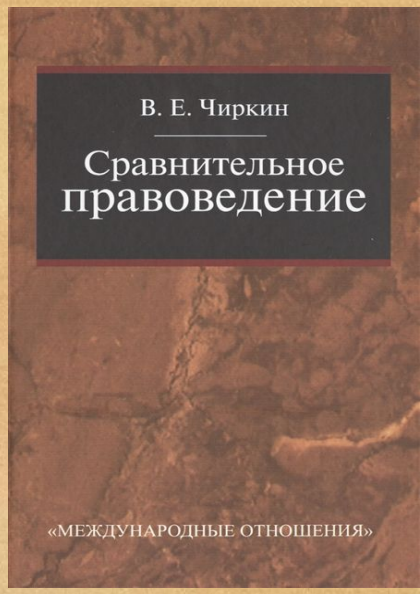
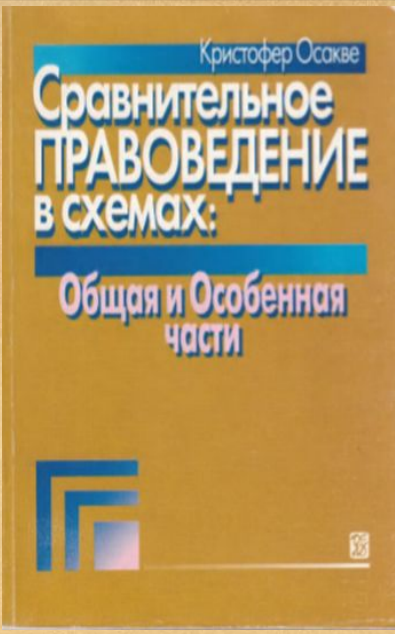
МГИМО
УНИВЕРСИТЕТ

Правовые семьи континентального права

Романская (южно-европейская) правовая семья
Германская (центрально-европейская) правовая семья

Самой старинной правовой системой западной правовой традиции является континентально-европейское право, которое заслуженно считается старшей ветвью западного права





Особенности романо-германской правовой системы

- **Первой родовой особенностью** романо-германской правовой системы следует считать тот факт, что она глубоко укоренена в римском частном праве, сформировалась под его влиянием и сохранила многие его атрибуты
- Историческое начало правовой системы положено принятием Кодекса Юстиниана (Corpus Juris Civilis) 533—534 гг.
- Все эти страны в той или иной мере реципировали, т. е. взяли за основу, римское право, но не конкретные нормы, а его принципы
- Сильное влияние римского частного права на данную систему сохраняется до сегодняшнего дня. Все ее основные институты, концепции, фикции, приемы, лексика и структура материального права основаны на римском праве
- Правовая система завершила свой длительный процесс развития кодификацией в виде французского Гражданского кодекса 1804 г.

Особенности романо-германской правовой системы

- **Вторая родовая особенность** - доктринальность и логичность
- Этот фактор объясняет систематизированность, научную организованность, логичность и теоретичность этого права.
- **Третья родовая особенность -** склонность к кодификации как форме упорядоченности права. Во всех странах романо-германского права кодифицированы основные отрасли материального частного права и процессуального права.

Особенности романо-германской правовой системы

- **Четвертая особенность** романо-германского права наблюдается в его подходе к структуре материального права. Испытывая сильное влияние римского права на его формирование, романо-германское право делит материальное право на публичное и частное, а внутреннее частное право — на гражданское и коммерческое; международное частное право является третьим компонентом частного права.
- **Пятой исторической особенностью** романо-германской правовой системы является повышенный статус, который она предоставляет частному праву в отношении публичного права, т.е. принцип первичности частного права и вторичности публичного права.
- Во французском праве в понятие частного права входят не только гражданское, коммерческое и международное частное право, но и уголовное и даже гражданское процессуальное право. ***В системе романо-германского права частное право считается предопределяющим***. Традиционно в системах континентально-европейского права частное право более развито и более совершенно, чем публичное право.

Особенности романо-германской правовой системы

- **Шестая особенность** - материальное право считалось важнее процессуального права, т.е. принцип первичности материального права и вторичности процессуального права. Исходя из этого превосходства материального права над процессуальным, данная система уделяла последнему незначительное внимание.
- В отличие от этой философской позиции в системах общего права действовал принцип превосходства процессуального права над материальным.
- В системах общего права наивысшая форма защиты права находится в нормах процессуального права. Не случайно, что настоящими героями общего права являются "процессуалисты", т.е. судьи и адвокаты, а не "материалисты", т.е. те, кто принимает (законодатели) или комментирует (ученые-профессора) нормы материального права, или те практикующие юристы, которые в своей работе лишь дают консультации по вопросам материального права и не участвуют в судебной фазе правового спора.

Особенности романо-германской правовой системы

- **Седьмая историческая особенность** - законодательство считается высшим источником права, т.е. принцип первичности законодательства (господства закона) и вторичности судебной практики.
- Так как законодательство выражает волю законодателя как высшего органа власти, оно стоит выше судебного решения, которое в континентально-европейской правовой традиции является ненормативным источником права, а лишь вспомогательным.
- Так, например, в некоторых системах романо-германского права (в Германии и Испании, где действуют соответственно принципы standige rechtsprechung или jurisprudentia obligatoria), судебный прецедент является нормативным источником права.
- **Восьмая особенность.** Наряду с принципом господства закона в системах романо-германского права также действует сходная теория господства права, проявляющаяся в форме повышения роли государства в обществе (усиления государства) и превращения многих аспектов общественных отношений в правоотношения.
- Усиление роли государства и повышение значимости государства в обществе соответственно сужают сферы личной автономии и зоны общественной жизни, где не должно чувствоваться присутствия государства.

Особенности романо-германской правовой системы

- **Девятая особенность.** Одной из главнейших особенностей системы романо-германского права является тот факт, что в сфере уголовно-процессуального права действует принцип инквизиции, т.е. тотального отрицания принципа состязательности.
- **Главными признаками этого инквизиционного процесса являются** следующие: либеральное правило относительно допустимости всех доказательств, имеющих значение для дела; субъективный стандарт доказывания, согласно которому вина подсудимого должна быть доказана до "внутреннего убеждения" судьи; предоставление государственному обвинителю права обжаловать оправдательное решение суда первой инстанции по делу; фактический пересмотр решения суда первой инстанции в суде апелляционной инстанции; допустимость рассмотрения гражданского иска тем же судом, который рассмотрел соприкасающееся уголовное дело, возникающее из одного и того же факта.

Особенности романо-германской правовой системы

- **Десятая особенность.** В области гражданского процессуального права система романо-германского права проявляет еще одну историческую особенность, здесь присутствуют следующие признаки:
- эпизодичность судебной стадии процесса;
- инквизиционный характер досудебной стадии процесса, инквизиционный метод допроса на стадии судебного слушания, допустимость сложения начатого разбирательства дела для того, чтобы дать сторонам возможность собрать дополнительные доказательства по делу, в этом случае новое разбирательство дела после его отложения начинается сначала; субъективный стандарт доказывания;
- неприменение института суда присяжных при рассмотрении фактических аспектов дела;
- применение института судебного поручения как способа досудебного собирания доказательств в другом городе или районе;
- фактический пересмотр решения суда первой инстанции в суде апелляционной инстанции (de novo review); правило, согласно которому проигравшая сторона оплачивает не только свои, но и все расходы выйгравшей стороны;
- право суда выйти за пределы исковых требований в своем решении;
- правило, согласно которому протокол судебного заседания должен отражать не дословно все, что было сказано в ходе разбирательства • erbatim transcript), а лишь все существенные моменты (minutes) разбирательства дела, и т.д.

Особенности романо-германской правовой системы

- **Одиннадцатая особенность.** Своеобразность структуры высшего звена судебных органов является еще одной особенностью системы романо-германского права.
- Во всех этих странах имеется множество верховных судов. В связи с этой особенностью замечается еще феномен, который присутствует только в странах романо-германского права, а именно система административного контроля министерства юстиции над судами.
- **Двенадцатая особенность.** В странах континентально-европейского права признается принцип независимости суда, но дух этого принципа нарушается, особенно в отношении материальной, кадровой и профессиональной независимости судебной власти.
- Административный контроль министерства юстиции над судами проявляется в таких формах, как наделение министерства юстиции правом на проведение аттестации судьи, осуществление контроля за кадровой политикой судов, проведение программ по повышению квалификации судьи и т.д.
- В системе континентально-европейского права министр юстиции является не только главой прокуратуры, но и начальником судей.

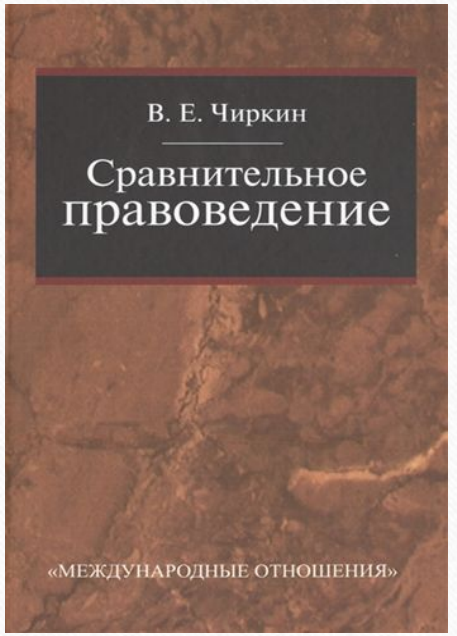
Особенности романо-германской правовой системы

- **Другие особенности:**
- 13. Романо-германская правовая традиция характеризуется специфическое формой правового мышления, а именно дедуктивным и абстрактным мышлением.
- 14. Структура опубликованного судебного решения в странах континентально-европейского права характеризуется анонимностью автора решения суда, неразглашением особого мнения судьи, анонимностью сторон и участвующих в деле адвокатов.
- 15. Своеобразность употребляемых юридических фикций.
- 16. Специфическая юридическая терминология.
- 17. Антиформализм права, т.е. нетерпимость к лишней формальности права.
- 18. Специфическая правовая идеология является еще одной особенностью романо-германского права и сводится к принципу коллективизма.

Форма права

внешний вид романо-германской (континентальной) семьи права

- Нормативный акт занимает не менее 70% общего числа других форм права.
- Используется юридический прецедент (когда закон неясен, противоречив), но не более чем на 15%.
- Обычаи (считаются устаревшим источником права).
- Юридическая доктрина (профессорское право).

Список литературы

- 1. Кристофер Осакве Сравнительное правоведение. Учебно-практическое пособие. 2002 г. (Подробнее на livelib.ru:)
- 2. Марченко М. Н. Сравнительное правоведение: учебник. - 2-е изд., перераб. и доп. — Проспект М, 2017г. — 784 с.
- 3. Чиркин В.Е. "Сравнительное правоведение: Учебник для магистратуры" Изд.: Инфра-М., 2015г.