

Тема 3. Правовые системы мира

Основы права. Майнор Юриспруденция.

Понятие правовой системы и ее основные элементы

Правовая система

- (в т.ч. национальная) система правовых явлений в отдельном государстве

Правовая семья

- Совокупность правовых систем (в т.ч. национальных), объединенных по общим признакам:
- Общие источники права
- Общие исторические корни (происхождение)
- Наличие общих правовых институтов
- Наличие и место правовой доктрины в системе источников права
- Особенности юридической техники, нормотворчества
- Другие признаки, основания

Юридическая компаративистика, сравнительное правоведение

- Наука, изучающая, сравнивающая правовые системы.
- Начала формироваться в XIX в.
- В 1900 г. в Париже был проведен первый съезд правоведов-компаративистов.
- Наиболее заметными в данной науке являются труды ученых: Рене Давида, Конрад Цвайгерта, Хайне Кётца, Родольфо Сакко и др.
- Среди современных российских ученых наиболее значимый вклад в развитие науки внесли: М.Н. Марченко, Ю.А. Тихомиров, Л.Р. Сюкияйнен, В.Е. Чиркин и др.

Правовые системы современности, их отличительные черты и особенности

- Все правовые системы современного мира принято классифицировать на группы с определенными наименованиями: правовые семьи, круги, стили и т.д.
- Наиболее заметным вкладом в классификацию правовых системы современности сделал **Рене Давид**, который предложил критерии выделения **правовых семей** – совокупности правовых систем, сгруппированных в семьи по определенным признакам:
- **Идеологический критерий**: философия системы, система правосудия
- **Юридический критерий**: роль источников права в системе, наличие определенных правовых институтов, особенности юридической техники и т.д.

Правовые системы современности, их отличительные черты и особенности

- Рене Давид в своем ведущем труде «Основные правовые системы современности» предложил выделить следующие основные правовые семьи:
- **Романо-германскую (континентальную)**
- **Семью общего права (common law, англо-американскую)**
- **Социалистическую** (в поздней редакции издания – российскую правовую систему)
- Рене Давид также выделил и другие правовые системы: **мусульманское, индусское и иудейское право** (условно – религиозные правовые системы), **дальневосточные и африканские правовые системы** (условно – традиционные правовые системы).

Правовые системы современности, их отличительные черты и особенности

- Немецкие компаративисты (в сфере частного права) **К. Цвайгерт** и **Х. Кётц** предложили понятие **правового стиля**, включающее:
 - историческое происхождение и развитие правовой системы;
 - господствующую доктрину юридической мысли и ее специфику;
 - выделяющиеся своеобразием правовые институты;
 - правовые источники и методы их толкования;
 - идеологические факторы.
- На основании этих критериев авторы выделили: романскую, германскую, англо-американскую, северную (скандинавскую) и др. правовые стили (семьи).

Правовые системы современности, их отличительные черты и особенности

- В сравнительном правоведении также используется понятие "**правовая традиция**": выделяют традиции общего права, исламскую, конфуцианскую, талмудическую традиции и др.

Романо-германская (континентальная, европейская) правовая семья

- Центральным звеном романо-германской правовой семьи является рецепированная (усвоенная) и переработанная система римского права, развивавшаяся во взаимодействии с обычным правом германских и романских народов.
- Римское право стало основой канонического права, одной из первых целостных правовых систем средневековой Европы.
- Правовая система сформировалась благодаря единому религиозному, культурному, образовательному пространству. Активную роль в формировании романо-германского права сыграли европейские университеты.

Романо-германская (континентальная, европейская) правовая семья

- Правопорядки романо-германской семьи состоят из частного и публичного права, которые, в свою очередь, делятся на отрасли права. Поскольку заимствовалось римское частное право, фундаментом романо-германской правовой семьи стало гражданское право. Отрасли уголовного, конституционного и тем более административного и трудового права сформировались гораздо позже.
- До конца XVIII в. основным источником права в странах континентальной Европы был правовой обычай. Начиная с Великой французской революции нормативный правовой акт стал утверждаться в качестве основного источника права. Судебная практика начала признаваться вторичным источником права: суды конкретизируют нормы, принятые законодателем. Таким образом, первичными источниками права в этой семье являются нормативный правовой акт, правовой обычай и принципы права, вторичными - судебная практика, правовая доктрина.
- Юридическая техника характеризуется стремлением выразить правовую норму кратко, абстрактно. Норма представляет собой общее требование к поступку или указание на ответственность, наступающую в случае правонарушения.

Романо-германская (континентальная, европейская) правовая семья

- В [романо-германскую правовую семью](#) входят страны континентальной Европы, Латинской Америки. Существенное влияние романо-германская правовая семья оказала на право Канады, Шотландии, ЮАР и Японии.

Семья общего права (common law, англо-американская)

- Общее право в Англии возникло благодаря нормандскому господству после вторжения Вильгельма I (Завоевателя) на территорию Англии в 1066 году. Особенности общего права на данном этапе было то, что оно, во-первых, в определенном смысле стало правом оккупационных властей, а во-вторых, было построено не на основе единого, первоначального замысла, а в силу доступных средств и возможностей.
- Сложилась система разъездных, а не постоянных судов. Не все судьи разбирались в местных обычаях, в связи с чем задачу решать дело по существу оставляли для присяжных, знакомых с местными правилами. Тем не менее подобное право стало общим для Англии благодаря деятельности судей. После выездных сессий они, собираясь в Вестминстере, вырабатывали общие нормы, сложившиеся на основании применения местных обычаев.

Семья общего права (common law, англо-американская)

- Общее право приобрело значимость благодаря тому, что решения королевских судов принудительно исполнялись, в отличие от сеньориальных, церковных, торговых судов. Чтобы защитить свои права, подданные все чаще обращались к королю. Исключительная юрисдикция королевских судов расширялась.
- В это время начала складываться доктрина обязательности судебного прецедента: решение высшего королевского суда должно являться моделью рассмотрения аналогичных дел для той же инстанции и нижестоящих судов. Прецедент стал основным источником права.

Семья общего права (common law, англо-американская)

- Со второй половины XV в. с **судами общего права** начали соперничать **суды лорда-канцлера**, провозгласившие основой решения не соблюдение строгой процедуры, а достижение справедливости.
- Конкуренция общего права и права справедливости постепенно начала сглаживаться с XVII в., а затем и вовсе сошла на нет - после судебных реформ XIX в. В настоящее время английские суды могут применять как прецеденты общего права, так и права справедливости.

Семья общего права (common law, англо-американская)

- В основе структуры английского права лежат **общее право и право справедливости**.
- Английское право не знает деления на публичное и частное право, а также отраслевой структуры европейского права. Хотя в английском праве также существуют отрасли права, они отличаются от отраслей романо-германского права: наличествуют отрасли договорного права, права собственности, деликтного и уголовного права. Специфически английскими по происхождению считают такие институты права справедливости, как траст, эстоппель, некоторые формы исков и т.д.
- Первичными источниками права в Великобритании в настоящее время считаются судебный прецедент и статутное (писаное) право. Роль нормативного правового акта постепенно возрастает. Ко вторичным источникам относят обычаи и правовую доктрину.
- Юридическая техника характеризуется казуистичностью, намерением выразить норму более подробно, чем в странах романо-германской правовой семьи.

Семья общего права (common law, англо-американская)

- Данное право стало общим прежде всего для Англии, а затем и Уэльса. Общее право не есть право Великобритании, оно, например, не применяется по умолчанию в Шотландии, где произошло смешение систем прецедентного и континентального права.
- После основания колоний общее право начало использоваться в Северной Америке. Постепенно общее право распространилось на Канаду, Австралию, Новую Зеландию и др. Правовые системы этих стран на сегодняшний день образуют правовую семью общего права (common law).

Религиозные правовые системы

- К религиозным правовым системам относят: мусульманское, индуское, иудейское право. В этом ряду некоторые исследователи выделяют христианское (каноническое и церковное) право.
- В любой религиозной правовой системе центральным ядром является религиозное учение (христианство, ислам, индуизм, иудаизм и т.д.), нормы поведения для верующих.
- Религиозные правовые семьи существуют в современных государствах как ведущая сила или же вступают во взаимодействие со светским правом и другими правовыми системами.
- Они имеют долгую историю развития и сохраняют свою силу до наших дней.

Религиозные правовые системы.

Особенности мусульманского права

- Термин "исламское право" в мусульманской традиции не используется, существуют понятия "шариат" и "фикх".
- **Шариат** ("правильный путь") - система требований к правоверному мусульманину, затрагивающая вопросы религиозной догматики, исламской этики и внешне выраженного поведения человека.
- Науку, извлекающую из шариата правила поведения, именуют практическим правоведением, **фикхом**.
- Термином "**усуль аль-фикх**" называют исламскую правовую доктрину, теоретическое правоведение, занимающееся поиском оснований правовых норм.

Религиозные правовые системы.

Особенности мусульманского права

- Исламское право долгое время существовало как правовая доктрина.
- Государственная власть не считалась источником правовых предписаний.
- Право развивалось благодаря деятельности исламских богословов-правоведов (факихов).
- На сегодняшний день сформировалось несколько правовых школ (толков) исламского права.
- Исламское право не знает деления на публичное и частное.
- Специфическими исламскими правовыми институтами являются вакф - "собственность Бога", институты отдельных видов преступлений (преступления против Бога, или худуд, преступления против личности, или кисас, и др.).

Религиозные правовые системы.

Особенности мусульманского права

- Религиозные источники исламского права - Коран и Сунна.
- В узком (формально-юридическом) смысле источниками права являются правовая доктрина, нормативный правовой акт и правовой обычай.
- Источниками права (как логическими методами извлечения правовых норм) выступают кыяс (суждение по аналогии) и масалих мурсала ("исключенные интересы") - конструкция, "согласно которой основанием введения нормы могут признаваться реальные общие интересы людей, не противоречащие точно установленным Аллахом запретам и дозволениям.

Религиозные правовые системы.

Особенности мусульманского права

- Юридическая техника в странах исламского права имеет ряд особенностей. Они вызваны тем, что доктрина исламского права изначально предпочитала заниматься отдельными вопросами, а не построением единой, стройной системы права.
- Единство правовой терминологии было невозможно ввиду существования различных правовых школ и отсутствия иерархии между ними. Лишь позже мусульманские правоведы начали вырабатывать общие для правовых толков нормы-принципы.
- Современная тенденция усиления нормативного правового акта как источника права также способствует созданию единообразных правил поведения.

Религиозные правовые системы.

Особенности мусульманского права

- Ни в одном из существующих государств исламское право не является единственно действующей правовой системой, оно везде сочетается с неисламскими правовыми регуляторами.
- Наибольшую роль исламское право играет в Саудовской Аравии и Иране, меньшую - в Катаре, Омане, Кувейте, Пакистане, странах Северной Африки.
- В некоторых государствах исламское право имеет локальное значение. Так, в северных областях Нигерии, где проживают народности хауса-фулани, существуют шариатские суды.
- Правовые системы многих мусульманских стран испытали влияние романо-германского и общего права, что привело к сочетанию правовых институтов различных семей.

Традиционные правовые системы

- Согласно Рене Давиду о праве Дальнего Востока и Африки:
- В своем поведении человек должен руководствоваться не юридическими мотивами, а стремлением к гармонии и миру.
- Согласительные процедуры ценнее правосудия, и конфликты следует гасить путем посредничества, а не решать правовым путем.
- Конечно, могут существовать законы как средство устрашения или как какая-то модель. Но они создаются не для того, чтобы применяться, и к тем, кто хочет строить свою жизнь, руководствуясь ими и игнорируя приличия и правила хорошего поведения, не испытывают ничего, кроме презрения. Так же относятся и к тем, кто изучает или применяет право.
- Весь Дальний Восток традиционно придерживается именно такого взгляда, выразив его в формуле "право хорошо для варваров".

Традиционные правовые системы

- Географически Рене Давид связывает традиционные правовые системы с Китаем, Японией и другими дальневосточными государствами, а также с государствами Африки и о. Мадагаскар, где обычаи и традиции имеют большую силу, чем нормы права и институты, в том числе из других правовых систем.

Смешанные правовые системы

- Наряду с основными правовыми семьями компаративисты выделяют смешанные правовые системы. К ним относится право ЮАР, Квебека, Израиля, Шотландии и др.
- Важную роль в развитии права ЮАР и Квебека сыграли соответственно староголландское и французское право. Существенное влияние также имело английское право.
- В этих землях действовало правило: если колония была образована путем не оккупации (захвата), а добровольной уступки территории, то оставалось в силе ранее действовавшее право. При этом имелось в виду частное право. Публичное, процессуальное и, как правило, уголовное право перестраивалось по английской модели.

Смешанные правовые системы

- Правовая система Шотландии сложилась в условиях сочетания институтов романо-германского и общего права.
- Израиль как единое государство возник после Второй мировой войны. До того его земли были владением Османской империи, где действовало исламское право, затем - подмандатной территорией Великобритании, где важную роль играло общее право. Различные элементы этих правовых систем вместе с иудейским правом образовали основу правовой системы Израиля.

Российская правовая система как одно из ответвлений континентальной (европейской) системы права

- Российская правовая система является следствием имплементации норм европейского права, скорее византийского права, чем римского частного права, которое оказало значительное влияние на государства Западной Европы. Тем не менее, некоторые правовые институты в российском праве появились в том числе благодаря влиянию французского, германского и англо-американского права.
- Основным источником права в России являются нормативные правовые акты (законы и подзаконные акты государственных органов). В качестве источника права также применяется правовой обычай.
- Важное место в правовой системе России занимают решения высших судов Российской Федерации (Верховного Суда и Конституционного Суда). Они не являются судебными прецедентами по аналогии с прецедентным правом Англии, но имеют большое значение для формирования единообразной судебной практики и даже для модернизации действующего законодательства.
- Юридическая техника близка к европейской модели – нормы права имеют абстрактное содержание, т.к., как правило, адресованы очень широкому кругу субъектов.