

Тема 3. Основные правовые системы современности.

Учебные вопросы:

1. Правовая система и правовая семья
2. Романо-германская правовая семья
3. Англо-американская правовая семья (англосаксонская)
4. Религиозная правовая семья и семья обычного права
5. Семья социалистического права

Литература:

1. Черданцев А.Ф. Теория государства и права С. 207-219
2. Мазуров А.В. Правоведение с. 27-48

Правовая система: понятие и структура

Правовая система- это совокупность взаимосвязанных, согласованных и взаимодействующих правовых средств, регулирующих общественные отношения, а так же элементов, характеризующих уровень правового развития конкретного государства.

Составные части:

1. Юридическая наука, как совокупность знаний о правовых явлениях, о праве и процессах его воздействия на общественные отношения, явления духовного , мировоззренческого характера
2. Право и выражающее его законодательство
3. Правовые отношения
4. Юридическая практика
5. Юридическая техника как совокупность специфических правил и приемов наиболее оптимального правового регулирования

Правовая семья: понятие и подходы к классификации

Правовая семья- это совокупность правовых систем, объединенных общностью пути исторического формирования, общностью источников, форм закрепления и выражения норм права, структурным единством и единством понятийного аппарата.

Обобщенные черты для сравнения и классификации:

- а) генезис (происхождение) правовых систем, их исторические корни;
- б) норма права (исходный элемент права, по которому различаются правовые системы);
- в) своеобразие и иерархия источников правовых систем;
- г) роль судов в правовых системах;
- д) структура;
- е) юридическая техника, терминология, способы, приемы, толкования, роль судов в толковании, значение кодификаций законов, специфика других форм систематизации и источников права;
- ж) правосознание, правовая культура, уровень ценности права в целом.

Классификация правовых систем в современности (по К. Осакве)

I Нерелигиозные правовые системы

1. Западное право
 - романо-германское (цивильное)
 - англо-американское общее
 - скандинавское
2. Квазизападное право
3. Незападное право
 - юго-восточное азиатское
 - африканское обычное

II Религиозные правовые системы

1. Мусульманское (исламское) право
2. Еврейское (иудейское) право
3. Каноническое право (католической церкви)
4. Право Хинду (Индия)

Современные взгляды на виды правовых семей

1. По Рене Давиду:

- романо-германская правовая семья;
- семья англосаксонского (общего) права;
- религиозная правовая семья;
- традиционная правовая семья.

1. Наиболее распространенный подход (по критерию источника права):

- романо-германская правовая семья;
- англо-американская правовая семья;
- религиозная правовая семья;
- семья обычного (традиционного) права.

Романо-германская правовая семья: общая характеристика

Романо-германская правовая семья объединяет правовые системы всех стран континентальной Европы и некоторых других стран

В рамках романо-германской правовой системы выделяют следующие группы:

- группу романского права (правовые системы Франции, Италии, Бельгии, Испании, Румынии и др.);
- группу германского права (правовые системы Германии, Австрии, Венгрии, Швейцарии, Греции, Португалии, Турции, Японии и др.);
- группу скандинавского права (правовые системы Дании, Норвегии, Швеции).

Имеются конституции как основные законы, за нормами которых признается высшая юридическая сила.

Система права имеет четко выраженное деление на отрасли.

Законы регулируют наиболее важные общественные отношения и имеют разновидности (в Германии – конституционные законы, кодексы и обычные законы; в России – ...).

Разрешением противоречий в большом количестве законов и иных нормативно-правовых актов занимаются судебные органы.

Проблемы в законодательстве преодолеваются путем аналогии.

Роль написанного обычая как источника права незначительна.

Источники права в романо-германской правовой семье

А. Обязательные

1. Конституция (основной закон)
2. Международные договоры
3. Закон (кодекс и отраслевое законодательство)
4. Подзаконный акт
5. Торговый обычай
6. Судебный прецедент
7. Общие принципы права
8. Частные правовые сделки

Б. Необязательные

9. Судебный прецедент
10. Доктрина (мнение ученых)
11. Закон зарубежных стран
12. Решение зарубежных судов
13. Судебная практика

Англо-американская правовая семья (англо-саксонская правовая семья, семья общего права): общая характеристика

Общее право доминирует в национальных правовых системах Великобритании (кроме Шотландии), Канады, США, Ямайки, Австралии и т. д. Прародительницей этой правовой семьи была Англия. В основе этой правовой системы — принцип *stare decisis* (лат. *стоять на решённом*), означающий, что при выработке решения судом господствующая сила принадлежит прецеденту. Основным источником права в Англо-саксонской правовой системе является обычай (подтверждённый судебным прецедентом), законодательство рассматривается как разновидность договора. Таким образом, в отличие от романо-германской системы, судебные решения играют большую роль в собственно формировании права, тогда как романо-германская система оставляет за судами функцию толкования и применения права.

В США имеется тенденция к смешению принципов англосаксонской и романо-германской правовых систем: первая широко распространена на низовом уровне, но по мере повышения уровня юрисдикции имеется тенденция к кодификации права. В Канаде частное право является прецедентным, тогда как уголовное — кодифицированным.

Нет четко выраженного деления на отрасли права, что обусловлено тем, что судебная практика ориентирована на разрешение конкретных дел, а не на формулирование общих правил поведения.

Источники права англо-американская правовой семьи

Американского	Английского
А. Обязательные (нормативные) источники	
1. Конституция	1. Судебный прецедент
2. Судебный прецедент	2. Законы-статусы
3. Законы-статусы	3. Подзаконные акты
4. Подзаконные акты	4. Старинный обычай
5. Справедливость	5. Торговый обычай
6. Торговый обычай	6. Международные договоры
7. Международные договоры	7. Обычай
8. Частные правовые сделки (договор и т.д.)	8. Справедливость
	9. Королевские прерогативы
	10. Каноническое право
	11. Разум
	12. Частные правовые сделки (договор и т.д.)

Источники права англо-американская правовой семьи

Источники права

Американского	Английского
Б. Необязательные (ненормативные) источники	
9. Доктрина (мнение ученых)	13. Старинная доктрина
10. Закон зарубежных стран	14. Законы зарубежных стран
11. Решение зарубежных судов	15. Решение зарубежных судов
12. Судебная практика	16. Судебная практика

Мусульманское право – это система норм, выраженных в религиозной форме и основанных на мусульманской религии – исламе, исходящем из того, что право произошло от Аллаха, который открыл его людям через своего пророка Муххамеда. Оно охватывает все сферы общественной жизни, а не только те, которые регулируются в Европе и Америке.

К семье мусульманского права относятся правовые системы таких стран, как Иран, Ирак, Пакистан, Судан, Индия, Сингапур, Бирма, Малайзия, Египет, Ливан, Афганистан, Саудовская Аравия и др. Мусульманское право основано на идее обязанностей, которые возложены на человека, а не на правах, которые он может иметь.

Не уделяется много внимания юридическим санкциям.

Нет деления на право частное или право публичное. Существует определенная интеграция однородных норм в соответствующие блоки (отрасли) (право личного статуса, уголовное право и др.).

Источники мусульманского права:

Коран - священная книга мусульман, содержит в себе высказывания Аллаха, данные Мухаммеду (Магомету), последнему из его посланцев и пророков.

Сунна - собрание преданий (адатов) о жизни, поступках, высказываниях Мухаммеда и его ближайших сподвижников.

Иджма - нормы, сформулированные по единодушному согласию мусульманских ученых, наследников пророка.

Кияс - нормы, сформулированные исламскими правоведами по аналогии.

Семья общего (традиционного) права

К семье традиционного права относятся в основном правовые системы ряда стран Тропической Африки и Дальнего Востока. (Мадагаскар и др.).

Среди признаков семьи традиционного права необходимо выделить преобладающее место в системе источников права обычаев и традиций, которые содержат в себе юридические установления. Нормативно-правовые акты имеют вторичное значение, юридическая доктрина не играет существенной роли в правовом регулировании.

Семья социалистического права

Строго говоря, социалистическая правовая система не является самостоятельной системой, а лишь ответвлением романо-германской правовой системы.

В настоящее время к ней относятся правовые системы таких стран, как Китай, Куба, Северная Корея

Для социалистической системы характерен государственный контроль над многими сферами общественной и экономической жизни в обмен на законодательное закрепление большого числа социальных гарантий, а также упрощённый порядок судопроизводства с фактическим отказом от состязательности. При этом практически во всех социалистических государствах сохранялись все формальные признаки романо-германской правовой системы. В рамках англосаксонской системы развитие в сторону социалистической системы не наблюдалось. Одним из характерных, хотя и второстепенных, институтов социалистического права являлся товарищеский суд.