

УДК 34.096

Становление и развитие романо-германской правовой семьи

*Салохина К.А., студент
Россия, 105005, г. Москва, МГТУ им. Н.Э. Баумана,
кафедра «Юриспруденция, интеллектуальная собственность и
судебная экспертиза»*

*Научный руководитель: Лапина И.Е., к.ю.н., доцент
Россия, 105005, г. Москва, МГТУ им. Н.Э. Баумана
yurist@bmstu.ru*

Большинство учёных Романо-германскую правовую семью называют семьёй Континентального права, потому что общепризнанным центром развития романо-германской правовой семьи считается континентальная Европа. Эта семья включает в себя страны, в которых юридическая наука сложилась на основе римских, канонических и местных традиций. В настоящее время романо-германская правовая охватывает большую часть стран Африки, всю Латинскую Америку, страны Ближнего Востока, Индонезию, а также страны континентальной Европы. Правовые системы континентальной Европы по ряду признаков делятся на две группы: германскую и романскую. В романскую группу входят правовые системы Испании, Италии, Бельгии, Франции, Голландии, Люксембурга. К германской группе правовые системы Германии, Австрии, Швейцарии и ряда других стран.

Термин «романо-германская» был выбран для того, чтобы отдать должное совместным усилиям, прилагавшимся одновременно университетам латинских и германских стран.

Возникновение и развитие семьи континентального права

Датой появления романо-германской правовой семьи считается XIII век. Историческое начало семьи континентального права берёт в Древнем Риме, в римском праве. Именно в этом заключается одна из её главных особенностей.

Своё развитие и распространение романо-германская правовая семья получила за счёт колонизации европейскими странами других стран, насильственной экспансии романо-германской правовой семьи, а также за счёт добровольной рецепции, усвоения и перенесения ряда положений этой правовой семьи в другие страны и правовые семьи.³

В своём развитии романо-германская правовая семья проходит длительный путь. Исследователи выделяют три основных этапа её эволюции.

Первым этапом становления и развития романо-германской семьи считается период до XIII в. По мнению учёных-юристов, именно XIII в. Следует считать временем, когда появилась система романо-германского права. До этого времени шёл процесс накопления соответствующего терминала, его изучения и обобщения, создания предпосылок для формирования единой системы романо-германского, континентального права.⁴ В этот период широко использовались кодексы, институции и дигесты Юстиниана, а так же обычаи и законы варваров. Они были весьма разрознены, не было единого собрания или книги. В этот период даже не предпринимались попытки их систематизации.

В судебном процессе верховенством было обращение к божественному с применением инквизиционной системе доказательств.

Право существовало лишь формально, ведь на данном этапе развития западного общества и даже в более позднем Средневековье право даже не преподавалось.⁵ Христианское общество в данный период основывалось скорее на идеях братства и милосердия, чем на праве.

Второй этап развития романо-германской правовой семьи хронологически определяется с XIII по XVIII в. Этот период связан с эпохой Возрождения, или Ренессанса, зародившимся в Италии на рубеже XIII-XIV вв.

Возрождение, символизировавшее собой обращение к культуре античности, проявилось и в юриспруденции. Идея обращения к правовым традициям Древнего Рима, способствовала развитию правовой культуры общества в новых условиях. Необходимости существования права.

Характеризуя этот период в развитии романо-германской правовой семьи, Р. Давид писал, что «новое общество вновь осознало необходимость права». Оно начало понимать, что только право может обеспечить порядок и безопасность.

Были выработаны свои подходы к изучению права, в соответствии с которыми рекомендовалось рассматривать право не столько в практическом, сколько в академическом плане. В университетской правовой науке преобладала тенденция изучения права не только самого по себе, но и в тесной связи с другими дисциплинами, такими как философия, религия, теология.

Право учило судей, как, руководствуясь его положениями, они должны решать тот или иной вопрос. Оно устанавливало нормы, которыми должны руководствоваться судьи в их профессиональной и общественной практике.

В этот период значительное внимание уделялось каноническому праву. Оно было совокупностью постановлений и других церковных актов. каноническое право подвергалось, по мере своего развития, кодификации. Наиболее известный такой кодификацией был Свод канонического права 1582 г.

Говоря о каноническом праве, нельзя не упомянуть инквизицию, действовавшую с XIII по XIX в. ставшей в этот период орудием борьбы Католической церкви за неограниченную власть и повсеместное влияние. Фактически она держала под контролем всё общество и оказывала огромное влияние на всё население.

В дальнейшем, по мере развития европейского общества, претерпевало развитие и право. Отношение к римскому праву постепенно менялось стремлением сформулировать такие принципы права, которые выражали рационалистические начала. Это течение, называемое доктриной естественного права, окончательно побеждает и укореняется в Европе в XVII- XVIII вв.

Третий период в развитии системы романо-германского права, ассоциируется с развитием законодательства в европейских странах. Данный период, согласно принятой хронологии, продолжается и в настоящее время. Говоря о данном периоде в развитии системы романо-германского права, можно говорить об этом периоде, как о периоде законодательного права. Р. Давид подчёркивал, что в этот период в Европе «впервые возник интерес к позитивному праву». Впервые стало допускаться, что «суверен может создавать право и пересматривать его в целом».

Причины, обусловившие повышение роли позитивного права, закона и законодательства, предопределили также по мере накопления законодательных актов необходимость и возможность их систематизации, а точнее – кодификации. Кодификация позволила упорядочить действующее законодательство, избавиться от изживших себя, но укоренившихся повсюду нормативно-правовых и иных актов.

Кодификация символизировала собой окончательное завершение процесса формирования системы романо-германского права как целостного явления.

Источники континентального права

Говоря об источниках континентального права, как и о источниках любой другой правовой семьи, стоит учитывать некоторые обстоятельства. Одно из них в том, что источники правовой семьи не всегда совпадают с источниками её национальных правовых систем. Так в одних национальных правовых системах, романо-германской правовой семьи, больше внимание уделяется таким источникам права, как делегированное законодательство, чем в других. В отдельных правовых системах придаётся особое значение правовым доктринам (Франция, Швеция) и «общим принципам права».

«Общими принципами права», в частности, уделяется повышенное внимание во Франции, где они нашли своё законодательное закрепление как в Декларации прав человека и гражданина, так и в последующих конституционных актах.

Одним из источников права романо-германской правовой семьи является закон. В условиях современного общества, считается, что для юриста лучшим способом установления справедливого, соответствующего праву решения обращение к закону. Эта тенденция установилась в XIX в., когда почти во всех государствах романо-германской правовой семьи были приняты кодексы и писанные конституции. Эта тенденция укрепились в нашу эпоху благодаря дирижистским идеям и расширению роли государства во всех областях. Закон в силу строгости своего изложения представляется лучшим способом установления чётких норм.

Во всех странах романо-германской правовой семьи есть писанные конституции, за которыми признаётся высшая юридическая сила. Их авторитет признается в установлении большинством государств контроля за конституционностью обычных законов. Конституции разграничивают правотворческую компетенцию различных государственных органов. В соответствии с этой компетенцией проводят дифференциацию различных источников права.

Ещё одним источником права романо-германской правовой семьи является кодекс. Кодексами именуются некоторые законы. Первоначально это слово обозначало сборник, в котором объединены самые различные законы. Сегодня слово «кодекс» широко используется для наименования сборника законов, группирующих и излагающих в систематизированном виде нормы права, относящиеся к одной определённой области³.

В XIX- XX в. кодификация получила широкое распространение во всех странах романо-германской правовой семьи.

Своеобразно положение обычая в системе романо-германского права. Он дополняет закон, для его понимания. Нельзя, например, не прибегая к обычаю, сказать, является ли данный знак подписью, когда поведение определённого лица ошибочно и т.д. Все попытки устранить роль обычая приведут к излишнему концептуализму или же к казуистике, противоречащим духу романо-германского права.

По вопросу о судебной практике как источника романо-германского права позиция доктрины противоречива. Несмотря на это, мы можем отнести судебную практику к числу вспомогательных источников.

В системе романо-германского права особое место занимает доктрина, в неё разработавшая основные принципы построения этой семьи⁵. Она играет весьма важную

роль в законоподготовительной деятельности, однако она используется и в правоприменительной деятельности, в толковании законов.

В течении длительного времени она была основным источником права романо-германской семьи права. И лишь не так давно, в связи с победой идей демократии первенство доктрины было заменено верховенством закона.

Таким образом, право стран романо-германской правовой семьи характеризует единая схема иерархической системы источников права.

Романская группа на примере Франции

Внутри романо-германской правовой семьи группа «романского» права, которая наиболее ярко отражена во французском праве, отличается от группы «германского права».

В главных чертах современная правовая система Франции определилась ещё в период Великой французской революции (1789-1794гг.) и в последующие за ней десятилетия.

Общепризнано, что, несмотря на многочисленные поправки, кодексы эти устарели, а в современный этап своего правового развития страна вступила с огромной массой правовых актов, лежавших за пределами традиционной кодификации.

Основным направлением упорядочения множества актов Франции стала разработка кодексов по типу отраслевых сборников, которые включали в себя как законодательные, так и подзаконные акты. Некоторые из этих кодексов охватывают значительное количество мер по двум или нескольким отраслям права, но регулирующих конкретные отношения, конкретную область.

В XX в. принято несколько десятков кодексов, которые являются актами консолидации действующего права. Французские юристы отмечают два момента, отличающие эти кодексы от наполеоновской кодификации. Во-первых, они затрагивают узкие области права. А во-вторых, эти кодексы направлены на перегруппировку уже принятых законодательных актов и регламентов.

В 1958 г. была принята Конституция, которая поменяла компетенцию соотношении между законодательной и исполнительными властями.

Закон устанавливает также правила, касающиеся порядка выборов в центральные и местные органы государственной власти; основные гарантии прав государственных служащих и военнослужащих; национализации предприятий и перевода их из государственного сектора в частый.

Конституция 1958 г. сохраняет свою юридическую силу и поныне.

Во французской правовой системе общие принципы права признаются самостоятельным источником права. Их роль особенно важна, когда в законодательной структуре имеются проблемы

Источники французского права подразделяют на две основные группы: первичные (основные) и вторичные (дополнительные). В первую группу входят государственные нормативные акты. Ко второй относят судебную практику.

Судебная практика сыграла важную роль в развитии французского права. В особенности это касается решений кассационного суда, которые служат указателем при решении конкретных дел. Это случается тогда, когда по обсуждаемым вопросам возникают пробелы в законодательстве.

Германская группа на примере Германии

В Германии, как и во Франции, основой действующего права являются кодексы. Также как и во Франции, они очень стары, неоднократно изменены, большая часть из них изменена после Второй мировой войны, когда из них были исключены новеллы, внесённые во время нацизма. Однако отличие заключается в том, что изменения в кодексы внесены с помощью законов, регламентирующих сферы общественной жизни.

Основной закон Германии, в отличие от Франции, не признаёт за исполнительной властью право на автономную регламентарную власть и запрещает ей практику декретов-законов.

Как и во Франции, судебная практика является значительным источником права. Когда какая-то правовая проблема однозначно подтверждена при решении ряда аналогичных дел и данное решение подтверждено авторитетом высшей судебной инстанции.

Система источников права в Германии отражает федеральный характер государственного устройства страны. Каждая из земель Германии имеет своё законодательство. Этот фактор усложняет систему источников права.

Федеральное право имеет приоритет над правом земель.

В качестве одного из ведущих источников права в правовой системе Германии выступает решение Конституционного суда страны. По юридической силе они стоят на одном уровне с обычными законами. Решение Конституционного суда относительно конституционности и неконституционности законов играет решающую роль в дальнейшей судьбе этих нормативно правовых актов и обязательны для всех без исключения государственных органов, в том числе и судов.

Россия, как пример романо-германской правовой семьи

С провозглашением Российской Федерации независимым государством, начался новый этап в развитии Российской правовой системы. В современной России, впервые за всю её историю, установлено господство права. Появилось желание воспринять позитивные правовые модели зарубежных стран.

Россия никогда не имела достаточно развитой правовой системы, её досоциалистическое законодательство было настолько устаревшим и при этом забытым, что им нельзя было воспользоваться.

Одна из главных тенденций развития права в постсоциалистических странах - это сближение с другими правовыми семьями. Применительно к России эта особенность проявляется в сближении российского права с романо-германской правовой семьёй. Если переход к рыночной экономике и многообразие форм собственности предопределили быстрое развитие институтов частного права, то формирование правовой государственности и развитие политического плюрализма обусловило развитие публичного права.

В эволюции современной правовой системы России прослеживаются две основные тенденции.

С одной стороны, происходит исключение из действующего российского права принципов, норм и институтов, которые были призваны подчеркнуть принципиальное отличие советского социалистического права от права буржуазного.

С другой стороны, в российском праве появляются принципы, нормы, институты и даже отрасли, которые ранее считались исключительным атрибутом буржуазного права (например торговое право).

По своим основным юридическим классификационным признакам российское право всегда относится к романо-германской правовой системе и продолжает оставаться таковым. Об этом свидетельствует кодифицированный характер российского права, структура правовой нормы, принципы верховенства закона и соответствующая иерархия источников права, основные принципы судебной организации и судопроизводства.

Подлежал реформированию весь массив российского права. Все отрасли права или уже стали объектами модернизации, или становятся таковыми.

В 1993 году была принята новая Конституция, и в процессе новой кодификации в 1994 году появился Гражданский кодекс, в 1995 году - Семейный кодекс, в 1996 году – Уголовный кодекс, в 2011 году – Уголовно-процессуальный кодекс и Земельный кодекс.

Российское право – это законодательное право. Оно развивается законодательным путём. Российское право характеризуется бурным обновлением законодательства в связи с принятием Конституции РФ 1993 г. и изданием важных нормативных актов.

На территории РФ источниками права являются законы и подзаконные акты, внутригосударственные нормативные договоры, признаваемы в РФ правовые обычаи, высшей юридической силой обладают 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. Далее следуют законы субъектов РФ, а также подзаконные акты министерств и ведомств.

Правовая система РФ и по сей день не завершила процесс своего формирования. “Основным направлением её развития является построение нового государства на базе развитого гражданского общества, где центральным звеном, высшей ценностью выступали бы права человека, реально обеспеченные, гарантированные и защищённые”. Россия постепенно избавляется от пережитков социалистического права.

Много плюсов можно отметить у романо-германской правовой системы. Правовые нормы четко кодифицированы. Правоприменителю не составляет труда найти ту или иную норму. Но с другой стороны, доктрина, выражающая тождество права и закона, может сыграть и отрицательную роль. Так было в 30 годы в Германии и ряде других стран, когда к власти пришел тоталитарный режим, и, изменив законы, поставил закон над правом.

Список литературы

1. Алексеев С.С. Теория государства и права. М.: БЕК, 1995-320с.
2. Батыр К.И. Поликарпова Е.В. Хрестоматия по всеобщей истории государства и права т.1. М.: ЮРИСТЪ, 2006-392с.
3. Батыр К.И. Поликарпова Е.В. Хрестоматия по всеобщей истории государства и права т.2. М.: ЮРИСТЪ, 2007-520с.
4. Графский В.Г. Всеобщая история права и государства 2-е изд., переработанное и дополненное. М.: Норма, 2007-738с.
5. Давид Р., Жоффре-Спинози К. Основные правовые системы современности. М.: Международные отношения, 2009-454с.
6. Крашенинникова Н.А., Жидков О.А. История государства и права зарубежных стран т.1. М.; Норма, 2001-624с.

7. Крашенинникова Н.А., Жидков О.А. История государства и права зарубежных стран т.2. М.; Норма, 2001-624с.
8. Леже Р. Великие правовые системы современности 3-е изд. М.; ВОЛТЕРС КЛУБЕР, 2011-530с.
9. Матузов Н.И., Малько А.В. Теория государства и права. М.; ЮРИСТЪ, 2009-512с.
10. Марченко М.Н. Источники права. М.; Проспект, 2011-755с.
11. Марченко М.Н. Сравнительное правоведение. М.; Проспект, 2011-784с.
12. Пиголкин А.С., Дмитриева Ю.А. Теория государства и права 2-е изд., переработанное и дополненное. М.;ЮРИСТЪ,2010-744с.
13. Саидов А.Х. Сравнительное правоведение. М.; Норма: ИНФА-М, 2011-368с.