

РОМАНО-ГЕРМАНСКАЯ ПРАВОВАЯ СИСТЕМА

МГИМО
МИД РФ

Кафедра ТЕОРИИ
ПРАВА И
СРАВНИТЕЛЬНОГО
ПРАВОВЕДЕНИЯ

канд. юрид.
наук, доцент

[alena.trikoz
@mail.ru](mailto:alena.trikoz@mail.ru)



ТРИКОЗ
ЕЛЕНА НИКОЛАЕВНА



В современный период на карте мира насчитывается **около 270 государств** (признанные государства, непризнанные или частично признанные страны, и зависимые территории), из них **193 государства-члена ООН** и **2 государства-наблюдателя**, а также «Святой Престол» (Ватикан) и Государство Палестина стали постоянными наблюдателями-нечленами ООН.

Самому «возрастному» государству – **Японии** более 2 тыс. лет, а самому «молодому» - Южный Судан всего несколько лет, оно образовалось в 2011 г. Всего же в истории человечества наберется свыше 3 тысяч государств с самыми противоречивыми формами правления, территориального политического управления и правовыми системами.

Есть ли что-либо общее между всеми этими национальными системами права? На этот вопрос дает ответ сравнительный анализ правовых систем разных стран и такие критерии, как юридическая практика и нормотворческая техника.



Княжество Силенд - виртуальное государство



Государства-члены ООН (включая зависимые территории) на карте указаны голубым цветом



Титульный лист сочинения Томаса Гоббса «Левиафан» (1651 год), посвященного проблемам государства

НАЦИОНАЛЬНАЯ ПРАВОВАЯ СИСТЕМА – это подсистема общества, выражающая целостный комплекс правовых явлений, обусловленный объективными закономерностями развития общества, взаимодействием субъектов права с системой правовых норм, юридическими учреждениями и охватывающий всю совокупность правоотношений (правовую динамику), правопонимания и правосознания.

В.В. ОКСАМЫТНЫЙ

ЮРИДИЧЕСКАЯ КОМПАРАТИВИСТИКА



- Правовые системы современных государств
- Правовые системы непризнанных
государственных образований
- Правовые системы внутригосударственных
образований
- Правовые системы зависимых территорий
- Межгосударственные правовые системы

Швейцарский учёный **Г. Созер-Холл** классифицировал в начале прошлого века правовые системы по **расовому признаку**. Он различал **индоевропейскую**, семитскую, монгольскую правовые семьи и семью нецивилизованных народов. Внутри **индоевропейской семьи** выделялись **греко-романское, германское**, англо-саксонское, кельтское, латышско-славянское, индусское, иранское право.

Sauser–Hall G. La fonction et la method du droit compare. Geneva, 1913

В 1950 г. **Рене Давид** в своей книге «Элементарный курс сравнительного гражданского права» выделил т.н. **западные правовые системы** – англосаксонскую и романо-германскую, в основе которых лежат принципы христианской морали, либеральной демократии и капиталистической экономики ...

David R. Traite elementaire de droit civil compare. Paris, 1950

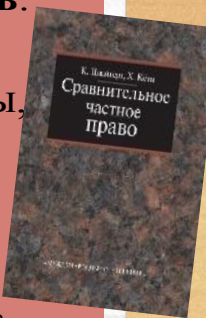
Со второй половины XX в. зарубежная компаративистика по вопросам классификации основных правовых систем развивается в **двух направлениях**:

Первое направление представляет **Р. Давид**, выдвинувший «**идею трихотомии**».

Основываясь на **2-х критериях** – юридическом и идеологическом, он выделил: семью континентального права, англо-саксонскую и социалистическую семьи права, а также «...весь остальной правовой мир, примыкающий к ним».

Представители **второго направления** **Конрад Цвайгерт и Хайн Кётц** в книге «Введение в правовое сравнение в частном праве», 1971 г. в основу классификации правовых систем положили критерий «**правового стиля**». Он складывается из **5 факторов**: происхождение и эволюция правовой системы, своеобразие юридического мышления, специфические правовые институты, природа источников права и способы их толкования, идеологические факторы.

Различаются следующие «**правовые круги**»: романский, германский, скандинавский, общего права, социалистический, право стран Дальнего Востока, право ислама, индусское право .



В 1899 г. Ф. Уолтон утверждал, что системы романо-германского права и общего права являются двумя великими правовыми системами христианства. В конце XX в. компаративисты снова обращаются к **«религиозному измерению права»** (труды Г. Бермана, П. Глена, В.И. Лафитского и др.).

Х. Бехруз предлагает выделить общецивилизационные и правовые критерии классификации правовых систем.

На основе данных критериев исследователь выделяет следующие правовые семьи:

- семья традиционного права: семья обычного права;
- семья традиционно-этического права: дальневосточное право;
- семья религиозного права: иудейское право, индуское право, исламское право;
- семья законодательного права: романо-германская правовая семья;
- семья прецедентного права: семья общего права;
- семья смешанного права: латиноамериканская правовая семья и скандинавская правовая семья.

В.И. Лафитский дает классификацию **«правовых сообществ»**, в основу которой кладет традиции и ценности права, сложившиеся в рамках определённого религиозного, или этико-правового, мировоззрения.

Так, он утверждает, что «законодательство государств Европы, Северной и Южной Америки развивалось в основном русле **христианских ценностей свободы...**»

В **сообществе христианской традиции права** выделяются семья романо-германского, или **континентального, права**; семья англо-саксонского, или общего, права; семья скандинавского права; семьи латиноамериканского права и славянского права.

В.Е. Чиркин в своем учебнике «Сравнительное правоведение» 2012 г. предложил реанимировать **цивилизационно-формационный подход** для классификации и различать понятия «правовые системы» в значении групп схожих национальных правовых систем и «правовые семьи», которые входят в состав правовых систем. Автор выделяет **три правовые системы**: мусульманская, тоталитарно-социалистическая и «либеральная, частично социальная капиталистическая система». При этом в правовую систему современного **«либерального, частично социального капитализма»** автор включает англосаксонскую и романо-германскую семьи права.

Право выступает доминирующей соционормативной системой только в так называемой **западной культуре** (цивилизации), которой в принципе свойственны рационализм и формализм.

Только для западной культуры (цивилизации) **право является центральным принципом** социальной организации.

Синха Сурия Пракаш. Юриспруденция. Философия права. Краткий курс. М., 1996

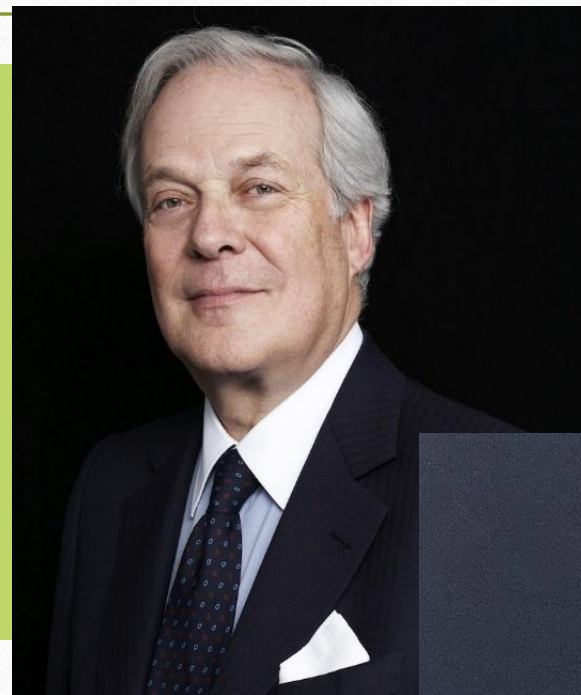
«Линии разлома между цивилизациями» проходят по границе между западным (западно-христианским) и незападным (остальным) миром.

Для первого характерен **либерально-индивидуалистический тип мировосприятия** – правовой по своей сути, а для второго – коллективистско-этатистский, по своей сути неправовой...

Козлихин И.Ю. Позитивизм и естественное право // Государство и право. 2000. № 3.

Рене Давид отмечает, что страны, образующие **романо-германскую правовую семью** и семью общего права, неоднократно соприкасались в своей истории и имеют много общего:

*«И там, и здесь право испытывало влияние **христианской морали**, а господствовавшие начиная с эпохи Возрождения **философские течения** выдвинули на первый план идеи **индивидуализма, либерализма, понятия субъективных прав**»*



Сегодня активно развиваются процессы **сближения национального права** входящих в них стран, «по существу, и там, и здесь по ряду вопросов принимаются очень сходные решения, основанные на одной и той же **идее справедливости**... Это позволяет говорить о единой семье западного права»

Рене
Давид
**ОСНОВНЫЕ
ПРАВОВЫЕ
СИСТЕМЫ
СОВРЕМЕННОСТИ**

ozon.ru

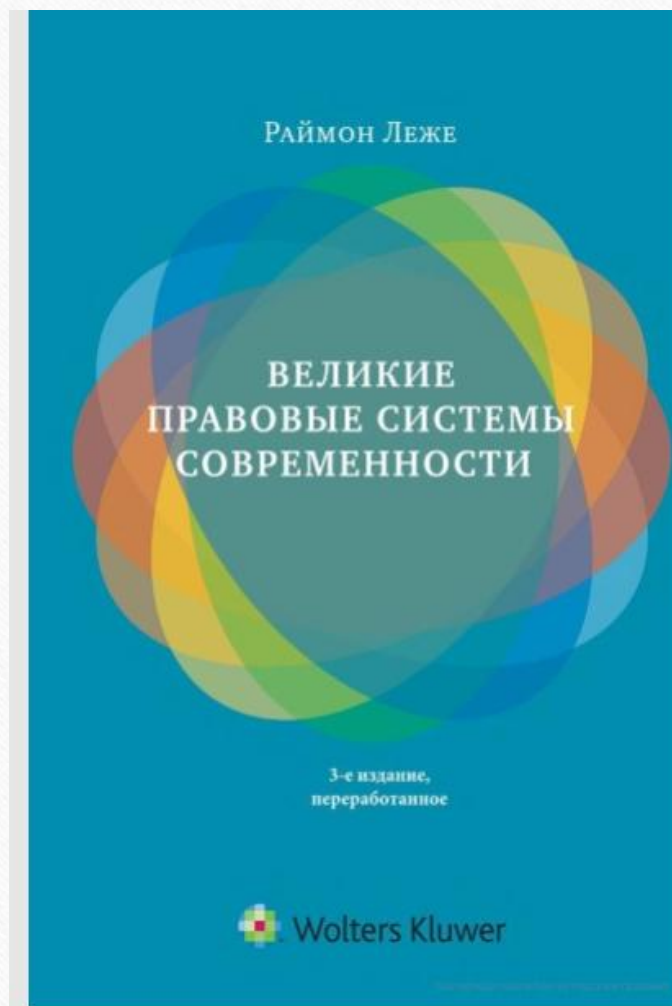
Раймон Леже исходит из того, что «следует отличать общества с долгой, или **длительной правовой традицией** и общества, которые пока не поставили право в ряд своих ценностей».

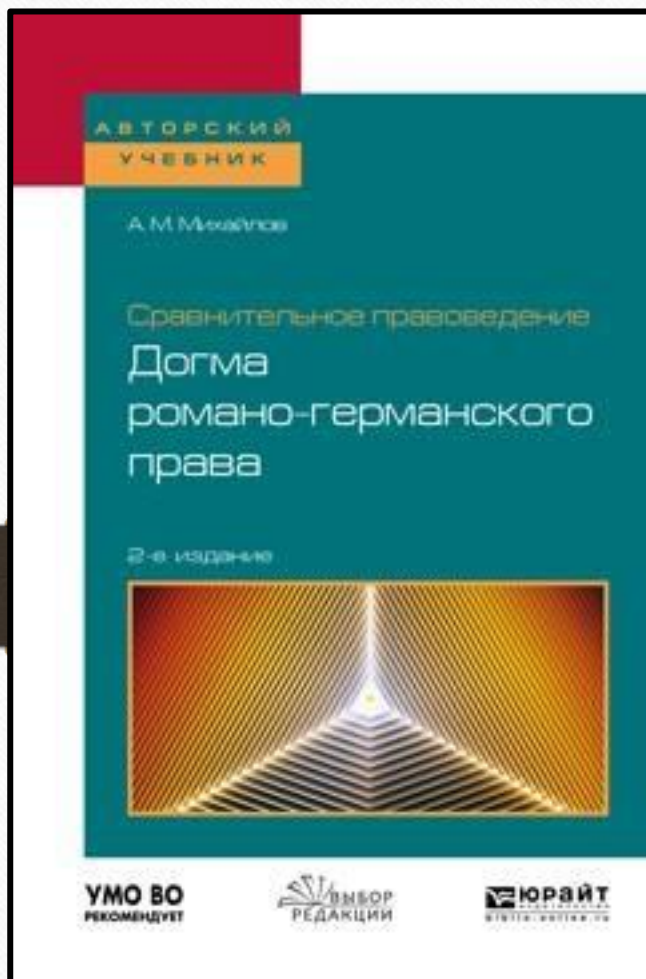
Он предлагает «**главную дуалистическую классификацию**» всех правовых систем мира. К первой группе «великих п.с.» он относит системы, где право отличается юридико-техническим своеобразием и совершенством, эффективно функционирует в обществе, воспринимающем его как **важную ценность**, инструмент обеспечения справедливости и защиты свободы ...

Данная группа **немногочисленна**: страны Западной, Северной и Южной Европы, несколько государств Центральной Европы, Северной и Южной Америки, Австралия.

В рамках этой группы, в свою очередь выделяется **романо-германская правовая семья** и семья общего права.

Леже Р. Великие правовые системы современности. М., 2009.





А.М. Михайлов использует понятие **«континентальное правовое семейство»**

Для мировоззрения континентального юриста характерна **догматическая традиция** и **«юриспруденция понятий»** как её высшая форма, в отраслевых юридических дисциплинах *господствует формально-догматический метод*, а способами доказывания в европейской юриспруденции являются описание, **ссылки на законодательство**, на **принципы права**, иностранный опыт и **авторитет учёных**.

Правовые системы континентальной (романо-германской) правовой семьи делятся на подсистемы:

- 1) Романская (южно-европейская) правовая семья,
- 2) Германская (центрально-европейская) правовая семья.

При этом «Французское право» – это модель французской правовой группы. Революции, конституции и кодификации права. ФГК 1804 г. «Право ФРГ» – это модель германской правовой группы. Систематизация и унификация права. ГГУ 1896 г.



Модели романо-германской правовой семьи

Романское право

Германское право



СТРУКТУРА РОМАНО-ГЕРМАНСКОЙ ПРАВОВОЙ СЕМЬИ

РОМАНСКОЕ ПРАВО

Франция, Италия, Бельгия, Испания, Румыния, право латиноамериканских стран

ИСТОЧНИКИ

- ☐ Кодекс Юстиниана
- ☐ Кутюмы
- ☐ Труды Дюмелена, Кокия, Ф. Буржона, Ж. Потье, К. Оливье и др.
- ☐ Идеалы Просвещения, как их понимали Дидро, Вольтер и Руссо
- ☐ Правовое наследие великих французских просветителей
- ☐ Кодексы Наполеона

ГЕРМАНСКОЕ ПРАВО

Германия, Австрия, Венгрия, Швейцария, Греция, Португалия, Турция, Япония

ИСТОЧНИКИ

- ☐ Классическое римское право
- ☐ Свод законов германских племен
- ☐ Церковные законы: папские буллы
- ☐ Саксонское Зерцало; Швабское Зерцало
- ☐ Магдебургское и Любекское права
- ☐ Германское гражданское уложение

СКАНДИНАВСКОЕ ПРАВО

Дания, Норвегия, Швеция, Финляндия

ИСТОЧНИКИ

- ☐ Классическое римское право
- ☐ Судебная практика
- ☐ Королевские законы
- ☐ Кальмарская уния
- ☐ Кодекс короля Христиана V
- ☐ Свод законов Шведского государства 1734 г.
- ☐ Шведски и Датски кодексы
- ☐ Датско-Норвежский кодексы

Континентальная правовая система



РОМАНО-ГЕРМАНСКАЯ (КОНТИНЕНТАЛЬНАЯ) ПРАВОВАЯ СИСТЕМА

совокупность правовых систем континентальной Европы, Северной Африки, Южной Америки, Японии, России

ЭТАПЫ СТАНОВЛЕНИЯ

II в. н. э.

Зарождение римского права и его упадок в связи с гибелью Римской империи (476 г. н. э.); господство в Европе архаических способов решения споров – поединки, ордалии (испытания), колдовство и т. д., то есть фактическое отсутствие права.

XIII – XVII вв. н. э.

Возрождение (ренессанс) римского права: приспособление его в Европе и приспособление к новым условиям, достижение независимости права от королевской власти.

XVIII в – н/в

Кодификация права, появление конституций (основных законов) в США (1787), Польше (1791) Франции (1791) и отраслевых кодексов – Гражданского кодекса во Франции в 1804 г. (кодекс Наполеона), Германского уложения в Германии в 1896 г., создание национальных правовых систем

ОСОБЕННОСТИ

- ❑ основным источником права является нормативно-правовой акт (НПА)
- ❑ НПА составляют иерархическую систему
- ❑ во главе иерархической системы НПА стоит конституция – документ высшей юридической силы
- ❑ система права делится на две большие части: публичное право и частное право
- ❑ публичное и частное право делится на специализированные отрасли права
- ❑ «во главе» каждой отрасли, как правило, находится комплексный стабильный акт - кодекс
- ❑ главными творцами права являются законодатели, а судьи являются его применителями;
- ❑ велико значение подзаконных актов (указов, положений, инструкций)



В Древней Греции деятельность ранних систематизаторов права, т.н. номофетов проходила в напряженной обстановке борьбы демоса с эвпатридами в VII – VI вв. до н.э.

Это была эпоха развития городской культуры и гражданского равноправия, что вызывало к жизни *реформационное законодательное движение* и деятельность целой плеяды ранних законодателей:

Залевк (Локры в южной Италии), Харонд (сицилийская Катана), Фейдон (Коринф), Филолай (Фивы), Питтак (Митилена), Ликург (Спарта), Драконт и Солон (Афины) и др. Все они выступали в роли эсимнетов, посредников и социальных реформаторов, с чрезвычайными полномочиями по записи и систематизации норм обычного права.



Трикоз Е.Н. Становление системы источников права в Древних Афинах // Правоведение. 2007. № 4. С. 196-207.



ДРЕВНЕГРЕЧЕСКОЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО НА СИЦИЛИИ: ЗАКОНЫ ХАРОНДА

Древнейшее греческое законодательство на острове появилось вместе с возникновением эллинистических полисов. Несмотря на вполне объяснимое заимствование законодательных традиций метрополий, в правовых системах новых полисов достаточно рано стали формироваться собственные правовые традиции.¹ Но определяющим этапом развития правовой системы греческого общества на Сицилии безусловно следует считать законодательство Харонда из Катаны — одной из наиболее ярких фигур в ранней истории греческого Запада, ставшей его «визитной карточкой» в остальном эллинистическом мире.

«Кодекс Харонда» получил широкое признание в качестве базового конституционно-правового устройства в ряде новых полисов Эллады и на островах. В частности, этот свод законов был принят в халкидских колониях Италии (особенно в Регии), и поэтому нередко назывался «νόμος Χαλκιδεύς» («Халкидские установления»). Эти законы Харонда как лучшего номофета Италии и Сицилии нередко сравнивали с «кодексом Солона», считавшимся лучшим образцом законодательства Афин и в целом Эллады. Отдельные схожие нормы законодательных сводов Солона и Харонда дали основания Аристотелю отнести катанского номофета к числу лучших законодателей эпохи.

Будучи написанными в лаконичной стихотворной форме, выдержки из «свода Харонда» нередко декламировали на публичных торжествах, читали наизусть во время пиров в Афинах. Этот древнейший греческий кодекс включал нормы о обязательном обучении детей граждан за счет общины, о призрении сирот, об институтах брака и семьи, уголовные наказания за лжесвидетельство и другие преступления, обязанности граждан, в частности, отправлять судебные повинности.

Харонд постановил, что всякий, кто желал предложить новый закон или отменить старый, должен был прийти в народное собрание с верёвкой на шее, так как, если его предложение не будет принято, он подвергнется смертной казни через удушение.

По преданию, Харонд запретил являться в народное собрание с оружием, но однажды сам по оплошности нарушил этот запрет и, когда ему указали на это, достал меч и умертвил себя на глазах у всех.



В 594/593 г. до н. э. **Солон** был избран **архонтом-эпонимом**.

Ему дали чрезвычайные полномочия, согласно Плутарху, назначив «примирителем и законодателем», а согласно Аристотелю, вообще «вверили ему государство».

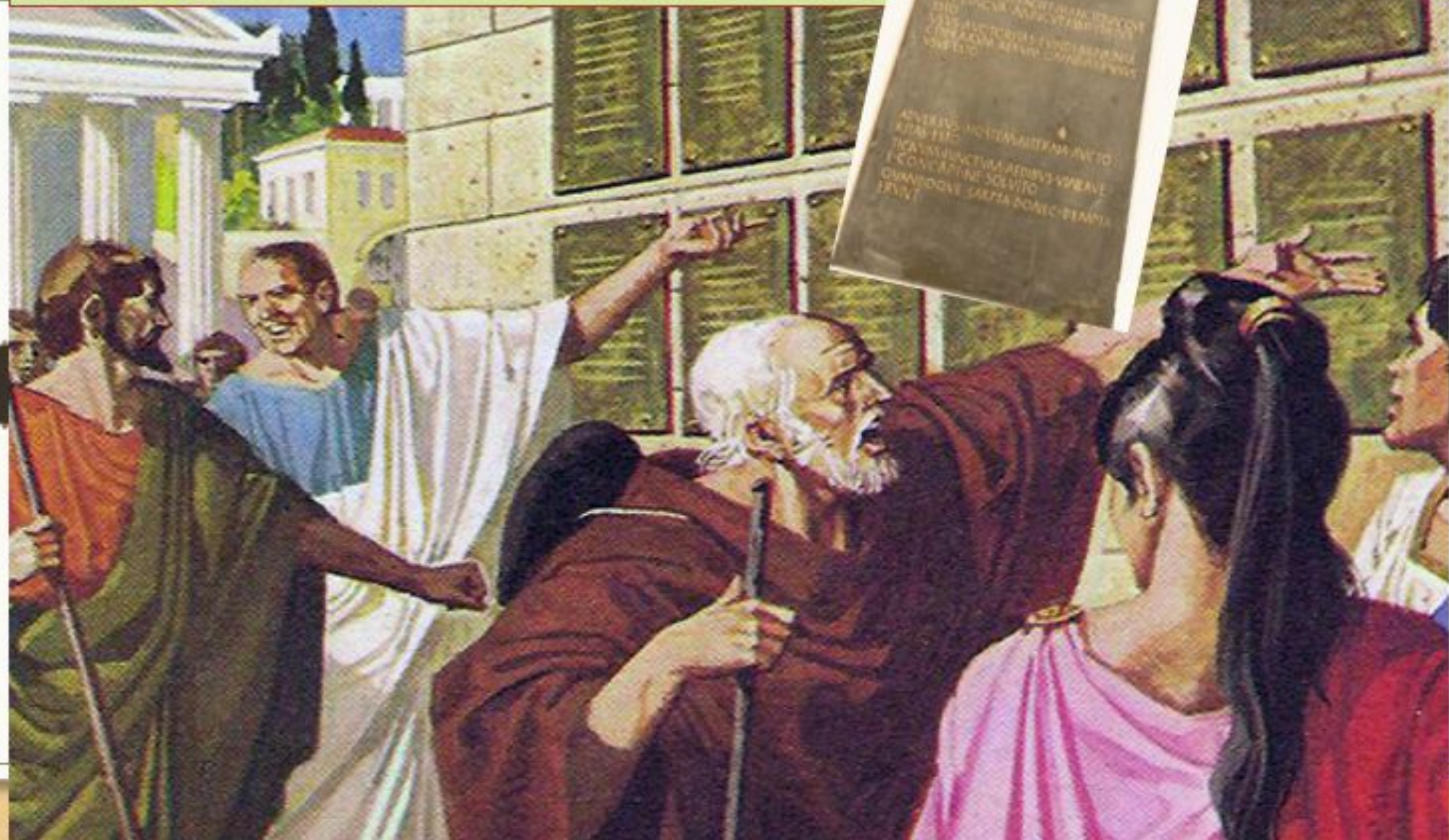
В то время архонтов назначал Ареопаг, но Солон, вероятно, избрало народное собрание ввиду особой ситуации

Солон (др.-греч. Σόλων, между 640 и 635 — около 559 до н. э.) — афинский политик, законодатель и поэт, один из «семи мудрецов» Древней Греции.

Законы Солона были написаны на больших деревянных плитах или цилиндрах/призмах - axones, прикрепленных на вертикальных вращающихся осях, стоявших в афинском Пританее (официальной резиденции архонтов) Первоначально на axones были записаны законы, принятые Драконом в конце VII в. до н.э. (ок. 621 до н.э.). Солон же отменил все законы Драконта, за исключением тех, которые касались убийства. Фрагменты аксонов с законами Солон еще были доступны во времена Плутарха.



«*Leges Duodecim Tabularum*»



Если в Древней Греции ведущими практиками по нормотворчеству и легистами были главным образом **эсимнеты-законодатели**, то в Древнем Риме эту роль взяли на себя первоначально **жрецы-понтифики**



IL JUS PAPIRIANUM E LE
LEGGI DELLE 12 TAVOLE...

ROME

Гай Папирий, древнеримский великий понтифик, стал автором одного из самых ранних сборников сакрального права в Риме – «***Jus Civile Papirianum***». Этот свод был составлен после изгнания царей из Рима (ок. 509 г. до н.э.). Помпоний, что этот понтифик не стремился дать анализ права *lex lega*, преследуя цель составить всеобщий свод законов царей.

В итоге он собрал воедино и записал религиозные и юридические нормы времён царя Нумы Помпилия, законы деревянных табличек царя Анка Марция. Отдельные положения «свода Папирия» касаются сакрального права (*jus pontificium*) и жреческого ритуала, но другие содержат нормы гражданского и уголовного права. Этот документ был по сути отражением устоявшихся правовых обычаев и практик архаического Рима (*commentarii pontificum*), и записей *leges regiae* («законов царей»).



https://vk.com/h_e_le_n_a?w=wall410003271_2

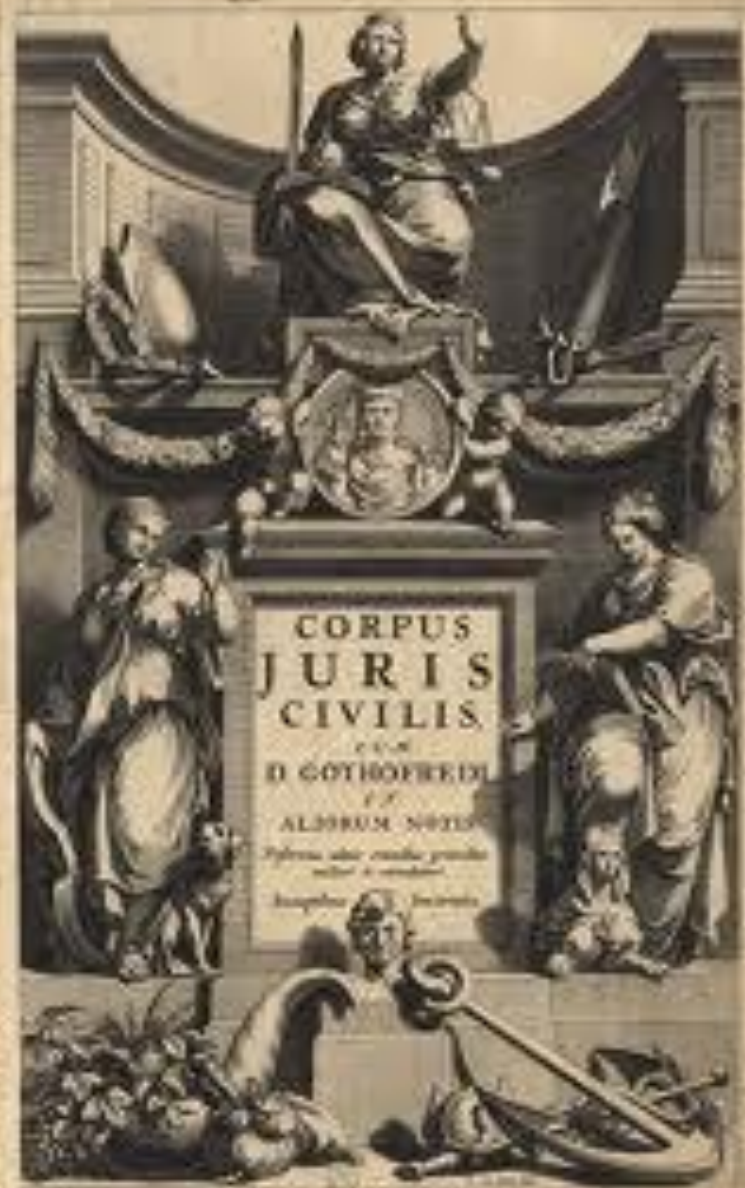
В римском классическом праве (I–III в. н. э.) складывается ограниченная **группа юристов**, получивших привилегию непосредственного нормотворчества, т.к. они наделялись правом **давать responsa** («ответы-консультации»), приравненные к императорским (auctoritate principis) и являвшиеся обязательными для судей. Всего таких привилегированных юристов было около 30 (Лабейон и Сабин, Капитан и Прокул – как основатели двух ведущих юридических школ древнего Рима, Яволен, Цельс, Помпоний, Гай, Папиниан, Павел, Ульпиан, Модестин и др.). Величайшими юристами классической эпохи были признаны Папиниан, Ульпиан и Павел, которым принадлежит ок. 60% объема «Дигест Юстиниана» (где собраны фрагменты 39 римских юристов).



Юридический анализ, образующий главную сферу деятельности современных юристов и современного законодательства, базирующийся на дедукции понятий, в Риме имел второстепенное значение в технике юриспруденции. Основу же юриспруденции составлял **детальный анализ казусов**, т.е. конкретных спорных случаев, и разрешение их с объяснениями (мотивированным ответом) или без таковых.

Важным **юридико-техническим средством** в древнеримском нормотворчестве была **аналогия**. Действуя посредством **толкования** (interpretatio iuris), юрисконсульты могли создавать **новые нормы права** при помощи логического приема расширительного толкования или путем уподоблений.

«**Институции Гая**» ок. 161 г. н.э.
(лат. *institutiones* - «наставления»)



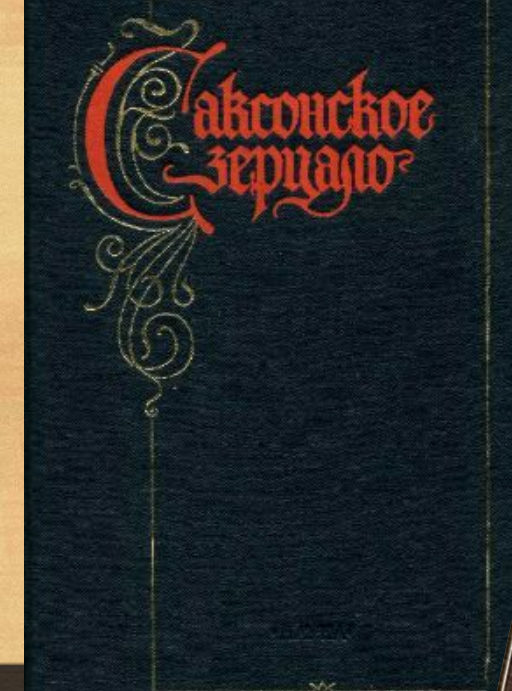
Римские юристы формулировали **«правила общего действия»** (*regulae*), разработали формулировки **юридических принципов**, вывели некие общеизвестные **максимы**.

Вот, например: «Никто не может передать другому прав больше, чем имеем сам» (Диг. 50.17.46. Ульпиан). «Не все то, что разрешено, является достойным уважения» (Диг. 50.17.144. Павел). «Невозможное обязательства не создает» (Диг. 50.17.185. Цельс).



- 1) Отсутствие четкого разделения на материальное и процессуальное право; т.н. исковый, судебный характер права;
- 2) Конкретность и практическая направленность (рационализм) права;
- 3) Сочетание начал консерватизма и высокой подвижности, мобильности;
- 4) Индивидуалистический характер;
- 5) Абстрактный, универсальный характер права;
- 6) Чёткая представленность этапов развития;
- 7) Дуализм римского права.

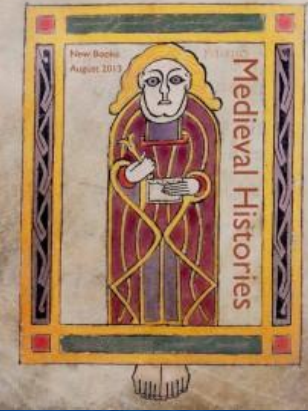




Феодальное право



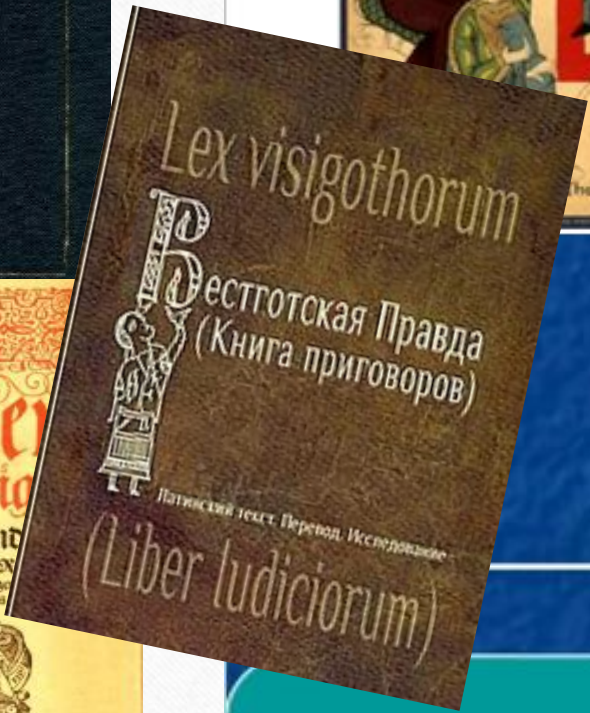
Средневековое право



Городское право

Каноническое право

Римское право



Феодальное право

Торговое право

Морские обычаи



Вместе с тем безосновательно считать, что «древо» романо-германского права вырастает на древнеримской «почве».

Во-первых, между римской и средневековой юридическими культурами нет преемственности носителей: в XI–XII вв., когда начинает складываться континентальная юридическая догма, уже нет классической римской юриспруденции, носителей ее культуры.

Во-вторых, традиция континентальной догматики основана на письменных текстах, авторитет которых был высочайшим, позволяя рассматривать их как совершенные образцы, в то время как в римской юридической культуре отсутствовали «канонизированные» юридические тексты, а сама правовая система фундировалась не в писаном праве, а в юридических практиках, ее воспроизводивших и развивавших.

В-третьих, принципиально различны и стили мышления древнеримских и средневековых юристов. Мышление римлян отправляется от фактов судебных дел, оперирует с юридическими конструкциями, тесно связанными с типичными составами в юридической практике и носит ярко выраженный практический (инженерный) характер¹.

¹ Берман Г.Дж. Западная традиция права: эпоха формирования. М., 1998. С. 152; Полдников Д.Ю. Договорные теории глоссаторов. М., 2008. С. 65; Честнов И.Л. История политических и правовых учений: теоретико-методологическое введение. СПб., 2009. С. 146.

ОСНОВНЫЕ ЭТАПЫ ГЕНЕЗИСА КОНТИНЕНТАЛЬНОЙ ЮРИДИЧЕСКОЙ ДОГМАТИКИ

Господствующее в континентальной юридической семье убеждение, что ее культурным и специально-юридическим основанием является римское право, является результатом многовековой догматической традиции, представители которой считали, что лишь реконструируют, истолковывают и систематизируют римское юридическое наследие, в то время как в действительности подвергали его принципиальной переработке, в результате которой изменялось не только его содержание, но и тип организации, основания, стиль мышления, требуемый для овладения его содержанием³.

³ См.: Томсинов В.А. О сущности явления, называемого «рецепцией римского права в Западной Европе в Средние века» // Общая теория государства и права. Академический курс в 3 т. Отв. ред. М.Н. Марченко. Т. 2. М., 2001.

В X веке в Павии была основана школа, где преподавалось лангобардское право. В конце XI века в Болонье помимо школы свободных искусств возникла школа права, позже преобразованная в Болонский университет, где в середине XII века обучалось римскому праву несколько тысяч студентов из разных стран Европы.

В XII-XV веках в ряде стран Западной Европы возникают университеты (Оксфордский, Кембриджский, Парижский, Падуанский и др.), где ведущими были юридические факультеты, на которых изучалось преимущественно римское право.

Особенность **Болонского университета** состояла в том, что он был юридическим (**universitas legum**) в противоположность **Парижскому (1200 г.)**, который вначале был посвящён единственно **теологии**. Изучение **римского права**, положившее начало самому университету, и **канонического права**, введенного в программу университета в XII веке, остались главными предметами университетского преподавания.

В Болонье первым преподавал юриспруденцию **ПЕПО**, получивший степень **доктора права** в 1075 году, предшественник Ирнерия (основателя школы глоссаторов)





«В **Болонье** сложилось объединение лиц (*studentes*), усердно изучавших правовое наследие Рима. Вскоре они оформили свой **союз**, дав ему латинское название автономной корпорации *universitas*. Университетское образование распространилось по Европе, а вместе с ним и **юридическое знание**».



Рецепция в Римском праве

Рецепция Римского права – это преемство основополагающих принципов построения римского права в правовых системах последующих государств.

Формы рецепции

Копирование и применение норм Римского права

Изучение Римского права

Исследование Римского права

Применение опыта Римского права как источника для построения последующих правовых систем

Заимствование методики правотворчества и правоприменение

Преподавание состояло в чтении и комментировании (толковании) древних источников. Толкования надписывались прямо в тексте источника, **на полях и между строк**; подобные толкования носили название **глоссы**. От него получили наименование и сами деятели первоначального периода рецепции римского права - **глоссаторы**.

CORPUS IURIS CIVILIS X

Tekst en Vertaling

onder redactie van:

J.E. Spruit

J.H.A. Lokin

B.H.D. Stolte

N. van der Wal

An
Introduction
to the
Glossa
Ordinaria
as Medieval
Hypertext

- (лат. glossator от греч. glossa, здесь: устаревшее или редкое слово, требующее пояснения)- в средние века



Страница из Littera Florentina

Littera Florentina [править | править код]

Первоначальная рукопись Дигест не сохранилась. Среди имеющихся рукописей на первом месте стоит так называемая Флорентийская рукопись (Littera Florentina^{ru}_{en}, codex Florentinus, Флорентина) VI — начала VII века, по всей видимости, написанная греками, жившими в Италии. Наиболее ранняя отсылка к этой рукописи датируется 1076 годом, она упоминается в судебном документе Ломбардии. Известно, что уже в середине XII века Флорентина хранилась в Пизе (отсюда другое её название — Littera Pisana), где она считалась бесценным общественным достоянием, возвышающим славу города: в хрониках упоминаются посольства, специально направляемые в Пизу с целью сравнить текст рукописи со своими манускриптами в случае спорных моментов и получавшие на это разрешение не всегда, а лишь в виде особой милости. После

завоевания Пизанской республики Флоренцией в 1406 году рукопись была перевезена во Флоренцию и в настоящее время хранится в библиотеке Лауренциана^{[91][92][45]}. Флорентийская рукопись считается наиболее аутентичным текстом Дигест, несмотря на то, что позднейшие переписчики, по всей видимости, внесли в неё некоторые изменения^[93].

Littera Vulgata [править | править код]

Другую группу рукописей составляют так называемые Littera vulgata или Littera vulgo pensis. Большая часть этих манускриптов составлена в XI—XII веках глоссаторами, связанными с Болонской юридической школой. По мнению исследователей, рукописи Вульгаты в основном воспроизводят Флорентину, а также более древнюю рукопись, ныне утраченную (в рукописях Вульгаты имеется ряд мест, дополняющих Флорентину)^[93].

Глоссаторы при составлении манускриптов обычно делили Дигесты на три части: «Старые Дигесты» (лат. *Digestum vetus*, книга 1 — титул 2 книги 24), *Infortiatum* (титул 3 книги 24 — книга 38), «Новые Дигесты» (лат. *Digestum novum*, книги 39—50) (происхождение этих названий юрист XII века Одофред^{ru}_{en} объяснял тем, что когда у Ирнерия в начале его преподавательской деятельности имелась лишь первая часть (получившая название *Digestum vetus*), остальные части Дигест попали к нему позже)^[94]. По общему правилу глоссаторов греческие тексты в этих рукописях опущены, отсутствуют также отсылки к названию сочинения того или иного юриста. Глоссаторы свели текст Дигест воедино, пользуясь рукописями Вульгаты и восполнив имеющиеся пробелы на основании позднейших византийских законодательных сборников (главным образом *Базилик*)^{[45][95]}.



Титульный лист издания 1581 года

издание Готофреда (1583 г.) объединило в себе все части юстиниановской кодификации и является первым печатным изданием, получившим общее название **Corpus iuris civilis**.



Теодор Моммзен





- **гlossаторы** – направление формируется в Болонье и позже в других университетах с XII века; к нему относятся Ирнерий, Булгар, Мартин, Уго, Якоб. Основная деятельность заключается в формировании римского права как области научного знания, в большей степени связанной с изучением и трактовкой Дигест, чем с юридической практикой. Представителями этой школы создана «Великая Глосса», а авторитетный труд XIII века «VII статей», к которому обращались по спорным вопросам гражданского права, создан под влиянием их трудов. Каноническое право Европы тоже в определенной мере усвоило рецепцию римского права именно в традициях glossаторов.

Глоссаторы

- Булгар, Мартин, Хуго и Якоб
- Плацентин и Азо
- Аккурсий
- Мартин – основатель правового идеализма, Булгар – родоначальник юридического догматизма





MAGNVS ACCVRSIVS FLORENTINVS
M · CC · XXXVI

Франциск Аккурзий родился около 1180 г. во Флоренции. Один из учеников Азо, а с 1221 г. он уже сам преподавал в Болонье.

Творческая работа глоссаторов занимала период до XIII в., когда последний видный представитель этого направления **ACCURSIUS** издаёт собрание глосс – «**Clossa Ordinaria**» (ок. 1250 г.), которое оказало большое влияние как на правовую теорию, так и на практику. Это сочинение Аккурсия использовалось в судах, наравне с законами.

Существенные черты **деятельности глоссаторов** :

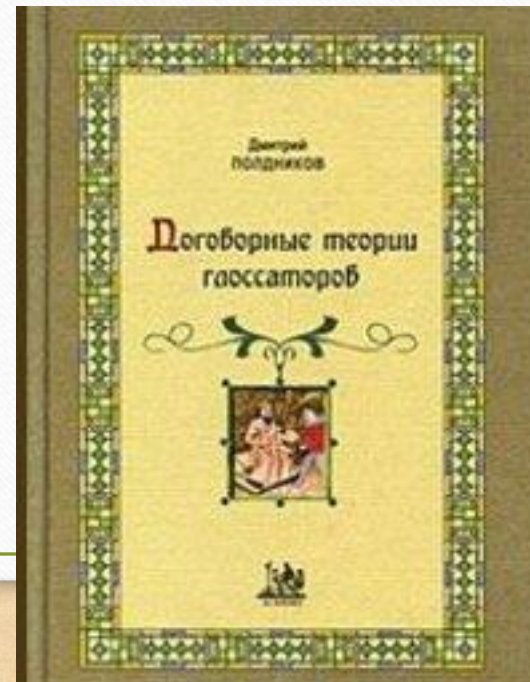
- углубленное изучение источников римского права;
- утверждение значимости позитивного права;
- установление важности принципа законности.

Что не признает Глосса, не признает и суд
(quicquid non agnoscit glossa nec agnoscit forum)

Исследовательский инструментарий, используемый для изучения *Corpus Iuris Civilis* школой глоссаторов, соответствовал культурным нормам схоластики. Первоначально для понимания смысла узаконений Юстиниана используется законная экзегеза, затем — экзегеза критическая⁶, которые позволяли «включать» византийские тексты в духовно-интеллектуальный «горизонт» средневековой интеллектуальной элиты⁷, формировать терминологическое единство юридического материала, осуществлять предметную систематизацию материала, создавать доктринальные тексты (аппараты, Суммы, и др.)⁸, которые послужат развитию догматической традиции. Диалектический метод, воспринятый глоссаторами через стоиков, позволял создавать мысленное единство юридической догмы через формирование абстрактных понятий, соотнесение юридических понятий друг с другом в логические ряды, конструирование родовидовых классификаций понятий, что в целом позволяло согласовывать противоречия в текстах Юстинианова Уложения и еще более утверждало средневековых юристов в мысли, что *Corpus Iuris* представляет собой завершенную логическую систему⁹.



Alma Mater Studiorum, 1088 г. Болонья



- **постглоссаторы** – Чино да Пистойя, Бальдо, Бартоло, Джасоне дель Майно. Они создали основы для превращения римского права в общее право для всей Европы. По характеру деятельности постглоссаторы близки римским юристам, поскольку они так же занимались регулярными юридическими консультациями частным и должностным лицам по самым различным вопросам.

БАРТОЛО ДА САСОФЕРАТО БАРТОЛУС

(итал. *Bartolo da Sassoferrato*), или **Бартолус** (лат. *Bartolus; Bartolus de Saxoferrato*; **1313/1314-1357**), итальянский юрист; глава целой школы толкователей римского права («**бартолисты**» или постглоссаторы, консилиаторы). Автор «**Комментария к Кодификации Юстиниана**», а также трактата «О знаках и гербах». Его имя было нарицательным для обозначения «учёного законника».



«Никто не юрист, если он не

бартолист» (nemo jurista nisi bartolista)

Деятельность **ПОСТГЛОССАТОРОВ** - комментаторов римского права отличалась применением **дедуктивного метода**, т.е. выводением из общих принципов права частных положений (правил, правовых норм).

Комментируя глоссы, они старались внести в правовой материал логическую упорядоченность, свести многочисленные и казуистические правила к общим понятиям и категориям, а затем из этих общих понятий логически (дедуктивно) вывести новые частные понятия, применимые к конкретному жизненному правоотношению.

Деятельность постглоссаторов была первым опытом **философского познания права**. Их усилиями было положено **основание европейской юриспруденции** как науки и теории права.

Главные достижения постглоссаторов:

- выработка основ **европейской теории права**;
- постановка задачи обнаружения **критерия справедливости** позитивного права;
- разработка основ **общего (универсального) права** стран средневековой Европы.



BALDVS V BALDVS PERVSINVS.
An. M·CCC·LXV.



Гуманизм и гуманисты

- Гумани́зм (от лат. *humanitas* — человечность, лат. *humanus* — человеческий, лат. *homo* — человек) — мировоззрение, в центре которого находится идея человека как высшей ценности; возникло как философское течение в эпоху Возрождения



Деятели **гуманистического направления** подошли к *Corpus Iuris Civilis* с тех позиций, которые были чужды глоссаторам и комментаторам - **с позиций истории и филологии**.

Стали появляться первые сообщения об **истории римского права**; началось **очищение первоначальных текстов** от многочисленных средневековых искажений.

Изменилась методика преподавания права: вместо чтения и комментирования *Corpus* (чем занимались глоссаторы и комментаторы) стало вводиться **систематическое изложение права по определенному плану**, близкому плану Юстиниановских Институций.



Жак Кюжа́ (лат. *Jacobus Cuiacius*; 1522 г. Тулуза - 1590) французский правовед; виднейший представитель филологической, или **элегантной школы римского права (школы гуманистов)**. Ввёл преподавание римского права как учебной дисциплины.

Гуманистическая школа французских юристов открыла перспективу для самостоятельного правового творчества юристов, восприятия права **не как *ratio scripta*, но как просвещенного *ratio naturalis***. Именно гуманистическая школа в лице «князя романистов» Жака Куяция (1522–1590) **впервые отделила теорию права от догмы права** по приёмам изучения: первая включала историческую реконструкцию положительного права, вторая – лишь её толкование и систематизацию.

В **Германии** единое римское право было оружием в борьбе с местным правовым партикуляризмом. Во время общеимперской судебной реформы 1495 – 1530 гг. было оговорено, что римское право имеет прямую и вышестоящую силу в новых судах. Германское право в случае коллизий должно **уступать место** римскому как *jus commune* (общему праву). Это прямое использование римского права в качестве общегосударственного стало называть «новое применение» (***Usus modernus Pandectarum***). В итоге на его основе сложилась знаменитая **научная школа пандектного права**, повлиявшая на формирование нового германского права вплоть до XX в.

Якоб Готофред (XVII в.) составил непревзойденные по мастерству систематизации книги по «Кодексу Феодосия», впервые опубликовал по найденным им рукописям полный текст «Юстиниановского Свода».



Особое развитие получила рецепция римского права в **Голландии**. Здесь сложилась **элегантная школа** теоретической и практической юриспруденции (XVII в.). Через голландскую практику римское право повлияло на формирование права в Новом Свете, особенно – на **морское международное право**.

ПАНДЕКТЫ

Томъ II (т. I, ч. 2, нѣм. изд.).

ВЕЩНОЕ ПРАВО.

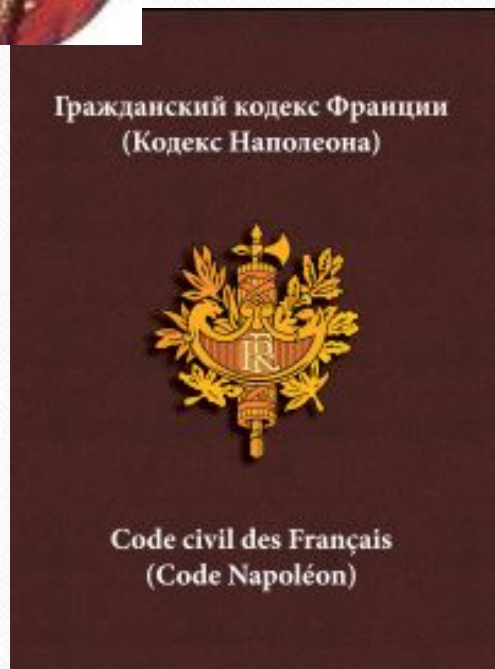
Таким образом, **римское право** оказало такое же **объединяющее влияние** на юриспруденцию и законодательство европейских народов, как **латинский язык** на науку.

В XVIII—XIX веках германскими правоведами (**пандектистами**) была проведена всеохватывающая (пандектная) систематизации источников римского частного права, прежде всего Юстиниановых Дигест (пандектов). Благодаря работам пандектистов появились **общие правовые понятия**: договор, сделка, обязательство, право собственности, вещное право, деликт, которых не было в римском праве. В наиболее крупных государствах Германии происходило модифицирование гражданского права путём переработки **римского и национального права** в нечто единое. Так, в 1756 г. в Баварии был издан «Codex Maximilianeus Bavaricus», а в Пруссии было издано «Прусское земское уложение» (Preussisches Landsrecht) 1794 г.

Во Франции **национальное и римское право** были объединены при создании **Кодекса Наполеона 1804 г.**, который, в свою очередь, **стал образцом** для подражания при модификации гражданского права в других государствах.



КОДЕКС НАПОЛЕОНА (CODE NAPOLEÓN)



*«Моя истинная слава состоит не в том, что я выиграл 40 сражений; Ватерлоо сотрет воспоминания о стольких победах... Но что никогда не забудется и будет жить вечно, так **это мой Гражданский кодекс**»* - писал Наполеон генералу Монтолону на о-ве Святой Елены.





Malleville



Bigot de Préameneu

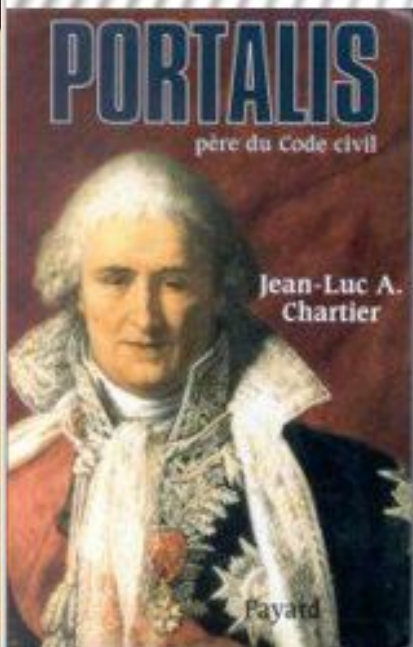


Tronchet

12 августа 1800 г. была сформирована
Кодификационная комиссия
Государственного совета из **четырёх**
известных правоведов, адвокатов и
судей: Жан Порталис, Жак Мельвиль,
Феликс Биго де Приамне и Франсуа
Тронше.

LES QUATRE
RÉDACTEURS

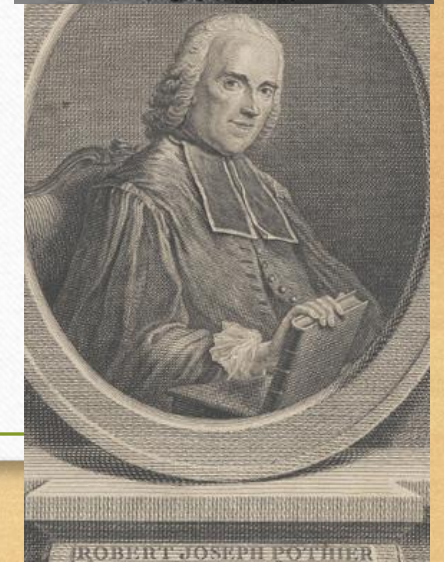
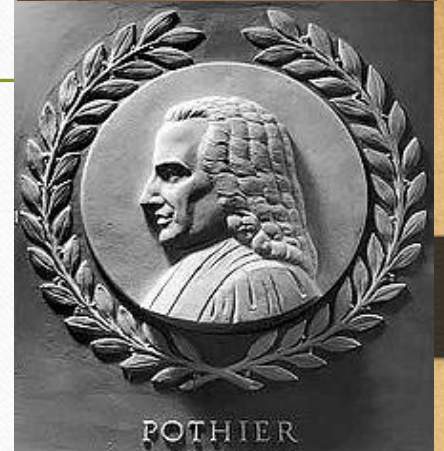
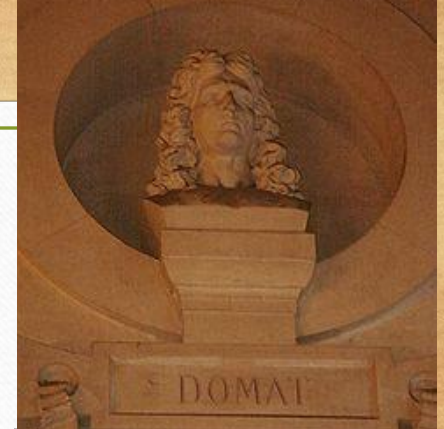
ЧЕТЫРЕ ЧЛЕНА КОДИФИКАЦИОННОЙ КОМИССИИ



Сам Наполеон принимал участие в
создании ФГК: с 1801 г. он
председествовал на 36 из 84
заседаний Государственного совета.

ВОСЕМЬ ИСТОЧНИКОВ ФГК 1804 Г.

- 1) **Французские кутюмы**, которые действовали со времён Средневековья на большей части северной Франции (ок. 60 общих кутюмов и 300 — чисто местного значения).
- 2) **Римское право** оказало влияние на систему ФГК, его отточенные понятия и терминологию, а когда было необходимо — и на материально-правовые нормы, в частности, обязательства и вещное право.
- 3) **Королевские ордонансы** XVII – XVIII вв. нашли косвенное отражение в ФГК, особенно Ордонансы о дарениях, о субституциях, об актах гражданского состояния, о пользовании водами и лесами.
- 4) **Нормы канонического права** повлияли на некоторые положения семейного права по ФГК.
- 5) «**Промежуточное право**» (*droit intermédiaire*) революционного периода (1789—1799 гг.).
- 6) **Дореволюционная судебная практика** Парижского и провинциальных парламентов.
- 7) **Французская юридическая доктрина**. Труды известных юристов: *Чарльз Дюмэлен (1500-1566), Гуго Донеллюс (1521-1597), Кокий, Ф. Буржон, Жан Дома (1625-1696), Роберт Джозеф Потье (1699-1772), К. Оливье* и др. А просветители *Дидро, Вольтера, Руссо*.
- 8) **Корсиканские правовые обычаи** частично оказывали воздействие.





*«Что касается системы, то всегда надобно
оставлять за собою право на следующий день
посмеяться над теми своими мыслями,
кои появились накануне»*

НАПОЛЕОН. «Максимы и мысли узника Святой Елены»



Книга I «О лицах» состояла из **11 титулов** (ст. 7 – 515) и регламентировала следующие вопросы: право- и дееспособность, местожительство, безвестное отсутствие, институт брака, основания развода, отцовство, усыновление и узаконение, опека и попечительство.

Книга II «Об имуществах и различных видоизменениях собственности» состояла из **4 титулов** (ст. 516 – 710) и регламентировала следующие вопросы: классификация вещей, право собственности, узуфрукт, сервитут и иные вещные права.

Книга III «О различных способах, которыми приобретается собственность» состояла из **20 титулов** (ст. 711 – 2281) и регламентировала следующие вопросы: наследование по закону и по завещанию, брачный контракт и имущественные отношения супругов, договорные обязательства, обязательства из деликтов, давность и владение.



	LIVRE II. DES BIENS, ET DES DIFFÉRENTES MODIFICATIONS DE LA PROPRIÉTÉ
TITRE I^{er}	DE LA DISTINCTION DES BIENS
TITRE II	DE LA PROPRIÉTÉ
TITRE III	DE L'USUFRUIT, DE L'USAGE ET DE L'HABITATION
TITRE IV	DES SERVITUDES OU SERVICES FONCIERS

Décreté le 6 Pluviôse
an XII.

Promulgué le 16 du
même mois.

TITRE II, DE LA PROPRIÉTÉ.

§ 44.

La propriété est le droit de jouir et disposer des choses de la manière la plus absolue, pourvu qu'on n'en fasse pas un usage prohibé par les lois ou par les règlements.

§ 45.

Nul ne peut être contraint de céder sa propriété, si ce n'est pour cause d'utilité publique, et moyennant une juste et préalable indemnité.

Согласно ст. 544 ГК Франции: *«Собственность есть право пользоваться и распоряжаться вещами наиболее абсолютным образом с тем, чтобы пользование не являлось таким, которое запрещено законами или регламентами».*

Во французской цивилистической литературе выделяют три главные черты права собственности, закрепленного в кодексе: (1) **единоличный**, (2) **суверенный** и (3) **бессрочный характер** этого вещного права.

ФГК 1804 Г.:

ПРИНЦИПЫ ДОГОВОРНОГО ПРАВА

Договор определялся в ФГК как *соглашение, посредством которого одно из нескольких лиц обязывается «дать что-либо, сделать что-либо или не делать чего-либо»*.



ARTICLE 213 DU CODE CIVIL.

« Les époux se doivent mutuellement fidélité, secours, assistance »

- I. Принцип законного основания договора.
- II. Принцип свободы договора.
- III. Принцип обязательной силы договора.
- IV. Принцип равенства сторон договора.



Важнейшим событием на пути эволюции немецкого права XIX века стало принятие Германского гражданского кодекса (ГГУ) 1896/1900 г. (нем. BÜRGERLICHES GESETZ BUCH; аббревиатура с немецкого названия – БГБ).

Он стал первой в немецкой истории общегерманской кодификацией гражданского права. До принятия всегерманского ГК в стране насчитывалось свыше 30 действующих партикулярных правовых систем.



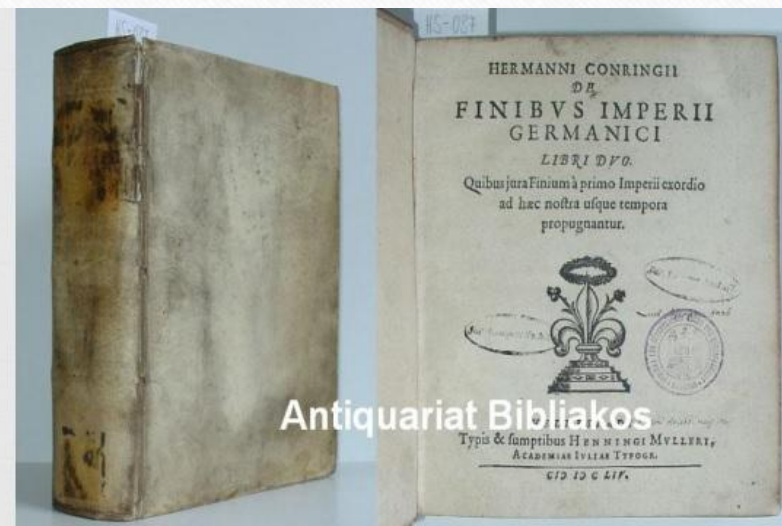
В 1643 г. германист **Герман Конринг** (1606 – 1681), историк права и государствовед, проф. медицины и политики в Гельмштедте, принимавший участие в выработке Вестфальского мирного трактата, в своем сочинении «*De origine juris germanici*», впервые потребовал создания **общего** законодательного **кодекса** на немецком языке и небольшого по объему.

В числе защитников этой идеи в конце XVII в. встречаются **Лейбниц** и целый ряд писателей и юристов. Мысль эта находит полное сочувствие в приверженцах естественного права и правительствах отдельных немецких государств, на которые почти окончательно распадается Германская империя со второй половины **XVII** в.

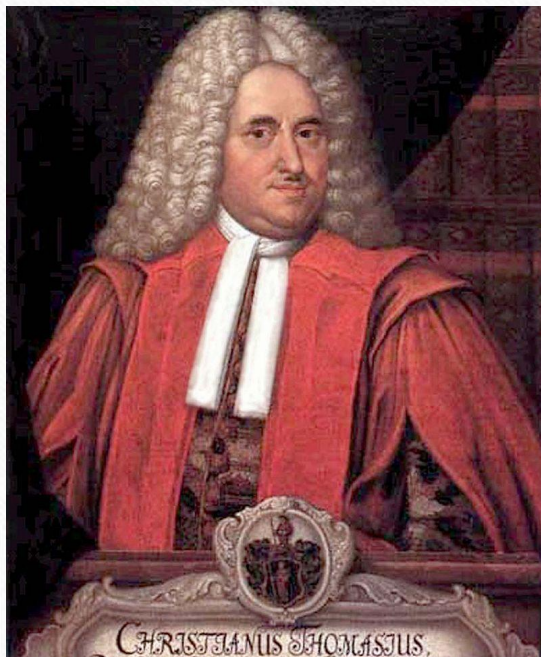
✎ Герман Конринг (1606—1681) — знаменитый немецкий зачинатель государствоведения как универси-тетской дисциплины, врач, историк, был профессором медицины и политики в Гельмштедте.



✎ Его исследование о германских древностях («*De origine juris germanici*» 1643г.) дает право считать его основателем истории германского права.



Antiquariat Bibliakos



Формирование **немецкоязычного** терминологического и понятийного аппарата германского гражданского права началось **в конце XVII в.**

Точкой отсчета этого процесса можно считать **1688 г.**, когда **Христиан Томазий** впервые начал читать лекции по праву на немецком языке.

До этого преподавание велось **на латыни**, поэтому немецкий юридический язык находился в неразвитом состоянии.

С особенной силой желание **кодификации права** выражается в Пруссии, Баварии, Австрии и Саксонии, которые подготовили собственные **гражданские кодексы** местного (партикулярного) права, не дожидаясь общегерманской кодификации частного права.



Германское гражданское право до кодификации

- Более 30 местных правовых систем
- Основные источники гражданского права



Средневековое гражданское право Германии состояло из 30 – 40 разнородных **партикулярных правовых подсистем**: княжеских, городских, вотчинных, церковных и др.

Княжеское и вотчинное право отдельных земель сосуществовало со сборниками общего **пандектного права** (рецепированного римского права), а также **канонического, городского и обычного** права.



ПАНДЕКТНОЕ ПРАВО носило субсидиарный характер по отношению к **ЗЕМСКОМУ ПРАВУ** (нем. *Landrecht*) и местным правовым **обычаям**. Оно восполняло пробелы по принципу: «городское право ограничивает земское, земское ограничивает общее пандектное».

Но эти общеимперские законы в самой малой степени касались гражданского права (например, постановления о ростовщичестве, опеке и нотариате, содержащиеся в полицейских уставах XVI в.).

Прусский ландрехт

Распространение:

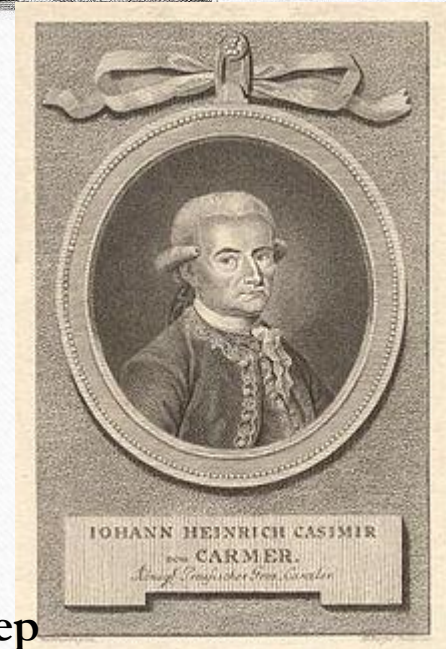
Восточная Пруссия, Вестфалия, часть Ганновера,
баварские княжества Ансбаз и Байрейт



Особенности:

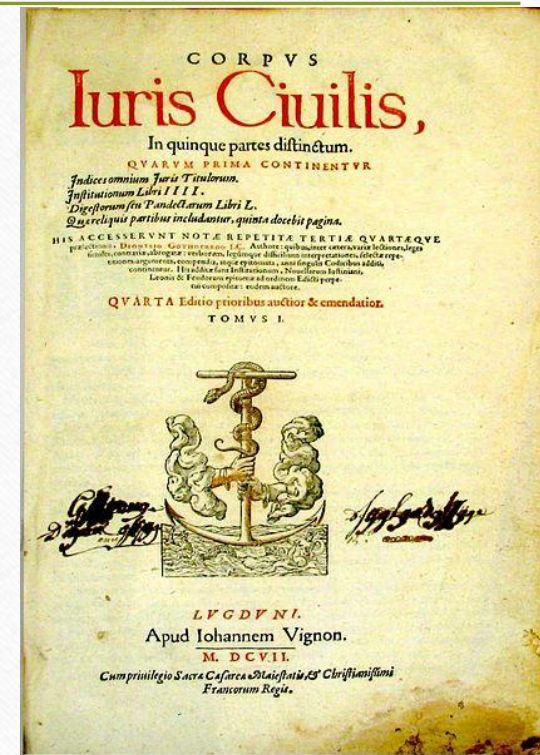
- удачная попытка кодификации, включившую в себя помимо римского права немецкие правовые воззрения и понятия.
- Написанный на немецком языке, он впервые сделал действующее право доступным для рядовых подданных.

Иоганн фон Кармер



Пандектное право (= «общегерманское гражданское право римского происхождения»)

- римское право действовало в Германии субсидиарно;
- основным источником пандектного права были свод Corpus iuris civilis
- римское право действовало «как целое».
- римское право действовало в части, не противоречившей трем источникам: каноническому праву, немецким общеимперским законам и общегерманскому обычному праву;



«Кодификационный спор» — Kodifikationsstreit

- профессор Гейдельбергского университета

Антон Фридрих Юстус Тибо

«О необходимости общего
гражданского права для Германии»



- ректор Берлинского университета

Фридрих Карл фон Савиньи

«О призвании нашего времени к
законодательству и науке права»



ГГУ состоит из **пяти (5) книг**:

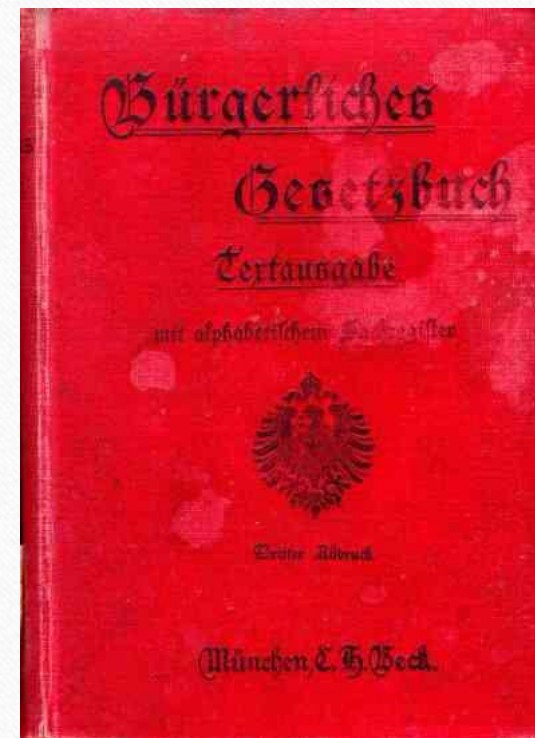
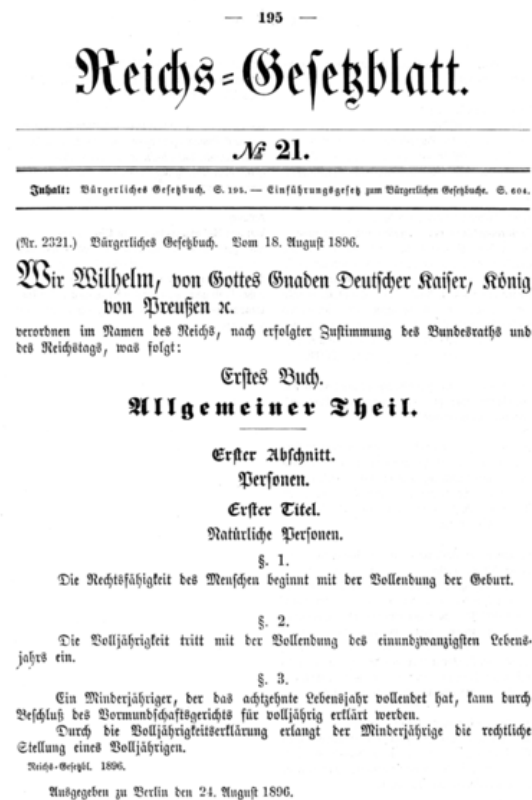
I — «Общая часть»;

II — «Обязательственное право»;

III — «Вещное право»;

IV — «Семейное право»;

V — «Наследственное право».



Предваряет Книги ГГУ -- **Вводный закон**, в котором содержатся указания о соотношении Уложения с другими нормами права, о действии его во времени, а также некоторые нормы международного частного права и др.

Структура ГК Германии 1900 г.

Пандектная система: деление на Общую и Особенную часть

Книга 1

Общая
часть

7 разделов (§§
1 – 240)

Книга 2

«Обязательс-
твенное
право»

7 разделов (§§
241 – 853)

Книга 3

«Вещное
право»

из 9 разделов
(§§ 854 –
1296)

Книга 4

«Семейное
право»

3 раздела (§§
1297 – 1921)

Книга 5

«Наследст-
венное
право»

9 разделов
(§§ 1922 –
2385)

Особенности системы, структуры, юридической техники, терминологии и формы изложения ГК Германии 1900 г.

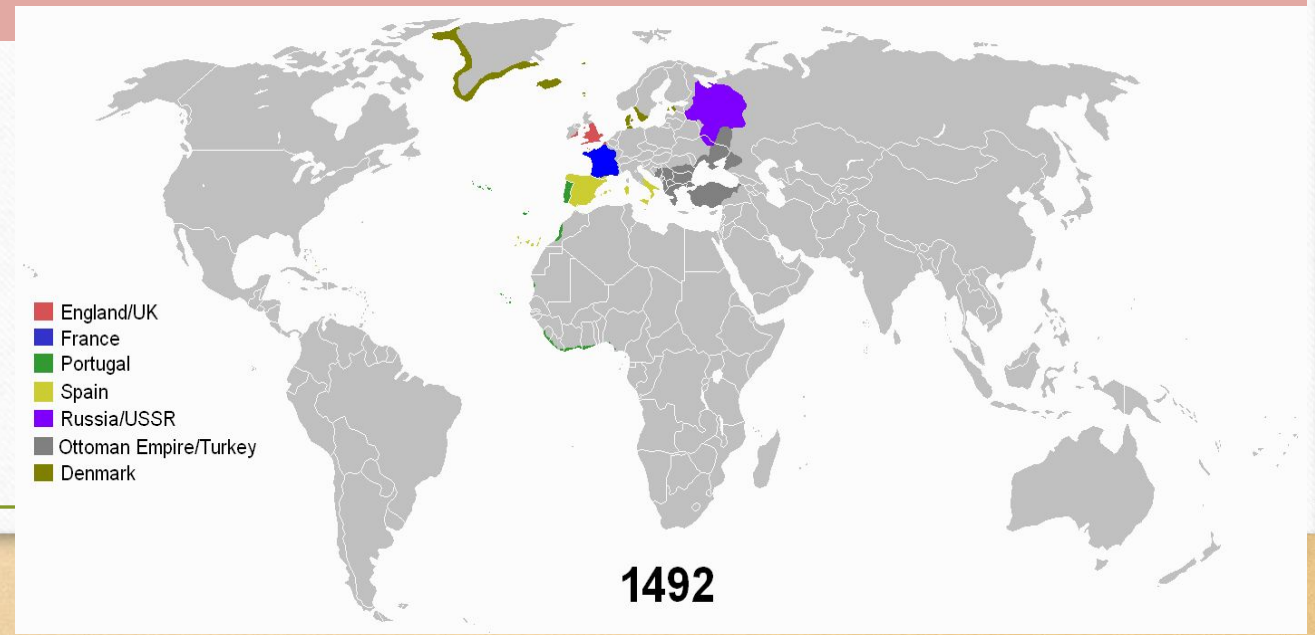
- Наличие в ГК особенной пандектной системы изложения норм права
- Обилие специальной юридической терминологии и специфический язык
- Использование особых оборотов внеправового, а социально-этического и морального содержания ("*каучуковых правил*")
- ряд особых правил, имевших *социально-этическую направленность* (конкретные ограничения прав под предлогом «*социальной полезности*»)
- *описательное и излишне казуистичное изложение отдельных институтов*



Основным содержанием «**НОВОЙ ИСТОРИИ**» стала всеобщая (научная, военная, промышленная, социально-экономическая и политическая) **РЕВОЛЮЦИЯ** на пути к единству современного мира.

Хотя это и было *относительное, искусственное и поверхностное единство*, монопольно созданное **Западноевропейской цивилизацией**, но оно продолжает существовать и сегодня при сохранении *глобального лидерства западного суперэтнуса*, частью которого стали уже США, Канада, Австралия, Япония и др.

Современную историю права, с конца XV в. до наших дней, можно представить как историю европейской экспансии в мире (культурно-религиозной, военно-технической, политико-правовой, социально-экономической и т.д.), и ответной реакции **неевропейских цивилизаций** на этот процесс «вестернизации».



ФОРМИРОВАНИЕ НАЦИОНАЛЬНО-ПРАВОВЫХ СИСТЕМ И ВСЕОБЩАЯ КОДИФИКАЦИЯ ПРАВА

- 1) В эпоху трехвекового господства Modernity **право** вступило в новую фазу развития, миновав средневековую стадию этнически-сословного права, когда господствовало право сильного и кулачное право. Наметился переход к **формальному («абстрактно равному») праву и социальному праву («праву гражданского общества»)**. Произошел исторический переход от привилегий для высших групп – через всеобщее формальное равенство к привилегиям для низших групп, возникли **индивидуально-политический и гуманитарно-правовой** типы правопонимания.
- 2) В периоды Нового и Новейшего времени сложились такие крупные правообразования, как: **межнациональные правовые семьи, субнациональные правовые традиции** (или **правовые культуры**) и **национально-правовые системы**.
- 3) На протяжении всей Новой истории шло прогрессивное развитие **идеи универсализации правовой формы**. Она воплощалась в различных типах **систематизации права** вплоть до наивысшей – т.н. **всеобщей кодификации**. Развитие **юридической техники** шло от средневековых форм систематизации (ВАРВАРСКИЕ и ПАРТИКУЛЯРНЫЕ, СОСЛОВНО-КОРПОРАТИВНЫЕ КОДЕКСЫ) к кодификациям Нового времени (ИМПЕРСКИЕ КОДЕКСЫ) и затем к международно-правовой кодификации (СТАТУТЫ и УСТАВЫ).
- 4) Развитие права и юридической техники в эпоху post-Modernity происходит под символическим девизом «**E pluribus unus**» (лат. «единство в многообразии», или постмодернистское «однородное разнообразие»). На фоне глобализации, создания «общего европейского дома» и фрагментации международного права **сближаются национально-правовые системы** (конвергенция и гармонизация) и формируется **субрегиональное право** (интеграционное право и унификация).

mahalo

sas efharisto poli
DANKSCHEN

toda raba
dhanyawaad

ô chò

köszönöm

TAKK

makasih

AR KUN

asanteni

paldies

go raibh maith agaibh

pilamaya ye

thanks

UA TSAUG

askwali

imena

ありがとう

KAZAARE

aahóow

sipas dikim

GRAZIE

gratiam habeo

xìèxìè

achiū

ck'wálidxw

SABKAA

bayarlalaa

Дзякую вам

ahéhee

MIIGWEECH

BARKALLA

გმადლობთ

kiitoksia oikein paljon

Ευχαριστώ πολύ

감사합니다

webale nyo

KIA ORA

wneeweh

ه ن م

tlazohcamati

ngeyabonga

謝謝

Хвала
ЃАКУЈЕМ
salamat po

teşekkürler

DIOŁCH YN FAWR

mersi

agradisiyki

dzięki

لي زج اركش

FALEMINDERIT

ধে ননে বাদ

Спасибо

thank you my friends

shukrīya

קנידן

mahadsanid

OBRIGADA

nitsíniyi'taki

HVALA

qujanaq