

3. Классификация правовых систем и МП:

Содержание темы:

- 3.1. Романо-германская правовая семья (как рецепция) римского права.
- 3.2. Англосаксонская правовая семья.
- 3.3. Религиозная правовая семья.
- 3.4. Иные правовые семьи (традиционного права, и др.)

Основные определения:

1. ПРАВОВАЯ СИСТЕМА - совокупная связь права (или системы права), правосознания (или правовой культуры...) и правореализации¹.
2. ПРАВОВАЯ СИСТЕМА включает множество национальных правовых систем, каждая из которых интегрирует правовую действительность конкретного государства (доктрину, структуру, источники, ведущие институты и отрасли, традиции, правосознание, правопорядок, правовую культуру и т.д.)²
3. ПРАВОВАЯ СЕМЬЯ - ...представляет собой более или менее широкую совокупность национальных правовых систем, которые объединяют общность источников права, основных понятий, структуры права и исторического пути его формирования. Термин "П.с." используется наряду с термином "правовая система", имеющим двоякий смысл ("национальная" и "мировая")³.
- 3.1. ПРАВОВАЯ СЕМЬЯ - одно из центральных понятий сравнительного правоведения, представляет собой более или менее широкую совокупность национальных правовых систем, которые объединяют общность источников права, основных понятий, структуры права и... (Энциклопедия юриста)⁴
4. Категория "ПРАВОВАЯ СЕМЬЯ" служит для обозначения группы правовых систем, имеющих сходные юридические признаки, позволяющие говорить об относительном единстве этих систем. ... под правовой семьей понимается более или менее широкая совокупность национальных правовых систем, объединенных общностью исторического формирования, структуры, источников, ведущих отраслей и правовых институтов, правоприменения, понятийно-категориального аппарата юридической науки⁵.
5. Правовая система - это совокупность взаимосвязанных, согласованных и взаимодействующих правовых средств, регулирующих общественные отношения, а также элементов, характеризующих уровень правового развития той или иной страны" (Рене Давид, 2005)⁶.
6. Правовая система - целостный комплекс правовых явлений... (Ансель 2004)⁷.

¹ Правовая система // <http://dic.academic.ru/dic.nsf/ruwiki/246239>

² ПРАВОВЫЕ СИСТЕМЫ СОВРЕМЕННОСТИ // <http://www.finteoria.ru/pravovsystem.html>

³ Юридический словарь // <http://dic.academic.ru/dic.nsf/lower/17381>

⁴ Юридический словарь // <http://dic.academic.ru/dic.nsf/lower/17381>

⁵ Саидов А.Х. Сравнительное правоведение (основные правовые системы современности): Учебник / Под ред. В.А. Туманова ИНСТИТУТ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА РАН АКАДЕМИЧЕСКИЙ ПРАВОВОЙ УНИВЕРСИТЕТ - М.: Юрист, 2003. - 448с. (с.118)

⁶ Афанасьева М.В. ПРАВОВЫЕ СИСТЕМЫ СОВРЕМЕННОГО МИРА // http://www.conf.muh.ru/080215/thesis_Afanasieva.htm

⁷ Афанасьева М.В. ПРАВОВЫЕ СИСТЕМЫ СОВРЕМЕННОГО МИРА // http://www.conf.muh.ru/080215/thesis_Afanasieva.htm

Согласно мнению большинства правоведов⁸, классификация правовых систем является предмет споров между учеными-компаративистами. В целом общепризнанным является выделение следующих правовых систем (ПС):

- англо-американская правовая система,
- романо-германская правовая система,
- традиционная (дальневосточная),
- обычного права (тропическая Африка, Океания),
- мусульманская правовая система (мусульманское право),
- индусская правовая система (индусское право).
- некоторые другие (так, согласно одной из классификаций, имеется 16 основных ПС)⁹.

3.1. Романо-германская правовая семья

Романо-германская правовая семья объединяет ПС стран континентальной Европы и противопоставляется англосаксонскому праву. Эта правовая семья возникла на основе рецепции (заимствования и/или воспроизведения) римского права¹⁰. Закон (нормативный акт) является основным источником права в правовой семье, она имеет четкое деление норм права на отрасли, а все отрасли подразделяются на две подсистемы: частное право и публичное право.

В рамках романо-германской правовой семьи выделяют 3 группы:

- группа романского права (ПС Франции, Италии, Бельгии, Испании, Румынии, право латиноамериканских стран);
- группа германского права (ПС Германии, Австрии, Турции, Японии и др.)
- группа скандинавского права (правовые системы Дании, Норвегии, Швеции).

Ряд экспертов относят социалистическое право (в рамках романо-германской правовой семьи) к самостоятельной правовой семье (системе)¹¹. Социалистическая правовая семья характеризуется в целом жестким государственным контролем над многими сферами общественной жизни, законодательным закреплением социальных гарантий, порядком судопроизводства с фактическим отказом от состязательности. Одним из характерных институтов социалистического права являлся товарищеский суд.

3.2. Англосаксонская правовая семья.

Англосаксонская правовая семья (семья общего права) распространена в англосаксонских государствах¹². В структуре англосаксонской правовой семьи две группы: английскую и американскую, каждая из которых имеет свои характерные особенности. Англосаксонская правовая семья считается наиболее распространенной в мире. Она используется в Англии, США, Канаде, Австралии, многих других странах¹³.

⁸ 1. Юридический словарь // <http://dic.academic.ru/dic.nsf/lower/17381>; 2. Саидов А.Х. Сравнительное правоведение (основные правовые системы современности): Учебник / Под ред. В.А. Туманова - М.: Юрист, 2003. - 448с.

⁹ Саидов А.Х. Сравнительное правоведение (основные правовые системы современности): Учебник / Под ред. В.А. Туманова - М.: Юрист, 2003. - 448с (с.122)

¹⁰ Юридический словарь // <http://dic.academic.ru/dic.nsf/lower/17381>

¹¹ 1. http://ru.wikipedia.org/wiki/Правовая_семья; 2. http://wapedia.mobi/ru/Правовые_семьи
3. <http://dic.academic.ru/dic.nsf/ruwiki/673345>; 5. <http://zakonnepisan.ru/vidy/socialisticheskaya/>

¹² Англосаксонская правовая семья // <http://dic.academic.ru/dic.nsf/ruwiki/329903>

¹³ Англосаксонская правовая семья // <http://www.kursach.com/biblio/0010027/1702>

В странах англосаксонской правовой семьи судебный прецедент является основой ПС. В англосаксонской ПС существует иерархия прецедентов, согласно которой решения, принятые вышестоящими судами обязательны для нижестоящих судебных органов. В то же время, в процессе выбора соответствующего прецедента, его толкования, принятия или непринятия под предлогом значительного отличия обстоятельств вновь рассматриваемого дела от ранее рассмотренного и ставшего прецедентом, суд и судьи обладают значительной свободой, хотя они формально связаны решением по аналогичному вопросу, вынесенным вышестоящим судом или судом той же инстанции.

3.3. Религиозная правовая семья.

Основные определения:

1. *РЕЛИГИОЗНОЕ ПРАВО* - одна из основных исторических форм права, при которой в качестве первоисточника рассматривается... воля божества¹⁴
2. *Религиозная правовая система* — это правовая система, где основным источником права выступает священный памятник¹⁵.

В религиозной правовой семье источнику права придается божественное происхождение, т.е. считается, что нормы права даны изначально и навсегда и отражены в соответствующих религиозных источниках (Коран, Шариат, Талмуд, Галаха, Библия и др.) В правовой системе основным источником права выступает священное писание. Наиболее известными примерами религиозной правовой семьи считают исламское/мусульманское право (шариат) и иудейское право (ГАЛАХА).

Источниками могут быть как тексты священных писаний (например, Коран), богословские доктрины, церковные акты, религиозно-правовые обычаи, а также государственные законодательные акты, закрепляющие и систематизирующие религиозно-правовые нормы.

Так, в иудаизме источниками права выступают Письменная Тора (Танах) и Устный Закон, зафиксированный, в частности, в Талмуде. В качестве важнейших форм (источников) мусульманского права выступают: Коран — священная книга ислама, Сунна - традиции, связанные с Пророком¹⁶.

Характерная особенность религиозного права - персональный, а не территориальный характер его юрисдикции. Как, правило, предписания религиозного права обычно распространялись на представителей данной религиозной общины; иноверцы могли быть исключены из-под их действия. Наиболее развитые религиозно-правовыми системами считаются еврейское право, индуское право, каноническое право, церковное право, мусульманское право¹⁷.

В частности, в Европе религиозное право не прижилось, так как оно относилось к сфере духовной жизни, в допетровской Руси Церковь не имела судебной власти. Вместе тем, религиозное право во всех случаях было не абсолютной, а преобладающей нормой. Так, в еврейском праве действовала норма «закон царства - закон», означавший, что закон государства – места проживания конкретной еврейской общины – т должен исполняться. Исламское правоведение могло сочетаться с местными обычаями (адат), а также с законодательством местных правителей¹⁸.

¹⁴ Юридический словарь // <http://dic.academic.ru/dic.nsf/ruwiki/676788>

¹⁵ Правовая система // <http://dic.academic.ru/dic.nsf/ruwiki/246239>

¹⁶ <http://dic.academic.ru/dic.nsf/ruwiki/676788>

¹⁷ <http://dic.academic.ru/dic.nsf/ruwiki/676788>

¹⁸ http://ru.wikipedia.org/wiki/Правовая_семья

3.3.1. Мусульманское право (Шариат)

Основные определения:

МУСУЛЬМАНСКОЕ ПРАВО — одна из основных систем права современности; термин, используемый в нескольких значениях. Как правило, М.п. понимается как синоним шариата (его нормативной стороны) или фикха... (Энциклопедия юриста)¹⁹

МУСУЛЬМАНСКОЕ ПРАВО - одна из основных правовых систем (правовых семей) современности; комплекс социальных норм, фундаментом и главной составной частью которого являются религиозные установления и предписания ислама, а также органически связанные с ними, проникнутые религиозным духом, нравственные и юридические нормы²⁰.

МУСУЛЬМАНСКОЕ ПРАВО — одна из основных мировых систем права (наряду с континентальным и англосаксонским)...²¹

Шариат (ар. - правильный) путь, «источник») — совокупность правовых, морально-этических и религиозных норм ислама, охватывающая значительную часть жизни мусульманина и провозглашаемая в исламе как «вечное и неизменное». Божественное установление; одна из конфессиональных форм религиозного права²².

Правила шариата распространяются на совершеннолетних мусульман, и по шариату, совершеннолетие наступает в момент, когда «они начинают отличать добро от зла»

Ислам исходит из того, что существующее право пришло от Аллаха, который в определенный момент истории открыл его человеку через Пророка Мухаммеда²³.

Мусульманское право (МСП) рассматривается как единая исламская система социально-нормативного регулирования, которая включает как юридические нормы, так и религиозные и нравственные, а также обычаи. МСП базируется на непререкаемых постулатах. Мотивы и намерения индивида, как правило, во внимание не принимаются.

Первым источником МСП является Коран. Вторым по значимости источником права после Корана является сунна - собрание преданий (хадисов) о поступках и высказываниях Пророка Мухаммеда. Третий источник МСП - ИДЖМА (согласие), достигнутое всем мусульманским сообществом по вопросу об обязанностях правоверного, четвертый – КИЯС - аналогии, т.е. применение к сходным случаям правил, установленных Кораном, сунной или ИДЖМОЙ.

Таким образом, единственным реальным источником МСП являются труды ученых-юристов. Согласно исламскому правоведению, именно правовая наука, а не государство играет роль законодателя, соответственно труды ученых силу закона.

В основе шариата лежат положения Корана, Сунны²⁴ и ФИКХА²⁵.

¹⁹ Юрический словарь // <http://dic.academic.ru/dic.nsf/lower/16229>

²⁰ Юрический словарь // <http://dic.academic.ru/dic.nsf/lower/16229>

²¹ Юрический словарь // <http://dic.academic.ru/dic.nsf/lower/16229>

²² Шариат // <http://ru.wikipedia.org/wiki/Шариат>

²³ Саидов А.Х. Сравнительное правоведение (основные правовые системы современности): Учебник / Под ред. В.А. Туманова - М.: Юрист, 2003. - 448с (с.122)

²⁴ Сунна (в переводе с арабского означает «путь», «дорога») – книга, содержащая высказывания пророка Мухаммеда и описание его поступков. Отдельные истории в сунне носят название хадисов

²⁵ ФИКХ (араб. - глубокое понимание, знание) - в мусульманском праве означает систематизированные знания о правилах поведения, которых должны придерживаться мусульмане при исполнении своих религиозных обязанностей, совершении обрядов, в быту и в светских взаимоотношениях. Термин употребляется также в значении самих норм мусульманского права.

Шариат включает элементы конституционного, гражданского, уголовного, административного, семейного и процессуального права, а также моральные, этические нормы. В исламе существуют предписания и запреты, которые обязаны соблюдать мусульмане и среди которых представляют особый интерес следующие:

1. Обязательные предписания (за исполнение – награда, за неисполнение – наказание),
2. Желательные действия (за исполнение – награда, за неисполнение нет наказания).
3. Нейтральные действия (исполнение – благость Бога, за неисполнение нет и греха)
4. Нежелательные действия (за исполнение - нет наказания, неисполнение - награда).
5. Запрещённые действия – ХАРАМ (исполнение - наказание, неисполнение - награда).

Как будет показано в соответствующем разделе, эти нормы, как фундаментальные, будут положены в основу мусульманского водного права.

3.3.2. Галаха

ГАЛАХА... - ...совокупность законов и установлений иудаизма, регламентирующих религиозную, семейную и общественную жизнь верующих евреев. В более узком смысле - совокупность законов, содержащихся в Торе, Талмуде и в предписаниях раввинов²⁶

Термин Галаха («путь действия», «руководство»), служит обозначением правовой и религиозной системы иудаизма. Галаха включает в себя заповеди и установления иудаизма, правовые решения раввинов, устанавливающие нормы поведения.

В Галахе обычно выделяют 5 групп законов

- Законы Торы, понимаемые согласно устной традиции (объяснения от Бога),
- Законы, не имеющиеся в Письменной Торе, но полученные одновременно с ней,
- Законы, установленные мудрецами на основе анализа текста Письменной Торы,
- Законы, установленные мудрецами с целью оградить евреев от нарушения законов,
- Установления мудрецов, регулирующие жизнь еврейских общин.

Понятие Галаха подразумевает, как правило, Устный Закон. В Израиле Тора и Талмуд признаются одним из источников (гражданского) права, на которые опираются суды, в том числе и при толковании применения законодательства, принятого Кнессетом²⁷.

Израиль не имеет (письменной) Конституции. Относительно принадлежности правовой системы Израиля к той или иной правовой семье среди экспертов нет единого мнения. Так, одни считают его право Израиля религиозным, другие полагают, что преобладает влияние права Османской империи, третьи относят правовую систему Израиля к семье общего права, четвертые – к типичной смешанной правовой системе²⁸.

В современной правовой системе Израиль судебная практика является основным источником права. Так, ст. 20 национального Закона о судебной власти 1984 г. гласит²⁹:

- прецеденты, созданные Верховным Судом (ВС), обязательны для всех судов,
- доктрина, установленная ВС, обязательна для всех судов, за исключением самого ВС.

²⁶ Галаха // <http://ru.wikipedia.org/wiki/Галаха>

²⁷ Галаха // <http://ru.wikipedia.org/wiki/Галаха>

²⁸ Саидов А.Х. Сравнительное правоведение (основные правовые системы современности): Учебник / Под ред. В.А. Туманова - М.: Юристъ, 2003. - 448с (с.349)

²⁹ Саидов А.Х. Сравнительное правоведение (основные правовые системы современности): Учебник / Под ред. В.А. Туманова - М.: Юристъ, 2003. - 448с (с.353-354)

3.4. Иные правовые семьи

1. Семья традиционного права (СТП) – Мадагаскар, ряд стран Африки

Признаки СТП³⁰:

- Главное место занимают обычаи и традиции, имеющие преимущественно неписаный характер и являются юридическим предписанием, которые складываются естественным путем и в последствии признаются государством;
- Традиции и обычаи регулируют отношения групп и сообществ, а не индивидов;
- Юридическая доктрина не играет роли в жизни общества, нормативные акты имеют вторичный характер, судебная практика не выступает в качестве источника права,
- При разрешении споров судебная власть руководствуется идеей примирения;
- Другие системы права будут отражены при необходимости – Авт.

В целом общая схема классификации систем права приведена на рисунке ниже³¹

Классификация правовых систем



³⁰ 1. ПРАВОВЫЕ СИСТЕМЫ СОВРЕМЕННОСТИ // <http://www.finteoria.ru/pravovsystem.html>;

³¹ 1. Афанасьева М.В. ПРАВОВЫЕ СИСТЕМЫ СОВРЕМЕННОГО МИРА // http://www.conf.muh.ru/080215/thesis_Afanasieva.htm

Использованные источники:

1. Англосаксонская правовая семья // <http://dic.academic.ru/dic.nsf/ruwiki/329903>
2. Англосаксонская правовая семья // <http://www.kursach.com/biblio/0010027/1702>
3. Афанасьева М.В. ПРАВОВЫЕ СИСТЕМЫ СОВРЕМЕННОГО МИРА // http://www.conf.muh.ru/080215/thesis_Afanasieva.htm
4. Галаха // <http://ru.wikipedia.org/wiki/Галаха>
5. Правовая система // <http://dic.academic.ru/dic.nsf/ruwiki/246239>
6. Правовая семья // http://ru.wikipedia.org/wiki/Правовая_семья
7. Правовые семьи // http://wapedia.mobi/ru/Правовые_семьи
8. ПРАВОВЫЕ СИСТЕМЫ СОВРЕМЕННОСТИ // <http://www.finteoria.ru/pravovsystem.html>
9. Саидов А.Х. Сравнительное правоведение (основные правовые системы современности): Учебник / Под ред. В.А. Туманова ИНСТИТУТ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА РАН АКАДЕМИЧЕСКИЙ ПРАВОВОЙ УНИВЕРСИТЕТ - М.: Юристъ, 2003. - 448с.
10. Шариат // <http://ru.wikipedia.org/wiki/Шариат>
11. Юридический словарь // <http://dic.academic.ru/dic.nsf/lower/16229>
12. Юридический словарь // <http://dic.academic.ru/dic.nsf/lower/17381>
13. Юридический словарь // <http://dic.academic.ru/dic.nsf/ruwiki/676788>
14. <http://dic.academic.ru/dic.nsf/ruwiki/673345>
15. <http://dic.academic.ru/dic.nsf/ruwiki/676788>
16. <http://zakonnepisan.ru/vidy/socialisticheskaya/>

Исп.: Рысбеков Ю.Х., НИЦ МКВК Центральной Азии

13.03. 2010 Тел.:265-16-59