## *План*

Введение

1. Понятие правовой системы

1.1. Основные определения

1.2. Правовая система и система права. Их структура

2. Основные правовые системы мира

2.1.Классификация правовых систем

2.2.Романо-германская правовая семья

2.3.Англосаксонская правовая семья

2.4.Мусульманская правовая семья

2.5.Иные правовые системы и их характеристики

Заключение

Список использованной литературы

## *Введение*

Национальных правовых систем, как и государств, в современном мире много. Но все они могут быть определены в определенные правовые семьи.

Глубокое и всестороннее познание казахстанской или иной национальной правовой системы предполагает ее изучение не только самой по себе, но и в сравнении с другими существующими или ранее существовавшими правовыми системами. Обиходное утверждение о том, что "все познается в сравнении" в полной мере распространяется и на право.

Эта истина, ставшая доступной самому широкому кругу юристов-теоретиков и практиков лишь во второй половине XIX - начале XX века, когда сравнительное правоведение получило весьма бурное развитие, в значительной мере признавалась и раньше.

Изучение иностранных правовых систем с использованием сравнительного метода, утверждает французский правовед Рене Давид, осуществлялось всегда. Это означает, что юристы разных стран всегда рассматривали свои собственные правовые системы не только с точки зрения их внутренних черт и особенностей, но и сквозь призму других правовых систем.

С этим утверждением можно спорить или не спорить, соглашаться или не соглашаться, но историческим фактом является то, например, что тексты Законов Солона в Древней Греции и Законов 12 таблиц в Древнем Риме были написаны с широким использованием метода сравнительного права. Бесспорным фактом является также и то, что сравнение правовых обычаев во Франции позволило в прошлом выделить принципы общего обычного права, а в Германии - немецкого частного права. В Англии в плане сравнительного анализа сопоставлялись и противопоставлялись общее право и каноническое право.

Разумеется, процесс становления и развития сравнительного права, как и любого иного сложного и многогранного явления, проходил далеко не всегда и не во всех странах гладко. Сказывалось явное или кажущееся превосходство одних правовых систем над другими, прямое навязывание юридического мышления и правовых стереотипов одних стран (в частности, "великих" колониальных держав) другим странам, наконец, недооценка роли и значения правовых систем, сложившихся у одних наций и народов, другими нациями и народами. Все это и многое другое, касающееся социальной, экономической, политической и иных сторон внутренней жизни и взаимоотношений между государствами, не могло способствовать сближению их социально-политических и экономических систем, установлению и укреплению связей между ними, а, следовательно, и выработке потребностей в сравнительном исследовании их права. Сравнительная характеристика правовой карты нашей планеты, анализ особенностей основных правовых семей, существующих на земном шаре, дают базу для установления общих закономерностей и тенденций развития права.

## *Понятие правовой системы*

## 1.1. Основные определения

Каждое из сегодняшних государств имеет свое право. У разных стран оно сформулировано на разных языках, использует различную технику и создано для обществ с различными структурами, правилами, верованиями.

То влияние, которое оказывает на жизнь общества отрасль права, не может быть игнорировано, оно многообразно и затрагивает как личную жизнь граждан, так и взаимоотношения государств. Каждое из этих правовых явлений обладает определенными функциональными свойствами. Отсюда возникло, было обосновано и утвердилось понятие *"правовая система"*, охватившее широкий круг правовых явлений, включая нормативные, организационные, социально-культурные аспекты, вместе с многочисленными определениями понятия права, отражающими и раскрывающими его существенные черты.

*Правовая система* – это часть целого, часть права, и если под правом понимается система общеобязательных, формально определенных юридических норм, установленных и обеспечиваемых государством, то под правовой системой - явление, отражающее собой всю правовую организацию общества, целостную правовую действительность, систему юридических средств, с помощью которых официальная власть оказывает правовое воздействие на поведение людей. Правовая система общества – это конкретно-историческая совокупность права, юридической практики и господствующей правовой идеологии отдельного государства.

Право – ядро и нормативная основа правовой системы, ее связующее и скрепляющее звено. По характеру права в обществе можно судить и о сущности всей правовой системы данного общества, а правовая система –вся "правовая действительность" данного государства.

## 1.2. Правовая система и система права. Их структура.

Существует также понятие *"система права"* - это внутренняя структура права, состоящая из взаимосвязанных норм, институтов и отраслей права.

Ее первичным элементом выступают нормы права, и в целом все ее элементы непротиворечивы, внутренне согласованы, взаимосвязаны, что придает ей целостность и единство, она обусловлена социально-экономическими, политическими, религиозными, культурными, историческими факторами. Система права объективна.

Понятие "системы права" не следует отождествлять с понятием *"правовая система".* Последнее шире по своему объему и включает в себя:

1. систему права (законодательство);
2. юридическую практику;
3. господствующую правовую идеологию.

А система права подразделяется на нормы права, институты права, подотрасли и отрасли права.

Основным элементом системы права является *отрасль права*, которая состоит из правовых норм, регулирующих данный, специфический, отличающийся от всех остальных вид общественных отношений.В свою очередь отрасль права подразделяется на отдельные взаимосвязанные элементы, которые называются *институтами права***.** Это уже отдельный, обособленный комплекс правовых норм, часть отрасли права. Институты права регулируют один отдельный вид общественных отношений.

Именно через институты образуется отрасль, а не непосредственно правовыми нормами.

Более крупное объединение, входящее в состав отрасли – *подотрасль права*. Она складывается из родственных институтов, изучающих и регулирующих группы близких отношений определенного вида.

Система права современного общества объединяет следующие основные отрасли:

*Государственное (конституционное) право* **–** это отрасль права, закрепляющая основы общественного и государственного устройства страны, основы правового положения граждан, систему органов государства и их основные полномочия.

*Административное право* **–** регулирует общественные отношения, которые складываются в процессе осуществления исполнительно распорядительной деятельности органов государства.

*Финансовое право* **–** представляет собой совокупность норм, регулирующих общественные отношения в сфере финансовой деятельности.

*Земельное право* **–** регулирует общественные отношения в области использования и охраны земли, ее недр, вод, лесов, что является материальной основой жизнеобеспечения человеческого общества.

*Гражданское право* **–** наиболее объемная отрасль системы права, которая регулирует разнообразные имущественные и связанные с ними личные неимущественные отношения.

*Трудовое право* **–** это отрасль права, регулирующая общественные отношения в процессе трудовой деятельности человека.

*Семейное право* **–** отрасль права, которая регулирует брачно-семейные отношения.

*Гражданско-процессуальное право* **–** регулирует отношения, возникающие в процессе рассмотрения судами гражданских, трудовых и семейных споров.

*Уголовное право* **–** представляет собой комплекс норм, которые устанавливают, какое общественно опасное поведение является преступным и какое наказание за его совершение применяется.

*Уголовно-процессуальное право* – объединяет нормы, определяющие порядок производства по уголовным делам.

*Исправительно-трудовое право* **–** регулирует отношения, складывающиеся при исполнении мер уголовного наказания и связанные с исправительно-трудовым воздействием.

Конечно же, такая структура системы права существовала не всегда и, как и общественная жизнь, находится в постоянном изменении и развитии, пополняется новыми нормами, институтами, отраслями, становится более совершенной и эффективной.

## *Основные правовые системы мира*

## 2.1. Классификация правовых систем

Понятие "правовая система" имеет существенное значение для характеристики права той или иной страны. В таких случаях мы говорим о "национальной правовой системе" какой-либо из стран мира. Но мы используем именно это понятие потому, что в стране на одной ступени с правом иногда стоят судебная (юридическая) практика, правовая идеология, система обычаев или верований. Именно от этих сложных, исторически сложившихся связей зависит весь строй правовых явлений.

Правовая система каждого государства отражает закономерности развития общества, его исторические, национально-культурные особенности. Каждое государство имеет свою правовую систему, которая имеет как общие черты с правовыми системами других государств, так и отличия от них, то есть специфические особенности.

Исходя из этого, выделяют семьи правовых систем:

- семья нормативно-законодательных систем континентальной Европы - романо-германское право (Франция, Германия, Австрия, Бельгия, Голландия, Дания, Испания, Исландия, Италия, Португалия, Норвегия, Люксембург, Монако, Швеция, Швейцария, Финляндия. Влияет на Латинскую Америку, штаты Луизиана, Квебек). В этих системах на первом месте стоит закон

* семья нормативно-судебных, англосаксонских правовых систем, прецедентное право (Великобритания, Соединенные Штаты Америки, Канада, Австралия, Новая Зеландия, Нигерия, Южно-Африканская Республика). В этих системах доминирующее значение имеет судебная, юридическая практика, прецедент;
* семья религиозно-традиционных, заидеологизированных систем - мусульманское право (Афганистан, Иран, Пакистан, Саудовская Аравия, Объединенные Арабские Эмираты). Основана на Коране, Сунне и обычаях – Адатах.

Итак, перед нами выстраивается целый ряд правовых систем. Но несмотря на то, что мы указали лишь на три основные, самые большие семьи, классификация гораздо шире – от приоритетов нравственных начал в регулировании общественных отношений (некоторые азиатские системы) до сугубо правовой регламентации[[1]](#footnote-1) в европейском союзе. Так, в мусульманской правовой системе религиозные нормы определяют брачно-семейные отношения, в частности, развод, запрет на ростовщичество[[2]](#footnote-2), налог на поддержание религии и многие другие социальные правила поведения. Ислам закрепляет роль религиозного лидера, стоящего во главе народа, государства (в Хомейни и Иране). Но тот же ислам содержит и нормы о джихаде (священной войне) против неверных, о завоевании их земель. Для африканских правовых систем характерным является сочетание бывшего колониального права и обычного, местного. А у таких огромных азиатских регионов, как например. Китай, правовые системы имеют очень большую специфику. Так, в китайском обществе широко распространено конфуцианство с его идеалами справедливости, добра, приоритета морали, почитания и даже культа опытного добродетельного руководителя. Почитать, слушаться его, самому следовать моральным правилам – это направление в жизнедеятельности китайского общества является, пожалуй, самым мощным и насчитывает оно уже более двух с половиной тысяч лет.

Из всего вышеперечисленного мы можем сделать прямые выводы о том, что возникновение и история развития правовой системы государства свидетельствуют - на правовую систему воздействует вся духовная культура общества: религия, философия, мораль, художественная культура, наука, политика, политическая культура. Эти примеры свидетельствуют о многообразии правовых систем, необщепригодности правовых ценностей и Запада и Востока, и Юга. Но все же нормативно-регулятивное[[3]](#footnote-3) значение права, его социальное назначение и ценность приобретают в конце XX глобальный масштаб. Современная правовая карта мира раскрывает многообразие правовых систем и в тоже время свидетельствует о стремлении государств к сближению, единству в законодательстве, правоприменительной деятельности в сфере регулирования рыночных отношения, охраны окружающей среды, в регулировании других сфер общественной и государственной жизни.

## Романо-германская правовая семья

К романо-германской правовой семье относятся правовые системы Италии, Франции, Испании, Португалии, Германии, Австрии, Швейцарии и др. В качестве самостоятельной группы правовых систем в рамках романо-германской правовой семьи можно выделить славянские правовые системы (Югославии, Болгарии и т.д.). Современная правовая система Казахстана, при всех ее особенностях, более родственна именно романо-германской правовой семье.

Романо-германская правовая система восходит к римскому праву, которое вследствие захватнической политики Римской империи, а также торговой деятельности римских граждан было распространено за пределы этого государства. Многие термины из философии права и юридической практики взяты именно из римского права: "юстиция"[[4]](#footnote-4), "республика", "конституция", "мандат"[[5]](#footnote-5), "казус", хотя их настоящее значение зачастую не совпадает с их первоначальным смыслом.

С падением как Западной, так и Восточной Римской империи римское право утратило свою прежнюю универсальность. Где бы оно ни применялось, везде получало некую примесь из местных обычаев и вследствие этого различалось по содержанию (а вернее - трактовке) в различных частях Европы. Такие страны, как Италия, Франция, Испания и др. возникли на обломках Великой Римской Империи и, исходя из ее ошибок и достоинств, создали свою правовую систему. Развитие образования, искусства, культуры подготовило почву для восприятия римских юридических концепций, взглядов, понятий, конструк­ций. Важную роль в этом процессе сыграли университе­ты, где происходило изучение оригинальных римских текстов, а затем их адаптация к условиям средневековья. Университетские профессора активно занимались совершенствованием юридической доктри­ны[[6]](#footnote-6), а позже - разработкой моделей, проектов важнейших законов, кодексов. В уни­верситетах получали образование судьи, прокуроры, адвокаты, содействовавшие в дальнейшем практическо­му применению римской юридической доктрины.

Важной предпосылкой возрождения римского права яви­лось также благословение христианской церкви. В тече­ние многих веков церковь негативно относилась к рим­скому праву, и потребовался авторитет Фомы Аквинского[[7]](#footnote-7), чтобы преодолеть такое предубеждение.

Формирование этой семьи было подчинено общим, закономерным связям права с экономикой и политикой. Здесь на первый план выдвинуты нормы и принципы права, которые рассматриваются как правила поведения, отвечающие требованиям морали и справедливости. И именно возрождение римского права привело к тому единообразию правовых систем Европы, которое мы наблюдаем сегодня. Его начало, таким образом, было заложено в период феодализма.

С XIII в. романо-германское право активно разви­вается, преодолевая государственные границы, и стано­вится достоянием всей Европы, исключая островную Англию. В XVI—XVIII вв. процесс правового развития Европы приобретает новые формы. Становление наций и национальной государственности привнесло в него элементы правового национализма.

Значительный импульс для своего современного развития романо-германская система получила после Великой французской революции, с появлением основных французских кодексов XIX в. Общие принципы и начала римского права оказались интегрированы в на­циональные нормативные системы. Данный процесс за­вершился разработкой национального законодательства, национальных кодексов, учитывающих особенности со­циальных укладов различных стран.

Известно, что основное различие между системами права состоит в используемых ими источниках права. Романо-германская система исходит из наивысшего авторитета закона. Все остальные нормативные акты должны исходить из него и соответствовать ему. Высшим видом закона почитается Основной закон страны, или ее Конституция – она есть во всех странах романо-германской семьи. За нормами конституций признается высшая юридическая сила, особый авторитет (в некоторых случаях этот авторитет носит политический характер). Эта сила выражается как в соответствии конституции законов и подзаконных актов, так и в установлении большинством государств судебного контроля конституционности обычных законов. Конституции разграничивают компетенцию различных государственных органов в сфере правотворчества и в соответствии с этой компетенцией проводят дифференциацию различных источников права. Конституционные положения изменяются в особом порядке, но с точки зрения права они имеют авторитет обычных законов. В других случаях конституционные положения с точки зрения права – нечто иное, чем обычные законы. Их особый авторитет выражается в установлении контроля над конституционностью других законов. В ряде стран, принадлежащих романо-германской правовой системе, установлен принцип судебного контроля конституционности законов (ФРГ, Италия). Здесь имеется обширная судебная практика по признанию законов недействительными. В других странах наоборот отказались от подобной практики (Нидерланды, Франция).

Другой момент в рассмотрении романо-германской правовой семьи - законы, регулирующие общественные отношения и охватываемые определенной отраслью права. Они могут объединяться законодательными органами в единый свод, который базируется на общих принципах. Противоречия между отдельными нормами, входящими в него, устраняются. Такой свод законов называется *кодексом*.

Система романо-германского права ориентирована на кодексы, в которых получают закрепление основные права как физических, так и юридических лиц. Когда перед судом предстают тяжущиеся или суду предстоит расследовать уголовное дело, то, наряду с установлением истины по конкретному делу, юристы находят применимую к данному случаю норму права. Это относится к положениям как материального, так и процессуального права. Юристы судебно-следственных и административно-хозяйственных органов должны обращать внимание на публикации ученых с целью лучшего толкования положений кодексов (особенно в Германии).

В романо-германской системе придается немалое значение так называемым "вторичным правовым нормам". Наряду с этим не игнорируются и казусы (решенные судами дела как образцы правоприменительной практики), но для судей они не имеют значения прецедента.

Еще одно различие правовых семей в органах, применяющих право. В странах с романо-германской правовой системой суды разделяются по инстанциям или по отраслям материального права; дела, связанные с правонарушениями, являются основным предметом деятельности конкретного суда.

Наиболее древней формой права является *правовой обычай*. Ныне он занимает весьма скромное место во всех трех правовых системах, включая мусульманскую, но различия между этими системами лучше всего представить, проведя сравнения их источников права.

В период раннего средневековья в романо-германской системе обычай доминирует, весьма значительна была и роль тех, кто толковал правовые обычаи. Но под влиянием все шире распространявшегося вульгаризированного римского права, а также утвержденных королями сборников законов, во многих отношениях представлявших собой записанные и санкционированные государством обычаи, сфера применения устного правового обычая все более сужалась. К тому же применение правового обычая стало активно сдерживаться каноническим правом и правовой доктриной, на которую как на источник права все более активно ссылались суды при разрешении дел. По мере расширения государственного регулирования издавалось все больше законов, затрагивавших публичное право, и в основном сфера действия обычая ограничивалась частноправовыми отношениями между отдельными гражданами (т. е. сферами гражданского, семейного, земельного права).

Судебная практика является вторым по древности после обычая источником права. Например, в Скандинавии со второй половины XIV в. делопроизводство в судах стало письменным. Однако первоначально записывалась только суть приговора или решения суда. Затем (приблизительно с XVI в.) в судах провинций объединенного Шведско-датско-норвежского королевства перешли к подробному ведению судебных протоколов, где фиксировались развернутые (с обоснованием, аргументацией) решения судов. До нашего времени сохранились такие замечательные памятники права, как протоколы лагманского суда шведской провинции Упланд за 1490-1494 гг., а также книга протоколов суда провинции Хяме за 1506-1510 гг. Аналогичные сборники судебных решений публиковались в то время во Франции и Германии. В Швеции же король Густав Ваза решил с 1549 г. поставить судебную практику под королевский контроль с целью некоторой ее унификации[[8]](#footnote-8).

Отсюда можно сделать вывод о возможности отнесения судебной практики к числу вспомогательных источников. В первую очередь это касается "кассационного[[9]](#footnote-9) прецедента". Кассационный суд - это высшая инстанция. Поэтому, в сущности, и "простое" судебное решение, основанное, например, на аналогии или на общих принципах, благополучно пройдя "кассационный этап", может восприниматься другими судами при решении подобных дел, как фактический прецедент. Здесь можно говорить о судебном прецеденте как о некотором исключении, не затрагивающем исходного принципа господства закона. Является принципиально важным, что суды не превращаются в законодателя.

В странах романо-германской правовой системы используется из­вестное со времен Римской империи ставшее класси­ческим деление права на публичное и частное. Основа­нием, критерием выделения публичного права выступа­ет общий, государственный интерес (осуществление общественных целей и задач), частного права — особен­ный, частный интерес (реализация целей отдельных лиц, граждан, организаций). Публичное право регули­рует отношения, основанные на власти и подчинении, на механизме принуждения обя­занных лиц. В нем доминируют императивные нормы, которые не могут быть изменены, дополнены участниками правоотношений. К сфере пуб­личного права традиционно относят конституционное, уголовное, административное, финансовое, международ­ное публичное право, процессуальные отрасли, основ­ные институты трудового права и т.д. Частное право регулирует отно­шения между равноправными независимыми субъекта­ми. Здесь преобладают диспозитивные нормы, дейст­вующие лишь в той части, в которой они не изменены, не отменены их участниками. В сферу частного права входят: гражданское, семейное, торговое, международное частное право, отдельные институты трудового права и некоторые другие.

Подведем итог нашего рассмотрения романо-германской правовой семьи и выделим ее основные признаки:

* единая иерархически построенная система источников писаного права, доминирующее место в которой занимают нормативные акты (законодательство);
* главная роль в формировании права отводится законодателю, который создает общие юридические правила поведения; правоприниматель же (судья, административные органы и т.п.) призван лишь точно реализовать эти общие нормы в конкретных правоприменительных актах;
* имеются писаные конституции, обладающие высшей юридической силой;
* высокий уровень нормативных обобщений достигается при помощи кодифицированных нормативных актов;
* весомое положение занимают подзаконные нормативные акты (регламенты[[10]](#footnote-10), инструкции, циркуляры[[11]](#footnote-11) и др.);
* деление системы права на публичное и частное, а также на отрасли;
* правовой обычай и юридический прецедент выступает в качестве вспомогательных, дополнительных источников;
* на первом месте находятся не обязанности, а права человека и гражданина;
* особое значение имеет юридическая доктрина, разработавшая и разрабатывающая в университетах основные принципы (теорию) построения данной правовой семьи.

## Англосаксонская правовая семья

К англо-саксонской правовой семье относятся национально-правовые системы Англии, США, Канады, Австралии, Новой Зеландии и др.

Все страны англо-саксонской правовой семьи в прошлом были колонизированы Англией. Они впитали в себя ее язык, традиции, и, конечно же, ее правовую систему. По сути, их правовая система стала отражением английской. И через некоторое время страны, такие как Англия, США, Канада, Австрия, Новая Зеландия объединились в англо-саксонскую семью.

Английское право своими корнями уходит далеко в прошлое, к норманнскому завоеванию Англии, когда основная роль в осуществлении правосудия была возложена на королевские суды Лондона. В ходе их деятельности постепенно сложилось правило прецедента, то есть однажды сформулированное судебное решение в последующем становилось обязательным и для всех других судей. К концу 13  века возросла роль и значение статутного права[[12]](#footnote-12). В связи с этим правотворческая роль судей сдерживается принципом, согласно которому изменения в праве не должны происходить без согласия короля и парламента. Но одновременно с этим устанавливается право судей интерпретировать статуты[[13]](#footnote-13) – право, которое судьи присвоили себе, ссылаясь на то, что, участвуя в парламенте при обсуждении статутов, они лучше других могут пояснить их содержание. Так прецеденты распространялись на дополнительную сферу — толкование законов.

В 19 веке в связи с большими социальными изменениями в феодальном обществе Англии возникла необходимость выйти за жесткие рамки закрытой системы уже сложившихся прецедентов, и рядом с "общим правом" сложилось "право справедливости", дуализм судопроизводства, который продолжался более двух веков вплоть до судебной реформы 1873-75 гг.. Эта реформа слила «общее право» и «право справедливости» в единую систему прецедентного права.

В Англии благодаря "общему праву" и правилу прецедента различие права и закона носит несколько иной, и одновременно более ярко выраженный характер, чем различие права и закона на континенте. Здесь отсутствует деление права на публичное и частное, как уже упоминалось, его заменяет деление на "общее право" и "право справедливости". Нет резко выраженного деления права на отрасли, поскольку суды могут разбирать разные категории дел: публично-правовые и частно-право­вые, гражданские, торговые, уголовные. Поэтому английскому юристу право представляется однородным. Эта доктрина не знает дискуссий о структурных делениях права. Она предпочитает ре­зультат теоретическому обоснованию, т.е. носит прагматический[[14]](#footnote-14) характер. Однажды вынесенное решение является нормой для всех последующих рассмотрений аналогичных дел. Однако степень обя­зательности прецедента зависит от места в судебной иерархии суда, рассматривающего данное дело, и суда, чье решение может стать при этом прецедентом, т.е. к указанному общему правилу требуется на практике поправка. При нынешней организации су­дебной системы это значит:

1. решения высшей инстанции - палаты лордов - обязательны для всех судов;
2. апелляционный суд, состоящий из двух отделений (граж­данского и уголовного), обязан соблюдать прецеденты палаты лордов и свои собственные, а его решения обязательны для всех нижестоящих судов;
3. высший суд связан прецедентами обеих вышестоящих инстанций, и его решения обязательны для всех нижестоящих су­дов;
4. окружные и магистратские суды обязаны следовать преце­дентами всех вышестоящих инстанций, а их собственные решения прецедентов не создают.

Но не следует считать, что в англосаксонской системе основная нагрузка падает на прецедент. С конца XIX - начала ХХ в. немалую роль вновь стали играть законы. А в США в ХХ в. по штатам произвели компиляции[[15]](#footnote-15) статутов по различным отраслям права. Эти компиляции получили название кодексов. Кроме того, были созданы общефедеральные кодексы по тем отраслям, которые традиционно должны иметь единообразное правовое регулирование на территории всей страны. Прежде всего, это коснулось уголовного законодательства и законов, связанных с ведением предпринимательской деятельности.

Значительную роль во вторичных источниках права в англосаксонской системе играет интерпретация статутов. В большинстве англоязычных стран подобными полномочиями обладают только суды (в противовес возможностям различного вида толкований в романо-германской системе). Причем существует разница в интерпретации статутов даже в США и Англии: американские суды пытаются интерпретировать статуты, как бы уясняя намерения законодателя, для английских же судов подобные намерения не имеют значения.

Как видим, органами, применяющими право, в странах с англосаксонской системой, являются суды "общего права" и "суды справедливости", что не исключает, правда, разделения судов по инстанциям. Но в настоящее время в США, в федеральной системе, упразднено подобное деление судов. Отказались от этого и в судебных инстанциях штата Нью-Йорк. Там все дела рассматриваются одними и теми же судами, хотя принципы отправления правосудия согласно раздельной юрисдикции судов "общего права" и "судов справедливости" по-прежнему реализуются по-разному. Некоторые штаты, например, Нью-Джерси, сохранили свою приверженность к раздельному существованию "судов справедливости" и "общем права". В других штатах, например в Пенсильвании, в одной и той же судебной инстанции раздельно действуют судьи, руководствующиеся нормами общего права и принципами справедливости.

В некоторых государствах (причем не только в странах англосаксонского права) суды имеют право на провозглашение отдельных законов противоречащими конституции, а потому утратившими свою законную силу. Например, это характерно для таких стран, как США, Германия, Австрия. Причем в США не только Верховный суд страны и верховные суды штатов могут объявить тот или иной соответственно федеральный либо штатный статут противоречащим конституции Америки или штата, подобные же полномочия есть и у нижестоящих федеральных судов.

Особенностью права Великобритании является то, что здесь нет писаной конституции. Поэтому распространилось поверхностное суждение, будто английские суды не имеют правомочий, аналогичных американским. Но форма правления в Англии и принципы функционирования ее правительства определены не менее жестко и стабильно, чем в Конституции США, на основе той совокупности древних обычаев и статутов (вроде "Билля о правах", "Акта о престолонаследии", трехгодичного и семигодичного актов, "Билля о парламенте" и т. п.), которые составляют "неписаную конституцию" английского государства. Хотя английские суды не могут указывать на неконституционность того или иного статута по той причине, что официально писаной конституции не существует, но, по утверждению юристов, принадлежащих к этой системе, подобный контроль английских судов над статутами не менее эффективен, чем американский.

Как мы уже упоминали, правовой обычай оказал принципиальное влияние на образование правовых семей. Так и в англосаксонской семье обычай первоначально играл значительную роль в системе источников права. Можно сказать, что Англия после норманнского завоевания управлялась обычаем. Каждый манор, каждое графство и, возможно, даже каждая вилла имели свои обычаи. Более того, полномочия королевского правительства также зиждились на обычае. Но уже к XVII в. в Англии сложился прецедент, когда в качестве имеющего юридическую силу признавали судом лишь тот обычай, в отношении которого имелось доказательство о его действии до коронации Ричарда I, т.е. до 3 сентября 1189 г.

Однако за обычаем вплоть до XIX в. оставалась значительная сфера действия: в частности, королевские указы почти не затронули гражданско-правовых отношений в манорах[[16]](#footnote-16). Сборники обычаев, существовавшие в некоторых местностях Англии, принимались во внимание при рассмотрении дел в королевских судах. Одним из наиболее распространенных был обычай, известный под названием "английский бург", согласно которому земля по наследству переходила не старшему сыну, как при майорате[[17]](#footnote-17), а младшему. Причем этот обычай остался в силе вплоть до 1920 г.

В англосаксонской системе судебной практике, как еще одному источнику права, отводится большая роль. Ведь именно на основе отделения судебной власти от исполнительной (королевской) еще по Великой хартии Вольностей 1215 г. в англосаксонской системе резко повысилось значение судов, что позволило судебной практике, в конце концов, подняться до уровня "общего права".

Современные английские и американские суды имеют возможность своевременно осуществлять публикации своих решений. Строго периодически такие сборники публикаций выходят только с XIX в.

В Англии до правления короля Эдуарда I (1272-1307 гг.) не существовало единого центра обобщения судебных решений. Именно в царствование того короля началась трехвековая практика издания "Ежегодников судебных решений". Первоначально их составляли неофициально юристы-практики и студенты как неформальное описание казусов. Основной целью их создателей-компиляторов было облегчение профессиональной деятельности судей ориентацией на возможное рассмотрение определенных категорий дел по аналогии. Когда накопилось достаточное количество казусов, появились сокращенные варианты подобных изданий

В англо­саксонском праве существует два вида норм права: законода­тельные и прецедентные. Законодательные представля­ют собой правила поведения общего характера. Прецедентные — опреде­ленная часть судебного решения по конкретному делу. Английские юристы относят к правоположениям, на которых основано решение, юридическое заключение по делу и аргументацию, мотивировку реше­ния. Эти два элемента составляют сущность решения. Все остальное носит лишь убеждающий характер и не является обязательным.

Ан­гличане предпочитают не формулировать в сво­их судебных решениях правила общего характера, у них существует презумпция неприменения широких право­вых принципов. В основе суждений, заключений по делу лежит анализ частного случая, казуса. Судья «примеривает» конкретный случаи не к уже готовой норме, а к ранее происшедшему казусу, имеющему правовое значение случаю, и устанавливает их сходство, подобие, после чего выносит заключение об относимости прецедента к рассматриваемому им делу или их несовпадении. Прецеденты, которые, по мнению судьи, не относятся к делу, он не должен применять. Однако если судья установит, что прецедент имеет обязывающую силу, ему необ­ходимо следовать, даже если это противоречит личному убеж­дению судьи.

Когда же в Англии издается закон, он вступает в свою силу только тогда, когда его начинают применять суды. Судья в праве при рассмотрении дела даже не применять соответствующий закон, а вынести по данному вопросу собственное решение. Иногда случается, что судьи отказываются следовать новому закону и продолжают работать в старом порядке.

Итак, среди признаков данной семьи можно выделить cледующие:

* основным источником права выступает судебный прецедент (правила поведения, сформированные судьями в их решениях по конкретному делу и распространяющиеся на аналогичные дела);
* юридические прецеденты носят индивидуальный (казуистический[[18]](#footnote-18)) характер;
* ведущая роль в формировании права (в правотворчестве) отводится судам, которые в этой связи занимает особое положение в системе государственных органов;
* на первом месте находятся не обязанности, а права человека и гражданина, защищаемые, прежде всего, судом;
* главенствующее значение имеет процессуальное (процедурное, доказательственное) право, которое во многом определяет право материальное;
* отсутствуют кодифицированные отрасли права;
* отсутствуют классическое деление права на частное и публичное;
* статутное право (законодательство) и юридические обычаи выступают в качестве вспомогательных, дополнительных источников;
* юридическая доктрина, как правило, носит сугубо прагматический, прикладной[[19]](#footnote-19) характер.

## Мусульманская правовая система

К семье религиозного права относятся правовые системы таких мусульманских стран, как Иран, Ирак, Пакистан, Судан и др., а также индусское право общин Индии, Сингапура, Бирмы, Малайзии и др.

Эта система носит ярко выраженную религиозную окраску. Ее основу составляют юридически значимые положения священной книги мусульман - Корана, а также Сунны (собрания имеющих правовое значение преданий - Хадисов - о поступках, высказываниях и даже молчании пророка Мухаммада), и нормы, сформулированные мусульманско-правовой доктриной на основе "рациональных" источников, прежде всего единогласною мнения (Иджмы) наиболее авторитетных правоведов - муджтахидов[[20]](#footnote-20) и факифов, и умозаключения по аналогии (Кийас).

В Коране не содержится базовой правовой теории. Нормативные предписания Корана и Сунны, трактующиеся лишь однозначно, сравнительно немногочисленны. Наиболее подробно они регулируют брачно-семейные и наследственные отношения.

Большинство же положений Корана и Сунны не обладает жесткой нормативной направленностью, в них излагаются принципы, на которых должна строиться повседневная жизнь мусульман. Именно эти весьма абстрактно сформулированные принципы дают простор для их многообразного толкования.

Первые толкования появились в VII в., после смерти пророка Мухаммада. Они принадлежат перу сподвижников пророка, которые толковали не только его слова, но даже, в иных случаях, и молчание. Подобного рода "расширительное" толкование сподвижниками пророка совместно со знаменитыми правоведами зиждилось на консенсусе между ними и служило основой для вынесения кади (судьей) решения по конкретному делу.

В конце же концов развитие мусульманского права приобрело казуальный[[21]](#footnote-21) характер, однако это был не единственный путь его эволюции. Параллельно шло становление теории мусульманского права, создававшейся на базе толкований этого права имамами[[22]](#footnote-22) (основателями толков - Мазхабов). Причинами разночтений этих толков являлись разные социально-экономические условия в регионах арабского мира.

Законодательная власть в мусульманских странах принадлежала не главе государства, а авторитетным представителям крупнейших правовых толков, поскольку большинство норм мусульманского права создано и создается ими и является итогом их доктринальной разработки. В результате к настоящему времени мусульманское право превратилось в собрание огромного множества возникших в различных исторических ситуациях разнообразных норм, в большинстве случаев формально не определенных. Благодаря широкому простору для его толкования авторитетными правоведами и свободе судейского усмотрения при выборе норм мусульманское право и ныне чрезвычайно гибко, хорошо приспосабливается к меняющимся условиям современной жизни, сохраняя при этом тесную связь с историческими традициями и одновременно поддерживая свой высокий сакральный[[23]](#footnote-23) авторитет.

В странах с мусульманским правом конституция не считается основным законом, а эту роль играет Коран, Сунна, принципы консенсуса (Иджма) и аналогии (Кияс). Мусульманские юристы и богословы считают, что регулированию норм Корана и шариата подлежат как религиозная, так и этическая стороны общественной жизни, отношения граждан, как между собой, так и с государством. Они также утверждают, что эти нормы, освещенные волей Аллаха, гораздо сильнее по своему действию, чем конституционные нормы, написанные человеком. С этим как раз и связано то, что в Саудовской Аравии нет писаной конституции, а ее место занимает Коран.

В целом же развитие этой системы права прекратилось в Х в. н.э., когда отпала воз­можность его толкования. Для приспособления мусульманского права к современной действительности используются способы,

находящиеся как бы вне мусульманского права - соглашения, за­конодательство, обычаи, не противоречащие ему. В странах мусульманского права существовал и существует дуализм судебной организации: наряду со специальными религиозными судами (кади) всегда функционировали и другие типы судов, применявшие прими­тивные обычаи или законодательные акты (регламенты) власти.

Среди признаков данной правовой семьи можно выделить следующие:

* главный творец права - Бог, а не общество, государство, поэтому юридические предписания даны раз и навсегда, в них нужно верить и соответственно строго соблюдать;
* источниками права являются религиозно-нравственные нормы и ценности, содержащиеся, в частности, в Коране, Сунне, Иджме и распространяющиеся на мусульман либо в Шастрах, Ведах, законах Ману и т.д. и действующие в отношении индусов;
* весьма тесное переплетение юридических положений с религиозными, философскими и моральными поступками, а также с местными обычаями образует в своей совокупности единые правила поведения;
* особое место в системе источников права занимают труды ученых – юристов (доктрины), конкретизирующие и толкующие первоисточники и лежащие в основе конкретных решений;
* отсутствует деление права на частное и публичное;
* нормативно-правовые акты (законодательство) имеют вторичное значение;
* судебная практика в принципе не является источником права;
* во многом основана на идее обязанностей, а не прав человека (как это имеет место в романо-германской и англо-саксонской правовых семьях).

## Иные правовые системы и их характеристики.

**Традиционное право.**

К семье традиционного права относятся правовые системы Мадагаскара, ряд стран Африки и Дальнего Востока.

Среди признаков данной правовой семьи можно выделить следующие:

* доминирующее место в системе источников права занимают обычаи и традиции, имеющие, как правило, неписаный характер и передаваемые из поколения в поколение;
* обычаи и традиции представляют собой синтез юридических, моральных, мифических предписаний, сложившихся естественным путем и признанных государствами;
* обычаи и традиции регулируют отношения в первую очередь групп или сообществ, а не отдельных индивидов;
* нормативные акты (писаные законы) имеют вторичное значение, хотя в последнее время их принимается все больше и больше;
* судебная практика (юридический прецедент) не выступает в качестве основного источника права;
* судебная власть руководствуется идеей примирения, восстанавливая согласие в общине и обеспечивая ее сплоченность;
* юридическая доктрина не играет существенной роли в юридической жизни данных обществ;
* архаичность[[24]](#footnote-24) многих ее обычаев и традиций.

**Индусское право.**

Оно составляет вторую систему религиозно-тра­диционной семьи и относится к древнейшим в мире. Это право общины, которое в Индии, Пакистане, Бирме, Син­гапуре и Малайзии, а также в странах на восточном побережье Африки, преимущественно в Танзании, Уганде и Кении, исповедует индуизм. Как и ислам, индуизм обязывает своих последователей помимо принятия на веру определенных религиозных догм и к оп­ределенному миропониманию.

Позитивное ин­дусское право является обычным правом, в котором в той или иной мере преобладает религиозная доктрина. Она определяет нормы поведения, в соответствии с ней изменяются или толкуются обычаи. Обычаи весьма разнообразны. Каждая каста[[25]](#footnote-25) или подкаста следует своим собственным обычаям. Собрание касты голосованием разрешает в местном масштабе все споры, опираясь при этом на общественное мнение. Оно располагает и эффективными средствами принуждения. Наиболее строгим наказанием считается отлучение от той или иной группы. В случае, если нет определенной право­вой нормы по конкретному вопросу, судьи решают его по справедливости.

Правительству разрешается законодательствовать. Но судебные прецеденты и законодательство не считаются источниками права.

Конституция 1950 г. отвергла систему каст и запретила дискриминацию по мотивам кастовой принадлежности. В индусском праве произошла своего рода революция. Однако новый Основной закон применяется только к индусам, а не ко всем гражданам Ин­дии.

**Китайское право**

Китайцы отрицательно относятся к идее права с его стро­гостью и абстрактностью. До начала ХХ в. считалось, что, используя абстрактные нормы, юристы создают препятствия к достижению компромиссов, на которых основано общество.

Начиная с 1911 года китайское право внешне европеизировалось и вошло в семью правовых систем, основанных на римском праве. При этом продолжали существовать традиционные понятия, и имен­но они преобладали в жизни. Имеется в виду конфуцианство, соб­людение ритов (правил), предписываемых обычаями, неуважение к суду, презрение к людям, знающим закон. В течение веков Китай не знал организованных юридических профессий. Суд творили ад­министраторы, руководствовавшиеся советами чиновников, принад­лежащих к наследственной касте, с целью примирения обращались к семье, клану, соседям, знатным лицам. Не было юридической доктрины. И после 1949 г. было принято не много законов. При­менительно к Китайской Народной Республике существование традиций по-прежнему имеет место, но в формальном, техническом смысле.

**Японское право.**

Счи­тается, что современная правовая система Японии в своих основ­ных чертах сформировалась в эпоху Мэйдзи ("просвещенного пра­вителя"), начавшуюся с буржуазной революции 1867-1868 гг. и закончившуюся в первом десятилетии ХХ в. До этого на протяже­нии нескольких веков Япония находилась под сильным влиянием Китая, что явно отразилось на ее праве. Основной принцип гласил: "Народ не должен знать законов, но лишь подчиняться им". При этом исходной была концепция древнекитайского права, согласно которому неизвестность грядущего наказания сильнее удерживает от совершения преступления, нежели точнее знание конкретного наказания.

В эпоху Мэйдзи была отменена феодальная собственность на землю и формальные различия между сословиями, проведена адми­нистративная свобода выбора профессии и места жительства. На­чалось создание новой правовой системы.

Особенно значимые изменения в японском законодательстве произошло после Второй мировой войны, когда в 1946 г. была принята Конституция. На законодательство в области регулирова­ния торговли и функционирования промышленных компаний сущест­венное влияние оказало американское право. Под его воздействи­ем были внесены изменения и в другие отрасли действовавшего законодательства (семейное, наследственное и др.). Источниками гражданского и торгового права в Японии наряду с кодексами и отдельными законами признаются действующие обычаи и нормы мо­рали.

Но в ходе исторического развития сложился определенный дуализм в содержании японской правовой системы по причине заимствований как из французской, германской, так и американской правовых систем, а также внутренняя противоречивость современного и будущего пра­ва Японии и сохранившихся старых обычаев, традиций, отвергаю­щих право.

**Семья социалистического права**

Социалистическая правовая семья (или социалистические правовые системы) составляет или, точнее, во многом составляла в прошлом третью правовую семью, выделенную в основном по иде­ологическому признаку. Правовые системы стран, входящих в "со­циалистический лагерь", ранее принадлежали к романо-германской правовой семье. Они и сейчас сохраняют ряд ее черт. Норма пра­ва здесь всегда рассматривалась как общее правило поведения. Сохранились в значительной степени и система права, и термино­логия юридической науки, созданная усилиями европейских и со­ветских ученых и восходящая к римскому праву.

При значительном сходстве с континентальным правом право­вые системы социализма имели существенные особенности, обусловленные явно выраженным классовым характером. Единствен­ным источником социалистического права являлось вначале рево­люционное творчество исполнителей, а позже - нормативно-право­вые акты, в отношении которых декларировалось, что они выража­ют волю трудящихся, подавляющего большинства населения, а за­тем - всего народа, руководимого коммунистической партией. При­нимавшиеся нормативно-правовые акты, большую часть которых составляли подзаконные (секретные и полусекретные приказы и инструкции), фактически выражали, прежде всего, и главным обра­зом волю и интересы партийно-государственного аппарата.

На социалистические правовые системы Европы, Азии и Ла­тинской Америки, составляющие "социалистический лагерь", су­щественное влияние оказала первая правовая система, считавша­яся социалистической, - советская. Национальные правовые системы зарубежных социалистических стран являлись и являются (Китай, Северная Корея) разновидностями социалистического пра­ва.

## *Заключение*

В работе были рассмотрены правовые черты основных правовых семей современного мира. В заключение хотелось бы отметить, что, наверное, не существует идеальной правовой модели, которая одинаково подходила бы для всех стран.

Много положительных и отрицательных черт можно отметить у каждой правовой системы. Например, в романо-германской семье 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 XX века в Германии и ряде других стран, когда к власти пришел тоталитарный режим, и, изменив законы, поставил закон над правом. Говоря о прецедентном праве, надо заметить, что оно ближе к практике, но с другой стороны очень затруднен поиск прецедентов при реализации норм права.

В последнее время, в результате развития международного права, торговых и экономических связей между странами наблюдается тенденция к сближению правовых систем различных стран. Так в странах семьи общего права все большее значение приобретает кодификация, а в странах континентального права – наоборот судебный прецедент.

Также не трудно увидеть, что даже принадлежность стран к одной и той же крупной правовой семье, отнюдь не исключает различий между национальными правовыми системами этих стран.

Но роль права в решении самых разнообразных задач общества, несомненно, важна. «Все основные стороны общественной жизни имеют правовой аспект, выступают и как правовые проблемы; в правовых системах отражаются «все потребности гражданского общества».

Таким образом, чем теснее межгосударственные связи в мире, тем более похожа на остальные становится каждая отдельная правовая система, и, будем надеяться, что в ближайшем будущем право различных государств станет не сильно различаться, что позволит упростить сложную процедуру межгосударственных отношений и создать мировую концепцию права, которая будет являться самой справедливой.

## *Список использованной литературы*

1.Алексеев С.С. Общая теория права: Юридическая литература 1981г.

2.Манов Г.В., Боботов С. В. Теория права и государства. М., 1996

3.Решетников Ф.М. Правовые системы стран мира. Справочник — М.: Юридическая литература, 1993.

4.Сукияйнен Л. Я. Мусульманское право. Вопросы теории и практики. М.,1986

5.Саидов А.Х. «Введение в основные правовые системы современности»., Ташкент, 1988

6.Хропанюк В.Н. Теория государства и права. Учебное пособие для высших учебных заведений (под редакцией профессора В.Г. Стрекозова): М.И.П.П. «Отечество»; 1993г.

1. Регламентация - установление правил, регламентирующих какую-либо деятельность [↑](#footnote-ref-1)
2. Ростовщичество - предоставление денежных ссуд под очень высокий процент [↑](#footnote-ref-2)
3. Нормативно-регулятивный - направляющий, вносящий порядок, планомерность, нормированность [↑](#footnote-ref-3)
4. Юстиция - 1) то же, что и правосудие; 2) система судебных учреждений, судебное ведомство [↑](#footnote-ref-4)
5. Мандат - юридическое отношение представительства, а также документ, удостоверяющий законность этого представительства [↑](#footnote-ref-5)
6. Доктрина (лат. doctrina) - учение, научная или философская теория, система, руководящий теоретический или политический принцип [↑](#footnote-ref-6)
7. Фома Аквинский , 1225 или 1226-1274,

   философ и теолог, систематизатор схоластики на базе христианского аристотелизма [↑](#footnote-ref-7)
8. Унификация - процесс выработки единообразных национально-правовых норм, регулирующих отношения, возникающие в сфере международного хозяйственного оборота [↑](#footnote-ref-8)
9. Кассация - обжалование и опротестование в вышестоящий суд судебных решений, приговоров, не вступивших в законную силу [↑](#footnote-ref-9)
10. Регламент - нормативный правовой акт, регулирующий внутреннюю организацию и порядок деятельности какого-либо государственного органа [↑](#footnote-ref-10)
11. Циркуляр - ведомственный правовой акт, содержащий определенные предписания подчиненным органам [↑](#footnote-ref-11)
12. Статутное право - в странах англо-американской правовой системы нормы, содержащиеся в статутах [↑](#footnote-ref-12)
13. Статут - название некоторых законодательных актов парламента Великобритании, конгресса США и ряда других стран англосаксонской системы права [↑](#footnote-ref-13)
14. Прагматический - основанный на деле и применяемый прямо к делу [↑](#footnote-ref-14)
15. Компиляция – работа на основе чужих исследований или произведений без самостоятельной обработки источников [↑](#footnote-ref-15)
16. Манор - название феодальной вотчины в средневековой Англии [↑](#footnote-ref-16)
17. Майорат - в гражданском праве форма наследования недвижимости, при которой она полностью переходит к старшему из наследников [↑](#footnote-ref-17)
18. Казуистический - свойственный казуистике, характерный для нее [↑](#footnote-ref-18)
19. Прикладной - 1) имеющий чисто практическое значение, не теоретический; 2) вспомогательный, не самостоятельный [↑](#footnote-ref-19)
20. Муджтахид - ученый и судья, достигший наивысшей степени знания мусульманского права и получивший от государства и мусульманской церкви право самостоятельно формулировать новые нормы на основе Корана и Сунны с помощью рациональных логических приемов [↑](#footnote-ref-20)
21. Казуальный - обусловленный каким-либо случаем, не поддающийся обобщению, случайный [↑](#footnote-ref-21)
22. Имам - светский и духовный глава общины или государства [↑](#footnote-ref-22)
23. Сакральный - относящийся к религиозному культу; обрядовый, ритуальный [↑](#footnote-ref-23)
24. Архаичность – старинный, древний, ранний этап в историческом развитии какого-либо явления [↑](#footnote-ref-24)
25. Каста - строго обособленная общественная группа людей, связанных происхождением, родом занятий, правовым положением и т.п. [↑](#footnote-ref-25)