Сравнительное правоведение

«Богатейший источник всех открытий в любой науке – это сравнение и сопоставление»

А. Фейербах

Понятие сравнительного правоведения

Метод познания

Аристотель

В IV в. до н.э. сравнил конституции 158 древних греческих и варварских городов

Наука

Раймон Салейль

В 1900 г. организовал первый международный конгресс компаративистов в Париже

История сравнительного правоведения

Древний мир	Средневековье
• цель сравнения – поиск и формирование «правильного» права и государства	• признание теоретической ценности сравнительного метода в правовых исследованиях
• хаотичность, неупорядоченность сравнительного анализа	• отсутствие системности в применении метода сравнения в праве
• внутрисистемный характер («замкнутость») сравнения	• «замкнутость» правовых систем
• нормативное сравнение и заимствование («сравнение законов»)	• препятствия к развитию сравнительного правоведения со стороны естественно-правовой и исторической школы права

Новое время: ГЕРМАНИЯ

1. **Фридрих Карл фон Савиньи –** немецкий юрист, основатель **исторической школы права**, провел сравнительный анализ трех гражданских Кодификаций Франции, Пруссии и Австрии и определил природу и характерные черты романно-германской системы права

2. Гейдельбергская (южнонемецкая) школа:

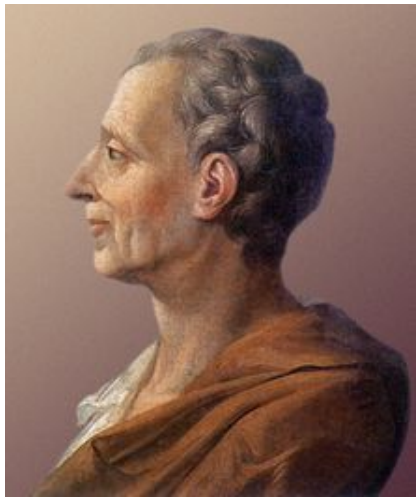
- иностранное право рассматривалось как инструмент улучшения законодательным путем национального права;
- область применения ограничена правом цивилизованных народов (правовыми системами, причислявшимися к индогерманской, или арийской, семье).

Представители:
К.Миттермайер (практическое реформаторское направление, консультативная деятельность);
К.Цахарие, Э.Ганс, (всеобщая сравнительная история права);
И.Колер, А.Пост (сравнительно-этнологическое направление).

- **1829 г.** – основан «Критический журнал юридической науки и зарубежного законодательства» (просуществовал до 1953 г., издано 26 томов)
- **1878 г.** – Штутгарт: основан «Журнал сравнительно-правовой науки (сравнительного правоведения)»
- **1894 г. –** Берлин: основана Международная ассоциация сравнительного правоведения и науки народного хозяйства

Новое время: ФРАНЦИЯ

- 1748 г. - Шарль Луи Монтескьё: «О духе законов»
- в Колледже де Франс учреждена специальная кафедра Общей истории и философии сравнительного законодательства
- 1834 – **Журнал** зарубежного и французского законодательства и политической экономики
- 1869 г. – **общество компаративистов**
- 1875 г. – **Комитет иностранного законодательства** при Министерстве юстиции Франции (обеспечивал перевод на французский язык большинства иностранных кодексов и других важных законодательных актов)



Практическая цель – *совершенствование национального законодательства: преобладал термин* ***«сравнительное законодательство»***

Новое время: АНГЛИЯ

1) **стремление подчеркнуть исторические особенности английского права**

2) **практическая ориентированность, полная «антитеоретичность»**

3) **тесная связь с судебной практикой**

Создание в 50-60-х гг. XIX в. при Тайном Совете – высшей судебной инстанции Британской империи – специального **Юридического комитета**, который рассматривал апелляции:
- из Гонконга, Малайских островов, Саравака и Борнео (китайское право),
- из Южной Африки и Родезии («римско-датское право»),
- из Квебека (французский Гражданский кодекс),
- из Цейлона (тамильское право),
- из Индии (индусское и исламское право),
+ многочисленные правовые обычаи.

Сравнительное право в Англии

- 1839 г. - книга Бэрджа «Комментарии к колониальному и иностранному праву»
- 1859 г. - труд профессора А. Леви «Международное торговое право»: сравнительный анализ английского торгового права с торговым правом 28 зарубежных стран
- 1861 г. - книга Г. Мэна «Древнее право»
- Создана кафедра сравнительной юриспруденции в Оксфордском университете
- 1895 г. создано общество сравнительного законодательства
- Начал выпускаться «Журнал Общества сравнительного права»

Новейшее время: международный конгресс сравнительного правоведения

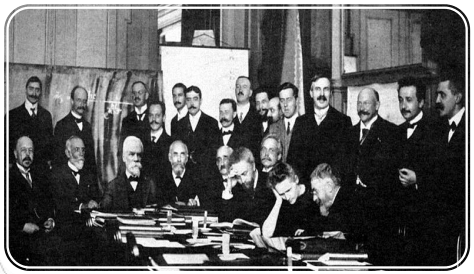
Париж, 1900 г.

Цели (Р. Солейль):

- ***Сопоставить*** с помощью национальных докладов ***решения ряда юридических проблем в различных правовых системах*** (было выбрано девять проблем)
- Рассмотреть ***методологические проблемы сравнительного правоведения***

Итоги

- Сформулированы ***основные понятия и категории сравнительного правоведения***
- Созданы ***основные его конструкции***,.
- Выделены ***цели, задачи***,.
- Поставлены вопросы о ***предмете и методе***



Значение

- Поставлены многие фундаментальные проблемы СП
- Сформулированы общие исходные представления о СП

Развитие СП в США

- неприязнь ко всему английскому: ревизия прецедентного права;
- сравнительное право = способ выявления всеобщих правовых принципов;
- практические потребности: существование многочисленных штатов со своими правовыми системами (межштатное сравнение)

- 1907 г. - образовано Бюро сравнительного права, которое издает первый сравнительно-правовой журнал.
- 1951 г. - учреждено Американское общество сравнительного права,
- С 1952 г. - издается «Американский журнал сравнительного права».
- В настоящее время в США во всех юридических университетских центрах преподаются курсы сравнительного правоведения

Этапы развития современного СП

К. XIX в. Распространение ***идеи*** французских юристов-ученых Эдуарда Ламбера и Раймонда Салейля ***о «всеобщем праве» =*** импульс для «международной кодификации права»

20-40 гг. XX в. Исследование преимущественно правовых систем «христианского права» Европы и Америки

К. 40 – 50 гг. XX в. ***СП =*** «инструмент» для решения практических задач, + повышенное внимание сравнительно-правовому образованию, в особенности в Европе и в США. Исследование правовых систем Азии и Африки

С 60-х гг. XX в. - целенаправленная ***разработка доктрины «великих систем»*** - правовых семей (Рене Давид)

Правовая система (правовая семья)

Правовая система – это совокупность национальных правовых систем, которые объединяют общность источников права, основных понятий, структуры права и исторического пути его формирования

Рене Давид

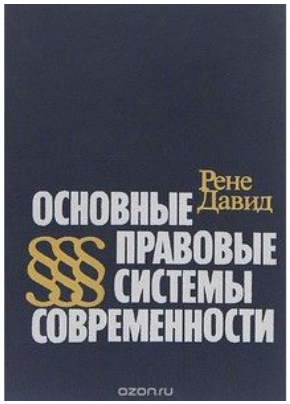
1. **Романо-германская ПС**
   (страны континентальной Европы, Латинской Америки, некоторые страны Африки и Азии)

2. **Англо-саксонская ПС (общее право)**
   (Великобритания, США, Канада, Австралия)

3. **Религиозно-правовые ПС** (мусульманское право, иудейское право, индуистское право)

4. **Социалистическое право** (СССР, Китай, КНДР, Куба)

5. **Обычное право** (экваториальная Африка, Мадагаскар)



Результаты развития СП

- сравнительное правоведение = относительно **самостоятельная отрасль знаний**;
- систематичность сравнительных правовых исследований;
- **расширение сфер и географии** распространения и влияния сравнительного правоведения;
- акцент не на различиях правовых систем, а на **поиске общих основ** (следствие глобализации всех видов деятельности);
- **институциональное оформление** сравнительного правоведения созданы специальные научные и учебные центры;
- формирование **научно-теоретического фундамента** сравнительного правоведения: специальный понятийный аппарат, определение функций сравнительного правоведения и разработка методологии.

Спор о названии учебной дисциплины

- Сравнительное право
- Сравнительное законодательство
- Сравнительное правоведение (сравнительная юриспруденция)
- Компаративистика (от лат. comparativus)

Предмет сравнительного правоведения

- Ю.А Тихомиров: правовая реальность, правовые системы разных стран мира
- М. Н. Марченко: общие принципы и закономерности возникновения, становления и развития различных правовых систем
- А.Х. Саидов: правовая карта мира

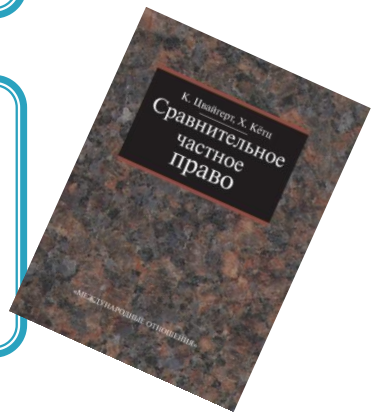
Система сравнительного правоведения

Общая часть

- Теория сравнительного правоведения
- Правовые системы мира

Особенная часть

- Сравнительное публичное* право:
- Сравнительное частное* право



Объекты сравнения

- **правовая семья,**
- **правовая система,**
- **система права,**
- **норма права,**
- **юридическая практика,**
- **правовая доктрина**
- **практика реализации правовых норм**
- **правосознание**
- **правопонимание**

Требования к объектам сравнения

типичность + сравнимость

Осужденный

Задержанный

Институт брака

- Условия
- Процедуры
- Права
- Обязанности
- Прекращение

Виды сравнения

По уровню

- Макросравнение (сравнение правовых систем)
- Сравнение отраслей и институтов права
- Микросравнение (сравнение норм права)

По способу

- Нормативное сравнение (норма права → социальный факт)
- Функциональное сравнение (социальная проблема → норма права)

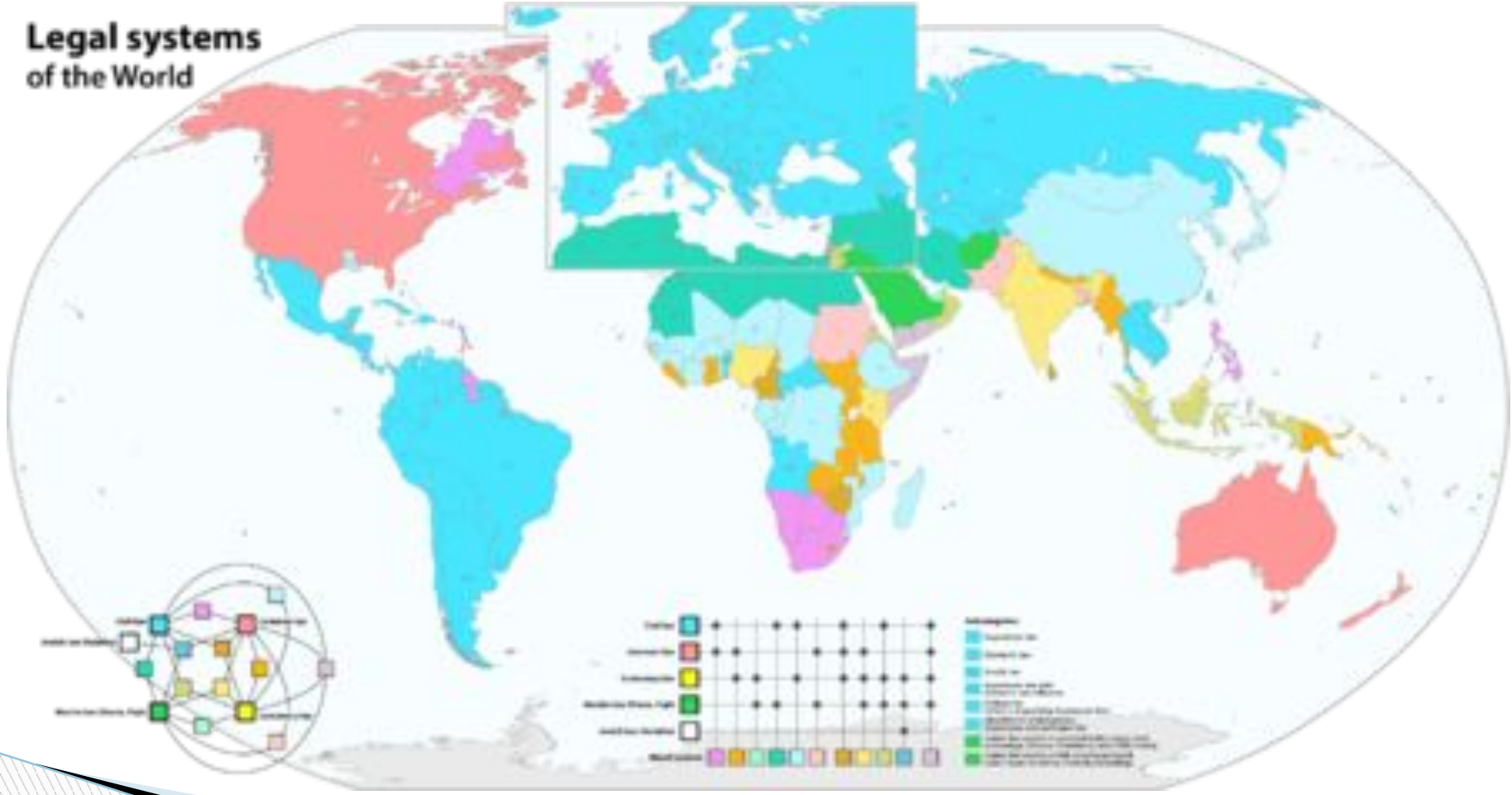
По историческому времени

- Синхронное (действующие УК России и Франции)
- Диахронное (ГК Наполеона 1804 г. и ГК России 1994 г.)

По предмету

- Внутритиповое (внутрисистемное: право России и право Германии)
- Межтиповое (межсистемное: институт брака в Японии и в Англии)

Правовая карта мира



Критерии разграничения правовых систем

Правовая система	История	Основой источник	Система права	Судебная система
Романо-германская	Рецепция римского права	Нормативно-правовой акт, кодекс	Отрасли / частное + публичное право	Специализация судов, деление на инстанции
Англо-американс-кая	Практика королевских судей	Правовой прецедент	Общее право / частный интерес	Общие суды
Мусуль-манская	Ислам как мировая религия	Религиоз-ные тексты	Основные отрасли /публичный интерес	Суды кади
Социалис-тическая	Идеология марксизма-ленинизма	Закон	Отрасли / публичное право	Народные суды
Обычное право	Догосударст-венное состояние	Обычай	Дуализм	Суд вождя

Романо-германская правовая семья

Рецепция римского права

Основной источник – НПА

Кодификации

Сложная система права

Деление судов по инстанциям и по специализации

Общий характер нормы права

Модели романо-германской правовой семьи

Право Латинской Америки

Частное право – романская модель континентальной системы

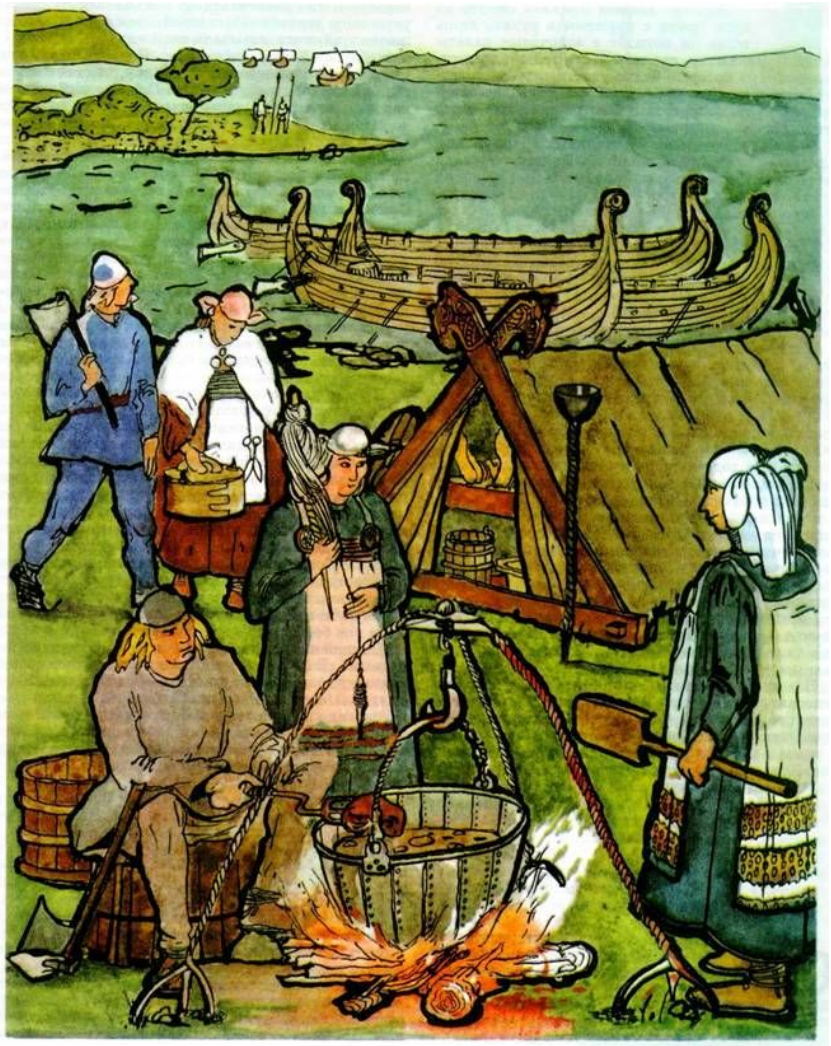
Публичное право – по образцу конституционного права США

Скандинавское право

Наличие прецедентов

Отсутствие тотальной кодификации

Распространение права одной страны на территорию других стран



Англо-американская правовая семья

Модели англо-американской правовой семьи

Английская модель

Американская модель

Правовая система Англии

- Система прецедентов как результат деятельности разъездных королевских судей
- Нет деления на отрасли
- Нет писаной конституции
- Неразделенная компетенция судов

«Право там, где есть защита»
= приоритет процессуального права над материальным

Правовая система США

- Писаная конституция
- Федерализм: двухуровневая система прецедентов и законодательства
- Усложненные правила применения прецедентов
- Судебный контроль
- Кодификация

Правовые системы стран Британского содружества (Канада и Австралия)

Мусульманская правовая семья

Индусское право

Обычное право

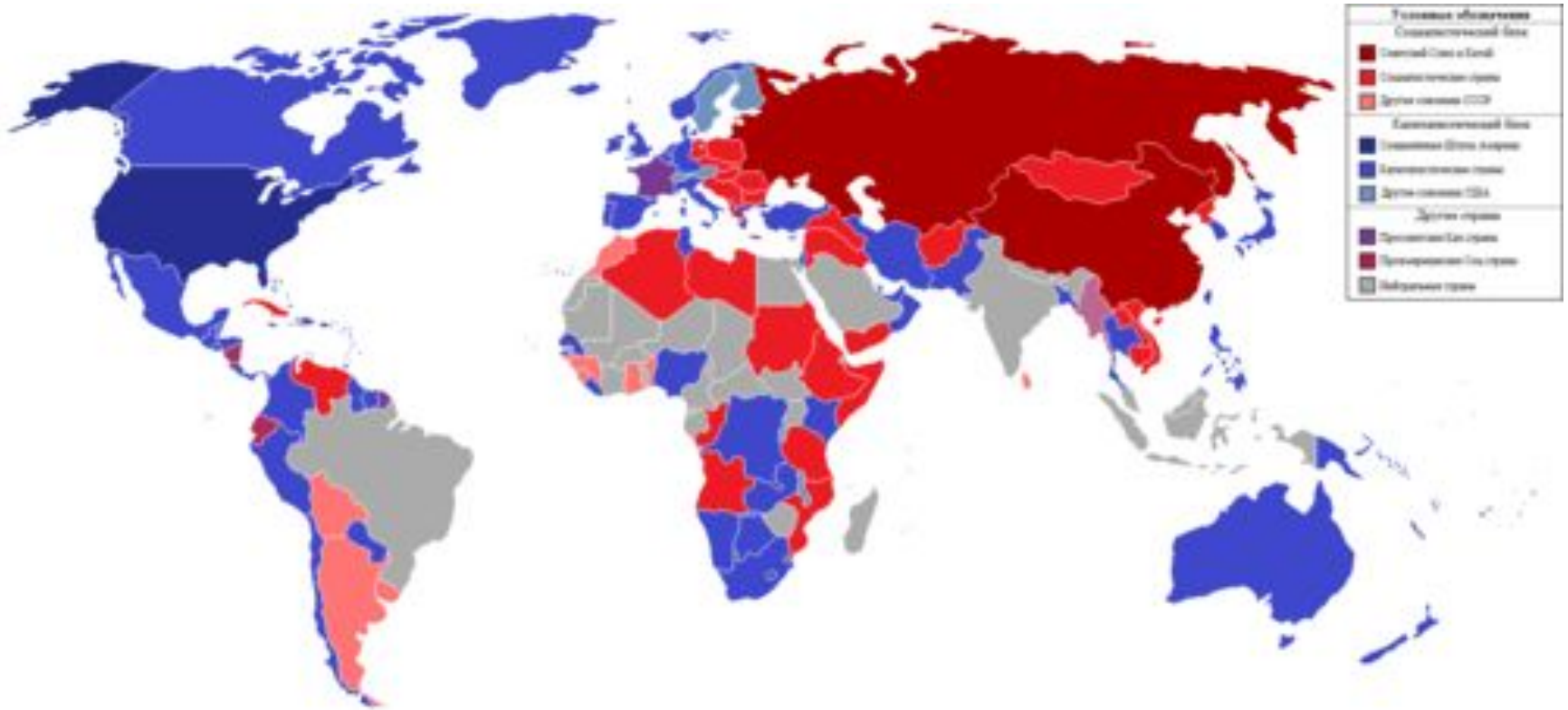
Система табу

Телесные наказания, обстракизм

Суд вождя или старейшины

Влияние права колонизаторов (дуализм права)

Социалистическое право



Социалистическое право

Смешанные правовые системы

- Шотландия
- Квебек
- Луизиана
- ЮАР
- Израиль

Шотландия

- **влияние английской системы (система прецедентов, сложившихся в Шотландии)**

- **Влияние континентальной системы**

в публичных правоотношениях (уголовный процесс)

Квебек (Канада)

Право Канады

Гражданский кодекс Наполеона

Луизиана (США)

Право США

Гражданский кодекс Наполеона

Израиль

Религиозные основы права

Прецеденты

Кодексы

ЮАР

Право Голландии

Право Англии

Обычное право

Сближение современных правовых систем

- Развитие и усложнение международного права

- Заимствование норм национального права

- Наличие мировых правовых стандартов и правовых процедур

The lecture is over

Good bye!