

В.М. Гессен

**ОСНОВЫ КОНСТИТУЦИОННОГО
права**

**Москва
«Книга по Требованию»**

УДК 340
ББК 67.0
В11

В11 **В.М. Гессен**
Основы конституционного права / В.М. Гессен – М.: Книга по Требованию,
2013. – 452 с.

ISBN 978-5-458-55146-5

ISBN 978-5-458-55146-5

© Издание на русском языке, оформление
«YOYO Media», 2013

© Издание на русском языке, оцифровка,
«Книга по Требованию», 2013

Эта книга является репринтом оригинала, который мы создали специально для Вас, используя запатентованные технологии производства репринтных книг и печати по требованию.

Сначала мы отсканировали каждую страницу оригинала этой редкой книги на профессиональном оборудовании. Затем с помощью специально разработанных программ мы произвели очистку изображения от пятен, клякс, перегибов и попытались отбелить и выровнять каждую страницу книги. К сожалению, некоторые страницы нельзя вернуть в изначальное состояние, и если их было трудно читать в оригинале, то даже при цифровой реставрации их невозможно улучшить.

Разумеется, автоматизированная программная обработка репринтных книг – не самое лучшее решение для восстановления текста в его первозданном виде, однако, наша цель – вернуть читателю точную копию книги, которой может быть несколько веков.

Поэтому мы предупреждаем о возможных погрешностях восстановленного репринтного издания. В издании могут отсутствовать одна или несколько страниц текста, могут встретиться невыводимые пятна и кляксы, надписи на полях или подчеркивания в тексте, нечитаемые фрагменты текста или загибы страниц. Покупать или не покупать подобные издания – решать Вам, мы же делаем все возможное, чтобы редкие и ценные книги, еще недавно утраченные и несправедливо забытые, вновь стали доступными для всех читателей.



Серия Книжный Ренессанс

www.samizday.ru/reprint

*Другу любимому и незабвенному, ушедшему въ
вѣчность,—Елизаветъ Николаевнѣ Гессенъ благо-
говѣйно посвящаю эту книгу.*

Оглавление.

ГЛАВА ПЕРВАЯ.

СТР.

Абсолютная монархія и конституціонное государство 1—67

I. Абсолютная монархія 1

§ 1. Недифференцированность законодательной и правительственной власти, какъ отличительное свойство абсолютныхъ монархій (стр. 3). § 2. Надзаконный характеръ правительственной власти (стр. 4). § 3. Отношеніе подданства въ абсолютной монархіи (стр. 9). § 4. Судебная власть (стр. 13).

II. Теорія Монтескье 15

§ 1. Теорія распредѣленія властей (стр. 15). § 2. Ученіе о смѣшанной формѣ правленія (стр. 17). § 3. Ученіе объ уравниженіи властей (стр. 20). § 4. Обособленіе властей, какъ основное начало конституціоннаго строя (стр. 27).

III. Конституціонное государство 31

§ 1. Понятіе конституціоннаго государства (стр. 31). § 2. Обособленіе законодательной и правительственной власти (стр. 32). § 3. Формальное понятіе закона (стр. 34). § 4. Премущественная сила закона и подзаконность правительственныхъ актовъ (стр. 40). § 5. Предметъ закона (стр. 48). § 6. Отношеніе гражданства въ конституціонномъ государствѣ (стр. 56). § 7. Правовыя гарантіи, создаваемыя конституціоннымъ строемъ (стр. 61).

IV. Конституціонное и правовое государство 66

ГЛАВА ВТОРАЯ.

Теорія народнаго представительства 71—141

I. Народное представительство и народный суверенитетъ 71

	стр.
II. Идея представительства въ исторіи	73
§ 1. Прimitивная форма представительства (стр. 73).	
§ 2. Сословное представительство и представительство территориальныхъ корпорацій (стр. 75).	
III. Идея народа въ доктринѣ естественнаго права	81
IV. Монтескье и Руссо.	88
§ 1. Отношеніе къ проблемѣ представительства XVII вѣка (стр. 88). § 2. Монтескье (стр. 90). § 3 Руссо (стр. 95). § 4. Синтезъ теорій Монтескье и Руссо (стр. 100).	
V. Классическая теорія народнаго представительства	101
§ 1. Доктрина французской революціи (стр. 101).	
§ 2. Доктрина французской революціи и политическая дѣйствительность (стр. 109).	
VI. Юридическая природа народнаго представительства	111
§ 1. Необходимыя предпосылки классической теоріи народнаго представительства (стр. 111). § 2. Теорія народнаго суверенитета (стр. 111). § 3. Дѣеспособность народа (стр. 126). § 4. Теорія всенароднаго мандата (стр. 129). § 5. Юридическая природа народнаго представительства (стр. 133).	

ГЛАВА ТРЕТЬЯ

Конституціонный монархъ.	145—182
I. Монархія на основѣ народнаго суверенитета	145
§ 1. Монархическая власть въ доктринѣ народнаго суверенитета (стр. 145). § 2. Французская конституція 1791 г. (стр. 154). § 3. Неустрашимое противорѣчіе между монархическимъ началомъ и началомъ народнаго суверенитета (стр. 159).	
II. Монархическій принципъ	161
§ 1. Теорія монархическаго принципа (стр. 161). § 2. Критика этой теоріи (стр. 169).	
III. Конституціонная монархія	174
§ 1. Монтескье и Блекстонъ (стр. 174). § 2. Конституціонная монархія, какъ единая форма государственнаго устройства (стр. 176).	

ГЛАВА ЧЕТВЕРТАЯ.

Избирательное право	185—322
I. Двѣ формы народнаго представительства . . .	185
§ 1. Представительство сословныхъ и территориальныхъ корпорацій (стр. 185). § 2. Реальная система представительства (стр. 187). § 3. Идея реального представительства (стр. 190).	
II. Теорія избирательнаго права	196
§ 1. Теорія избирательнаго права (стр. 196). § 2. Естественнo-правовая теорія всеобщаго избирательнаго права (стр. 197). § 3. Теорія цензовою избирательнаго права (стр. 203). § 4. Индивидуалистическая теорія англійскаго утилитаризма (стр. 214). § 5. Коллективистическая теорія всеобщаго избирательнаго права (стр. 223).	
III. Историческая эволюція избирательнаго права .	226
§ 1. Характеръ эволюціи избирательнаго права (стр. 226). § 2. Англія (стр. 226). § 3. Франція (стр. 232). § 4. Германская имперія (стр. 235). § 5. Германскія государства (стр. 240). § 6. Австрія (стр. 249). § 7. Бельгія (стр. 254). § 8. Другія государства (стр. 258).	
IV. Основныя начала демократической системы избирательнаго права	261
§ 1. Основныя начала (стр. 261). § 2. Всеобщность избирательнаго права (стр. 262). § 3. Равенство избирательнаго права (стр. 276). § 4. Системы косвенныхъ и прямыхъ выборовъ (стр. 279). § 5. Свобода выборовъ; соответствіе ихъ результатовъ дѣйствительной волѣ избирателей (стр. 283).	
V. Мажоритарная и пропорціональная система . .	290
§ 1. Основной принципъ пропорціональной системы (стр. 290). § 2. Система представительства меньшинства (стр. 292). § 3. Пропорціональная система (стр. 296). § 4. Системы пропорціональнаго представительства (стр. 299). § 5. Критика мажоритарной системы (стр. 308). § 6. Критика пропорціональной системы (стр. 314). § 7. Въ какихъ случаяхъ пропорціональная система является единственно-правильнымъ избирательнымъ <i>modus</i> оми? (стр. 322).	

ГЛАВА ПЯТАЯ.

Двупалатная система 325—383**I. Теорія двупалатной системы 325**

§ 1. Двупалатная система въ Англіи (стр. 325). § 2. Теоретическое обоснованіе двупалатной системы (стр. 326). § 3. Аристократическая и механическая концепціи двупалатной системы.

II. Организациія двупалатной системы 334

§ 1. Классификація типовъ верхней палаты (стр. 334). § 2. Характеристика типовъ верхней палаты (стр. 336). § 3. Консервативный элементъ въ организациі верхней палаты (стр. 352). § 4. Организациія верхнихъ палатъ, съ точки зрѣнія политики права (стр. 354).

III. Компетенція верхнихъ палатъ 365

§ 1. Начало равноправія палатъ (стр. 365). § 2. Роль верхней палаты въ области финансоваго законодательства (стр. 367). § 3. Междупалатскіе конфликты и средства ихъ разрѣшенія (стр. 370). § 4. Англійскій veto-bill (стр. 376).

IV. Будущность двупалатной системы 379

ГЛАВА ШЕСТАЯ.

Министерская власть 387—437**I. Министерская власть въ абсолютной монархіи 387**

§ 1. Система приказовъ и коллегіальная система (стр. 387). § 2. Возникновеніе министерской системы (стр. 390). § 3. Юридическая природа министерской власти въ абсолютныхъ монархіяхъ (стр. 393).

II. Министерская власть въ конституціонномъ государствѣ 395

§ 1. Двойственная природа министерской власти (стр. 395). § 2. Кабинетъ или совѣтъ министровъ (стр. 399). § 3. Министерская скръпя (стр. 404). § 4. Ответственность министровъ (стр. 407).

III. Дуализмъ и парламентаризмъ 413

§ 1. Начало солидарности законодательной и правительственной власти (стр. 413). § 2. Парламентаризмъ и дуализмъ (стр. 415). § 3. Характеристика парламентаризма (стр. 419). § 4. Юридическая природа парламентарнаго строя (стр. 432).

Заключеніе 439

ГЛАВА ПЕРВАЯ.

Абсолютная монархія и конституціонное государство.

I.

Абсолютная монархія.

§ 1.

Отличительнымъ моментомъ, характеризующимъ юридическую природу абсолютныхъ монархій, является недифференцированность законодательной и правительственной властей, сосредоточенныхъ въ однѣхъ и тѣхъ-же рукахъ,—въ рукахъ абсолютнаго монарха.

Обособленіе властей государственному праву абсолютныхъ монархій неизвѣстно. Всю совокупность государственной дѣятельности, какъ вполнѣ однородной, старый режимъ подводитъ подъ одну категорію, называетъ однимъ именемъ: въ государствахъ стараго режима правительство издастъ законы, править страной и—по крайней мѣрѣ, отчасти—творить судъ. Нѣмецкіе публицисты стараго режима классифицируютъ совокупность актовъ государственной власти по ихъ объектамъ: такъ, они различаютъ международное, военное, финансовое, судебное и др. верховенства. Въ понятіе каждаго верховенства безразлично входитъ какъ изданіе общихъ и абстрактныхъ нормъ, такъ и совершеніе индивидуальных и конкретныхъ правительственныхъ дѣйствій. Такая классификація, очевидно, возможна только благодаря тому, что публицистикой стараго режима совершенно игнорируется коренное различіе между законодательной и правительственной властью ¹⁾.

¹⁾ Классификація правъ верховенства у нѣмецкихъ публицистовъ стараго режима весьма разнообразна. Gönner (Teutsches Staatsrecht, 1804, § 275, стр. 422 и сл.), напр., различаетъ 11 властей: Repräsentative, Oberaufsichtende, Anordnende, Richtliche, Strahlende, Vollziehende, Militäre, Staats-

§ 2.

Необходимымъ слѣдствіемъ недифференцированности функций, законодательной и правительственной, является надзаконный характеръ правительственной власти въ абсолютныхъ монархіяхъ.

Законъ, какъ общая и абстрактная норма, извѣстенъ, конечно, и старому режиму. Ни одна общественная организація не можетъ существовать, ни одно даже частное хозяйство не можетъ вестись путемъ однихъ только индивидуальныхъ и конкретныхъ велѣній. Абстрактная норма, справедливо говорить Герингъ, рисуется власть въ состояніи покоя; одна норма замѣняетъ для власти тысячи индивидуальныхъ велѣній,—и потому собственный интересъ власти—экономія силы, облегченіе труда и т. д.—побуждаетъ ее къ замѣнѣ несовершенной формы индивидуальныхъ велѣній болѣе совершенною формой абстрактныхъ нормъ¹⁾.

Дѣло, однако, въ томъ, что въ абсолютныхъ монархіяхъ стараго режима законъ, обращаясь къ правительственной власти, лишень значенія авторитетнаго велѣнія высшей, безусловно обязательной, власти. Онъ является техническимъ приѣмомъ управленія,—болѣе цѣлесообразнымъ, но не болѣе обязательнымъ, чѣмъ индивидуальный правительственный актъ. Государственная доктрина стараго режима признаетъ одно только различіе между закономъ и правительственнымъ

wirtschaftliche, Staatsdienst-und Würdegebende, Polizei- u. Finanz-Gewalten. Подъ распорядительной властью (Aloordnende Gewalt) онъ понимаетъ власть, отъ которой исходитъ: 1) издаваніе общихъ нормъ, законовъ; 2) предоставленіе особыхъ льготъ, привилегій; 3) приказы и предписанія для отдѣльныхъ дѣйствій; другими словами, понятіе распорядительной власти охватывается у него и законодательную, и правительственную власть. I. Ch. Leist (Lehrbuch des deutschen Staatsrechts, стр. 324 и сл.) различаетъ общія права величества и особые по опредѣленнымъ объектамъ. Къ общимъ правамъ онъ относитъ наблюдающую, законодательную и исполнительную власть; къ особымъ—должностную, судебную, уголовную, полицейскую, финансовую и военную власть. Полицейская власть или полицейское верховенство состоитъ изъ трехъ существенныхъ функций: полицейскаго надзора, полицейскаго законодательства и полицейскаго исполненія (ib. § 172 стр. 541). Ср. также Schmalz (Das deutsche Staatsrecht 1825, § 353, стр. 227).

¹⁾ Герингъ, Цѣль въ правѣ (русск. перев.), стр. 249.