



ПРАВОВАЯ СЕМЬЯ

Авторы: Н. В. Варламова

ПРАВОВАЯ СЕМЬЯ, группа правовых систем (как правило, национальных правовых систем), имеющих общие признаки. П. с. представляет собой одну из основополагающих категорий сравнит. правоведения. Для обозначения групп родственных [правовых систем](#) используются также понятия «правовая традиция» и «правовая культура» в тех случаях, когда хотят сделать акцент на исторической и социокультурной общности стран, оказавшей влияние на развитие их права.

Компаративисты предлагают разл. критерии, на основании которых правовые системы объединяются в П. с. (нем. учёные К. Цвайгерт и Х. Кётц называют их совокупность правовым стилем). Обобщённо они могут быть сведены в 3 группы, элементы которых тесно взаимосвязаны: исторические – история формирования и развития правовой системы; идеологические – специфика религ., филос., политич. воззрений данного общества и обусловленное ими понимание права, государства, их взаимосвязи (господствующая правовая доктрина), представление о месте права в системе социальной регуляции и способы его легитимации; юридико-технические – специфика юридич. понятий и конструкций (прежде всего понимание [правовой нормы](#)), способы их образования и оперирования ими, система источников права, особенности осн. правовых институтов и структуры права в целом, стиль юридич. мышления, теория и практика юридич. аргументации и принятия юридич. решений.

Вслед за франц. правоведом Р. Давидом на основании этих критериев принято выделять романо-германскую (континентальную) П. с., семью общего права (англосаксонскую П. с.), семью социалистич. права, а также религ. и традиц. (клановые, обычного права) правовые системы. Данная классификация общепризнана, хотя и имеет некоторые модификации.

К романо-германской П. с. относятся правовые системы стран континентальной

Европы и (с рядом оговорок) некоторых др. стран, воспринявших в ходе историч. развития европ. право. Исторически формирование романо-германской П. с. связано с рецепцией римского права. Переработанное римское право, вобравшее в себя мн. элементы канонического права, рассматривалось как «чистое воплощение разума», выражение справедливости, противопоставлялось разрозненным местным обычаям и предписаниям власти и должно было лечь в основу организации общества и разрешения споров (естественно-правовая школа). Оно притязало на роль общего права страны и постепенно становилось таковым. Совр. история романо-германской семьи ведётся с рубежа 18–19 вв. Тогда нац. правовые системы входящих в неё стран приобрели мн. черты, характеризующие данную П. с. и ныне. Это был период европ. кодификаций, когда гражд. кодексы (уложения) были приняты во Франции, Германии, Австрии и др. Во многих странах было кодифицировано уголовное право. Основу нац. правовой системы стала составлять писаная конституция, обладающая высшей юридич. силой. С тех пор сложилась специфическая для стран романо-германской П. с. система источников права. Осн. источниками права являются нормативные акты, а среди них – законы. В странах романо-германской П. с. действует принцип верховенства закона (требование строгого соответствия всех подзаконных актов законам, которые, в свою очередь, не могут противоречить конституции). Законодательство большинства отраслей права кодифицировано. Сложился достаточно высокий уровень юридической (прежде всего законодательной) техники. Правовая норма трактуется как абстрактное, формально определённое правило поведения, выраженное в нормативном акте. Судебный прецедент (судебная практика) традиционно не рассматривают как источник права. В ряде стран (напр., во Франции) существовали законодательные запреты для судов выносить предписания общего характера. Однако по мере «старения» кодексов судебное толкование их положений становилось всё более необходимым для учёта изменений в обществ. отношениях и постепенно приобретало нормативный (общеобязательный) характер. Ныне практически во всех странах романо-германской П. с. «судейское право» в виде общеобязательного толкования положений законов и др. нормативных правовых актов функционирует в качестве вторичного, вспомогат. источника права. Источниками права признаются также правовой обычай и правовая доктрина, когда-то сыгравшие ключевую роль в становлении романо-германской П. с.

Однако сегодня их роль в регулировании обществ. отношений невелика. В странах романо-германской П. с. высоко развиты юридич. наука (восходящая к римской юриспруденции) и академическое (университетское) юридич. образование. Правовая доктрина носит абстрактный, теоретич. характер. Обосновывается деление права на отрасли, а также различение частного и публичного права. Романо-германская П. с. неоднородна. Процесс рецепции римского права и собственное правовое развитие происходили в разных странах неодинаково, поэтому и совр. состояние их правовых систем имеет свою специфику. Ряд исследователей (К. Цвайгерт и Х. Кётц) даже пишут об отд. романской и германской П. с. Отличаются своеобразием правовые системы сканд. стран. Цвайгерт и Кётц также выделяют их в самостоят. северную П. с. Римское право не оказало существенного влияния на правовое развитие этих стран. Их право в меньшей мере кодифицировано, зато отличается существенной общностью в рамках данной П. с. Судебная практика в странах Скандинавии традиционно считается источником права и играет гораздо большую роль, чем в др. государствах романо-германской П. с. В эпоху колониализма романо-германская П. с. распространилась за пределы Европ. континента. Ныне в общем и целом к ней относят страны Лат. Америки. Частное право государств данного региона действительно сформировалось на основе права быв. метрополии, т. е. в рамках романо-германской правовой традиции, однако на их публичное право в большей мере повлияла конституционная система США. Впрочем, в результате рецепции римского права во всех странах романо-германской П. с. складывалось именно частное право, а их публичное право развивалось во многом под влиянием Вестминстерской (английской) модели. После вестернизации к романо-германской П. с. тяготеет и правовая система Японии, хотя историч. традиции и менталитет общества существенным образом сказались на её совр. состоянии.

Второй великой П. с. современности (в терминологии Р. Леже) является П. с. общего права (англосаксонская П. с.). В неё входят правовые системы Англии, Уэльса, Ирландии, США, Канады, Австралии, Новой Зеландии, в определённой мере Индии и некоторых др. стран. Общее право начало формироваться в Англии и Уэльсе начиная с 13 в. в результате деятельности королевских судов (называвшихся обычно вестминстерскими по месту, где они заседали). Создававшееся ими право

противопоставлялось местным обычаям в виде общего права королевства. В силу ряда социально-экономич. причин рецепции римского права как таковой в Англии не произошло, хотя римское право и было там известно и оказало определённое влияние (наряду с каноническим правом) на развитие её правовой системы. Общее право – это право судебной практики, прецедентное право, где приоритет отдавался процессуальной форме. Именно крайний формализм общего права, а также ограниченность компетенции королевских судов обусловили появление с 16 в. т. н. права справедливости, сформировавшегося в результате обращения лиц, которые не могли получить разрешение своих споров в судах общего права или были недовольны их решениями, к лорду-канцлеру (являвшемуся исповедником короля) с просьбой о королевской милости («оказать милосердие по совести и по существу»). Право справедливости также было прецедентным, суд канцлера ориентировался на решения судов общего права, но не считал себя ими связанным. В течение трёх веков в Великобритании существовал сложный дуализм общего права и права справедливости, который был в осн. ликвидирован в ходе судебной реформы 19 в. Термином «общее право» стало охватываться и право справедливости. Ныне в Великобритании общее право – это прецедентное право, которое противопоставляется статутному праву – законодательным актам. Статутное право, достаточно развитое в совр. условиях, испытало существенное влияние общего права, что отразилось на его юридико-технич. свойствах. Изначально прецедентный характер английского права оказал серьёзное влияние на правовую систему страны. Правовые нормы принято излагать достаточно казуистично. Система источников права не иерархизирована. Англ. конституцию принято характеризовать как неписаную. Она существует только в материальном смысле, в виде разрозненных актов парламента, судебных прецедентов, конституционных соглашений, регулирующих соответствующие отношения. Хотя закон (акт парламента) и может отменить судебный прецедент (в Великобритании действует принцип верховенства парламента), применяться законодат. норма в конечном счёте будет так, как её истолкуют суды. Мн. отношения по-прежнему регулируются в осн. общим (прецедентным) правом. Статутное право не кодифицировано. Отраслевая структура права и его деление на частное и публичное выражены неявно. Процессуальное право доминирует над материальным. основополагающим принципом правовой

системы Англии является господство права (rule of law). Этот принцип предполагает, что любой человек (включая должностных лиц) подчиняется обычным законам государства и подлежит юрисдикции обычных судов. Англ. правовая доктрина достаточно прагматична и исходит из того, что право там, где есть средство его защиты (ubi jus ibi remedium). Англ. общее право распространилось в мире в результате колониальных завоеваний. Практически все быв. англ. колонии ныне тяготеют к семье общего права, хотя их правовые системы и отличаются существенной спецификой. В большинстве из них существуют писанные конституции (за исключением Новой Зеландии), действует институт конституционного контроля, осуществляется кодификация законодательства. На правовые системы США, Канады, Австралии, Индии существенное влияние оказывает их федеративное устройство.

Романо-германская и англосаксонская П. с. относятся к западной правовой традиции (культуре). Они имеют общие мировоззренч. основы в виде наследия античной культуры и христианства. Их отличают индивидуализм, рационализм и формализм, приоритет прав человека, которые признаются естественными и неотчуждаемыми. Право здесь является доминирующей системой социального регулирования, и гос. власть ограничивается правом (см. Правовое государство). В 21 в. отмечается конвергенция данных П. с., особенно под влиянием права ЕС и практики Европ. суда по правам человека.

П. с. социалистического права ныне уходит с историч. арены. Большинство стран, ранее относившихся к ней (Центр. и Вост. Европы), отказались от социалистич. пути развития и вернулись в лоно романо-германской П. с., к которой они принадлежали до социалистич. (народно-демократич.) революций. Правовые системы лишь некоторых стран (Китай, Куба, КНДР, Вьетнам) сохраняют (в разл. мере) элементы социалистич. права, но они не имеют былой общности, позволяющей говорить о собственно правовой семье.

В религиозных правовых системах право рассматривается как Божественное откровение, на котором должны основываться светское законодательство и судебная практика. К религ. правовым системам относят системы индусского, мусульманского и иудейского права. В совр. мире наиболее выраженный религ. характер имеют нац.

правовые системы мусульм. стран. В совр. условиях подавляющее большинство из них (за исключением Сауд. Аравии) имеют светские конституции и развитое законодательство, однако в конституциях специально устанавливается, что их положения, равно как и законодат. предписания, не могут противоречить шариату, который является источником законодательства. Собственно мусульманское право образует та часть шариата, которая устанавливает т. н. практич. нормы, т. е. правила внешнего поведения (за исключением культовых и обрядовых предписаний).

Несмотря на то, что в совр. нац. правовых системах мусульм. стран всё большую роль играет светское регулирование, мусульм. право остаётся доминирующей нормативной системой, во многом определяющей содержание законодательства, особенно в таких сферах, как личный статус, семейные и наследственные отношения.

К традиционным (обычного права) правовым системам относят страны Чёрной (Экваториальной) Африки и Мадагаскар. Их право до сих пор продолжает испытывать серьёзное влияние архаичных клановых обычаев. В обычном праве, в отличие от западной правовой традиции, в качестве субъекта права рассматривается не обособленный индивид, а та или иная общность (семья, род, община), интересы которой имеют безусловный приоритет. Целью регулирования является поддержание мира и согласия в сообществе и гармонии с окружающей природой. Соответственно и разрешение споров направлено на примирение конфликтующих сторон (семей, общин, родов), достижение компромисса, а не на защиту индивидуальных или коллективных притязаний. В колониальный период в странах региона активно и относительно успешно насаждалось право метрополий, под влиянием которого обычаи данных народов претерпели определённую трансформацию. После обретения независимости молодые государства создавали нац. правовые системы по образцу быв. метрополии и формально ныне тяготеют к романо-германской или англосаксонской П. с. Однако офиц. право далеко не всегда может конкурировать с устоявшимися обычаями, роль которых, как и мусульм. права, особенно значима при определении личного статуса, регулировании семейных и наследственных отношений.

Общей тенденцией развития П. с. в совр. условиях является их сближение в целом на базе принципов, лежащих в основе романо-германской П. с. и П. с. общего права.

Литература

Лит.: Давид Р., Жоффре-Спинози К. Основные правовые системы современности. М., 1996; Цвайгерт К., Кётц Х. Введение в сравнительное правоведение в сфере частного права. М., 2000. Т. 1: Основы; Леже Р. Великие правовые системы современности: Сравнительно-правовой подход. М., 2009.