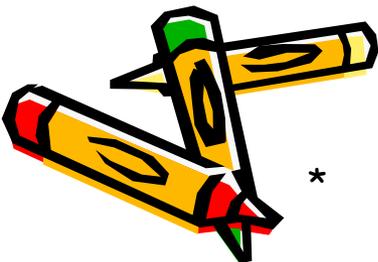


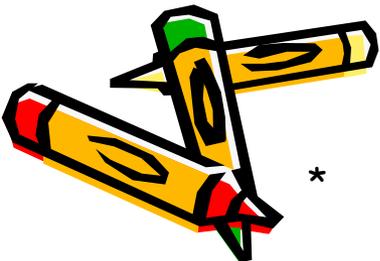
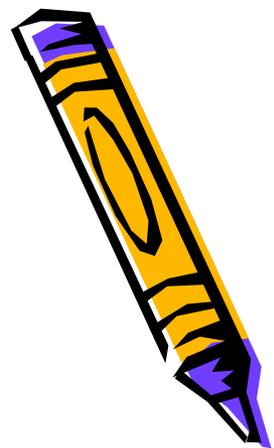
СРАВНИТЕЛЬНОЕ ПРАВОВЕДЕНИЕ

Д.Ю.Н., зав. каф. теории государства и права
Азнагулова Г.М.



Вопросы лекции

1. Понятие и история сравнительного правоведения;
2. Методология сравнительного правоведения;
3. Взаимодействие национальных правовых систем.
4. Сравнительное правоведение и международное право.

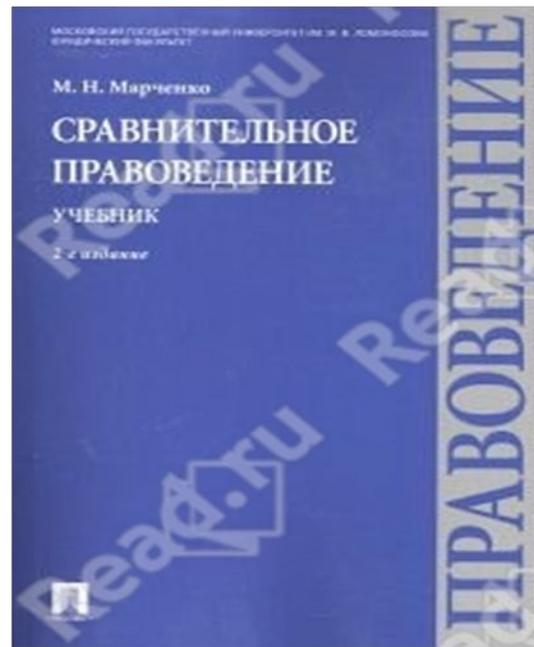


*

Литература по дисциплине



Рене Д. Основные правовые системы современности. М.: Прогресс, 1988.
□ уникальное исследование правовой карты мира.
Проанализированы теоретические основы мировых правовых систем.



Марченко М. Н. Сравнительное правоведение: Учебник. — М.: Издательство Проспект, 2012.
□ рассматривается история становления и развития сравнительного правоведения, функций, классификация национальных правовых систем и характеристика основных правовых семей.

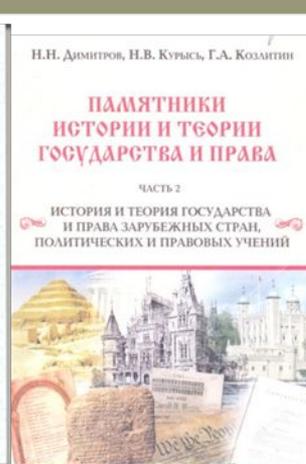
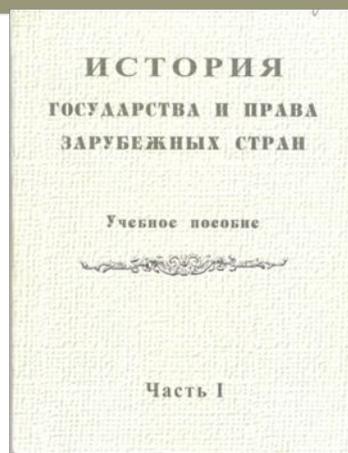
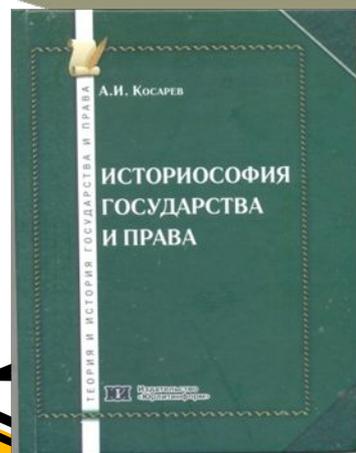


Бехруз Х. Сравнительное правоведение: Учебник для вузов. М.: Феникс, 2008.
□ освещаются теоретические основы сравнительного правоведения, основные правовые семьи в рамках цивилизационного подхода. Отдельно рассматриваются постсоветские правовые системы.

30.09.2012

Литература РТА по дисциплине

- **Косарев А.И.** Историософия государства и права: монография. М.: Юрлитинформ, 2012.
- **Димитров Н.Н., Заикина И.В., Курьсь Н.В.** История государства и права зарубежных стран: учебное пособие в 2-х ч. Ч. 2. М.: РИО РТА, 2006.
- **Димитров Н.Н.** Введение в теорию и историю римского права: Курс лекций. М.: РИО РТА, 2011.
- **Димитров Н.Н., Заикина И.В.** Государственно-религиозные отношения в зарубежных странах и в России: история и современность. М.: РИО РТА, 2007.
- **Димитров Н.Н., Козлитин Г.А., Курьсь Н.В.** Памятники теории и истории государства и права. В 2-х ч. Ч. 2. История государства и права зарубежных стран, Теория государства и права, История политических и правовых учений. М.: РИО РТА, 2009.
- **Карпов М.П.** Теория государства и права: Учебно-наглядное пособие. М.: РИО РТА, 2006.



*

1.1. Понятие и история сравнительного правоведения

Сравнительное правоведение, правовая компаративистика — отрасль правоведения, изучающая правовые системы различных государств путем сопоставления одноименных государственных и правовых институтов, их основных принципов и категорий

ЦЕЛИ

ГНОСЕОЛОГИЧЕСКАЯ

- выявление общих закономерностей развития правовых явлений и институтов
- разграничение общего и особенного, случайного и закономерного в праве

ПРАКТИЧЕСКАЯ

- способствовать сближению и унификации законодательства различных государств
- выработка предложений по совершенствованию национальной системы права

МЕТОДОЛОГИЧЕСКАЯ

- совершенствование методов сравнительного анализа, их соотношения с иными частными и общими методами
- определение места и роли сравнения в системе других методов, его значения

Э
Т
А
П
Ы
С
Т
А
Н
О
В
Л
Е
Н
И
Я

□ Отдельные попытки сопоставления разных правовых образований

□ Использование историко-познавательных приемов сравнения отдельных отраслей законодательств

□ Применение сравнительно-правового метода в исследованиях правовых систем по широкому кругу вопросов

□ Формулирование теории сравнительного правоведения

Сравнение – это

- ❖ научно-философский метод, направленный на способ познания **единичного**, **особенного** и **общего**;
- ❖ установление **сходства** и **различия** объектов и явлений действительности;
- ❖ познавательная операция, лежащая в основе суждений об **общем** и **особенном** в объектах действительности.

С какого момента берет свое начало сравнительное правоведение?

1 подход:

Древнее происхождение сравнительного правоведения (Монтескье, Бэкон, Лейбниц) – обоснование – законы XII таблиц, образование римского права, принципов общего обычного права и т.д.

2 подход:

С даты проведения I Международного конгресса сравнительного права
1900 год, Париж

Основные мировые правовые школы

историческая школа права в Германии
(Г. Пухта, Ф. Савиньи и др.)

вела исследования истории римского и национального германского права

позитивистская школа права,
(Э. Лабуле – Франция, Г. Мен - Англия, А. Пост – Германия, и др.)

переносила идею эволюции с живых существ на все предметы и явления, рассматривала структуру общества как аналогичную структуру организма

Социологическая школа
(Э.Нейкамп, О.Холмс, М.М.Ковалевский и др.)

изучала на основе историко-сравнительного метода в контексте экономических и социальных отношений

Основные российские правовые школы

XVIII-XIX в.

Школа «официальной народности»

- «самодержавие, православие, народность» (М.П. Погодин)
- Основные направления:
 - ✓ Славянофильское направление (И.Д. Беляев)
 - ✓ Государственное («юридическое») направление (Б.Н. Чичерин, К.Д. Кавелин)

XX в.

Евразийство

- ✓ Россия-Евразия – особый культурный мир со свойственными только ей государственно-правовыми чертами
- ✓ Г. Вернадский, Г. Флоровский, Н. Алексеев

Марксизм-ленинизм

- ✓ Государство и право явления конкретно-исторические, классовые, инструмент господства правящего класса
- ✓ М.Н. Покровский, Н.А. Рыжков, С.В. Юшков

XXI в.

Религиозно-историческая

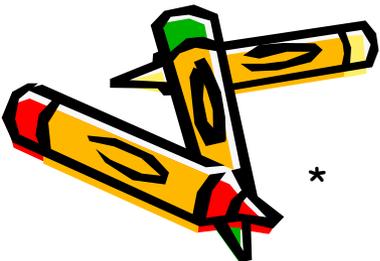
- ✓ Движение человечества к Богу. Высшая ценность — Душа

Всемирно-историческая

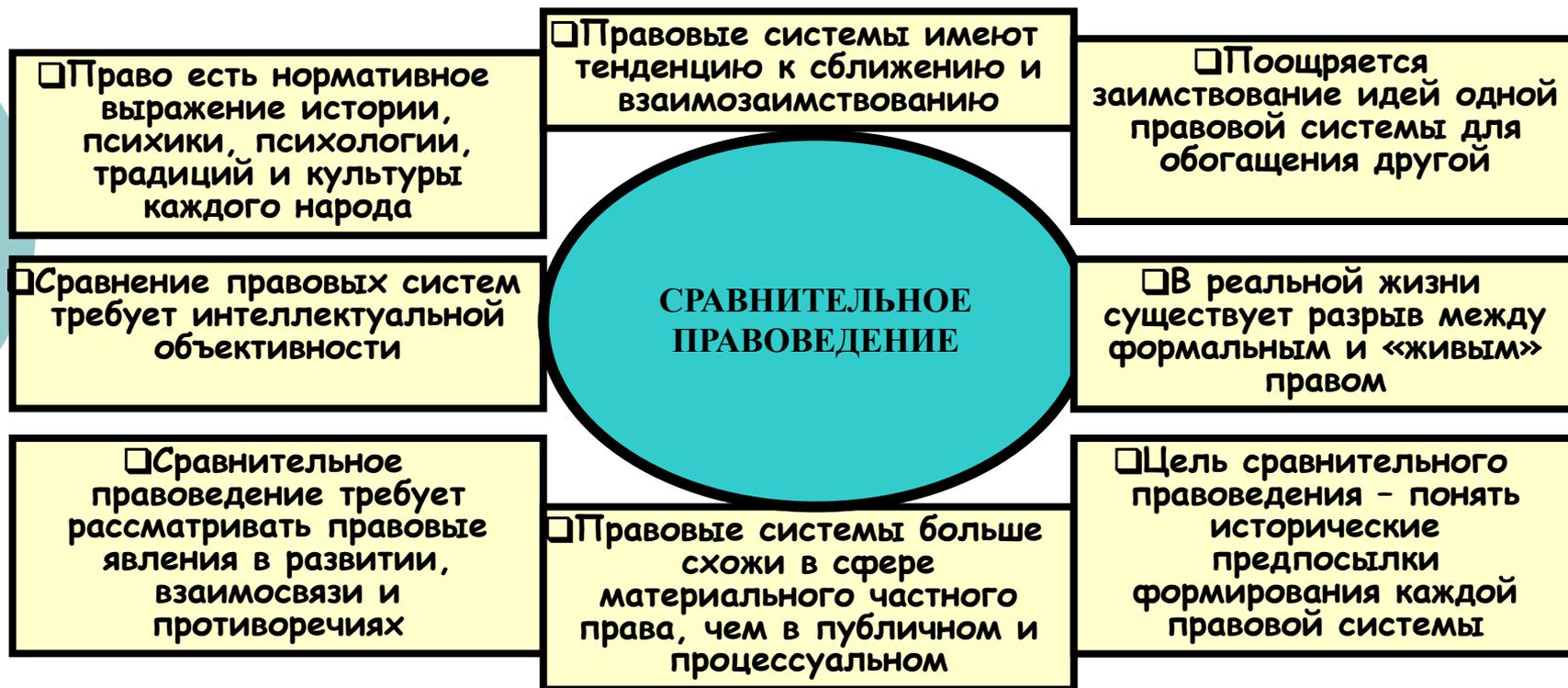
- ✓ Общемировое развитие, прогресс человечества. Высшая ценность — материальные блага
- ✓ Направления:
 - Материалистическое;
 - Либеральное; Технологическое

Локально-историческая

- ✓ Единство человечества и среды его обитания. Высшая ценность — гармония мироздания, сохранение и укрепление здоровья, продление жизни



Аксиомы сравнительного правоведедения



Сферы применения сравнительного правоведения

ТЕОРЕТИЧЕСКОЕ

Способствует изучению национального права

Облегчает понимание зарубежного права

Способствует повышению правовой культуры

Разрушает правовой нигилизм и идеализм

ПРАКТИЧЕСКОЕ

Сравнительное законодательство

Судебная практика

Научные исследования

Международные отношения

Гармонизация международного частного права

Гармонизация международного публичного права

Сравнительное правоведение как учебная дисциплина

ОБЩАЯ ЧАСТЬ

включает

- Решение проблем:
- ✓ истории развития науки сравнительного правоведения,
- ✓ природы сравнительного правоведения и принципов классификации правовых систем,
- ✓ истории развития основных правовых систем современности,
- ✓ места, роли сравнительного правоведения в системе юридической науки и высшего образования,
- актуальные научные задачи
- опыт достижений и тенденций развития зарубежной юридической компаративистики

ОСОБЕННАЯ ЧАСТЬ

охватывает

- определенную тематику конкретных сравнительно-правовых исследований различных правовых явлений:
- ✓ сравнительный анализ отдельных норм отечественного или зарубежного права
- ✓ сравнительно-правовые исследования всех основных прошлых и современных систем национального права,
- ✓ сравнительно-правовое изучение отдельных отраслей права и т.д.

ВИДЫ СРАВНЕНИЯ

Исторически:

- А) **диахронное** – сравнение существующих в прошлом правовых систем общества
- Б) **синхронное** – сравнение действующих правовых систем общества

В пространстве:

- А) **внутреннее** – в рамках одной правовой системы
- Б) **внешнее** – за пределами национальной правовой системы

По объему:

- А) **макросравнение** – сравнение на уровне правовой системы в целом
- Б) **микросравнение** – сравнение на уровне норм и институтов

В зависимости от направления:

- А) **нормативное** – сходство и различие норм права
- Б) **функциональное** – сходство и различие в правовых средствах в регулировании общественных отношений

Таким образом

Сравнительное правоведение (правовая компаративистика)

— это отрасль правоведения, изучающая правовые системы различных государств путем сопоставления одноименных государственных и правовых институтов, их основных принципов и категорий

2. Методология сравнительного правоведения

это глубокий и всесторонний системный анализ сопоставляемых юридических явлений разных правовых систем с применением комплекса средств сравнения с целью выявления общего, специфического и несравнимого

ДИАХРОННОЕ СРАВНЕНИЕ	ВНУТРЕННЕЕ СРАВНЕНИЕ	СРАВНЕНИЕ ПО УРОВНЯМ ПРАВА
<input type="checkbox"/> Историческое сравнение правовых явлений	<input type="checkbox"/> Сравнение внутри одного государства (федеративного или унитарного)	<input type="checkbox"/> Микросравнение юридико-технических моментов
СИНХРОННОЕ СРАВНЕНИЕ	ВНЕШНЕЕ СРАВНЕНИЕ	<input type="checkbox"/> Отраслевое сравнение правовых институтов и отраслей права
<input type="checkbox"/> Сравнение действующих правовых систем	<input type="checkbox"/> правовых систем определенного географического региона <input type="checkbox"/> различных международных объединений и организаций	<input type="checkbox"/> Макросравнение правовых систем в целом
НОРМАТИВНОЕ		ФУНКЦИОНАЛЬНОЕ
<input type="checkbox"/> Отправным пунктом являются сходные правовые нормы, институты, законодательные акты		<input type="checkbox"/> поиск правовой нормы или института, с помощью которых проблема может быть решена конкретная социальная проблема

Объект сравнительно-правовых исследований:

- письменные источники права, закрепляющие предмет исследований: законы, нормативные правовые акты, локальные акты.

Объект сравнительного правоведения

Правовая система общества –
это социально-правовой институт,
служащий формой социального
бытия права в обществе

Структура правовой системы общества

1. Система права в единстве с источниками права
2. Механизм правообразования и реализации права
3. Правовое сознание
4. Правовая политика

Теории классификации правовых систем

ПРАВОВАЯ СИСТЕМА

это всё позитивное право, рассматриваемое в единстве с правовой идеологией, судебной (юридической) практикой и правовой политикой

ТЕОРИЯ КРИТЕРИЕВ КЛАССИФИКАЦИИ ПРАВОВЫХ СИСТЕМ

- ❑ Один критерий
- ❑ Несколько (конгломерат) критериев

ТЕОРИЯ ФАКТОРОВ КЛАССИФИКАЦИИ ПРАВОВЫХ СИСТЕМ

- ❑ Значение имеют лишь объективные факторы
- ❑ Значение имеет все факторы

ПРИНЦИПЫ ФОРМИРОВАНИЯ ПРАВОВЫХ СИСТЕМ

- ❑ Общность исторической судьбы
- ❑ Добровольность либо колониальная зависимость

Основные классификации правовых систем: германская (К.Цвайгерт и Х.Кетц)

В качестве критерия классификации правовых систем - «правовой стиль», который складывается из пяти факторов:

- происхождение и эволюция правовой системы;
- своеобразие юридического мышления;
- специфические правовые институты;
- природа источников права и способы их толкования;
- идеологические факторы.



Рене Давид (Фр.)

Классифицирует правовые системы согласно следующим критериям:

Идеологический критерий:

- Философская, религиозная, культурная база, концепция правосудия, доктрина.

Юридико-технический критерий:

- Источники права, структура права, роль систематизации.

Классификация правовых систем

Правовая семья — широкая совокупность национальных правовых систем, которые объединяют общность источников права, основных понятий, структуры права и исторического пути его формирования

КРИТЕРИИ КЛАССИФИКАЦИИ

Соотношение и использование источников права



Роль суда в создании прецедентов

Происхождение и развитие системы права

Романо-германская правовая семья

➤ объединяет правовые системы всех стран континентальной Европы (в том числе и России)

Англосаксонская правовая семья

➤ правовая семья англосаксонских государств

Религиозная правовая семья

➤ это правовая система, где основным источником права выступает священное писание

Социалистическая правовая семья

➤ объединяет правовые системы социалистических государств

Правовая семья обычного права

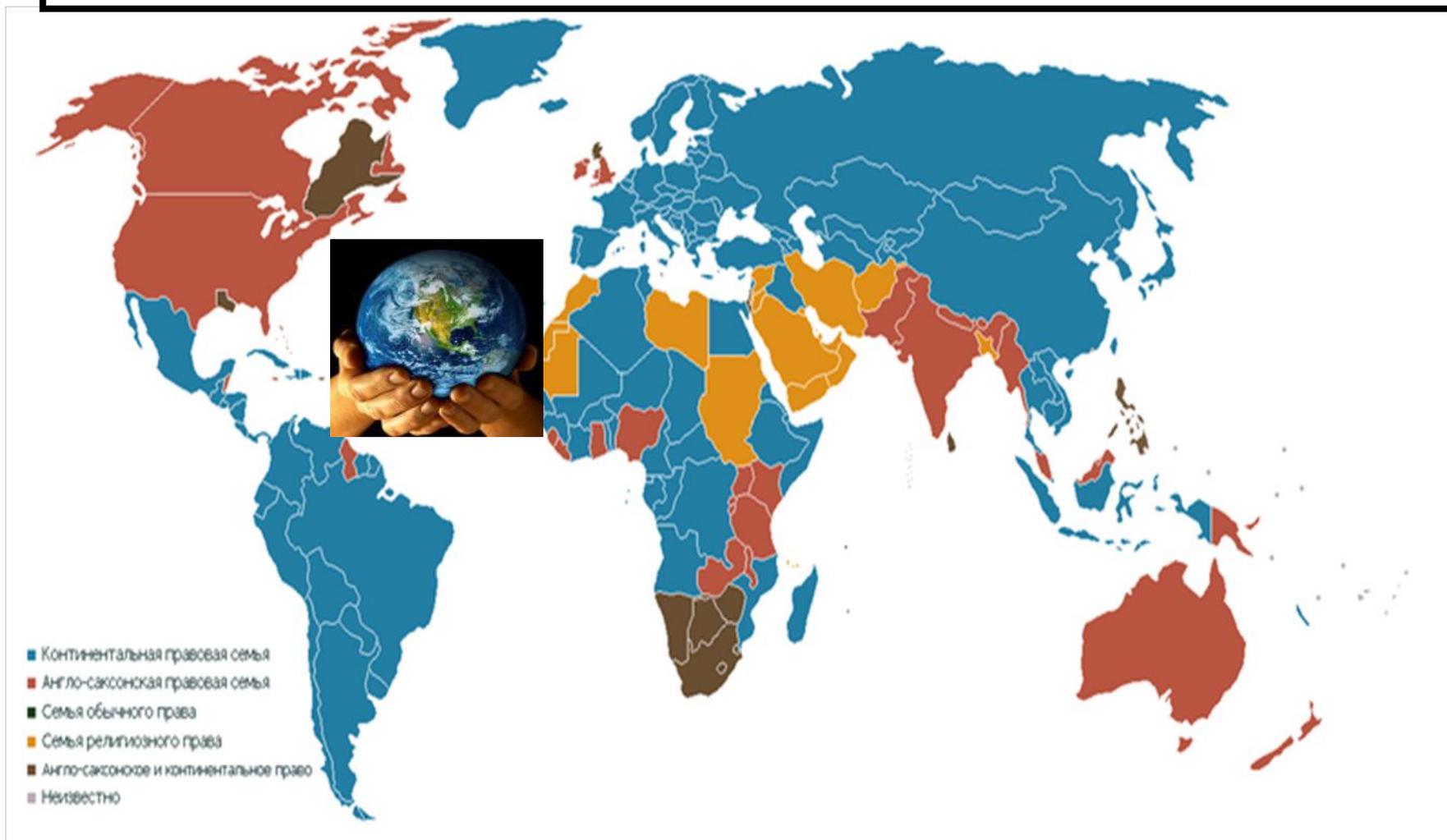
➤ объединяет правовые системы африканских стран традиционного права

2/17/2018

6

Правовая картина мира

совокупность существующих и функционирующих на современном этапе развития общества национальных правовых систем



Таким образом

с учётом направления и предмета исследования сравнительного правоведения его структура в наиболее общем виде представляет собой:

1) "вертикальное" и "горизонтальное" сравнительное правоведение или "историческая" и "догматическая" компаративистика;

2) "общая" (общетеоретическая) и "специальная" компаративистика. Специальная отраслевая компаративистика, в свою очередь, делится на сравнительное гражданское право, сравнительное уголовное право, сравнительное конституционное право и т.п.;

3) сравнительное правоведение в сфере частного права и сравнительное правоведение в сфере публичного права.

3. Взаимодействие национальных правовых систем

Предотвращение и разрешение юридических коллизий

□ Это норма абстрактного, отсылочного характера, решающая вопрос, право какого государства должно применяться для решения данного дела

ОБЪЕМ

□ Отражает содержащееся в ней указание отношений, на которые норма распространяется

ПРИВЯЗКА

□ Указание на национальное законодательство, подлежащее применению к данному виду общественных отношений

Сближение национальных законодательств

- а) сближение законодательства, когда определяется общий курс государств в данной сфере;
- б) гармонизация законодательства, когда согласовываются общие подходы, концепции развития национальных законодательств, вырабатываются общие правовые принципы и отдельные решения;
- в) принятие модельных законодательных актов;
- г) унификация законодательства, когда разрабатываются и вводятся в действие общеобязательные единообразные юридические нормы.

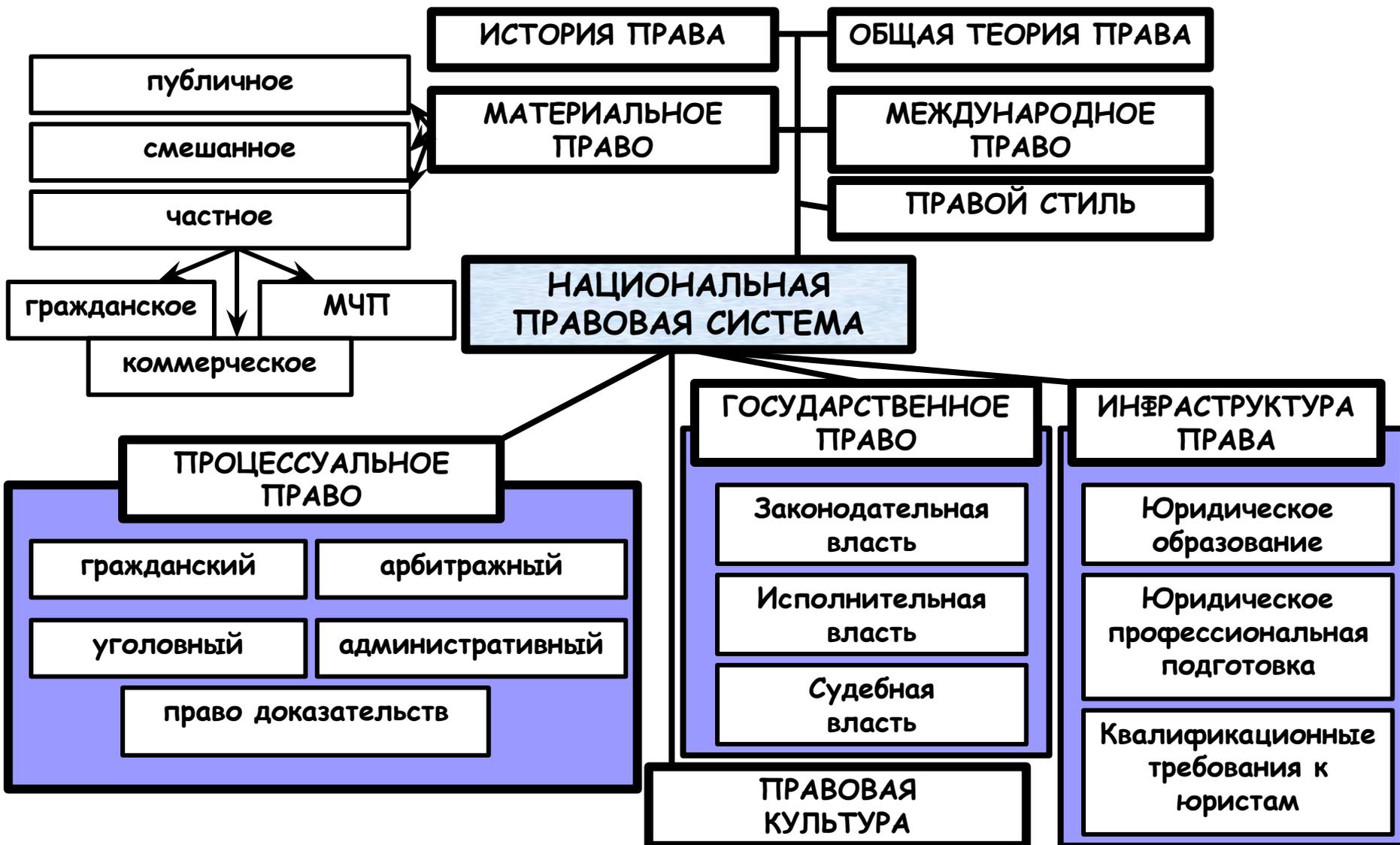
Модельные законодательные акты

□ Законодательный акт рекомендательного характера, содержащий типовые нормы и дающий нормативную ориентацию для законодательства

Международная унификация права

□ Правотворческий процесс, направленный на создание во внутреннем праве различных государств согласованных норм, не противоречащих друг другу, схожих между собой

Компоненты национальной правовой системы



Таким образом

- **Процессы глобализации во всем мире вызывают необходимость налаживания эффективного механизма сближения национальных правовых систем.**
- **Мировым юридическим сообществом выработаны такие способы сближения национальных правовых систем, как применение коллизионных норм, модельных актов, унификация норм и др.**

Выводы по теме

- ❑ Сравнительное правоведение является теорией или научной дисциплиной в ряду отраслей юридической науки. 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.
- ❑ Методология сравнительного правоведения - это глубокий и всесторонний системный анализ сопоставляемых юридических явлений разных правовых систем с применением комплекса средств сравнения с целью выявления общего, специфического и несравнимого
- ❑ Процессы глобализации во всем мире вызывают необходимость налаживания эффективного механизма сближения национальных правовых систем.

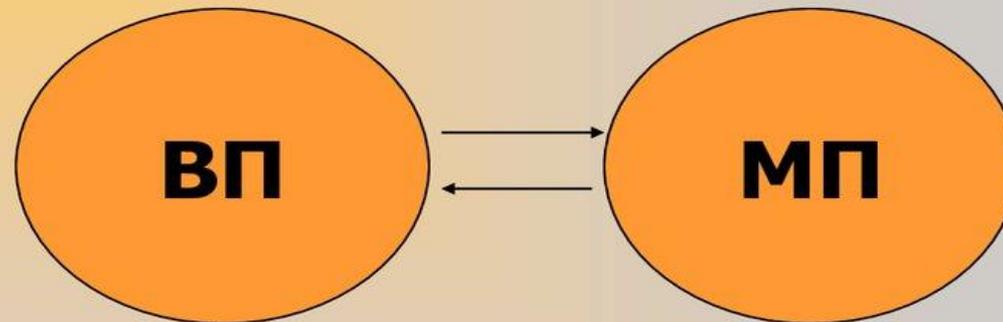
4. Сравнительное правоведение и международное право

Соотношение международного и внутригосударственного права

- Существует две концепции: монистическая и дуалистическая.
- Монисты рассматривают международное и внутригосударственное право как часть единой глобальной системы права.
- Дуалисты считают, что международное и внутригосударственное право – это самостоятельные, независимые, непересекающиеся системы права.



Взаимодействие международного и внутригосударственного права



Процесс взаимодействия МП и ВП происходит в виде их взаимного влияния. Первичным является влияние ВП на МП (в процессе создания международно-правовых норм). Воздействие МП на ВП проявляется в процессе реализации международно-правовых норм.

Задания на зачет

Провести сравнительно-правовое исследование по теме магистерской диссертации, сравнив не менее трех национально-правовых систем, выделив в них общее и особенное в правовом регулировании

Спасибо за внимание!

