

Романо-германская правовая семья

- Данная правовая система является наиболее древней и широко распространившейся в мире.
- Система отличается нормативной упорядоченностью и структурированностью источников, устойчивыми демократическими правовыми принципами, обеспечением строгой юридической техники.
- Романо-германская правовая семья охватывает большую часть стран Африки, все страны Латинской Америки, страны Востока, включая Японию, а также страны континентальной Европы.

Правовые системы западной Европы подразделяются:

романскую

- правовые системы Франции, Италии, Испании, Бельгии, Люксембурга и Нидерландов.

германскую

правовые системы Германии, Австрии, Швейцарии и ряда других стран.

- С учетом того, что за последние столетия наблюдалось ее бурное развитие и в других частях света и регионах, романо-германскую правовую семью иногда подразделяют на латиноамериканскую, скандинавскую, латинскую и другие правовые подгруппы.

- Романо-германская правовая семья распространилась за пределы континентальной Европы за счет колонизации европейскими странами других стран, насильственной экспансии романо-германской правовой семьи в неевропейские страны, а также за счет добровольной рецепции, усвоения и перенесения ряда ее положений иными странами.
- Случаи усвоения и добровольного перенесения некоторых положений из романо-германской в англосаксонскую правовую семью можно наблюдать, в развитии правовых систем отдельных штатов США.
- Правовые системы Луизианы, Невады, Техаса и ряда других штатов, бывших под властью Франции, Испании и иных метрополий, после получения ими статуса штатов США органически сочетали в себе элементы англосаксонского общего права и элементы романо-германского, континентального права.

Этапы формирования романо-германской правовой семьи.

I этап

- Исторические корни континентальной правовой системы формировались в правовых воззрениях и в праве Римской империи.
- Юридическая классика Рима и его четко разработанной системы правовых понятий и правовых норм как точных формул оказалась устойчивым фундаментом для последующего развития права в Европе. Начало же романо-германской правовой семьи юристы-исследователи и историки ведут с XIII в.

- Существовавшие в тот период элементы, из которых постепенно складывалась романо-германская правовая семья, имели характер обычного права.
- Широко использовались кодекс, дигесты и институции Юстиниана, а также другие, приспособленные к новым условиям, источники римского права.
- На территории нынешних европейских стран применялись разнообразные обычаи и законы германских, славянских, нордических и иных племен - законы варваров.
- Попытки их систематизации, юридической компиляции, их комплексного изучения и обобщения. Не предпринимались.
- В рассматриваемый период право существовало лишь формально, а споры между частными лицами и социальными группами разрешались в этот период «по закону сильного или произвольной властью вождя» .

- Система правосудия в тот период, была разобщена.
- В судебных процессах господствовало обращение к сверхъестественному с применением инквизиционной системы доказательств.
- Исполнение судебных решений никак не обеспечивалось.

II этап развития с XIII по XVIII вв.

- непосредственно связан с Ренессансом.
- Идея обращения к правовым традициям и правовой системе Древнего Рима, способствовала развитию правовой культуры общества в новых условиях и осознанию необходимости существования права.
- Право, основанное на естественно-справедливых началах, на общности формируемой гуманистической культуры и нового мышления, признавалось оптимальной формой общественного устройства.
- Создание римско-германского права связано с рецепцией и одновременно модернизацией римского права.
- Понятия собственности, деление права на частное и публичное, вещных и личных прав, договоров были восприняты и поддержаны.

- Одновременно формируется новая система юридических понятий, терминов, приемов, система формулирования правовых норм, которая лучше отвечала новому миропониманию.

- В ходе длительного развития право в европейских странах становится систематизированным, облекается в новые структурные формы.
- Логическая правовая система стремится поставить в центр человека с его субъективными правами и интересами и новым отношением к обществу и государству.
- Особенно это касается публичного права, поскольку в сфере общественных интересов и власти римское право не могло служить устойчивым примером.
- Конституционные идеи, идеи разделения властей, принципы правосудия приобретают все более отчетливое выражение в политических учениях и правовых доктринах с учетом тенденций меняющейся социальной практики.

- Говоря об особенностях становления и развития романо-германской правовой семьи, следует особо подчеркнуть, что она изначально набирала силу и развивалась независимо от тенденций усиления централизации власти и осуществления каких бы то ни было политических целей.
- Ее фундаментом с самого начала служила общность культуры и традиций западноевропейских стран. Основными средствами углубления и распространения идей, лежавших в основе романо-германского, континентального права, стали европейские университеты, в которых впервые была осознана и популяризирована идея рецепции римского права, выработана университетская концепция права, трактовавшая его **как должное** (то, что нужно делать), а не как сущее (то, что делается на самом деле).
- В университетской правовой науке преобладала тенденция изучения права в тесной связи с другими дисциплинами - философией и теологией. При этом утверждалось, что изучение права преследует не прагматическую, а сугубо социальную, гуманистическую цель.

III этап развития с XVIII по настоящее время

- Характерным для конца второго и начала третьего периодов является то, что победившие в это время в странах континентальной Европы буржуазные революции коренным образом изменили или полностью отменили феодальные правовые институты, внесли существенные коррективы в представления о самом праве, превратив закон в основной источник романо-германского права.
- Характеризуя данный период Рене Давид подчеркивал, что именно тогда в Европе «впервые возник интерес к позитивному праву». Впервые стало допускаться, что «суверен может создавать право и пересматривать его в целом». Теоретически считалось, что эти полномочия даются суверену «для закрепления принципов естественного права».
- В то же время практически, получив соответствующие полномочия, он мог уклоняться от данной цели и даже использовать власть для изменения основ государственного и общественного строя, нисколько не заботясь при этом о «естественных правах».

- Причины, обусловившие повышение роли позитивного права, закона и законодательства, предопределили также по мере накопления законодательных актов необходимость и возможность их систематизации точнее кодификации.
- Во многих странах европейского континента была проведена систематизация действующих законодательных и как результат были приняты кодексы: во Франции (1804), Германии (1896), Швейцарии (1881- 1907) и других странах первоначально были приняты гражданские кодексы, в последующем - уголовные, уголовно-процессуальные и др.

Общая характеристика романо-германской правовой семьи

- Континентальная система права приобрела характер универсальной, разумеется, с теми особенностями и модификациями, которым она подвергалась в различных регионах мира.
- Постепенно сформировавшаяся система романо-германского права при всех исторических, национальных и региональных особенностях обладает целым рядом общих признаков.

1. Деление права на частное и публичное

- Зародившись в Древнем Риме для дифференцированного правового регулирования частных и общественных интересов, сохраняет свое значение и в последующих веках. Как парные категории публичное и частное право не могут существовать друг без друга, тем более что происходящие перемены в их содержании и соотношениях дают основание относиться объективно к их существованию.
- Выдвижение на передний план прав и свобод человека и гражданина не означает абсолютизации «личного начала» в обществе и противопоставления прав и интересов человека и гражданина интересам общества и государства.
- Поэтому новое осмысление публичности означает, что его нельзя сводить к обеспечению лиц государственными интересами. Это - общие интересы людей как разного рода сообществ, объединений (политических, профессиональных, территориальных и др.), это - объективированные условия нормального существования и деятельности людей, их организаций, предприятий, общества в целом, это - коллективная самоорганизация и саморегулирование, самоуправление.

2. строгая отраслевая классификация

- Система права подразделяется на отрасли, среди которых базовыми являются конституционное, административное, гражданское, уголовное право, а также гражданско-процессуальное и уголовно-процессуальное право.
- В рамках отраслей права развиваются подотрасли и институты. Так, конституционное право включает в себя подотрасли прав и свобод граждан, избирательного права, федерального права, власти и государственных органов, институты прямой демократии.

- Известное различие права и закона приводят к делению систем законодательства на отрасли. Устойчивые нормативно-правовые массивы развиваются в русле отраслей права. Нередко на них почти не влияют политические и иные перемены в государствах.
- Отдельные отрасли законодательства отражены в современных конституциях. Чаще это свойственно конституциям федеративных государств, в которых разграничивается законодательная компетенция федерации и ее субъектов.

3. устойчивая иерархия источников.

- Верховенствующее положение занимает конституция, которая закрепляет основы статуса личности, политического, экономического и социального строя, атрибуты государства. Конституция определяет цели правотворчества и направления развития законодательства, как его отраслей, так и применительно к сферам общественной жизни.
- В системе источников права, урегулированной в конституционно-нормативном порядке, выделяются прежде всего законы.
- Верховенство закона - стабильный принцип континентальной правовой системы. Различаются, например, федеральные законы и федеральные конституционные законы (Россия), законы и органические законы (Франция), конституционные, органические и ординарные законы (Молдова, Румыния). К другим источникам права относят правовые акты. В Конституции Франции это - акты президента, премьер-министра, международные договоры и соглашения, резолюции, решения, обращения.

4. СИСТЕМАТИЗАЦИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА.

- Формы ее различаются по степени охвата нормативного материала, его структуризации, по юридической силе. Так, в Германии в процессе систематизации упор делается на простую инкорпорацию, когда по закону 1958 г. о собрании федерального права систематизации подлежат издания, в которых публикуются законы и подзаконные акты.
- В Швейцарии систематическое собрание федерального законодательства включает законы и подзаконные акты, а также постановления федерального суда, имеющие общенормативный характер.
- Во Франции кодексы выступают формой систематизации законодательства и включают в себя часть других актов, относящихся к соответствующей теме.

5. правовая доктрина как источник права

- Для континентальной правовой системы характерно признание ряда теоретических концепций:
- доктрины и принципов правового государства;
- закрепление принципа разделения властей;
- обеспечение системы конституционного контроля (конституционное правосудие);
- регулирование административной юстиции;
- гарантии развития многопартийной системы;
- обеспечение местного самоуправления.