

Правовые системы;
правовые семьи:
понятие, виды,
классификация

**В качестве основополагающего
объекта
сравнительного правоведения
выступает категория «правовая
система».**

- В связи с этим стержневым является вопрос о том, что следует понимать под правовой системой.
- В работах ученых-юристов имеются весьма разноречивые определения правовой системы.
- В разных странах преобладают свои подходы к изучению правовой системы:
 - в США — прагматический,
 - во Франции — сравнительно-правовой,
 - в Германии — философский.

- Правовая система — сложное социальное явление, многогранность которого можно определить только с помощью системы научных категорий.
- Какое-либо одно определение не может исчерпать характеристики всех ее свойств.
- Но прежде чем говорить о правовой системе, необходимо уяснить , что такое система права

Система права

- комплекс правовых норм и нормативно-правовых предписаний, обладающим качеством системности, регулятивности, формальной определенности, государственной обеспеченности.
- Известный компаративист А.Х. Саидов, считает, что «система права - понятие структурно-институциональное, оно раскрывает взаимосвязь, соотношение и строение отраслей права, что определяется объективными и субъективными факторами». Таким образом, система права представляет собой само право, то есть ядро правовой системы общества.

- Правовая система, это более крупный комплекс, который наряду с системой права включает- в себя правовое сознание, правовую культуру, правовую науку, юридическую практику, процессы правотворчества и правореализации.
- Можно говорить о том, что правовая система охватывает правовые явления общества.
- Право не может существовать само по себе, оно нуждается в иных элементах правовой системы общества.

- В соответствии с принципом единства логического и исторического общее определение правовой системы должно отразить реальную историю и многообразие форм права. Для понимания правовой системы ключевыми, по нашему мнению, являются категории «правопонимание», «правотворчество», «правоприменение».
- Поэтому исследование правовой системы должно охватывать,
- во-первых, систему взглядов, идей, представлений, теорий, т. е. правопонимание в данный исторический период;
- во-вторых, анализ нормативной основы, ее структуры;
- в-третьих, систему осуществления права.

- Правовая система является социальной системой в том смысле, что существует в обществе и связана с иными системными образованиями.
- Специфика ее развития во многом определяется именно взаимодействием и взаимопроникновением иных социальных систем и институтов (например, религии).
- Нельзя изучать особенности индуистского права, не учитывая его тесную связь с индуизмом.
- Правовая система также тесно связана с экономической и политической системами.
- Например, существовавшая ранее социалистическая правовая семья и ныне развивающиеся постсоциалистические правовые системы напрямую зависели от особенностей экономического и политического строя.

- Термин «правовая система общества» далеко не единственный.
- Существует смежное понятие «правовая надстройка», которая «показывает обусловленность права экономическим базисом».
- Правовая система общества, напротив, отражает ее автономность как самостоятельного социального образования .

- Правовая система общества, как правило, существует в рамках страны (например, правовая система Франции), Но, например, сложно говорить об однородной правовой системе Великобритании, так как есть правовые системы Англии, Шотландии, Северной Ирландии.
- В США - стране англосаксонского права, встречаются штаты со смешанными правовыми системами (например, штат Луизиана).

Однородные правовые системы объединяются в еще более крупные образования –

правовые семьи.

- Помимо понятия «правовая семья» в литературе используются близкие по своему значению термины.
- Р.Давид использует понятие «семья правовых систем».
- К.-Х. Эберт и М. Рейнстайн - «правовые круги».
- И. Сабо «форма правовых систем».
- С.С. Алексеев - «структурная общность» .
- Думается, что это различия преимущественно терминологического порядка.
- Мною будет использоваться категория «правовая семья».

- Понятие «правовая семья» отражает те особенности некоторых правовых систем, которые являются результатом сходства их конкретно-исторического развития: структуры, источников, ведущих институтов и отраслей, правовой культуры, традиций и т.д.
- При изучении иностранного права и использования сравнительного метода это понятие дает возможность сконцентрировать внимание на определенных «моделях», представляющих определенные типы права, в которые входит более или менее значительное количество этих систем.

Критерии классификации правовых семей

- Прежде чем рассмотреть основные подходы к классификации правовых семей современности, следует выделить несколько методологических положений.
- Во-первых, любая классификация относительна. Она неизбежно огрубляет действительность и не может учесть всего разнообразия окружающего нас мира.
- Во-вторых, следует различать диахронное (историческое) и синхронное (логическое) сравнение. Нельзя смешивать данные аспекты классификации правовых семей. В противном случае наряду с современными правовыми семьями придется выделять античное право, что представляется некорректным.
- В-третьих, учитывая обилие различных подходов к классификации правовых семей современности, необходимо выделить наиболее значимые из них.

Под правовой семьей

- понимается более или менее широкая совокупность национальных правовых систем, объединенных общностью исторического формирования, структуры, источников, ведущих отраслей и правовых институтов, правоприменения, понятийно-категориального аппарата юридической науки.

- На первом Международном конгрессе сравнительного права (Париж, 1900 г.) выделяли французскую, англо-американскую, германскую, славянскую и мусульманскую правовые семьи.
- Иногда пытаются говорить о простых (правовые традиции) и сложных (стиль правовых систем) критериях .
- Безусловно, правовые традиции можно понимать по-разному. Но простой критерий не может дать четких различий между правовыми семьями.
- Многие правовые семьи имеют собственную структуру, предполагающую дальнейшую дифференциацию. Так, романо-германская правовая семья включает в себя скандинавскую и латиноамериканскую подгруппы.
- Поэтому более целесообразным представляется использование сложных критериев.

- В настоящее время вопрос о классификации правовых систем современности приобретает большее, чем когда бы то ни было ранее, значение.
- Об этом говорят даже чисто количественные показатели.
- В XX в. число национальных правовых систем увеличилось почти втрое и ныне приближается к двумстам.

Концепция К. Цвайгерта и Х. Кётца

- критерием разграничения правовых семей является такое понятие, как «правовой стиль» (стиль), содержание которого составляют пять факторов:
- 1) историческое происхождение и развитие правовой системы;
- 2) господствующая доктрина юридической мысли и ее специфика;
- 3) выделяющиеся своим своеобразием правовые институты;
- 4) правовые источники и методы их толкования;
- 5) идеологические факторы.
- Соответственно выделяются: романская, германская, англо-американская, северная, социалистическая, дальневосточная правовые семьи, а также исламское право и индусское право

.

- Вышеуказанный подход позволяет выделить большое количество правовых семей.
- Но, сразу возникают определенные вопросы: Во-первых, нет единой социалистической семьи, поскольку не существует СССР.
- Более целесообразно говорить о пост социалистических правовых системах, так как сложно сейчас объединить бывшие социалистические страны центральной и восточной Европы с Китаем или КНДР.
- Во-вторых, не ясно, почему искусственно разрываются романские и германские правовые системы.
- В-третьих, правовые системы, входящие в северную правовую семью, тяготеют к романо-германской правовой семье.

Классификация Р. Давида

- В основе классификации два критерия:
- 1. идеологический (фактор религии, философии, экономической и социальной структуры);
- 2. критерий юридической техники.
- При этом оба критерия должны быть использованы в совокупности.
- На основании этого выделена знаменитая трихотомия (романо-германская, англосаксонская и социалистическая семьи).
- Правда, в одной из последних работ Р. Давида социалистическая правовая семья ставится под сомнение, а сам автор вообще отказался от полемики по данному вопросу.

- Таким образом, классификаций правовых семей много.
- Некоторые правовые системы сложно уложить в рамки каких бы то ни было правовых семей.
- Например, ведутся споры о самостоятельном характере правовых систем латиноамериканских государств и правовых системах скандинавских стран.
- Стоит учесть, что некоторые правовые системы носят смешанный характер (правовая система Шотландии, США).

- В рамках данного лекционного курса, я буду придерживаться классификации данной Ю. А. Тихомировым:
- романо-германская, англосаксонская правовые семьи, семья мусульманского права и семья индусского права, правовые семьи Дальнего Востока, семья обычного права стран Африки и постсоциалистические правовые системы.

По мнению Ю.А. Тихомирова

- существует также так называемая «кочующая семья» (вполне разумно говорить и семьях), появление которой можно связать с усилением взаимодействия правовых семей, привнесением эмигрантами, переселенцами в правовую систему своей новой родины элементов предыдущей правовой системы.

- Современное развитие правовых семей характеризуется усилением их взаимодействия.
- Элементы одной правовой семьи начинают проникать в недра другой, что связано с общей тенденцией усиления интеграционных процессов современного мира, глобализацией и т.д.
- Динамика развития приводит к тому, что некоторые правовые семьи сужают сферу своего присутствия на правовой карте (социалистическая правовая семья), появляются смешанные правовые семьи.
- Процессы развития затрагивают и их внутренне строение, поскольку имеет место обособление отдельных групп правовых систем.