Оглавление

Вступление

Глава 1. Понятие правовой системы

Глава 2. Романо-германская правовая семья

Возникновение и развитие семьи континентального права

Структура правовой системы стран романо-германского права

Глава 3. Англосаксонская правовая семья

История возникновения и развития

Структура и источники права (прецедент, статут, обычай, доктрина)

Правовая система США

Глава 4. Мусульманская правовая система

Глава 5. Правовая семья Российской Федерации

Заключение

Список литературы

# Вступление

Одной из основных тенденций развития мира в наши дни является глобализация - процесс всемирной экономической, политической и культурной интеграции и унификации. Так, на базе ряда европейских государств был создан европейский экономический союз, который постепенно был дополнен политической вертикалью. Возник Европарламент, принята единая Конституция ЕЭС, избраны первый президент и министр иностранных дел сообщества. Широкое развитие получил процесс формирования наднациональных (межнациональных) корпораций, ведущих свою деятельность в различных странах. Значительно расширился в мире диапазон внешнеэкономических связей, при этом участие в них Российской Федерации и субъектов РФ значительно возросло.

Расширение таких связей предопределило рост интереса к их грамотному законодательному оформлению и юридическому сопровождению, ведь зачастую при осуществлении деятельности государства и отечественных корпораций на рынках зарубежных стран не учитывают обычаев, законов, и правил, принятых в этих регионах. Важно отметить, что незнание законодательства страны-партнера по внешнеэкономической деятельности не способствует успешному ведению бизнеса, а приводит к значительным убыткам и политическим проблемам. Проиллюстрировать вышеописанное можно, например, вспомнив длящееся уже более года дело "Русского Дома". Суть дела такова.

В начале 1990-х годов ГУВД города Санкт-Петербурга заключило договор о совместной деятельности с немецким предпринимателем Францем Зедельмайером. Последний должен был организовать охранный бизнес, а также поставки техники и обмундирования для милиционеров в Санкт-Петербурге совместно с ГУВД города. В уставной капитал совместного предприятия ГУВД внесло ведомственную резиденцию на Каменном острове. Зедельмайер взял на себя ее реставрацию. Ремонт помещений был завершен, когда в 1995 году здание было отобрано государством у ГУВД и передано управлению делами президента России.

Согласно заключенному сторонами договору, возможные споры предполагалось решать в судах по месту проживания Зедельмайера или в Стокгольмском арбитражном суде. Не получив возмещения затраченных средств и потеряв бизнес в РФ, немецкий бизнесмен подал иск в 1998 году в Международный коммерческий арбитраж в Стокгольме, который постановил взыскать с России 2,35 миллиона долларов. Однако требование суда не было признано властями РФ. Тогда Зедельмайер обратился в участковый суд города Кёльна с просьбой взыскать имущество России за рубежом. В 2008 Зедельмайер смог добиться решения суда о продаже за долги здания бывшего советского торгового представительства в Кёльне. Однако потом выяснилось, что российские власти договорились с Зедельмайером выплатить ему 2,9 миллиона евро компенсации.

По данным газеты "Коммерсант", часть комплекса бывшего торгпредства была продана 17 декабря 2008 года. Покупателем выступило российское предприятие "Госзагрансобственность", однако деньги (те самые 2,9 миллиона евро) Зедельмайеру переведены не были, в результате чего бизнесмен возобновил судебное преследование. На сей раз объектом преследования стал так называемый Русский дом в Берлине.

Русский дом в Берлине расположен напротив комплекса, в котором находится берлинская Galeries Lafayette с люксовыми бутиками. Он считается самым большим среди мировых культурных центров: общая площадь здания составляет 29 тысяч квадратных метров. Часть помещений сдается в аренду.

Участковый суд района Мите г. Берлина принял во внимание, что ГУВД является структурой государственной власти. Здание Русского дома на улице Фридрихштрассе в Берлине передано в ведение судебного управляющего, который уполномочен принять решение о его продаже.

Российская сторона пытается оспорить решение суда, доказывая, что статус данного объекта определяется межправительственным соглашением, то есть нормами международного права, имеющими приоритет над национальным законодательством. Поэтому притязания Зедельмайера на имущество и активы Русского Дома РФ считает неправомерными. Ведь вопросы, связанные с такого рода недвижимостью, не могут являться предметом рассмотрения в судах общей юрисдикции, а наличие дипломатических иммунитетов исключает возможность принудительного отчуждения имущества. В настоящий момент российская сторона не берется сказать, почему данный существенный и определяющий аспект дела был проигнорирован адвокатами Зедельмайера и судом. РФ настаивает, что вопросы, касающиеся таких объектов, решаются, как правило, на межгосударственных переговорах.

Таким образом, мы видим затянувшуюся неприятную ситуацию, результаты решения которой предсказать достаточно сложно. А ведь еще на стадии проработки договора российская сторона в лице ГУВД города Санкт-Петербурга должна была внимательнее подойти к анализу того, в какой правовой системе работает ее будущий контрагент, какова специфика разрешения возможных будущих споров, закладываемая в договор. И такие истории не единичны. Можно вспомнить нашумевшее дело швейцарской фирмы "Нога" против Российской Федерации.

Вот почему тема анализа различий в действующих правовых системах современного мира является очень актуальной.

Кроме того, изучение мировых правовых систем позволяет сформировать представление о правовой системе РФ, понять какие области общественных отношений регулируются в РФ, каким образом и кем. Понять, как и почему сформировались именно эти источники права на территории нашей страны. Определиться с отраслевым делением норм права, и соответственно, легче ориентироваться в праве. Ведь каждый человек в современном мире должен обладать хотя бы базовыми представлениями о правовой системе своей страны, знать, куда и главное к кому обратиться за помощью в защите своих интересов.

Для граждан РФ, выезжающих за пределы страны, а также имеющих родственников, собственность за границей, ведущих бизнес на международном уровне необходимо также знать законодательство соответствующих стран.

С научной точки зрения сравнение правовых систем играет огромную роль в сфере оценки целесообразности унификации права, заимствования преимуществ одной правовой системы другими, а также в совершенствовании собственной правовой системы за счет этих заимствований. В понимании необходимости создания и разработки системы международного права в стране. Довольно интересно исследовать также и исторические, этнические особенности формирования правовых систем.

# Глава 1. Понятие правовой системы

Правовая карта мира включает в себя множество национальных правовых систем, каждая из которых интегрирует всю правовую действительность конкретного государства. Наиболее часто ***правовая система*** определяется как совокупность взаимосвязанных, согласованных и взаимодействующих правовых средств, регулирующих общественные отношения, а также уровень правового развития той или иной страны. Правовая система включает доктрину, структуру, источники, ведущие институты и отрасли, традиции, правовую идеологию, систему правовых норм, правосознание, правопорядок, правовую культуру и непосредственную юридическую практику.

Представляется важным заметить здесь, что термин "правовая система" можно легко перепутать с термином "система права". Чтобы внести ясность в этот вопрос, отметим сразу, что ***система права*** представляет собой составную часть правовой системы и включает в себя совокупность норм права, его институтов, отраслей, а также - взаимосвязь всех этих элементов.

Все существующие в мире правовые системы в той или иной степени взаимосвязаны. Их связывают общие исторические условия и закономерности развития общественных отношений.

Однако, каждая правовая система имеет свои особенности, свои индивидуальные и присущие только ей одной черты. Их многообразие обусловлено различиями в жизни, истории, судьбе различных народов мира, их вероисповеданием, спецификой отношений между людьми и социальными группами. Особенности конкретной правовой системы отражают уровень культуры данной нации, ее политического и социально-экономического развития.

Изучением правовых систем, их сравнением и классификацией занимается особое направление юридической науки - сравнительное правоведение.

Истоки этого направления можно проследить ещё в глубокой древности, когда сравнительно-правовой метод исследования применяли Платон при изучении законов различных греческих полисов и Аристотель. Последний, чтобы сделать выводы о закономерностях политической организации современных ему народов, собрал, сравнил и проанализировал "конституции" 158 греческих и варварских городов.

***Сравнительное правоведение (правовая компаративистика) -*** отрасль юридической науки, изучающая правовые системы различных государств мира путем сопоставления одноименных государственных и правовых институтов, их основных принципов и категорий, выявления общих закономерностей их развития.

Научная цель сравнительного правоведения состоит в выявлении общих закономерностей развития правовых явлений и институтов, разграничении общего и особенного, случайного и закономерного в праве.

Методология сравнительного правоведения позволяет лучше понять национальную правовую систему, увидеть ее преимущества и недостатки по сравнению с другими. Применяя сравнительно-правовой метод возможно также совершенствовать правовую систему государства (в частности, его национальную систему права), рационально применяя правовой опыт других государств. В то же время сравнительное правоведение способствует сближению и унификации законодательства различных государств в тех областях, где это необходимо. Например, при заключении политических, военных, торговых, таможенных союзов, в частности при объединении Европы, формировании Союзного государства России и Белоруссии и т.п.

По мнению немецких ученых Конрада Цвайгерта и Хайна Кётца одной из основных задач сравнительного правоведения является поиск и отыскание оптимальных решений правовых проблем.

Одним из направлений сравнительного правоведения является типология правовых систем. В частности, принято выделять несколько типов правовых систем, называемых правовыми семьями.

***Правовая семья*** - “совокупность национальных правовых систем, выделенных на основе различных признаков и черт”[[1]](#footnote-1). Разумеется, это не исключает и других представлений о правовых семьях и их группах, т. к теория государства и права не является точной наукой. Что же представляет из себя классификация.

***Классификация*** - (от лат. classic - разряд и facere - делать) система распределения каких-либо однородных предметов или понятий по классам, отделам и т.д. на основе определенных общих признаков. Она фиксирует закономерные связи между классами объектов; способствует определению места и роли объекта в общей системе объектов; помогает установить наиболее важные, общие для всех объектов качества и свойства. Классификацию подразделяют на естественную (по основным признакам) и искусственную (по вспомогательным признакам).

Единого подхода к классификации правовых систем не существует, их обычно подразделяют либо по одному основополагающему признаку, либо по совокупности описательных критериев.

Наиболее известная классификация правовых систем была проведена французским ученым Рене Давидом. Он ввёл в научную практику само понятие правовой семьи, исходя из родственного происхождения и эволюции правовых норм. Фундаментальной базой для этой работы послужила сравнительная филология и, в частности, концепция языковой семьи, выдвинутая в XVII веке Готфридом Вильгельмом Лейбницем. В результате исследований Рене Давиду удалось выявить закономерности влияния эволюции языка на развитие соответствующих правовых систем.

При классификации правовых систем Рене Давид использовал следующие критерии:

* идеологию, включающую религию, философию, социальные и экономические структуры,
* юридическую технику, где за основу он взял источники права.

В своей книге "Элементарный курс сравнительного гражданского права", вышедшей в 1950 г. Давид выдвинул концепцию "западного права", включающего романо-германскую и англосаксонскую системы.

Далее, в монографии "Основные правовые системы современности" (1964 г.) он сформулировал принцип трихотомии, выделив три основные правовые семьи: романо-германскую, англо-саксонскую, социалистическую. Остальной правовой мир составили самостоятельные типы религиозного и традиционного права (мусульманское; иудейское, каноническое, индусское, дальневосточное или японо-китайское, африканское).

Рассмотрим также классификацию, разработанную Конрадом Цвайгертом и Хайном Кётцем и описанную ими в работе "Введение в сравнительное правоведение в сфере частного права". Основным классификационным критерием здесь является правовой стиль, который, согласно представлениям авторов, складывается из пяти факторов:

* происхождения и эволюции правовой системы;
* своеобразия юридического мышления;
* специфических правовых институтов;
* природы источников права и способов их толкования;
* идеологических факторов.

Всего по приведенным критериям выделяется семь правовых семей (или "правовых кругов"): англо-американская, романская, германская, скандинавская, социалистическая, право ислама, индуистское право.

Параллельно распространено деление правовых систем по национальному признаку (Германии, Франции, России и других стран). Здесь важны характеристики права конкретной страны, способ формирования правовой системы, специфика толкования различных норм, их оценки обществом.

Следует заметить, что формирование национальных правовых систем зависит также от политических, идеологических, религиозных, исторических, географических и демографических факторов[[2]](#footnote-2).

В основу формирования любой классификации закладываются следующие критерии:

оценка фундаментальных, а не временных факторов,

* Устоявшийся, объективный характер;
* Доминирование одного из признаков;
* Учет субъективных факторов, оказывающих прямое влияние на формирование правовой системы.

При этом во всех рассмотренных выше подходах не учитывается марксистско-ленинская типология права, в основе которой лежит критерий общественно-экономической формации (рабовладельческое право, феодальное, буржуазное, социалистическое). По мнению современного узбекского ученого-компаративиста международного уровня Акмаля Холматовича Саидова только единство глобальной марксистско-ленинской типологии и внутритиповой (подобной рассмотренным выше) классификации правовых систем дает возможность составить целостное представление о правовой картине мира[[3]](#footnote-3).

В своей классификации, описанной в монографии "Сравнительное правоведение и юридическая география мира", Саидов исходит из критериальной системы, включающей:

историю правовых систем;

систему источников права;

структуру правовой системы - ведущие институты и отрасли права.

Исходя из этих критериев Саидов выделяет буржуазный и социалистический тип правовых систем. К буржуазному типу права отнесены восемь правовых семей: романо-германская скандинавская, латиноамериканская, правовая семья общего права, мусульманская, индусская правовые семьи, семья обычного права и дальневосточная.

В пределах социалистического типа права, представляющего интерес теперь уже в историческом аспекте, существовали относительно самостоятельные группы: советская правовая система, правовые системы социалистических государств Европы, правовая система социалистических государств Азии и правовая система республики Куба.

С учетом вышеизложенного, рассмотрим далее характеристики основных правовых семей.

# Глава 2. Романо-германская правовая семья

Романо-германская правовая семья (или "семья континентального права") объединяет системы права стран континентальной Европы. Начиная с ХIХ в. основным источником (формой) права в странах, где господствует рассматриваемая правовая семья, является закон. По этому признаку ее часто противопоставляют англосаксонской семье, основанной на прецедентном праве. Развитие общего права Англии напрямую было связано с централизованной властью короля, королевскими судами (изданными ими нормами прецедентного права), в то время как романо-германская семья формировалась во времена политической раздробленности Европы, и в ее основе лежит культурная общность ее народов.

Можно выделить несколько групп национальных правовых систем, формирующих романо-германскую правовую семью:

* романского права (правовые системы Франции, Италии, Бельгии, Испании, Румынии);
* германского права (правовые системы Германии, Австрии, Венгрии, Швейцарии, Греции, Португалии)
* скандинавского права (правовые системы Дании, Норвегии, Швеции).

Иногда романо-германскую систему права трактуют более узко, ограничиваясь выделением только двух подсистем, при этом не выделяя скандинавскую правовую систему:

* романская подсистема, основой которой является право Франции, в нее также входит право стран, на которые оказала сильное влияние Франция (Нидерланды, Бельгия, Люксембург, Испания, Италия)
* германская подсистема, основой которой является право Германии, включает в себя право Австрии и Швейцарии.

# Возникновение и развитие семьи континентального права

Романо-германская правовая семья имеет давнюю юридическую историю. Она образовалась на основе рецепции важного источника римского права - кодекса Юстиниана.

Рецепция римского права (от лат. recepio - принятие) - восприятие и преобразование кодификации Юстиниана. Началом рецепции считают XII век, когда применение римского права получило благословение церкви. В преодолении неприятия права церковью большую роль сыграл известный мыслитель того времени - Фома Аквинский. За основу своих работ он взял труды Аристотеля. Одобрение церкви открыло огромные возможности в нормотворчестве. В дальнейшем (XIII - XV вв), рецепция проводилась учеными европейских университетов, в которых происходило изучение оригинальных римских текстов (школа глоссаторов), а затем их систематизация, адаптация к условиям средневековья (школа постглоссаторов). Поэтому это право иногда называют "правом университетов". Университетские профессора активно занимались совершенствованием юридической доктрины, разработкой проектов законов, кодексов. Практическое применение права осуществляли выпускники университетов.

Цель рецепции - создать юридическую науку, отвечающую требованиям времени. Причину, по которой для этой цели была взято именно римское право, понять не трудно. Известный американский юрист Лоренс Фридмен в книге “Введение в американское право" писал: "Древние римляне были великими законодателями, их традиции никогда полностью не умирали в Европе, даже после того, как варвары пришли туда. Все, что осталось от великой Римской империи - это гражданское право. В средние века римское право в его классической форме было вновь открыто и возрождено. Даже сегодня правовые кодексы Европы отражают влияние римского права и его средневекового возрождения. Франция, Германия, Италия, Португалия, Испания среди всего прочего являются определенно странами гражданского права. Через Испанию и Португалию гражданское право перекочевало в Латинскую Америку, французы перенесли его в Африку.

Как писал Рене Давид, романо-германская правовая система не была продуктом деятельности государства, его политики, а являлась продуктом культуры общества. Однако не стоит отрицать, что на процесс ее формирования оказывали значительное влияние отношения обмена и собственности в феодальном обществе.

Первоначально это право регулировало отношения городского населения, но впоследствии оно распространилось и на сельских жителей, стало общенациональным.

Также на развитие системы повлияли следующие группы факторов: экономические (развитие торговли, ремесел) и социальные (обстоятельства общественных отношений, в том числе и благословение христианской церкви).

Новый этап в развитии романо-германского права (XVI - XIX вв.) приобрел форму интеграции римского права в национальные правовые системы государств, включил в себя кодификацию (разработку кодексов, законодательств, учитывающих национальные особенности стран). Кодификация проводилась представителями естественно-правовой школы, которые стремились создать единую систему права для всех народов. Они подчеркивали роль законодательства в обществе. При составлении кодексов они широко пользовались римским правом для формирования частного права, но одновременно отрицали его в сфере публичного права.

Кодификация способствовала единению правовых систем различных европейских стран, распространению романо-германского права. В то время появилось мнение, что закон и право совпадают. Самые известные кодификации были созданы сначала во Франции (кодекс Наполеона 1804 года), а потом и в Германии (Германское гражданское уложение 1900 года).

В XX веке кодексы романо-германского права в качестве основы законотворчества несколько утратили свою привлекательность. Сформировавшийся СССР сформировал собственную, социалистическую систему права Европа же использовала так называемое европейское право, создаваемое Советом Европы. Современное право Европы действует на основе “Конвенции о защите основных прав и свобод человека” 1960 года, ратифицированной всеми странами ЕС.

# Структура правовой системы стран романо-германского права

Признак структуры является одним из ключевых для построения правовых систем. Для того чтобы понять структуру романо-германского права следует выделить способ систематизации норм права, а так же уяснить понятие правовой нормы, используемое в правовой системе.

Прежде всего, в романо-германской правовой системе присутствует разделение на частное и публичное право. Критерием этого разделения выступает интерес (осуществление общегосударственных задач для публичного права, интерес отдельно взятого человека - для частного). ***Публичное право*** регулирует отношения власти и подчинения, в которых может быть использован механизм государственного принуждения для обязанных лиц. Преимущественно использует императивные нормы (неизменяемые участниками самих отношений). Система публичного права включает в себя конституционную, административную, уголовную, трудовую, финансовую, процессуальные отрасли и некоторые другие.

В ***частном праве*** преобладают диспозитивные нормы, оно регулирует отношения между равноправными и независимыми субъектами. Большое значение в частном праве имеет договор, так как в нем непосредственно зафиксированы условия отношений. К частному праву относят гражданскую, семейную, торговую и некоторые другие отрасли права.

Однако некоторые отрасли права относятся одновременно и к публичному и к частному праву, они также оперируют сходными понятиями, что объясняется их общим происхождением.

При сопоставлении между собой правовых систем в пределах романо-германской семьи можно убедиться в их сходстве в разделе частного права, что неудивительно, принимая во внимание их общее происхождение из римского частного права. Отличия же, обусловленные региональной и национальной спецификой, можно считать незначительными. Не столь очевидное сходство в публичном праве обнаруживается на основе двух моментов: единства европейской юридической мысли и специфическая роль гражданского права, которое является моделью развития других правовых отраслей.

**Норма права.**

Во всех странах романо-германской правовой семьи норму права понимают, оценивают и анализируют одинаково. Правовая норма - это правило поведения, общеобязательное для исполнения и имеющее более серьезное значение, чем лишь ее применение в конкретном деле. Правовая норма не является производной судебной практики, а является продуктом законотворчества, основой кодификации романо-германского законодательства, цель которого - классифицировать нормы таким образом, чтобы судьи и обыватели легко смогли найти решение возникших проблем. Правовые нормы романо-германского права носят более обобщенный и упорядоченный характер, чем англосаксонские, и соответственно их количество не так велико.

**Источники права.**

Для юридической концепции этой семьи характерна гибкость, выражающаяся в том, что юристы не склонны соглашаться с решением того или иного вопроса, которое в социальном плане представляется им несправедливым. Действуя на основе принципов права, они действуют как бы на основе делегированных им полномочий. Осуществляя поиск права сообща, каждый в своей сфере и с использованием своих методов, юристы этой правовой семьи стремятся к общему идеалу - достичь по каждому вопросу решения, отвечающего общему чувству справедливости на основе сочетания различных интересов, как частных, так и всего общества. Итак, среди важных источников права надо видеть общие принципы, содержащиеся в законодательстве и вытекающие из него.

***Правовая доктрина***, выработанная на основе рецепции классического римского права учеными университетов, являлась основным источником права вплоть до недавнего времени. В настоящее время (с победой демократических идей в обществе) она утратила свою прежнюю роль. Теперь же первостепенное положение среди источников имеет закон. Но применение этого источника на практике продолжается и сейчас.

***Международные акты***. Эти акты имеют огромное значение для права стран Европы и имеют приоритет перед внутренними законами самих стран. Например упомянутая выше “Конвенция о защите основных прав и свобод человека”.

***Закон***. Во всех странах романо-германской семьи существуют кодифицированные конституции, имеющие высшую юридическую силу, соответственно в этих странах предусмотрен контроль соответствия законов конституции. Законы, относящиеся к определенной отрасли, формируют соответствующие кодексы (гражданский кодекс, уголовный, соответствующие им процессуальные кодексы и т.д.). Большую роль играют подзаконные акты: регламенты, декреты, административные циркуляры, издаваемые министерствами и ведомствами. Существует различие между нормативными и административными циркулярами. Первый тип содержит норму права, второй же тип показывает, как ее понимает администрация и как она собирается применять ее на практике.

К составлению законов существует два подхода: первый - создать законы, доступные для понимания обывателя, второй заключается в наиболее точном выражении мысли законодателя с применением понятного только специалистам юридического языка.

***Правовой обычай***. Рене Давид отмечает, что обычай не является основным и первичным элементом права, но его роль тоже довольно значительна. Этот источник широко используется, если существует необходимость заполнить пробел в законодательстве, а также при толковании понятий, ранее использованных законодателем. Однако сегодня обычай не может противоречить закону и соответственно его можно назвать ограниченным источником права.

**Судебная практика.** С официальной точки зрения не является источником права, но при этом играет определенную роль в юридической практике европейских стран. Например, в скандинавских странах судья обладает наибольшей свободой при принятии решения. В целом практикующие юристы широко используют сборники судебных решений.

# Глава 3. Англосаксонская правовая семья

Англосаксонская правовая семья является одной из старейших в мире. Основа данной правовой семьи, ее основной элемент - прецедентное право (judge-made law), состоящее из общего права (common law) и права справедливости (equity). В рассматриваемую семью входят наряду с США и Англией Северная Ирландия, Канада, Австралия, Новая Зеландия, а также 36 государств - членов Британского содружества. По территориальному охвату, по степени своего влияния на правовые системы стран мира эта правовая система может сравниться только старейшей правовой семьей - романо-германской[[4]](#footnote-4). С XVII из нее выделилось право США, которое хоть и основано на праве Англии, но отличия между ними углубились.

Некоторые ученые считают, что термины “общее право" и ”англосаксонское право" являются равнозначными. Это прослеживается в многочисленных трудах юристов, затрагивающих вопросы сравнительного правоведения[[5]](#footnote-5). Этот подход, однако, не разделяют некоторые специалисты в области истории государства и права Англии и других зарубежных стран. Они считают, что англосаксонское право соответствует раннему англосаксонскому периоду когда общего права как такового еще не существовало. Рене Давид замечает, что английское право используется только в Англии и Уэльсе, в то время остальные части королевства и другие, не входящие в него страны (например, США и Канада) активно используют общее право. Право Англии для них не более чем модель правовой системы.

# История возникновения и развития

Англосаксонская правовая семья возникла в Англии после ее завоевания Вильгельмом I в 1066 г, при его преемнике, короле Генрихе II, который начал формировать централизованную судебную систему. В регионах правосудие осуществлялось с использованием системы разъездных судей. Решения судей по конкретным делам стали использоваться для разрешения аналогичных дел. Так зародилось прецедентное право. Система прецедентов стала именоваться общим правом (common law). Сильное влияние на него оказали обычаи, поэтому это право называют также обычным или традиционным.

В XIII веке резко возрастает роль статутного права (статут - закон изданный парламентом и получивший одобрение королевы (Royal Assent)). Статуты регулировали те отношения, где прецедентного права было недостаточно. Судьи же получили право толкования статутов.

В XIV - XV веках сложившаяся система общего права перестала удовлетворять полному спектру запросов общества. Поэтому выделилась новая составляющая английского права - право справедливости (equity). Право справедливости складывалось в связи с тем, что из-за крайнего формализма общего права граждане часто не имели возможности обратиться с иском в королевские суды. В этих случаях или при недовольстве принятым решением они могли обратиться к королю с просьбой "о милости и справедливости". Число жалоб росло, и при лорде-канцлере создался целый аппарат с собственным порядком разрешения дел, который постепенно стал рассматриваться как Канцлерский суд (Chancery). Поскольку этот суд не был связан нормами общего права, считалось, что он руководствуется принципами справедливости (отсюда название "суд справедливости"). В ходе деятельности Канцлерского суда сложились особые нормы, основанные на прецедентах, совокупность которых и образовала право справдливости. Наиболее широкие полномочия суд справедливости имел в области гражданских правоотношений, т.к. громоздкая, формализованная система общего права не поспевала за потребностями экономического развития.

Суд лорда-канцлера был не вправе отменить решение суда общего права, на которое была принесена жалоба, но он мог вынести своё решение, которое, в конечном счёте, парализовало решение суда общего права либо существенно его изменяло. В рамках права справедливости. сложились такие специфические институты англо-саксонского права, как доверительная собственность ("трест"), исполнение договоров в натуре (общее право признавало только денежную компенсацию за неисполнение договора). Дуализм общего права и права справедливости усложнял и без того громоздкую и запутанную систему английского права и в 1873 право справедливости было включено в систему общего права. Однако правовые институты, сложившиеся в П. с., четко отграничиваются от институтов общего права. В теории и практике притязания, основанные на П. с. (equitable rights), отделяются от субъективных прав, основанных на общем праве[[6]](#footnote-6).

В XIX - XX веках английское право начинает уделять внимание **материальному праву.** Развитие системы было направлено на систематизацию, повышение эффективности в применении. В этот период возрастает также роль так называемого делегированного законодательства по полномочиям парламента.

На английское право большое влияние оказала практика правоприменения в бывших колониях. Многие из колоний в настоящее время заявили о своей независимости и вышли из состава Соединенного королевства, однако они остались частью сложившейся правовой семьи.

**Черты, свойственные англосаксонской правовой семье.**

Все страны семьи объединяются по следующим критериям:

* структура права,
* организационное и культурное единство,
* признак разделения нормы права на два типа, первый из которых составляет законодательная часть (общие правила поведения), второй - прецедентная часть (включает судебные решения по конкретным делам, то есть юридическое заключение и его обоснование.

# Структура и источники права (прецедент, статут, обычай, доктрина)

***Прецедент***. В течение долгого времени - основной источник права Англии. Создается только системой высших судов королевства (Судебным комитетом палаты лордов, высоким судом, апелляционным судом, а также судебным комитетом Тайного Совета (суд по делам государств - членов Соединенного Королевства)). Мировые судьи и суды графств правом на законотворчество не обладают. Прецеденты обязательны для использования при разбирательстве аналогичных дел. Поэтому можно сказать, что основным законотворческим органом в этой стране является суд.

Статут (Закон). В настоящее время имеет приоритет перед прецедентом (может отменить его). Несмотря на это, сам закон (абстрактная норма) реализуется через прецедент (конкретизируется с его помощью). Законы подразделяются на общегосударственные (law of the land), и местные (by-law).

Обычай. В настоящее время широко не используется, но ранее обычай оказал сильное влияние на законодательство.

Доктрина. Некоторые литературные источники и по сей день широко используются при вынесении судебного решения. Из них цитируют судебные комментарии и описания практики применения прецедента.

В англосаксонском праве отсутствует деление на частное и публичное, деление по отраслям размыто или же полностью отсутствует. Все суды обладают общей юрисдикцией. Отсутствуют кодифицированная конституция, отраслевые кодексы.

Такое строение права, а также традиции сильно влияют на процесс законотворчества, а также на применение права. Например, процедура издания статута строго регламентирована обычаем и неизменна на протяжении столетий.

Что касается правовой культуры, то в отличие от романо-германской правовой семьи, основанной на уважении закона, англосаксонская семья основана на уважении человеческой справедливости (которая проявляется при издании прецедентов). Право на судебную защиту - одно из главных для англосаксонской семьи.

В целом можно отметить, что специфика развития данной правовой системы во многом связана с характерным для Англии прагматически-рационалистическим образом мышления, присущим буржуа в таких странах, где никогда не было мировоззренческих традиций создания глобальных социально-философских теорий и где в силу исторических особенностей развития капитализма сохранилась явная настороженность к высшей власти, к ее концентрации и поддерживался в противовес ей престиж судебной системы.

## 

# Правовая система США

Начиная с 1607 года, когда английскими и ирландскими переселенцами была основана первая колония на территории будущих США, начало действовать общее право. Обычаи и традиции коренных жителей считались нецивилизованными, даже враждебными. Общее право действовало на территории всех 13 первых колоний (обозначенных полосами на флаге США).

Общее право на территории США со временем сильно изменилось, оно стало значительно отличаться от английского, но оно все-таки относится к англосаксонской правовой семье. В колониях отсутствовала централизованная судебная система, поэтому возникла необходимость в кодификации права. Так как жизнь колоний отличалась от жизни в Англии, то здесь часто применялось английское право с оговоркой: “в той мере, в какой его нормы соответствуют условиям колоний”. А война за независимость (американская революция) 1775 - 1783 гг. выдвинула идею самостоятельного американского права, его разрыва с “английским прошлым”. Первым шагом на этом пути стало написание федеральной конституции США 1787 года. В ней предлагался полный отказ от английского права, прецедента и др. черт общего права. Некоторые штаты даже приняли свои уголовные и гражданские кодексы. Было запрещено ссылаться на решения судов, вынесенные до провозглашения независимости. Но, несмотря на отказ от общего права Англии, правовая система США не стала романо-германской. Лишь некоторые штаты, бывшие колонии Франции, Испании (Луизиана, Калифорния) приняли романо-германские кодексы, но впоследствии американская специфика возобладала и там. Таким образом, в США сложилось право, использующее в практике и прецедент, и кодифицированные источники права. ”Для американского юриста, как и для английского, право - это в большей степени право судебной практики. Нормы, выработанные законодателем, по-настоящему входят в систему американского права лишь после того, как они будут неоднократно применены и истолкованы судами, когда можно будет ссылать не на сами нормы, а на судебные решения, их применившие.

При всей схожести современных концепций (общее деление, трактовку и понятие нормы права), существуют и довольно значительные структурные различия.

Прежде всего, в США применяется разделение системы права на федеральную часть и системы каждого из штатов, таким образом можно говорить о том, что в США существует 51 полноценная система права (а также 51 судебная система). Каждый штат может создавать свою собственную систему права и применять ее, при условии того, что она не будет противоречить федеральной, которая и определяет законодательные полномочия штатов. Штаты широко используют это право и даже создают собственные варианты конституции. Таким образом, в США помимо федеральной конституции, существуют и принятые в разное время конституции штатов. Штаты сами регулируют общественные отношения на своей территории, а федеральное право регулирует только отношения, входящие в его компетенцию (например, патентное право). Что интересно, нормы, принятые в одном штате, могут совершенно не соответствовать нормам другого штата, регулирующем одни и те же отношения. Соответственно могут возникать правовые коллизии. Например, в случае, когда рассматривается дело с участием гражданина США, имеющего имущество в двух штатах, противоречия разрешаются федеральными судами по федеральному законодательству. Следует отметить, что существуют специальные организации, занимающиеся вопросами унификации законодательства, например, общенациональная комиссия представителей всех штатов, Американская ассоциация адвокатов.

Следует упомянуть также следующие значимые особенности американской правовой системы:

конституционный контроль (что роднит право США с правом европейских государств);

выраженное значение института присяжных;

децентрализация судебной власти (51 судебная система);

выборность судей на основе общего избирательного права (в Англии их назначает королева);

Верховный Суд США и верховные суды штатов, в отличии от Судебного комитета палаты лордов, Апелляционного суда, связаны собственноручно изданными прецедентами.

наряду с прецедентом действуют и кодифицированные федеральные законы.

# Глава 4. Мусульманская правовая система

Мусульманская правовая система, шариатская по классификации Рене Давида, является канонической или же религиозно - традиционной. Регионами ее распространения являются Африка (Египет, Мавритания, Сомали, Судан), Азия (Афганистан) и Ближний Восток (Иран, Ирак, Ливан, Саудовская Аравия). Со временем она получила распространение в Закавказье. Правовые системы этих стран между собой довольно сильно различаются из-за местных особенностей жизни, культуры и истории, некоторые из них перенимают правовые идеи стран Европы, но все-таки в основном остаются верны собственным. Особенности проявляются в толковании права, решении конкретных споров. В отличие от англосаксонской и романо-германской правовых семей, в мусульманской семье первоочередную роль играет религия. Основы этой правовой системы сложилась еще в VII - X вв. в период разложения родоплеменного строя и становления раннефеодального государства на западе Аравийского полуострова. Мусульманское право - система норм права, выражающая волю и интересы религиозной знати. Изначально поддерживалось государством, которое являлось теократическим. В исламе до сегодняшнего дня господствует концепция теократического общества, в котором государство имеет значение лишь как служитель установленной религии. Система религиозного права устанавливает и уточняет, во что мусульманин должен верить, а во что нет, что делать, а что не делать. Эта система охватывает все сферы социальной жизни, а не только те, которые подлежат правовому регулированию. Совокупность этих предписаний называется шариатом (иначе - “путь следования”, пер. с арабск.) и собственно составляет мусульманское право[[7]](#footnote-7). Одной из его особенностей (особенно в начальный период) - была целостность (единое представление о порядке, должном поведении). В Европе же право характеризовала внутренняя несогласованность. Таким оно и перенималось другими странами. В построении мусульманского права на первый план выдвигается конфессиональный принцип, согласно которому любой мусульманин, даже находящийся в другой стране мира, должен соблюдать строго установленной порядок поведения, сохранять верность исламу. Мировую распространенность мусульманской системе права принесло то, что ислам - одна из трех мировых религий.

Согласно религиозным исламским догмам, мусульманское право было создано Аллахом, и доведено до каждого человека его посланником, Мухаммедом, личность которого занимает важное положение в исламе. “Нет Бога кроме Аллаха и Мухаммед - пророк его! ” - говорится в Коране.

Основой мусульманского права, его первостепенными и основными источниками являются Коран, Сунна, Иджма и Фетва. Коран - священная книга мусульман, где собраны изречения и проповеди Мухаммеда. В нем не упоминаются многие правовые институты, юридических норм в его составе не хватает для признания его кодексом. Коран является моральной и религиозной основой мусульманского государства и права, богословским трудом, но не является полноценным юридическим актом. Собственно его юридический смысл составляют правила морали, религиозного культа. Сунна - сборник преданий о жизни Мухаммеда, его мыслях и действиях. В ней также доминируют нравственно-религиозные положения [[8]](#footnote-8). ” Иджма - соглашение исламского сообщества об обязанностях правоверного мусульманина. Собственно эти три источника и формируют шариат. Фетва является толкованием шариата. Как и в других системах права, в исламском праве также применяется принцип аналогии (кыяс) к случаям, схожим с теми, которые регулируются шариатом. Закон и обычай в исламском праве имеют второстепенное значение и не могут противоречить шариату. Этот принцип, как правило, закреплен в конституции стран исламского права. При применении на практике, мусульманский судья, осуществляя правосудие, обращается не к Корану, Сунне или Иджме, а к их толкованию (Фетве), написанному авторитетными юристами, богословами. Толкование - это основанная на религии детализованная система права. С религиозной точки зрения, эта система - идеальная, и распространяемая в мире вместе с исламом. Ислам по своей сущности - это религия закона. Таким образом, широкий спектр общественных отношений в мусульманских странах в большинстве случаев регулируют не правовые, а религиозные нормы. Наиболее сильное влияние религиозные нормы оказывают на “право личного статуса”. Оно включает в себя брачно-семейные отношения, а также отношения наследования. Ислам - самая тесно связанная с государством и правом религия. Огромную роль играет религиозная оценка действий мусульманина, даже санкция государства воспринимается как “кара небесная”. Ведь важнейшая задача государства - “исполнение воли Аллаха на Земле." Мусульманское право также различает наказания, установленные законом (за убийство, воровство, прелюбодеяние и д. р.) и дискреционные, которые назначает судья по собственному усмотрению (за любое другое нарушение закона). Судебная система мусульманского права отличается простотой. Дела рассматриваются судьей единолично. Для получения должности судьи соискатель должен удовлетворять высоким квалификационным требованиям, особенно в религиозно-правовой сфере. Обязательное условие - сам судья должен исповедовать ислам.

Мусульманская правовая система является одной из крупнейших религиозных правовых систем мира. Она обладает специфическими, присущими только ей признаками, на основе которых ее легко отделить от других:

источник права - священный текст,

юридические нормы не могут противоречить религиозным трактатам и имеют второстепенное значение.

Мусульманское право в своей структуре не имеет разделения на частное и публичное (в этом проявляется его сходство с англосаксонским). По отраслям права оно делится на уголовное, судебное и семейное. С конфессиональной точки зрения его основа (шариат) существенно отличается от канонического права в странах Европы в том отношении, что исламское право регулирует не строго очерченные сферы общественной и церковной жизни, а выступает в качестве всеохватывающей и всеобъемлющей нормативной системы.

Право ислама максимально широко применяется в Саудовской Аравии, Иране. В этих странах оно определяет форму правления, сильно влияет на законодательство. В этих странах существуют даже специальные религиозные полицейские органы (хисба). Их задача - следить за соблюдением общественного порядка, правил торговли. Следует заметить, что они без судебного разбирательства могут наложить санкции. В Ливии, Судане, Пакистане мусульманское право обладает меньшей сферой деятельности, но она в настоящее время расширяется. В таких странах, как Тунис и Йемен, мусульманское право играет меньшую роль. Это можно увидеть на примере семейного права, которое отказывается от некоторых основных институтов мусульманского права. Например, согласно семейному кодексу Йемена 1974 года, в нем была законодательно запрещена полигамия, а женщина наделялась равными с мужчиной правами в семейных отношениях.

# Глава 5. Правовая семья Российской Федерации

Правовая семья РФ - одна из самых молодых правовых систем мира (начала создаваться со второй половины 1980х годов). Она сильно отличается от англосаксонской правовой семьи, но довольно близка к романо-германской. Эта точка зрения, однако, является дискуссионной. Существует 2 основных позиции по этому вопросу:

* 1 правовую систему РФ нельзя относить к романо-германской семье, она самостоятельна и развивается отдельно;
* 2 двойственная позиция (нельзя до конца отнести к романо-германской семье из-за пережитков социалистической правовой системы). Правовая система в значительной степени самостоятельна, хоть и является частью семьи, выбирает собственный путь развития.

Социалистическая правовая система была характерна для СССР, правопреемницей которого является РФ. К особенностям социалистического права относят:

* основа права - политическая идеология
* классовый характер (формально выражает интересы пролетариата, а по факту - правящей верхушки)
* понятия право и закон тождественны
* основной источник права - НПА, прецедент не применяется
* правовое регулирование отношений основывается на применении императивных норм, запретов, установлении четких обязанностей, регламентирует договорное отношения, нормирует трудовую деятельность, распределяет социальные блага
* отсутствует деление права на частное и публичное, конституционный контроль (в этом - сходно с англосаксонским правом)
* приоритет государственных интересов
* отрицает преемственность от других правовых семей.

***Источники права:***

На территории РФ источниками права являются законы и подзаконные акты, внутригосударственные нормативные договоры, признаваемые в РФ правовые обычаи, высшей юридической силой обладают также ратифицированные в РФ международные договоры.

На территории РФ источники права имеют строгую иерархичность. Высшей юридической силой обладает Конституция РФ, далее следуют Федеральные Конституционные Законы, Федеральные Законы, поправки к Конституции РФ. Далее следуют законы субъектов РФ, а также подзаконные акты министерств и ведомств.

***По отраслям право делится на:***

**Конституционное право** - совокупность норм права, где установлена основа государственного и общественного строя РФ, правового положения личности, организации системы органов публичной власти.

**Административное право** - отношения в управленческой сфере, отношения по исполнению публичной функции государства.

**Гражданское право** - регулирует имущественные, а также личные неимущественные общественные отношения. Основывается на принципах равенства субъектов, свободе воли, неприкосновенности собственности.

**Уголовное право** - регулирует общественные отношения, связанные с совершением преступных деяний, назначением наказания и применением иных мер уголовно-правового характера.

Также выделяются налоговое, **трудовое и финансовое право**.

Правовая система РФ и по сей день не завершила процесс своего формирования. “Основным направлением ее развития является построение правового государства на базе развитого гражданского общества, где центральным звеном, высшей ценностью выступали бы права человека, реально обеспеченные, гарантированные и защищенные”. Также она постепенно избавляется от пережитков социалистического права[[9]](#footnote-9).

Для того чтобы оценить изменения в российском праве, произошедшие со времен СССР, С.С. Алексеев предлагает рассмотреть вопрос о том, кто же является субъектом права в РФ, его ядром. Субъект права в РФ, впрочем как и в странах романо-германского права - человек, являющийся участником общественных отношений, носитель субъективных юридических прав и обязанностей, способный их осуществлять своими действиями. В СССР же личность занимала подчиненное положение, понятие субъекта права появлялось только при анализе правоотношений. В настоящее время субъект права в РФ занимает ведущее место в праве. В РФ субъект права получает свои права с рождения (приобретает правоспособность, которая является неотчуждаемой). Сам человек, его права и свободы являются высшей ценностью, а органы государства и другие организации и общества являются лишь следствием его активной деятельности (Глава 1 ст.2 К. РФ). Сама же деятельность государства направлена на утверждение этих прав, их защиту, обеспечивает их реализацию при помощи законотворчества, органов юстиции. (Глава 1 ст.18 К. РФ). Согласно конституции человек, а также общество передают государству часть своих функций для защиты своих прав и интересов. Однако, к сожалению, в РФ человек не обладает возможностью прямого воздействия на государство, т.к. институты гражданского общества в РФ еще находятся на этапе формирования.

Если же правовую систему РФ позиции правосознания его субъектов, то можно заметить то что оно находится на довольно низком уровне. Для широких слоев населения страны характерен правовой нигилизм (система взглядов, отрицательно оценивающих роль государства в общественной жизни). Правовой нигилизм является следствием не только несовершенства законодательства или коррупции, но и пагубного влияния различных социальных и экономических потрясений. Соответственно РФ пока еще характеризует низкий уровень правового поведения.

Правотворчество в РФ тоже находится на этапе развития. В нем, к сожалению, отсутствует аппарат согласования интересов всех слоев населения, вместо этого он зачастую реализует интересы конкретных лиц, социальных групп. Несовершенство системы проявляется также в том, что законодатель не успевает за развитием общественных отношений, допускает большое количество пробелов.

Применение права. Включает в себя деятельность органов юстиции по защите прав человека, осуществлении правосудия, применении легального насилия в случае нарушения норм права. В РФ правосудие осуществляется судом в строго установленном законом порядке. Устройство судебной системы РФ содержится в ФКЗ, ФЗ РФ. Процедура отправления правосудия отражена в процессуальных кодексах РФ. Основные принципы правосудия также закреплены в законодательстве. С.С. Алексеев полагает, что из-за возрастания роли судебных органов в реализации права, они вскоре смогут издавать и прецеденты, которые станут еще одним источником права. Конституция РФ - не только имеет высшую юридическую силу, но и прямое действие (в отличие от К. СССР), т. е при отсутствии необходимого закона, К. РФ применяется непосредственно. Применению подлежат только опубликованные законы, НПА и др. акты министерств и ведомств. Правовая система также использует нормы международного права. Еще одним важным изменением является процесс становления и развития частного права. РФ защищает договоры, заключенные частными лицами. Развитие частного права в РФ связывают чаще всего с приватизацией. В сфере частного права преобладает диспозитивный механизм регулирования общественных отношений (возможность своей волей и в своем интересе решать свои частные дела, где главное условие - не наносить ущерба законным интересам других лиц). В последнее время наряду с федеральной правовой системой, появилось множество региональных правовых систем. Субъекты РФ получили возможность заниматься законотворчеством. Главное условие - непротиворечивость местного и федерального законодательства. Коллизии между законами разных субъектов призвано решать коллизионное право.

# Заключение

В настоящей работе рассмотрены три самые крупные в мире правовые семьи: романо-германская, англосаксонская и мусульманская.

Романо-германская семья включает правовые системы стран континентальной Европы. Она является крупнейшей правовой семьей мира. Ее основные особенности сводятся к следующему:

* она сформировалась на базе рецепции римского права;
* ей присуще разделение права на частное и публичное;
* применяются особые источники права.

К англосаксонской правовой семье относится право Англии, а также ее бывших колоний (в т. ч. правовая система США). Она является второй по распространенности в мире. Ее основные отличительные черты:

* прецедент как основной источник права;
* нет разделения права на частное и публичное;
* отсутствие конституционного контроля, конституция не кодифицирована (за исключением правовой системы США).

Третья из самых распространенных правовых семей мира - мусульманская. Она является религиозной. И ее основными отличиями являются:

* основа права - религиозные нормы ислама (шариат);
* совершенно особые источники права - религиозные тексты и их толкования авторитетными учеными;
* религиозным нормам не могут противоречить юридические нормы;
* наличие специальных религиозных судов.

Всем этим правовым семьям характерно взаимное заимствование наиболее удачных достижений других правовых систем. Наиболее заметно это на примере США, где действует прецедентное право, однако присутствует также федеральное законодательство, Конституция.

Правовая система России в данное время только формируется. Ее пока что нельзя причислить ни к одной из основных правовых семей. Однако, следует заметить, что более всего она тяготеет к романо-германской. Так, ей присуще разделение права на частное и публичное, используются те же источники права, что и в романо-германском праве.

Нашему поколению выпала увлекательная возможность наблюдать за формированием национальной правовой системы. И мы можем видеть, как в этом процессе отражается процесс развития мировой системы права в целом.

Чеглов А.В. Москва 1.03.2010.

Особая благодарность Rammstein и Roxette за музыкальное сопровождение в процессе написания данной работы.

# Список литературы

1. Конституция РФ.
2. Алексеев С.С. Теория государства и права М., 2005
3. Давид Р. Жоффре-Спинози К. Основные правовые системы современности. М., 1996
4. Захарова М.В. Российская правовая система проблемы идентификации и развития. LEX RUSSICA М., 2008
5. Марченко М.Н. Теория государства и права. М., 2004
6. Морозова Л.А. Теория государства и права в вопросах и ответах. М., 2009
7. Романов А.К. Правовая система Англии. М., 2002
8. Саидов А.Х. Сравнительное правоведение М., 2003
9. Хрестоматия по исламу. М. 2004
10. Цвайгерт К., Кетц Х. Введение в сравнительное правоведение в сфере частного права. М., 1995

1. Марченко М.Н. Теория государства и права. М.2004 стр. 225. [↑](#footnote-ref-1)
2. Марченко М.Н. Теория государства и права М. 2004 стр. 233. [↑](#footnote-ref-2)
3. Саидов А. Сравнительное правоведение М. 2003 [↑](#footnote-ref-3)
4. *Давид Р., Жоффре-Спинози К.* Основные правовые системы современности. М., 1996. с. -325 [↑](#footnote-ref-4)
5. Косарев А. И. Англосаксонская и романо-германская формы буржуазного права. Калинин, 1997. с. – 127. [↑](#footnote-ref-5)
6. Давид Р. Основные правовые системы современности. М 1996. [↑](#footnote-ref-6)
7. Хрестоматия по исламу. М., 2004. с. 9.. [↑](#footnote-ref-7)
8. Теория государства и права в вопросах и ответах. Л.А.Морозова М.2009 [↑](#footnote-ref-8)
9. Алексеев С.С. Теория государства и права М. 2005 стр. 415. [↑](#footnote-ref-9)