “dominici” надо перевести или «господина» родительным падежом ед.числа или «господ»-именительный падеж множественного числа. В словарях, которыми я располагаю существительное “,missi” отсутствует. Но в словаре имеется глагол «mitto,misi,missum,3-посылать». “missi” напоминает нам форму или существительного 2-го скл. муж. рода родительного падежа, или именительный падеж 2 скл. множественного числа. В связи с этим «missi» от “missus” можно перевести «посланники ».

В целом указанную фразу надо перевести «посланники господина или правителя».

У.На стр.66 автор диссертации пишет, называя Парижский парламент «источником правосудия».Это положение ничем не подкреплено.Надо было привести весомые доказательства, если они есть. Людовик ХУ 3 марта 1766 г. обратился с речью к советникам парламента:»Законодательная власть при надлежит мне, моей властью чиновники моих судов производят не создание ,а регистрацию закона, им позволено делать мне ремонстрации»(с.180 дис.).

О сущности абсолютной монархии Людовик Х1У говорил так:»Франция является монархией; король представляет в ней всю нацию, и перед королем каждый- только отдельная личность. Поэтому вся власть, вся сила сосредоточена в руках короля и в королевстве не может существовать иной власти, кроме той, которая им установлена»(Цитируется по Всеобщей истории государства и права .Ч.Вторая.М.,1947.С.208).

Не надо забывать крылатые слова самого Людовика Х1У,которые выражают сущность абсолютизма:”Государство-это я !”

Правление Людовика Х1У имело именно такой характер. Окончательно утвердилась система централизации государства, король управлял страной с помощью зависимых чиновников. Парижский Парламент получил указание короля регистрировать все королевские Ордонансы и позволено представлять ремонстрации в течение недели после занесения в реестр королевского указа(1673). См. приложение №3 к диссертации (стр.221)

Конечно, в смутные времена, когда власть короля слабела(например, во времена Фронды),Парижский парламент мог усилить свою власть. Однако в целом решения Парламента нельзя считать источником права.

У1. Наиболее важные ордонансы 17 и 18 веков не нашли отражения в диссертации. Ордонанс Кольбера 1667 г. был прототипом Гражданско-процессуального кодекса 1807 г. Ордонанс 1673 г. о сухопутной торговле и Ордонанс 1681 г. о морской торговле были положены в основу Торгового кодекса. Ордонансы о дарениях (1731), о завещаниях (1735) и о субституциях (1747) оказали влияние на конструкцию аналогичных институтов Гражданского кодекса Франции 1804 г.

В диссертации говорится об Ордонансе 1670 г., который был положен в основу Уголовно-процессуального кодекса Франции 1808 г. Этот Ордонанс недостаточно изучен. К нему имеется обширный комментарий, в нем упоминается Регламент Парижского Парламента от 1 сентября 1717 г., который представляет интерес для темы настоящего исследования, но он не получил отражения в диссертации. Автор комментариев ссылается на практику Парижского Парламента. (books.google.ru)

У11. Говоря о влиянии Высшего суда королевства в развитии французского права, автор диссертации, на мой взгляд, недостаточно полно осветил этот вопрос. Деятельность Парижского Парламента протекала в процессуальных формах и была направлена на применение материального права. Поэтому надо было дать характеристику, хотя бы в общих чертах, процессуального и материального права. Нельзя забывать о деятельности Ш.Монтескье в качестве президента Парламента г. Бордо, создавшего великую книгу о духе законов. Он как раз дает характеристику французского процессуального и материального права.

Кроме того, надо было проанализировать более полно сочинения великих французских юристов, некоторые упоминаются в диссертации, но должного анализа их сочинений нет: 1. Франсуа Отман (16 в.), его отец был советником Парижского Парламента, впервые сформулировал определение права собственности, в своих работах выражал политические идеалы протестантов и призывал к выборам монарха и к созданию представительного правительства. Он говорил: «Между правительствами и подданными существует договорная связь и что народ может подняться на восстание против тирании правительства, когда оно нарушает договор». Таким

образом, он был предшественником идей Руссо , деятелей американской и французской революции 18 века.

В диссертации приводится одно важное положение из работы Франсуа Отмана “*Francogallia*”(с.69 дис.),но у него имеется специальный раздел о Парламентах во Франции, где он называет города, в которых имеются парламенты: Париж, Тулуза, Руан, Гренобль, Бордо Дижон. Этот материал надо было проанализировать в диссертации.

2.Шарль Дю Мулен(1500-1566),адвокат Парижского Парламента. Приоритет отдавал изучению обычного права Франции. Он утверждал, что «король не вотчинник королевства, только правитель». Дю Мулен доказывал, что закон и интересы королевства выше короля.

3.Антуан Луазель (1536-1617),адвокат, а затем Генеральный прокурор при Парижском парламенте. Его называют первым «мыслителем французского права», выступал сторонником единого французского права, собрал и обобщил старые французские обычаи .Луазель был остроумным человеком, его труды пестрят остроумием:(*Le roi ne meurt jamais*- Король никогда не умирает).Он цитируется в диссертации, но недостаточно, что собой представляют собранные им обычаи.

4.Ги Кокиль (1523-1603). В 1571 г. был назначен Генерал-прокурором герцогства Нивернэ. Опубликовал в 1584-1590 гг. работу «Кутюмы страны и герцогства Нивернэ». Им написан лучший комментарий к Ордонансу 1580 Генриха 111.Выступал против католической лиги. На стр.73 приведены слова Ги Кокиля, а в сноске указан другой автор *Apostolides*. Надо было написать Ги Кокиль цитируется по работе :...

5.Жан Дома (1625-1696) Его работы “*Traite de lois*”, “*Le loix civil dans leur ordre naturel*,появившиеся в конце 17 века” , оказали большое влияние на составление Гражданского кодекса Франции, Нижней Канады, Чили и др.

Один из авторов Гражданского кодекса Франции 1804 г. Малевилль в своей работе “*Commentario al Codice de 1804*”писал, что Вводная книга кодекса редактировалась другим автором упомянутого кодекса Порталисом, который использовал сочинение Дома “*Livre de lois*”(Alejandro Gusman Brito –*La doctrina de Jean Domat sobre la interpretacion de las leyes*(*Revista chileno de derecho*,2004 .P. 39)

6.Робер-Жозеф Потье (1699-1772).В 1720 г. был назначен советником президента Орлеана. Своими работами оказал большое влияние на Гражданский кодекс Франции 1804 г. Его основные работы:

а) Кутюмы Орлеана (1760),б) Трактат об обязательствах (1760),в)Трактат о праве собственности (1819) и др.

Как мы видим, все эти выдающиеся юристы Франции были связаны с деятельностью французских парламентов или с другими государственными органами. Следовательно, юридическая практика была тесно связана с теорией французского права. Анализ работ указанных юристов улучшил бы параграф 3 «Роль постановлений Высшего суда королевства в развитии французского права» главы 3 диссертации; читатели диссертации ознакомились бы с материальным правом Франции, которым руководствовался Парижский парламент.

У111.В списке литературы указана работа N.Weiss La Chambre ardente.P.,1889.Она посвящена как раз теме диссертации. В этой книге собраны материалы о 439 приговорах, вынесенных «Огненной палатой»в отношении протестантов с мая1547г. по март 1550 г. На приговорах имеется подпись Отмана, отца Француа Отмана. Какая драма происходила в семье Отманов- отец-католик, сторонник короля, сын- протестант, сподвижник Кальвина?. В диссертации речь идет о создании «Огненной палаты»,но не анализируются 439 приговоров. На стр.120 диссертации сказано:»Деятельность данной палаты(т.е.La Chambre ardente-С.М.) носила разовый характер». Что значит «разовый характер»?

1X. В приложении к диссертации помещены три законодательных акта королей: 1.Ордонанс «О сражениях и поединках, а также показаниях свидетелей»От 4 апреля 1260 г.;

2.Ордонанс «О парламенте» от 22 апреля 1291 г.;

3.Декларация(Письма- свидетельства, содержащие регламент по поводу регистрации в высших судах эдиктов ,деклараций и писем-патентов, относящихся к публичным делам правосудия и финансов, исходящих от «собственного движения короля») от 24 февраля 1673 г.

Эти документы представлены в первые в авторском переводе;

9