**Министерство образования и науки РФ**Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение
высшего профессионального образования
«Тверской государственный университет»

Юридический факультет

Кафедра Теории права

**Курсовая работа**

**Развитие государства и права Японии: Квазиидеальная система права современной Японии**

**Выполнила:**студентка 1 курса 16 группы
очной формы обученияЧеканова Юлия Сергеевна

**Научный руководитель:**к.ю.н, доцент
Немченко Н.М.

**Тверь 2014**

**Содержание**

Введение..................................................................................................................3

Глава 1. История государства и права Японии с древнейших времен до XIX века, влияние изоляции на формирование права и государства
1.1. Возникновение Японского государства и первые правовые акты...................................................................................................................4
1.2. Период изоляции: специфика правовой системы, правосознания и правовой психологии. Традиция и мораль – как правовой источник............9

Глава 2. Кризис в период выхода из изоляции. Влияние международного права и интеграции на традиционную правовую систему Японии
2.1. Кризис в развитии права и государства Японии в период выхода из изрляции..............................................................................................................11
2.2. Формирование правовой системы государства в условиях влияния международного права и интеграции............................................................13

Глава 3. Право и государство современной Японии. Квазиидеальная система
3.1. Право и государство современной Японии............................................16
3.2. Квазиидеальная правовая система как результат влияния интеграции. Особенности правосознания и правовой психологии японцев......................18

Заключение .....................................................................................................21

Приложение .....................................................................................................22

Список литературы ........................................................................................24

**Введение**

Япония – одно из самых высокоразвитых и древнейших государств современного мира. В этой стране гармонично существуют как современные мировозрения и много вековые традиции, так и уникальная правовая система, которая включает в себя аспекты того и другого. Существуя практически в изоляции (исключением были соседние страны: Китай, Корея и частично Индия), избегнув влияние Западной Европы, она пошла по особому пути развития.
*Актуальность* этой темы состоит в том, что опыт различных стран в формировании права и государства немало важен для юридической науки, особенно для выявления основных принципов их развития и функционирования. Как показывает история, последовательность развития многих стран почти индентична, что обуславливается схожими общественными отношениями (не затрагивая углубления в минталитет или влияние религии), разница лишь во временных интервалах. Такой анализ позволяет определить зависимость определенного периода формирования, его временной промежуток от факторов, влияющих на развитие правового аппарата, а также перспективы дальнейшего развития.
**Цель работы** – проанализировать состояние государства и права Японии, изучив историю их становления.
Для достижения вышепоставленной цели, требуется решение следующих задач:
- изучить влияние изоляции на формирование государства и права в период с древнейших времен до XIX века, а также выявить особенности правовой культуры;
- проанализировать влияние вынужденного выхода из изоляции на дальнейшее развитие правовой системы Японии;
- определить специфику права и государства Японии, доказать квазиидеальность действующего права.

**Глава 1. История государства и права Японии с древнейших времен до XIX века, влияние изоляции на формирование права и государства**
**1.1. Возникновение Японского государства и первые правовые акты**

Япония – одно из самых древнейших государств. Говоря о ее возникновении как государства, нельзя точно о определить временной промежуток. Туманными остаются и её первые века нашей эры. Однако известым остается то, что еще с древнейших времен до наших дней в Японии утвердилась наследная власть правителей1. Остальное по праву может носить название «догадок», поскольку источники во мнениях расходятся. Одни говорят, что уже в I – середине II века нашей эры существовало если не государство, то несколько объединений с наследуемой властью, которые вступали в определенные международные отношения1. Другие указывают на то, что процесс разложения первобытного строя протекает в III веке и происходит переход к сословному обществу2. Такая формулировка уже ставит под сомнение достоверность этой информации.

На мой взгляд, разумнее придерживаться точки зрения первого источника, потому что переход от первобытного строя к сословному обществу сам по себе является продолжительным и крайне непростым и невозможен в столь короткий срок (на опыте других стран). Более логично считать, что разложение первобытного строя происходило в более ранний период, и уже к I – II векам возникали предпосылки для возникновения сословного общества. Однако, никогда не стоит воспринимать информацию буквально. Она должна потоянно подвергаться критике и сомнению, поскольку в априори не существует доказательств, которые бы являлись неоспаримым подтверждением истиности этого знания.

Источников касательно истории древней Японии не так много. Тем не менее, час-

1 Суровень Д.А., Первые политические объединения в юго-западной Японии в I – середине II века нашей эры и их международные отношения // Вестник Челябинского государственного университета. – 2013. – 13. – С. 78-97.
2 Прудников М.Н. История государства и права зарубежных стран. Учебник для бакалавров. – М.: Юрайт, 2013.

то упоминается «Манифест Тайка» 646 г.1 Согласно ему назначались правители провинций и уездов, были прописаны не только их должности, но и функции некоторых. Также документ затрагивал систему налогооблажения, так статья 3 призывала составить закон о выделении и получении земельных наделов, статья 4 отменяла прежние подати и повинности и устанавливала подать с рисовых полей1. Анализ манифеста Тайка показывает, что к середине VII века в Японии уже сформировалось государство, где существовало административное деление (ст.2) и шел сбор налогов (ст.3 и 4).

Другим немалоизвестным документом древней Японии является «Конституция Сётоку»2 (VII век). Слово конституция в названии уже говорит о наличии основных принципов в документе, на которых базируется государство, а «Сётоку» указывает, как можно предположить, на правителя, который принял данный акт. Несмотря на то, что документ носит название «конституции», он таковым не считается, поскольку принятие первой конституции предписывают Англии3. Сложно сказать правильно это или нет, так как формулировка статей в «Конституции Сётоку» является немного не привычной тому, как дожен выглядеть подобный правовой акт. Текст данного документа скорее можно сравнить с наставлениями: «Цените соглавие, ведь основа /всего – дух/ несопротивления»2. С одной строны, сложно утверждать, что это может считаться правовой нормой. С другой, это все же норма права, так как в данном случае важно учитывать оформление данного утверждения в нормативный акт, значение моральных аспектов для японцев4 и отсутвие в данный период в Японии институ-

1 Пер. Попова, К.А. Манифест Тайка [Drevlit.ru]. – URL.: <http://www.drevlit.ru/docs/japan/VII/640-660/Manifest_Taika/text.php> Дата обращения: 30.11.14
2 Пер. Попова, К.А. Конституция Сетоку [Drevlit.ru]. - URL.: <http://www.drevlit.ru/docs/japan/VII/600-620/Konst_Setoku/text.php> Дата обращения: 30.11.14
3 Фактически конституция Англии является неписанной, т.е. не является одним целостным документом, а состоит из нескольких нормативных актов. Формирование Англии как конституционной монархии начинается со второй половины XVII века.
4 Для японцев большое значение имеют нормы морали и нравственности, которые в большей степени заложены религией. Их важность приравнивают к закону в той степени, что их несоблюдение является для них неприемственным.

та юриста и юридической науки.

«Конституция Сётоку» закрепляет основные постулаты, применимые почти ко всем сферам жизни, правовое положение Государя и вассалов, а также всех остальных людей1. Появляется четкая иерархия слоев населения, утверждается суверенность государя. Фактически данный документ составлял основу, на которой базировалось государство.

Из правовых и исторических источников можно узнать общие черты функционирующего правового аппарата. Крепостное право юридически закреплено не было, хотя упоминаются некоторые случаи рабства. Рабы входили в сословие, так называемых «подлых» людей, куда также относили работников, обслуживающих погребения, членов «казенных дворов» и др. Второе сословие, «добрых» людей составляла «элита»: члены царской семьи, чиновники, аристократы, даймё, самураи2 и др. При этом самураи занимали особое положение. Только им принадлежало право занимать государственные посты, гражданские и военные должности. Они служили своему господину, строго подчинясь всем его приказам, готовые отдать за него жизнь. Законы, по которым жили самураи, собраны в кодекс «Бусидо»3 (путь воина), служивший скорее не как нормативный документ, а как моральный кодекс. Почти вся земля являлась государственной и давалась в аренду крестьянам. Их положение немногим отличалось от крепостных крестьян. Они не имели права прекращать обработку земли, преезжать на другое место или перейти на другой род занятий, были обязаны платить высокие налоги. Большое значение имела религия и моральные нормы. Высоко чтились традиции и уважение к императору. Во многом обожествление императора, признание его Тэнно, дословно – «Сын Неба», стало

1 Пер. Попова, К.А. Конституция Сетоку [Drevlit.ru]. - URL.: <http://www.drevlit.ru/docs/japan/VII/600-620/Konst_Setoku/text.php> Дата обращения: 30.11.14
2 «даймё» - владельный князь или правитель-феодал; «самурай» - (воин по рождению) войны-дружинники на службе.
3 Окончательное оформление «кодекса чести» самураев относится лишь к XVII в. Юдовская А.Я. Всеобщая история. История Нового времени. Учебник 7 классов. – М.: Просвящение, 2013.

результатом влияния Китая. Однако Япония быстро от этого отошла и стала развиваться как раннефеодальное централизованное государство.

Многие источники свидетельствуют о возникновении Государственного совета, осуществлявшего управленческие функции, куда входили главы кланов. Во главе совета стояли два министра: левый (старший) и правый (младший), которые опирались на «старших советников и имели в своем подчинении восемь министерств. Существовала также палата цензоров, следившая за чистотой обычаев и нравов, что свидетельствует о значимости моральных норм. Фактически Государственный совет напоминает в современном представлении правительство1.

Позднее появляются система сеньорий2, развитие которой приводит к появлению нового феодального режима. Постепенно император теряет свою реальную власть, но не статус, и она переходит к сёгуну3, под покровительством которого действовали различные управленческие палаты и коллегии4. Следует сказать, что сёгунат сохранился в Японии вплоть до XIXв.

Основным источником этого периода становится кодекс законов «Тайхо- рицу рё» (уголовный кодекс), вступивший в силу в 702 г., в котором предоставляется перечень преступлений и наказаний, а также льгот (смягчающие обстоятельства). Подробное описание судопроизводства отсутствует, но указаны некоторые аспекты процесса5.

1  Проводя аннологию, левый и правый министры – фактически председатель правительства и его заместитель, так же во многом схожи функции некоторых министерств с современными. Однако сохраняется наприкосновенность императорской власти.
2 *сеньория –* неприкосновенное владение, освобожденное от налогов, которое постепенно превращается в крупное феодальное владение с суверенной судебной властью.
3 *сёгун* – великий полководец. Первыми сёгунами были предствавители клана Минамото (c 1185 г.). *сёгунат* – правление сёгуна.
4 Прудников М.Н. ИГиПЗС. Учебник для бакалавров. – М.: Юрайт, 2013. Схема государственнго строя Японии XIII – XVII вв. (см. Приложение 1).
5 Пер. Попова, К.А. Конституция Сетоку [Drevlit.ru]. - URL.: <http://www.drevlit.ru/docs/japan/VIII/700-720/Tajhore_III/text2.php#73> Дата обращения 30.11.14

Впоследствии на основе «Тайхо-рицурё» (*рицу* – нормы уголовного права, *рё* – нормы административного, гражданского права) были приняты кодексы 1236 («Госэйбай сикимоку»), 1596 («Имагава канамокуроку») и 1742 гг., в которых появляются новые отрасли права. На их основании можно сделать вывод, что достаточно развитыми были судопроизводство и судебная система1.

Изменения были и в других областях права. С XVII в. вместо двух, появляются четыре сословия: самураи, крестьяне, ремесляники и купцы (появление последних можно считать символом зарождения буржуазных отношений). Для самураев и крестьян существенных измений не произошло. Что касается ремеслеников и купцов, то для ремеслеников установилось приемствование2, купцы же считались «паразитами». Они жили по установленным ими правилами (носили условный характер) на деньги, заработанные от торговли3. Появляется система пятидворок, которые являлись административными еденицами.

Удаленность Японии от центра расселения сыграла свою роль на развитии международного права. Фактически она находилась в состоянии изоляции и основное влияние пришлось со стороны Китая, как самого ближайшего государства4. Однако Япония не осталась незамеченной инностранными море плавателями. Первые контакты происходятся на период правления клана Токугава (1603-1867), но и они продлились сравнительно не долго. Япония не желала как-либо взаимодействовать. Инностранцев жестоко изгоняли из страны, часто доходило до убийств, под запретом были исповедование христианской религии и любые взаимоотношения с гайдзинами (чужак, чужестранец). В итоге это привело к тому, что страну «закрыли» более чем на сто лет.

1 см. Приложение 2
2 Как правило, сын наследовал профессию отца. Однако это не было правовой нормой, а скорее традицией.
3 Юдовская А.Я. Всеобщая история. История Нового времени. Учебник 7 классов. – М.: Просвящение, 2013.
4 Суровень Д.А., Первые политические объединения в юго-западной Японии в I – середине II века нашей эры и их международные отношения // Вестник ЧГУ. – 2013. – 13. – С. 78-97.

**1.2. Период изоляции: специфика правовой системы, правосознания и правовой психологии. Традиция и мораль – как правовой источник**

Анализ истории государства и права приведенный выше указывает лишь на призводственный аспект, не затрагивая самой сущности права и его взаимодействия с субъектами (т.е. населением). Упускать из виду первоначальные источники правовых памятников, их природу и специфику может быть опасным, поскольку синтез полученных знаний рескует быть ошибочным, неверным.

Правовое состояние определяется не только нормами права, но и правовой культурой и ее влиянием. Подобное ярко проиллюстрировано на примере Японии. Ее можно отличить от ряда стран относительной стабильностью. Это подтверждается тем, что начиная с истоков государства Япония есть и остается монархией. Титул императора не теряет своей значимости на протяжении многих столетий. Почему? Ответить на этот вопрос можно лишь, заглянув в самые истоки государственности.

Коренное население Японии – трудолюбивый, талантлевый народ. Возможно ни один народ так не чтит свои традиции, как японцы. Их минталетет напрямую определил формирование права и государства. Во многих памятниках древности можно проследить тенденцию закрепления моральных норм. Сама по себе мораль имела большое влияние и фактически долгий период времени именно она регулировала многие отношения. Примером подобного регулирования можно считать кодекс «Бусидо», который не имел письменного закрепления, но нарушение его постулатов являлось для самурая унизительным (настолько, что он был обязан совершить сэппуку1, чтобы избавится от позора). Также нормы морали можно встретить в «Конституции Сётоку».

Не малое влияние на право было со стороны религии, включая конфуцианство, пришедшее из Китая. От туда же в Японию проникает культ императора, его

1 *сеппуку* – ритуальное самоубийство

обожествелие. Однако религия касалась не только положения правителя в глазах своих подданных, но и во многом поведения людей. Это повлияло на формирование права, так как государство не могло не учитывать этого фактора.

Говоря о специфике правовой культуры, вопросы морали и традиций не могут быть не затронутыми, ведь во многом правовая психология и правосознание складывалось на их основе. Японцы досаточно зажатый народ в вопросах проявления эмоций. Для них неприемлемо выражать негостеприимство, недружелюбие, срывать свою злость на других людей и т.п. Хочу заметить, что все это говорится не просто так. В вопросах исполнения закона японцы являются достаточно обязательными, однако это одна стороны медали. По другую же сторону, не исключается проявление правового негилизма. Как не странно чувство обычаев и традиций у этого народа настолько велико, что порой оно преобретает отнюдь не гуманный характер. Таким прицедентом может служить обычай детоубийства, распрастраненный в XVI – XVIII вв., когда душили новорожденных (как правило, девочек), чтобы избавиться от «лишних ртов»1.

Подведя небольшой итог, можно сказать, что во многом право, а также правовая культура регламентировались традициями и моралью, на основе которых строились правовые памятники. Япония – страна устоявшихся мировоззрений и порядков, «страна самураев, микадо, гейш, кимоно, чайной церемонии, хризантем и иных экзотических проявлений»2. Традиця стала символикой не только государства но и права. Норма права, откланяющаяся от них, вызывала сомнение и недоверие у населения в период изоляции. Сущест вующее на момент первых контактов с инностранцами правосознание не допускало нарушения традиций и сложившихся нравственных принципов, что объясняет «закрытие» Японии и жестокое гонение европейцев и отторжение христианства.

1 Юдовская А.Я. Всеобщая история. История Нового времени. Учебник 7 классов. – М.: Просвящение, 2013.
2 Руженцева Н.Б., Япония в определенных репликах: дискусивный конспект как фактор текстообразования // Политическая лингвистика. – 2013. – С. 19-22

**Глава 2. Кризис в период выхода из изоляции. Влияние международного права и интеграции на традиционную правовую систему Японии
2.1. Кризис в развитии права и государства Японии в период выхода из изрляции**

Во многом особенности правосознания японцев являются и приной «изоляции» страны более чем на сто лет. Однако неисчерпаемый интерес к Японии, не позволил ей сохранить свои устои не тронутыми. В 1854 году страна была вынуждена открыть свои порты под угрозой американских пушек. Этим же годом был подписан один из первых договоров с другим государством – договор «О мире и дружбе». С этого момента Япония вынуждена подчиниться влиянию интеграции, которая внесет значительные изменения.

Выход страны из изоляции и контакт с инностранными государствами показал, что страна во многом отстала от стран Западной Европы. Рискуя превратиться в полуколонию, ей нужны были коренные изменения. Против существующего порядка стали выступать различные слои населения1. В 1868 году происходит переворот и власть переходит в руки 15-летнего императора Мацухито (1852-1912), известный реформами Мейдзи2. Суть этих изменений заключалась в том, чтобы «максимально использовать опыт европейцев и северо-американцев»3.

Удивительным остается то, что буквально сравнительно недавний срок назад страна отказывалась от какого-либо контакта. Европейцы не были приняты ни властью, ни народом. Что же заставило страну коренным образом изменить свои взгляды?

Зная историю государства и права Японии, нельзя не заметить то, что страна крайне отставала. Ее правовая система была долека от идеала, также в крайне невыгодном положении находилось население. Право должно было развиваться

1 Исаев И.А. История государства и права зарубежных стран. – М.: Проспект, 2015.
2 *мейдзи* – «просвещенное правление»
3 Исаев И.А. История государства и права зарубежных стран. – М.: Проспект, 2015.

по мере того, как развивается институт отношений, чего не происходило. Несмотря на «изоляцию», стране не удалось избежать складывания буржуазных отношений. Вынужденное открытие стало своеобразным катализатором, подкрепленным стремлением самого населения к новому этапу развития. Однако переход к этому этапу стал для Японцев кризисным. В данном случае подразумевается не кризис права, а кризис государства. Японскому праву были необходимы изменения и они произошли. Что касается государства, то подобные новшества, переход на иную систему, влияние этого на правосознание населения требовали времени, которого не было. В результате Япония ускорила темпы своего развития и превые годы, десятилетия после открытия провела в состоянии «напряжения».

**2.2. Формирование правовой системы государства в условиях влияния международного права и интеграции**

Правление Мацухито характерно реформами Мейдзи. Целью этих преобразований было модернизировать страну по образцу стран Западной Европы, но не потерять сомобытность и уникальность. Император клятвенно обещал своему народу:
- «создать широкое собрание, и все государственные дела будут решаться в соответствии с общественным мнением»;
- «всем военным и гражданским чинам и всему простому народу будет позволено осуществлять свои собственные стремления и развивать свою деятельность»;
- «все плохие обычаи будут упразднены»;
- «будут соблюдаться правосудие и беспристрастие, как они понимаются всеми»;
- «знания будут заимствоваться во всем мире, и таким путем основы империи будут упрочены».

Подобная программа отличается расплывчатостью формулировок. Император не указывает на конкретные преобразования, а лишь обозначает их общие черты. Несмотря на это, во многом обещания были осуществлены.

Япония отходит от феодального устройства государства: упраздняются феодальные права на земля, феодальный рента заменяется поземельным налогом. Собственниками наделов стали также и крестьяне, постепенно устанавливается частная собственность на землю. Однако далеко не все были в состоянии платить большие налоги. В результате земли переходили к более богатым землевладельцам1.

Преобразования затронули также и административное деление. Власть даймё2 упраздняют, и на ее замену приходит деление на губернии и префектуры. Прово-

1 Шинкаренко К.И. История государства и права зарубежных стран в схемах. Учебное пособие. – М.: Проспект, 2014.
2 *даймё* – крупные землевладельцы и влиятельные князья.

дится также военная реформа (1872г.). Самураи лишаются своей привелегии быть замкнутой военной кастой. Вводится всеобщая воинская повинность, и также дальнейшее преобразовании армии проходит по европейскому образцу. Однако идеологическая основа осталась прежней: кодекс чести «Бусидо» и религиозные нормы. Подобные изменения способствовали значительному повышению боеспособности армии1.

Была реформирована также судебная система (ст.57-61 Конституции 1889г.), отменено сословное деление, закрылись внутренние таможни, вводилась единая денежная еденица – йена, упразднены цеха и гильдии, а также связанная с ними регламентация ремесла и торговли2. При этом процесс модернизации не разрушал традиционного общества.

Наиболее значительные изменения пришлись на правовую систему. В 1889г. Император дарует народу конституцию, которая закрепляла статус правителя и его правовое положение (ст.1-16), утверждала многие демократические права людей (ст.19, ст.22-30) и их обязанности (ст.20). Однако центральным преобразованием стало появление парламента (ст.33-56)4. Он состоял из двух палат (платы пэров и палаты депутатов) и имел законадательную функцию. Выборы и назначение в парламент регламентировались в начале законом 1890г., затем законом 1925г. Избирательное право Японии характеризовалось высоким возрастным цензом, наличием ценза оседлости и дискриминацией по гетарному признаку. Исполнительная власть принадлежала назначаемому императором министру-президенту.

В последующем коренных изменений политико-правового базиса не было, были

1 Юдовская А.Я. Всеобщая история. История Нового времени. Учебник 8 классов. – М.: Просвящение, 2013.
2 Исаев И.А., Филлипов Т.П. ИГиПЗС. – М.: Проспект, 2015.
3 Садиков В.Н., под. ред. Черниловского З.М. Хрестоматия по всеобщей истории государства и права. – М.: Гардарика, 1998.

затронуты лишь его некоторые аспекты. В 1925 г. приняты закон о выборах депутатов в нижнюю палату парламента и закон об охране общественного порядка, который обозначал некоторые преступления дисциплинарного характера. Спустя почти год после победы СССР во второй мировой войне в Японии принимаю новую конституцию (1947 г.). По своему содержанию она отличалась от предыдущей более четкой структурой и ограничением власти императора (ст.4)1.

Выше пречисленные изменения поспособствовали развитию международных отношений Японии с другими странами помимо Китая. Первыми договорами с иными государствами были договор «О мире и дружбе» с США (1854г.) и договор с Россией (1855г.), по которому Курильские острава признавались российской территорией. Впоследствии участие в международных отношениях набирало обороты2. Выход страны международную арену обозначало становление Японии субъектом международного права. Таким образом для Закона Японии «Об общих правилах применения законов» от 1898 г. № 10 (в редакции от 21 июня 2006 г.) во многом послужил Вводный закон к Германскому гражданскому уложению. Со временем Закон претерпевал изменения и уже новая редакция была реставрирована с етом требований междунродного права. В качестве доказательства можно привести ст.3, которая провозглашала «обычай самостоятельным источником японского МЧП3, т.е. одним из оснований определения права, применимого к гражданско-правовым отношениям, связанным с инностранным правопорядком»4.

1 Под ред. Батырова К.И., Поликарповой Е.В. Хрестоматия по истории государства и права зарубежных стран. Том 2. – М.: Проспект, 2014.
2 Война между Японией и Китаем (1894г.), 1907 и 1910 гг. – заключен ряд соглашений с Китаем, русско-японская война 1904-1905 гг. и др.
3 *МЧП* – международное частное право.
4 Касаткина А.С. Cовременные кодификации МЧП в странах Юго-Восточной Азии (Китайская Народная Республика и Япония) // Право. Журнал Высшей школы экономики. 2012. № 2. С. 144-164.

**Глава 3. Право и государство современной Японии. Квазиидеальная система
3.1. Право и государство современной Японии**

Отстающая от стран Западной Европы Япония в короткие сроки осуществила широкую реформацию существующего права, которая осуществлялась под культом епропейского опыта, но не разрушила национальные традиции и основы. Результатом преобразований в области права стала конституционная монархия. Анализируя правовую ситему современной Японии (XXI в.), в первую очередь следует говорить о Конституции 1947 г., которая стала базисом государства и права.

Основным принципом конституции являлось то, что «государственная власть основывается на непоколебимом доверии народа, ее авторитет исходит от народа, ее полномочия осуществляются представителями народа, а благами ее пользуется народ»1. Из данной формулировки следует, что закреплялись общие демакратические начала, признанные европейскими и американскими странами. Однако не стоит заблуждаться в том, что в идею положена демократия. В преамбуле не говорится о том, что единственным источником власти является народ. В данном случае идет контрастное смешение монархии и демократии. Однако это не демократия с элементами монархии, а монархия, в основе которой лежит демократическое общество.

Традиционность японского права прослеживается в сохранении института императора, а также моральных аспектах, которые проскальзывают в формулировках норм права. Такая особенность современной правовой системы обусловлена особым почитанием традиции, что объясняет сохранение монархии при том, что власть императора занчительно ограничена и фактически представителем государства является премьер-министр. Более того, почти вся законодательная инициатива перешла к парламенту. Статус императора сохра-

1 Под ред. Батырова К.И., Поликарповой Е.В. Хрестоматия по истории государства и права зарубежных стран. Том 2. – М.: Проспект, 2014.

нился лишь в качестве символа страны. Наличие же в праве демакратических свобод объесняется тем, что при контакте с представителями других более развитых стран и, фактически, культе европейского образа жизни возникала их необходимость.

Прававая система Японии также характеризуется и некоторыми другими источниками. Однако нет нужды в раскрытии их содержания, поскольку оно в частности соотвествовало традициям предыдущих правовых памятников и главной идее действующей конституции и в сущности отличалось конкретизацией и заимствованием европейского опыта (как правило, правовая система реформировалась на основе правовых систем Германии и Франции).

**3.2. Квазиидеальная правовая система как результат влияния интеграции. Особенности правосознания и правовой психологии японцев**

Если рассуждать об идеальной правовой системе в читом виде, то нет смысла даже начинать, так как таковой в априори не существует. Однако поставлен вопрос о квазиидеальности, следовательно подразумевается опровержение утверждения, что японская правовая система идеальна. Разница в том, что она не является, а кажется совершенной. По сути такого то и утверждения несуществовует, но проблема заключена в том, что это может стать первым впечатлением и быть принятым как правильное.

Развитие государства и права Японии характеризуется относительной стабильностью, что подтверждается тем, что в старне основной формой правления является монархия уже на протяжении многих веков, сохраняются традиции и обычаи, во многом отраженные в нормах права, принимаемые законы пересматриваются намного реже по сравнению с другими государствами. Однако это сильно тормозило страну, и в период реформации большую роль сыграл культ европейского права, когда считалось, что Япония должна преобразовывать правовую систему, основываясь на опыте стран Европы и Северной Америки. Результатом, стало специфическое право, которое сочетало в себе два противоречивых элемента: европейское право и традиционное право. Казалось бы, найдена «золотая середина». Японцы, скованные жесткими по своему харатеру моральными и правовыми нормами и почитающие свои традиции, нуждались в демократических свободах. Современное японское право отвечает всем этим требованием. Были сохранены элементы традиционного права, при этом дарованы многие демакротические свободы. Что еще не хватает идеальной правовой системе?

Важной характеристикой состояния права является правовая культура. Однако и тут не возникает нареканий. Развитость правосознания, правового поведения остается в Японии на высоком уровне, почти отсутствует правовой нигилизм. Трудно найти еще один народ, столь же обязательный в соблюдении норм права и морали.

Несмотря на все выше перечисленное, японская правовая система, даже приминительно иключительно в пределах государства, квазиидеальна. Она далека от совершенства и все указанные аспеты лишь внешняя сторона медали.

Японское традиционное право отличалось жесткостью. Первые правовые источники были сравнительно небольшими по своему содержанию и описывали нормы права в общих чертах. Законы принимались не так часто и долгое время не требовали конкретизации или значительных изменений. Этого в сущности было и не нужно, так как многие отношения регламентировались нормами морали, имевщими значимость на равне с законом, и нарушение которых влекло за собой всеобщее осуждение, унижение и даже смерть1. Для японца не приемлемо неэтичное поведение, излишняя настойчивость и раскрепощенность. Высоко ценилась скромность, трудолюбивость и прояление уважения к другим людям, традициям, религии и государству. Людям не хватало свободы, они были зажаты в своих правах ипсихологически подавлены, что отражается даже в их образе жизни.

Современное японское право, построенное на основе европейского с сохранением традиционного (так как его значение для японцев крайне велико), отвечало этим требованиям. Однако следует учитывать разницу менталитетов европейцев и японцев. Если рассуждать по порядку, то нормы права приминимые к европейскому минталетету намного шире, четче и конретезированее, охватывающие почти все сферы жизнидеятельности человека. Такое отличие связано с тем, что в Европе уровень правового нигилизма несколько выше по сравнению с Японией, и требуется более серьезная регламентация общественных отношений, поскольку самостоятельно эту функцию общество выполнить не мо-

1 с VIII по XVIII вв. самураи имели право казнить человека на месте без суда и следствия за **неэтичное** поведение.

жет. Японцы же в этом не нуждаются в такой степени, так как большую роль играли нормы морали.

Таким образом, черты европейского права были не привычны. Вместе увеличением спектора правовых норм увеличивается и ответственность как моральная, так и правовая. Соответственно занчительное откланение от традиционных убеждений вызывало намного более негативную реакцию общества. Так например, если человек оказывает излишнюю грубость или неуважение публично, постоянно меняет работу или просто не соответсвуест общепринятым представлениям, то он рискует быть жестоко унижен или отвергнут обществом. От сюда и начинается разрушение правовой культуры. Наиболее постоянным явлением становятся преступления против личности (оскорбление чести и достоинства, изнасилования, клевета, нанесение увечий и оскорблений человеку как выражение неприязни к нему1 и др.). Это связано со спецификой правовой психологии и правового сознания. У японцев исторически сложилась «зависимость» от общественного мнения, необходимость соответствовать общепризнанным нормам, особенно правовым, что оказывало огромное психологическое давление. Человеческая природа включает в себя такие эмоции как ревность, злость, ненависть, которые японский минталитет не позволяет выражать открыто2, а значит от них нужно было избавляться иным способом. Однако искуства оказалось недостаточно, и с появлением демократических свобод выход нашелся в жестокости японских мультфильмов3 (не всех конечно) и школьников4.

1 как правило, характерно для подростков, которые в тайне от учителей и родителей издеваются над своими сверсниками
2 во многом это связано с религиозными постулатами
3 в частности это относится к культу *аниме*, который правктически приравнивается к религии или философии
4 подразумевается издевательства в школе, так сказать, когда находят «козла отпущения»

**Заключение**

Существующую правовую систему в Японии трудно назвать идеальной, однако она отвечает как требованием народа, так и международному праву. Фактически в ней объденино все лучшее, что было позаимствовано от других стран, и сохранено национальное. Сам же процес развития можно характеризовать тем, что нет отклонения от оснойной оси. Аспекты правовой системы не брасаются из крайности в крайность, а придерживаются традиционных норм. Напротяжении нескольких веков право не было подвержено коренным изменениям. В период «изоляции» страны, существенные поправки были внесены только при установлении *сёгуната* – своеобразной военно-феодальной диктатуры при императоре. В дальнейшем коренное преобразование правовой системы происходит во второй половине XIX вв., когда осознается важность вступления в международные отношения и преодоление отсталости. В результате за короткий промежуток времени Япония совершает невероятный скачок вперед и уже к XXI веку опрежает стран Европы как в экономическом развитии, так и в развитии правовой системы.

Однако сравнивать современное японское право с европейским не совсем справедливо, т.к. оно является уникальным, применимым исключительно к этому народу в силу учета правовосознания и минталитета. Трудно четко определить дальнейшие перспективы его развития, но одно остается ясным. Существующее право – результат многовековой истории. Конечно, оно имеет свои излишки, но наилучшим образом соответсвует времени и требованиям, и именно поэтому правовая система ни идеальна, ни несовершенна, а квазиидеальна.

**Приложения**

*Приложение 1.* Государственный строй Японии в XIII—XVII вв.
 

*Приложение 2.* Судебная система. Существовало несколько административно-судебных инстанций. Низшей считалось уездное правление, которые осуществляли первоначальное рассмотрение дел. При этом допускалось обжалование в высшие инстанции. Следущей инстанцией было провинциальное управление; далее – министерство юстиций, которое рассматривало гражданские и уголовные дела. В его подчинении находились 3 ведомства: центральное управление, управление штрафов и управление тюрем, которым в свою очередь подчинялись судебные чиновники в составе городских управлений и провинциальных администраций. Конечной инстанцией являлся Государственный совет или Император. При этом высшие административно-судебные органы осуществляли надзор за состоянием дел, относящихся к правосудию: за своевременностью и правильностью принятых на местах решений, за приведением в исполнение смертного приговора, за порядком и соблюдением режима в тюрьмах, за соблюдением режима на каторге, за ходом следствия и др.
Судебный процесс. Судебный процесс носил смешанный обвинительно-инквизиционный характер. В некоторых источниках также упоминается розыскной процесс. Разделяли суд и следствие.
Все начиналось с доноса, который считался доказательством вины, т.к. этика японцев не допускала сокрытия факта преступления. Знавший о нем и не сообщивший наказывался наравне с преступником. Были избавлены от ответственности доносить (за исключением государственных преступлений) рабы, слуги и «малые родственники». Также различался тайный и анонимный донос.
Дело возбуждалось по инициативе государства или по заявлению частных лиц. При этом подсудность определялась как по месту преступления, так и по важности. На время следствия арестовывали и обвиняемого, и обвинителя, и доносчика (не распространялось на высших ранговых сановников). Допускались пытки при расследовании (могли повторятся трижды с интервалом в 20 дн.) и даже смерть подследственного. Следователь подлежал замене, если он находился с обвиняемым в родственных отношениях пятой степени родства или ближе, по линии жены – в третьей степени или ближе, а также если он в прошлом был наставником обвиняемого. Однако это не распространялось на высших ранговых сановников. При рассмотрении дел действовал принцип «поглощения» менее тяжкого преступления более тяжким.
Особо тяжкие преступления рассматривались вторично в высших судебных инстанциях. Вынесение смертного приговора требовало его троекратное утверждение. Приговор осуществлялся в день его оглашения. Для особо привилегированных преступников закон допускал обжалование приговора в порядке аппеляции.

Особую привилегию получали самураи. Они могли казнить на месте без суда и следствия даже за неэтичное поведение1.

1 Исаев И.А., Филлипов Т.П. История государства и права зарубежных стран. – М.: Проспект, 2015.

**Список литературы.
Специальная учебная литература:**

1. Прудников М.Н. История государства и права зарубежных стран. Учебник для бакалавров. – М.: Юрайт, 2013.
2. Юдовская А.Я. Всеобщая история. История Нового времени. Учебник 7 классов. – М.: Просвящение, 2013.
3. Шинкаренко К.И. История государства и права зарубежных стран в схемах. Учебное пособие. – М.: Проспект, 2014.
4. Юдовская А.Я. Всеобщая история. История Нового времени. Учебник 8 классов. – М.: Просвящение, 2013.
5. Садиков В.Н., под. ред. Черниловского З.М. Хрестоматия по всеобщей истории государства и права. – М.: Гардарика, 1998.
6. Под ред. Батырова К.И., Поликарповой Е.В. Хрестоматия по истории государства и права зарубежных стран. Том 2. – М.: Проспект, 2014.

**Статьи и публикации:**

1. Суровень Д.А., Первые политические объединения в юго-западной Японии в I – середине II века нашей эры и их международные отношения // Вестник Челябинского государственного университета. – 2013. – 13. – С. 78-97.
2. Руженцева Н.Б., Япония в определенных репликах: дискусивный конспект как фактор текстообразования // Политическая лингвистика. – 2013. – С. 19-22
3. Касаткина А.С. Cовременные кодификации МЧП в странах Юго-Восточной Азии (Китайская Народная Республика и Япония) // Право. Журнал Высшей школы экономики. 2012. № 2. С. 144-164.

**Электронные источники:**

1. Пер. Попова, К.А. Манифест Тайка [Drevlit.ru]. – URL.: <http://www.drevlit.ru/docs/japan/VII/640-660/Manifest_Taika/text.php> Дата обращения: 30.11.14
2. Пер. Попова, К.А. Конституция Сетоку [Drevlit.ru]. - URL.: <http://www.drevlit.ru/docs/japan/VII/600-620/Konst_Setoku/text.php> Дата обращения: 30.11.14

**9.12.2014г. Подпись:**