

Секция «Общие проблемы истории государства и права зарубежных стран»

Генезис обычно-правовых норм и государственных установлений Тропической Африки с древности до новейшего времени

Научный руководитель – Никищенкова Мария Александровна

Юдина Елизавета Андреевна

Студент (бакалавр)

Самарский государственный университет, Юридический факультет, Самара, Россия

E-mail: liza.udina@mail.ru

Обычное право исторически было главным источником права Тропической Африки. Его изучение является важным с точки зрения уяснения первоначального развития права, влияния тех или иных обстоятельств на формирование правопорядка, процессов, происходящих в Африке в настоящее время [1; 7-9]. Становление и развитие правового обычая можно разделить на три этапа: доколониальный, колониальный и современный.

Правовой обычай как источник права утверждается на территории Африки с момента возникновения первых государств – в X-XII вв. [2; 88]. Собственность на землю принадлежала верховному правителю – вождю. Владение землёй осуществляло племя, проживающее на данной территории [3; 28-32]. Брак рассматривался как договор между семьями. За невесту должен был быть уплачен выкуп, этим определялась в т. ч. принадлежность детей семье мужа. Наследование происходило в большинстве случаев по материнской линии; поэтому наследником умершего считался не его сын, а сын его сестры [4; 242].

Доколониальному обществу были известны следующие виды договоров: поклада (хранение), дарение, мена, заём, самозаклад (причём самозакладчик не превращался в раба, а освобождался полностью после выплаты долга) [4; 242-243]. Купля-продажа появилась несколько позднее перечисленных договоров с введением денег – раковин, слоновой кости, привезённых в Восточную Африку арабами [3; 59]. Известен такой способ заключения договора купли-продажи, как немой торг. Суть этого правового обычая состояла в том, что купцы, желая предложить к продаже товар, раскладывали его в определённом месте – чаще на берегу реки, и уходили. После этого приходили местные жители и если хотели что-то приобрести, то забирали товар с собой, а на его месте оставляли сумму денег. Затем вновь появлялись купцы, и в том случае, когда оставленная сумма их не удовлетворяла, деньги они не брали, показывая, что она должна быть увеличена. Второй этап развития обычного права связан с колониальным завоеванием Африки европейцами. Новое право внедрялось в колонии путём принятия закона о праве, подлежащем применению, либо заключения договора с местными вождями. Например, согласно п. 6 «Соглашения Британского правительства с кабакой и вождями Торо о границах, администрации и дистрикте» от 26 июня 1900 г. «Судебные дела между туземцами и туземцами разбираются непосредственно вождями административных единиц... В случаях, когда тюремное заключение превышает один год, или когда затронута собственность, оцениваемая в сумму более 100 ф., приговор передаётся кабакой или его люкико главе европейской гражданской администрации дистрикта Торо» [5; 136-139].

В науке отмечается [6; 154], что влияние колониальных властей на африканское право начинается со 2-ой половины XIX в. Колонизаторы поставили цель устранить «варварские обычаи» и привести их в соответствие с требованиями европейской морали и справедливости. Первоначально предлагалось ввести в местные суды специальных консультантов с тем, чтобы они изменяли обычное право согласно европейским принципам. Затем последовала ещё серия мер: подчинение местных судов колониальным судам; изменение персональной подсудности (по племенам) на территориальную с целью унификации обычаев;

введение обязательной записи заседаний в традиционных судах; назначение в местные суды лиц, знакомых с правом метрополии; предоставление колониальным судам правомочия руководствоваться обычным правом при разбирательстве дел (для того, чтобы они его изменяли) [6; 156-162]. В результате в африканском праве появляются ранее не знакомые ему институты – частная собственность, приобретение права собственности по давности владения и т. д.

На современном этапе обычное право остаётся основным источником права Африки. Устояв в колониальную зависимость, правовой обычай является символом самобытности африканских народов. Обычное право Африки являет специфические формы государственного устройства. Так, учёными высказывается мысль о существовании в африканском государстве Сомали критархии – особой формы государства, основанной на власти судов [7; 17]. Она отличается сочетанием необычных черт в форме государственного устройства, форме правления и политическом режиме. Сомали населяют различные племена, кланы, поэтому нельзя однозначно отнести его к определённой форме государственного устройства. Из-за слабости центрального аппарата политическая власть принадлежит именно судам, которые взяли на себя административные функции и функцию охраны правопорядка. На основе анализа статистики специалисты утверждают, что практически все показатели у государства поднялись после установления в нём власти судов. Учёные приходят к выводу об эффективности критархии как временной, переходной формы государства, необходимой для наведения порядка и восстановления стабильности [7; 23].

Таким образом, африканское обычное право изменялось под влиянием исторической обстановки, но с течением времени не утратило роли основного источника права Африки. С правовым обычаем связано существование некоторых уникальных явлений, в т. ч. в государственном механизме. На примере Африки становится очевидной справедливость высказывания о том, что «право – это автопортрет общества, на котором оно изображает себя не только таким, каково оно есть, но и таким, каким оно хочет быть» [8; 89].

Источники и литература

- 1) Синицына И. Е. Обычай и обычное право в современной Африке. М.: Издательство «Наука», Главная редакция восточной литературы, 1978.
- 2) Кочакова Н. Б. Рождение африканской цивилизации. М.: Издательство «Наука», Главная редакция восточной литературы, 1986.
- 3) Денисов В. Н. Системы права развивающихся стран. Киев: «Наукова думка», 1978.
- 4) История государства и права стран Азии и Африки (очерки). М.: Издательство «Юридическая литература», 1964.
- 5) История Африки в документах, 1870-1200: в 3 т. / отв. ред. А. Давидсон; Ин-т всеобщей истории РАН. М.: Наука, 2005. Т. 1.
- 6) Томсинов В. А. Источники британского «колониального права» в Тропической Африке (начало XIX – середина XX в.): автореферат дис. ... канд. юрид. наук. М., 1981.
- 7) Макутчев А. В. Критархия как особая форма государства (на примере Сомали) // Юридический вестник Самарского университета. 2020. Т. 6. № 4. С. 17-25.
- 8) Якобсон В. А. Проблемы изучения государства и права Древнего Востока. – НАА. 1984, № 2, с. 89. – цит. по: Синицына И. Е. В мире обычая. М.: Издательская фирма «Восточная литература» РАН, 1997.