

Сравнительное правоведение

Лекция 1.

Предмет и метод сравнительного
правоведения.

План занятия

- 1. Определение сравнительного правоведения.
- 2. Возникновение сравнительного правоведения.
- 3. Предмет сравнительного правоведения.
- 4. Значение сравнительного правоведения.

- На пороге XXI столетия во всех странах мира значительное развитие получают сравнительные правовые исследования.
- Они имеют целью выяснение закономерностей развития правовых систем современности.
- Совершенствование национального законодательства.
- Значение этих исследований состоит в том, что они позволяют не только подойти под более широким углом зрения к решению многих традиционных вопросов правоведения, но и поставить ряд новых проблем.

Объективные факторы, обуславливающие необходимость развития сравнительного правоведения

- многообразии правовых систем современности;
- развитие правовых взаимосвязей и расширение международных, экономических, политических, культурных и иных связей между государствами;
- появление на правовой карте мира правовых систем новых независимых государств;
- деятельность международных организаций.

Сравнительное правоведение как самостоятельная наука и учебная дисциплина имеет три главные цели:

■ 1) научно-познавательную

- необходимостью полнее осмысливать новые явления и ведущие тенденции в развитии правовых систем современности, выявлять основные закономерности правового развития, оперировать новейшим зарубежным правовым материалом.

■ 2) практико-прикладную;

- как важная форма развития международных связей в правотворческой и в правоприменительной деятельности, а также в международно-правовой практике (при подготовке и толковании международно-правовых актов).
- Как возможность изучения позитивного и негативного юридического опыта, накопленного за рубежом.

■ 3) учебно-воспитательную.

- активно способствует
- выработке юридического мышления, дает необходимые юристу знания.

Определение сравнительного правоведения

- Термин «сравнительное правоведение» имеет тройное значение:
- ***метод, наука, учебная дисциплина.***
- Сравнительное правоведение как **метод** является одним из важных научных средств изучения правовых явлений. Благодаря применению сравнительного метода становится возможным выявить общее, особенное и единичное в правовых системах современности.
- Сравнительное правоведение как **учебная дисциплина** — это предмет преподавания в высших учебных заведениях.

- Сравнительное правоведение как *наука* — это совокупность научных знаний о правовых системах современности.
- При употреблении термина «сравнительное правоведение» речь идет о науке сравнительного правоведения, о комплексном и сравнительном изучении правовых систем современности.
- Сравнительное правоведение как наука и учебный курс в каждой стране имеет свои особенности. В разных странах применяются неодинаковые доктринальные подходы ученых к предмету сравнительного правоведения, даже в одной и той же стране нередко существует несколько школ и направлений.
- Само название сравнительное правоведение имеет разное семантическое звучание «сравнительное правоведение — сравнительное право — правовое сравнение — сравнение права» и т.д.

По мнению Ю.А. Тихомирова

- «сравнительное правоведение представляет собой расширяющуюся область научного юридического знания и, одновременно, теоретико-методологическую дисциплину в системе права».
- «Ее цель - изучать и сопоставлять различные правовые массивы и системы между собой и с нормами международного права, выявлять сходство и различия, определять тенденции общеправового развития» .

Ю.А. Тихомиров выделяет следующие объекты сравнительного правоведения

- - правовая действительность, или правовая реальность;
- - правовые семьи;
- - правовые учения, концепции и правовые взгляды;
- - правовые системы государств;
- - правовые массивы и комплексы, складывающиеся в межгосударственных объединениях;
- - национальное законодательство;
- - отрасли, подотрасли законодательства и нормативные массивы;
- - правовые институты;
- - законы и иные правовые акты;
- - правовые нормы;
- - юридическая техника.

Немецкие компаративисты К. Цвайгерт и Х. Кетц

- Несколько иначе определяют «сравнительное право», понимая под этим термином применение сравнительного метода при изучении права как объекта интеллектуальной деятельности .

- **Объект сравнительного правоведения** - любые сопоставляемые (сравниваемые) друг с другом государственно-правовые явления. Речь при этом идет о любых явлениях, относящихся к объектам юридической науки.
- **Предмет сравнительного правоведения** - понятийно-правовые свойства и значения сравниваемых государственно-правовых явлений, их сходство и различие как форм выражения принципа формального равенства.
- **Метод сравнительного правоведения** - общеюридический метод, конкретизированный применительно к понятийно-правовому познанию разных государственно-правовых явлений, сравниваемых друг с другом в качестве различных форм выражения принципа формального равенства

Структура сравнительного правоведения

- **Общая часть** включает в себя освещение проблем истории, теории, предмета и методологии сравнительного правоведения, места и роли сравнительного правоведения в системе юридической науки и высшего образования, актуальные научные задачи и основные направления сравнительно-правовых исследований отечественной системы права с учетом ее места (правовых свойств, характеристик, меры правовой развитости) на правовой карте мира, опыта, достижений и тенденций развития зарубежной юридической компаративистики.
- **К особенной части** относится вся тематика конкретных сравнительно-правовых исследований различных правовых (государственно-правовых) явлений - от сравнительного (синхронного или диахронного) анализа отдельных норм отечественного или зарубежного права до сравнительно-правовых исследований всех основных прошлых и современных систем национального права сравнительно-правового изучения отдельных отраслей права (например, сравнительно-правового исследования конституционного права, трудового права, частного

2. Возникновение сравнительного правоведения

- Р. Давид считает что «сравнение правовых систем, соседствующих на географической карте, — дело столь же давнее, как и сама правовая наука».
- Греческий ученый Г. Маридакис писал , что Аристотель, чтобы сделать выводы о закономерностях политической организации, собрал, сравнил и проанализировал конституции **158** греческих и варварских городов

- Ш. Монтескье, в своем труде «О духе законов», провел сопоставление различных правовых систем и строил свое понимание права на предположения относительно причин различий между этими системами.
- В английская компаративистика считает Ф. Бэкона основателем сравнительного правоведения, поскольку он широко использовал сравнение, разрабатывая индуктивный метод, особенно при составлении своих таблиц сходства, различия и сопутствующих изменений.
- По мнению же немецких юристов, первым, кто выдвинул идею о сравнении правовых систем, был Лейбниц.

- Известный немецкий философ Гегель часто пользовался методом сравнительного анализа при исследовании социальных и государственно-правовых явлений.
- В качестве иллюстрации можно привести его статью "Английский билль о реформе 1831 г."
- В процессе анализа Гегель обращает внимание на достоинство билля, преодоление взглядов на позитивность как основу всех институтов английского права, которые "даны" властью и отражают скорее "частные" привилегии.
- В основе же правовых институтов континентальных государств лежат общеправовые принципы справедливости, равенства.
- Акцентируется влияние Франции на правопорядок в Европе. Отставание Англии объясняется господством в ней аристократических порядков. Критически оценивается и Конституция Германской империи, которая явилась лишь

- К. Маркс и Ф. Энгельс не оставили без внимания возможность сопоставления государственно-правовых институтов.
- В историческом плане предметом их анализа были догосударственные и государственные образования, этапы развития рабовладельческих, феодальных и капиталистических государств и перспективы создания безгосударственного коммунистического общества.
- В то же время отдельные институты современных государств — монархизм, парламентаризм, разделение властей, исполнительная власть, выборы — сопоставлялись в критическом и позитивном аспектах.
- Многочисленные иллюстрации трудового, рабочего, конституционного, гражданского, семейного права в их отдельных проявлениях обнаруживаются во многих трудах основоположников марксизма применительно к Германии, Англии, Франции.
- В этом видны используемые ими познавательные и социальные функции сравнительного правоведения.

- Представляется, что все-таки и Монтескье, и Бэкона, и Лейбница, и Гегеля нельзя считать основателями сравнительного правоведения.
- **Их можно назвать лишь предвестниками сравнительного права.**

- Сравнительное правоведение сложилось как самостоятельная научная дисциплина лишь во второй половине XIX в.
- Возникли такие научные учреждения, как Общество сравнительного законодательства во Франции, основанное в практических целях в 1869 г.
- Английское общество сравнительного законодательства, созданное в 1898 г.
- Международная ассоциация сравнительного правоведения и науки народного хозяйства, учрежденная в 1899 г. в Берлине

- Институционализация выражалась далее в создании и издании специальных журналов, регулярном созыве международных конгрессов и т.д.
- Соображения практического характера привели в некоторых странах (во Франции, Германии, Англии, США) к включению в программу юридического образования сравнительного правоведения, основу которого составляли исследования зарубежных правовых систем, и к созданию специальных кафедр

3. Предмет сравнительного правоведения

- Сравнительное правоведение основано на сознательном, теоретически и методически основанном применении сравнительного метода в качестве основного и ведущего частно-научного метода в исследовании, цель которого прийти к сравнительно-сопоставимым выводам.

- Сравнительно-правовой метод и сравнительное правоведение представляют собой две стороны одного вопроса. Они тесно взаимосвязаны, хотя между ними есть и определенное различие.
- Известный русский юрист Г.Ф. Шершеневич отмечал, что:
- « не следует смешивать сравнительное изучение законодательства в целях его совершенствования со сравнительным правоведением, задача которого — выявление общих законов развития права».

- Сравнительное правоведение — как наука.
- *1. Сравнительное правоведение использует* сравнительный метод при изучении правовых институтов и конкретных юридических проблем страны, к которой принадлежит исследователь.
- В этом случае на широкой сравнительно-правовой основе изучается конкретная правовая проблема. Этот аспект обычно охватывает сравнение на микроуровне, в рамках отдельных отраслей права.

- 2. *Сравнительное правоведение изучает* зарубежное (иностранное) право на уровне правовых систем в целом, на уровне отдельных отраслей права и основных правовых институтов.
- Здесь речь идет о том, чтобы создать «юридическую географию», подобно тому как в прошлом стремились воспроизвести на основе сравнения всеобщую историю права.
- Цель такого макросравнения — дать ответ на вопросы о том, что происходит на правовой карте мира, как развиваются основные правовые системы современности, как отразились изменяющиеся условия на национальных правовых системах различных государств.
- При изучении существующих правовых систем географическая сравнительная перспектива не менее важна и сложна, чем историческая.

Круг вопросов, составляющих предмет сравнительного правоведения.

- методологические проблемы сравнения в праве («теория сравнительно-правового метода»);
- сопоставительное изучение основных правовых систем современности (при этом весьма велико значение вопроса о классификации этих систем);
- традиционное «сравнительное законодательство», т.е. сравнение нормативных источников по конкретным правовым проблемам, преимущественно на уровне и в рамках отраслей права;
- так называемое функциональное сравнение и некоторые другие социологически ориентированные виды сравнительно-правовых исследований;
- историко-сравнительное изучение права.

- Разумеется, не всякое исследование иностранного права может быть отнесено к сравнительному правоведению.
- Возможны сугубо страноведческие исследования, не преследующие сравнительно-правовых целей. Но и такие исследования всегда будут иметь компаративистскую окраску, содержать значительный эмпирический и фактологический материал для дальнейших сравнительно-правовых исследований, прежде всего для сравнения с правовой системой страны компаративиста.

4. Значение сравнительного правоведения

- Сравнительное правоведение помогает преодолеть узконациональный угол зрения при изучении права, позволяет взглянуть на него под более широким углом зрения.
- Соотнесение национальной правовой системы с зарубежными создает условия для более четкого выявления ее своеобразия.
- Значение сравнительного правоведения для развития юридической науки состоит не только в приобретении новых теоретических знаний о правовой действительности, но и в том, что и чисто эмпирическое знание тем или иным образом будет учитываться при изучении национального права.

- Сравнительно-правовые исследования в сочетании с традиционными историческим, нормативным и социологическим видением права позволяют:
- *во-первых*, изучить явления правовой действительности, которые ранее не охватывались проблематикой правоповедения, и выйти за национальные рамки своей правовой системы;
- *во-вторых*, взглянуть под особым углом зрения на ряд традиционных проблем юридической науки с учетом тенденций развития права в современном мире.

- Для юридической науки, обращенной прежде всего к национальному праву, использование сравнительного правоведения особенно важно, ибо помогает установить, каким образом решается одна и та же правовая проблема в разных странах, расширяет горизонты юридических исследований, позволяет учитывать как позитивный, так и негативный зарубежный юридический опыт.
- В настоящее время без учета данных сравнительного правоведения общетеоретические выводы не могут претендовать на универсальный и обобщающий характер. С другой стороны, некоторые сложившиеся понятия юридической науки нуждаются в уточнениях с учетом зарубежного юридического опыта и мировой правовой мысли.