Содержание.

Введение…………………………………………………………….3

Глава I. Общие определения и положения

Понятие правовой системы…………………………………………..4

Источники права………………………………………………………6

Нормы права…………………………………………………………..7

Глава II. Основные правовые системы

Романо-германская правовая система……………………………….8

Англосаксонская правовая система…………………………………11

Мусульманская правовая система…………………………………..18

Обычное право Африки………………………………………………21

Глава III. Правовая система Люксембурга

Общая характеристика……………………………………………….23

Гражданское право и смежные с ним отрасли права………….…...24

Уголовное право………………………………………………………25

Судебная система……………………………………………………..26

Заключение…………………………………………………………27

Список используемой литературы…………………………..28

Введение

Право и государство неразрывно взаимосвязаны друг с другом, но

каждая страна строит правовую систему, беря во внимание индивидуальные особенности исторического развития. Поэтому правовые системы различных государств отличаются друг от друга и имеют свои характерные черты. Это отличие бывает очень значительным. Но также следует заметить, что отдельные страны оказывают на другие государства непосредственное влияние, имеющее как политический, идеологический, так и экономический характер. В результате этого внутри права одного государства сосуществуют различные правовые системы.

Главной целью этой работы является изучение особенностей правовых систем современности, закономерности их становления и развития. В настоящее время эта тема очень актуальна, так как позволяет улучшить правовые системы, обогатить каждую из них. Правовые системы отражают социально-экономическое, политическое развитие и уровень культуры народа, поэтому их изучение позволяет восстановить понятие об общественных отношениях, понять механизм общества исходя из прав и обязанностей. Актуальность этой темы, еще заключается в том, что мы можем со стороны рассмотреть и оценить право, которое существует сейчас в России, используя при этом опыт иностранных государств.

**Глава I**

#### Общие определения и положения

**Понятие правовой системы.**

Познание сущности и роли права в жизни требует широкого подхода к правовым явлениям во всем их многообразии и взаимодействии между собой, а также учета функциональных свойств правовых явлений по отношению к человеку, государству, обществу. Вместе с многочисленными определениями понятия права отражающими и раскрывающими его существенные черты, в научном проведении было обосновано и утвердилось понятие «правовая система». **Правовая система – это основанная на государственной воле господствующего класса или всего общества совокупная связь права, правосознания и юридической практики.**

Основным элементом системы права является *отрасль права.* В отличие от других структурных элементов системы права отрасль, не порывая системной связи, обладает относительной автономией: способна к самостоятельному функционированию в общей системе права.

**Отрасль права – это относительно самостоятельное подразделение системы права, состоящее из правовых норм, регулирующих качественно специфический вид общественных отношений.** В свою очередь отрасль права подразделяется на отдельные взаимосвязанные элементы, которые называются *институтами права.*

**Правовой институт – это обособленный комплекс правовых норм, являющихся специфической частью отрасли права и регулирующих разновидность определенного вида общественных отношений.**

Правовой институт – самостоятельное первичное подразделение отрасли. Правовые нормы образуют отрасль не непосредственно, а через институты. Если система права складывается из отраслей, то сами отрасли состоят из самих институтов. Так, отрасль конституционного права включает «институт гражданства», «институт избирательного права» и другие.

Родственные институты одной и той же отрасли права в своей совокупности образуют *подотрасль права.* Нормы подотрасли права регулируют группы близких отношений определенного вида. Например, «обязательственное право» в составе отрасли гражданского права объединяет целый ряд правовых институтов (поставки, мены, подряда, государственного страхования и другие). Таким образом, система права состоит из отраслей, включающих подотрасли права «правовые институты».

Система права современного общества объединяет следующие *основные отрасли:*

1. **Государственное (конституционное) право –** это отрасль права, закрепляющая основы общественного и государственного устройства страны, основы правового положения граждан, систему органов государства и их основные полномочия.
2. **Административное право –** регулирует общественные отношения, которые складываются в процессе осуществления исполнительно распорядительной деятельности органов государства.
3. **Финансовое право –** представляет собой совокупность норм, регулирующих общественные отношения в сфере финансовой деятельности.
4. **Земельное право –** регулирует общественные отношения в области использования и охраны земли, ее недр, вод, лесов, что является материальной основой жизнеобеспечения человеческого общества.
5. **Гражданское право –** наиболее объемная отрасль системы права, которая регулирует разнообразные имущественные и связанные с ними личные неимущественные отношения.
6. **Трудовое право –** это отрасль права, регулирующая общественные отношения в процессе трудовой деятельности человека.
7. **Семейное право –** отрасль права, которая регулирует брачно-семейные отношения.
8. **Гражданско-процессуальное право –** регулирует отношения, возникающие в процессе рассмотрения судами гражданских, трудовых и семейных споров.
9. **Уголовное право –** представляет собой комплекс норм, которые устанавливают, какое общественно опасное поведение является преступным и какое наказание за его совершение применяется.
10. **Уголовно-процессуальное право** – объединяет нормы, определяющие порядок производства по уголовным делам.
11. **Исправительно-трудовое право –** регулирует отношения, складывающиеся при исполнении мер уголовного наказания и связанные с исправительно-трудовым воздействием.

Система права, как и общественная жизнь, находится в постоянном изменении и развитии. С возникновением новых, более прогрессивных отношений, требующих правового регулирования, она пополняется новыми нормами, институтами, отраслями, становится более совершенной и эффективной.

Правовые системы по сходству, единству их элементов объединяются в группы, «правовые семьи». Группировка правовых систем в «правовые семьи» осуществляется на основе юридического подхода, при котором за основу берутся источники права, или частное, или публичное право, другие юридические качества.

# Источники права.

Для более глубокого понимания правовых систем в современном мире важно знать виды источников права.

**Под источниками (формами) права понимаются способы закрепления и выражения правовых норм.** Источниками права являются официальные государственные документы, в которых закрепляются юридические нормы. Различаются следующие основные источники (формы) права: правовой обычай, юридический прецедент (судебная практика), нормативно-правовой акт.

1. **Правовой обычай.** Правовым обычаем называется *санкционированное государством правило поведения, которое ранее сложилось в результате длительного повторения людьми определенных действий,* благодаря чему закрепилось как устойчивая норма. Государство санкционирует только те обычай, которые отвечают его интересам. Санкционированные обычаи приобретают характер общеобязательных правил поведения.
2. **Юридический прецедент (судебная практика) –**более распространенный источник права в современном мире. Под юридическим прецедентом понимается *судебное или административное решение по конкретному юридическому делу, которому государство придает общеобязательное значение.* Различаются судебный и административный прецедент. Суть юридического прецедента состоит в том, что ранее состоявшееся решение государственного органа (судебного или административного) по конкретному делу имеет силу правовой нормы и при последующем разрешении подобных дел.
3. **Нормативно-правовой акт** – это *акт правотворчества, в котором содержатся нормы права.* Среди современных источников права нормативно-правовой акт занимает ведущее место. Он объединяет в себе общеобязательные правила поведения, которые создаются и охраняются государством. К нормативно-правовым актам относятся конституции, другие законы, нормативные решения органов исполнительной власти. В отличие от других источников права, нормативные акты наиболее полно и оперативно отражают изменяющиеся потребности общественного развития, обеспечивают необходимую стабильность и эффективность правового регулирования.
4. **Религиозные тексты** *–* этот источник характерный для мусульманского права. Правовые нормы становятся подчиненными религиозным нормам.
5. **Договоры нормативного содержания.** *Это международные договоры, договоры между федерацией и ее субъектами.*

## Нормы права

Важным признаком деления на различные правовые системы является норма права. **Правовая норма – это правило поведения установленное государством.** Она определяет границы возможного или должного поведения людей, меру их внутренней и внешней свободы в конкретных взаимоотношениях.

Характерными признаками правовой нормы являются:

1. Норма права *устанавливается или санкционируется государством.* Это модель поведения, которая закрепляется в официальных государственных актах.
2. Норма права имеет *предоставительно-обязывающий* характер. С одной стороны, она предоставляет свободу действий, направленных на удовлетворение законных прав субъекта, а с другой стороны, норма права обязывает совершать или не совершать определенные действия, ограничивая тем самым свободу отдельных лиц.
3. Реализация правовой нормы в необходимых случаях *обеспечивается мерами государственного принуждения.* Нарушение границ свободы дозволенного и необходимого поведения влечет за собой применение со стороны компетентных государственных органов мер юридической ответственности к правонарушителям.
4. Благодаря выше указанным признакам нормы права выступают *государственным регулятором типовых общественных отношений.* В этом выражается социальная роль правовых норм.

**Глава II**

**Основные правовые системы.**

**Романо-германская правовая система.**

Одной из основных правовых систем современности является романо-германская правовая семья. Это яркий пример того, как внутри одного исторического типа сосуществуют несколько различных правовых систем. Отличительной особенностью романо-германской правовой семьи является то, что она покоится на нормативноправовых актах, которые, как правило, кодифицированы. На таких кодифицированных основах законодательства основывается право Франции, Германии, Испании, Италии и т.д. Право нашей страны также тяготеет к романогерманской правовой семье.

На само становление романо-германской правовой системы повлияло право Древнего Рима, и сейчас она существует на заимствованных из римского права основных понятий, правовых институтов.

«Восходя в своем историческом становлении к давно минувшим временам античности ( и в этом смысле представляя феномен исчезнувшей цивилизации, даже принимая во внимание многовековую повторную жизнь римского права в науке и юридической практике позднего Средневековья, Возрождения, Нового времени ) в современной юридической культуре и в современных системах права римское право не имеет непосредственно действительного практического значения. Внимание, которое заслуженно принято уделять римскому праву в рамках общего научного познания права в свое историческое время оказало влияние на становление национальных правовых культур всей так называемой романо-германской правовой семьи ( к которой принадлежит большинство стран Европы, а также Латинской Америки, Африки, Азии), но особыми непреходящими внутренними качествами собственно римского права, обязанными как мгновенной работе над ним ученыхюристов и правоведов-практиков, так и особым культурным условиям его первоначального возникновения».

Многие термины из философии права и юридической практики взяты именно из римского права: «юстиция», «республика», «конституция», «мандат», «казус», хотя их настоящее значение зачастую не совпадает с их первоначальным смыслом.

По С.С. Алексееву «романо-германская правоструктурная общность, характеризуется таким высоким уровнем нормативных обобщений, который основан на прямых системных кодифицированных актах законодательных и иных правотворческих органов и выражен в абстрактивно формируемых нормах, в формировании логически-замкнутой нормативной системы»Другими словами право в странах, относящихся к романо-германской правовой семье, проявляется в виде закона.

Экономическое, социально-политическое развитие общества является основным источником становления национальной правовой системы. В странах Европы, которые тяготеют к романо-германской правовой семье, такими условиями развития стали: феодальная раздробленность, формирование централизованных государств, становление буржуазии, как господствующего класса. Здесь стали

управлять при помощи законов и кодексов, в которых четко определялось: что не запрещено, что разрешено. В этом заключаются особенности права континентальной Европы.

Говоря о романо-германском праве, мы говорим о правовой культуре, основанной на юридической системе Древнего Рима. Однако «вопреки довольно распространенному мнению, романо-германское право опиралось непосредственно на римское частное право —право конституционного характера, хаотическое, лишь в какой-то мере систематизированное ( да и то, после своего расцвета ) в компиляции свода законов Юстиниана. Упомянутые достижения правовой культуры являются, скорее, элементом духовной жизни Возрождения, созданным в западноевропейских толкователями положений римского частного права —глоссаторами, историческая, недостаточно оцененная, заслуга которых состояла в том, что они на новом уровне духовной и интеллектуальной жизни эпохи Возрождения создали логические принципы, конструкции и обобщенные формулы, заложенные в римском частном праве. Они-то, эти логические принципы, конструкции и обобщенные формулы, а также терминология римского права, и могут быть охарактеризованы в качестве материалов правовой культуры, которая была воспринята законодательством континентальной Европы, а затем через более совершенные достижения его ( Кодификацию Наполеона, Германское Гражданское уложение и др. ) распространилось на многие страны мира».

Во всех странах романо-германской семьи признается деление права на публичное и частное, известное еще со времен Римской империи и ставшее классическим.

Публичное право регулирует отношения субординационные, базирующиеся на власти и подчинении, на механизме принуждения обязанных лиц. В нем доминируют императивные нормы, которые не могут быть изменены, дополнены участниками правоотношений.

Частное право опосредствует отношении между равноправными, независимыми субъектами. Здесь преобладают диспозиционные нормы, действующие лишь в той части, в которой они не изменены, не отменены их участниками.

К сфере публичного права относятся конституционное, уголовное, административное, финансовое, международное право, процессуальные отрасли ООН, институты Трудового права и т.д.

В сферу частного права входят: гражданское, семейное, торговое, международное частное право, ООН, институты трудового права и некоторые другие.

Однако такое деление в огромной степени потеряло за последнее время то значение, которое имело на первых этапах развития континентального права, но тем не менее все еще остается важной характеристикой структуры современных национальных правовых систем.

Важнейшим источником романо-германского права выступает закон. Законы принимаются парламентами стран системы, обладают высшей юридической силой и распространяются на всю территорию государства, всех его граждан. Заметим приоритет по отношению ко всем остальным источникам права. Он может запрещать или легализировать обычаи, отдельные положения судебной практики, внутригосударственные договоры.

Согласно романо-германской доктрине законы подразделяются на конституционные и обычные. Во всех странах системы закреплены принципы приоритета конституционных законов над обычными.

Кроме законов в странах романо-германской системы принимается множество подзаконных актов: декреты, регламенты, инструкции, циркуляры, другие документы, издаваемые исполнительной властью.

Вторым источником романо-германского права является обычай, который выступает в качестве дополнения к закону. Кроме того обычай исполняет функцию сглаживания противоречий, несправедливости законодательных решений.

Третьим источником романо-германского права с определенными оговорками может быть признана судебная практика. Смысл этих оговорок сводится к тому, что согласно действующей доктрине, нормы права могут приниматься только самими законодательными или уполномоченными органами. Судебные практики верят лишь толкователям закона или каким-либо другим нормативным актам.

«В нормативно-правовых актах закрепляются нормы, которые учитывают интересы большинства и меньшинства в целом, координируют их в зависимости от конкретных экономических, социальных, национальных и международных отношений в данный исторический период».

Но все сферы общественной жизни не сразу подвергались нормативному регулированию. Поначалу оно захватило лишь сугубо государственные интересы, а частные, имущественные и брачно-

семейые продолжал регулировать обычай и судебная практика. Но постепенно нормативное регулирование распространилось на все

сферы, области общественной жизни: как государственную, так и частную, и стало единственной формой правового регулирования.

Нормативно-правовые акты создаются специальными компонентными государственными органами или же в результате референдума.

### Англосаксонская правовая система

Ярким примером страны с англосаксонским или общим правом является Великобритания. Однако англичане не дают четкого определения общего права ссылаясь на то, что оно не где не записано и при этом отражает сущность английского правосознания, дух справедливости. «Общее право —это древнее право страны, сформированное из обычая и интерпретированное судьями при рассмотре конкретных дел», —так характеризуется общее право в статье доктора юридических наук «Характерные особенности современной английской уголовной юстиции». Общее право соединяет в себе нормы, которые сложились в процессе судебной практики, то есть по решениям Высшего апелляционного суда Великобритании и палатой лордов, а не установленные законодательными актами.

Правовые системы многих стран относятся к англосаксонской правовой семье. Среди них Соединенное Королевство Великобритании и Северной Ирландии, США, Австралия, Канада, Новая Зеландия, то есть в основном это бывшие колонии Англии.

Общее право —это такая правовая система, главным источником которой является судебный прецедент. С латыни прецедент переводится как «предшествующий». Сейчас прецедентом называется решение суда по конкретному делу, причем обоснование данного решения становиться правилом, обязательным для всех судов той же или более низкой инстанции или при рассмотрении аналогичных дел. Как уже было сказано выше, судебный прецедент является основой всей англо-саксонской правовой системы. При создании судебного прецедента судья не создаёт новую правовую норму, он обобщает то, что «вытекает из общих начал права, заложенных в человеческой природе». На самом деле судья имеет право не применять судебный прецедент из-за каких-либо особенностей рассматриваемого дела, также он может вывести новое правило или по своему усмотрению выбрать прецедент из их огромного количества и по своему его объяснить. Следовательно, судья имеет весьма широкие полномочия. В юридической литературе право государства, которое основывается на судебном прецеденте называется не иначе, как «право, создаваемое судьями».

Прецедентное право родилось в Англии. Здесь законы хотя и не регулируют отдельные области общественных отношений, но не соединены в одну систему. Те области, которые не урегулированы законом, толкование и применение законов определены в общем праве.

Фундаментом для становления общего права стали местные обычаи и обобщения практики королевских судов. Даже в настоящее время в общем праве сохранились многие элементы ( институты, термины) права, сложившиеся еще в период его формирования. Использование древних форм, особого «юридического языка», умение находить нужный судебный прецедент, исключат возможность работы в судебных органах лиц без специальной юридической подготовки. Ф. Энгельс характеризовал английское общее право так: «Адвокат здесь все: кто достаточно основательно потратил свое время на эту юридическую путаницу, на этот хаос противоречий, тот в английском суде всемогущ. Неопределенность закона повела, естественно, к вере в авторитет решений прежних суде в аналогичных случаях: этим она только усиливается, ибо эти решения точно также, взаимно противоречат друг другу».

Одновременно с общим правом в Англии в XIV веке действовало право справедливости. Оно складывалось постепенно. Формализм общего права лишал граждан возможности обратиться к королю с просьбой «о милости и справедливости». Количество жалоб становилось все больше и больше, и поэтому при лорд-канцлере стал создаваться целый аппарат по разрешению подобных дел. Со временем его стали называть канцлерским судом. Второе название этого суда —суд справедливости, так как считалось, что он руководствуется

принципами справедливости, а не нормами общего права. Особенно большие полномочия суд справедливости имел области гражданских правоотношений, так как экономические потребности росли быстрее, чем развитие общего права.

Но отменить решение суда общего права, на которое пожаловались, решение суда лорд-канцлера не могло. Оно было в праве лишь изменить его либо парализовать.»В праве справедливости сложились такие специфические институты англо-саксонского права, как доверительная собственность («трест»), исполнение договоров в натуре». «Дуализм общего права и права справедливости усложнил и без того громоздкую систему общего права. Однако правовые институты, сложившиеся в праве справедливости, четко ограничиваются от институтов общего права. В теории и на практике притязания, основанные на праве справедливости, отделяются от субъективных прав, основанных на общем праве. В 1873 г. право справедливости было включено в систему общего права.»

Во всех странах, правовая система которых основана на общем праве, оно строится по общей доктрине. Но это не значит, что, например, все правовые институты и формы сложившиеся в праве Великобритании, действуют и на территориях США, Канады и т.д. Здесь устаревшие формы общего права устранены, и хотя есть ссылки на английское общее право, но судебные системы этих стран основываются только на своих прецедентах.

В общем или англосаксонском праве «...повышенное значение придано процедурно-процессуальным правилам, и правовая система, не выраженная в абстрактно формулируемых правилах, в структурно сложном, в логически замкнутом построении, носит характер «открытой»системы методов решения юридически значимых проблем. В соответствии с этим правовые системы данной общности имеют облик нормативно-судебной и в массовом правосознании проявляются в качестве таких, где на первое место выступает непосредственно субъективное право, защищаемое судом.

Значительно, что экономический, социальнополитический источник национально-правовых система англоамериканской группы в принципе тот же, что и в странах континентальной Европы. Это необходимость усиления центральной политической власти, государственнополитическое объединение страны. Но в Англии —прародительнице общего права (общего в том смысле, что оно вырабатывалось для всей страны в противовес местным обычаям ) назревала потребность упрочения централизованной власти встретилась с иным элементом государственной системы, отрабатываемые ими и закpепленные в протоколах решения, точнее их логическая суть, идеи стали прецедентами —образцами для решения аналогичных юридических дел в будущем и тем самым приобрели значения материалов, из которых в основном и сформировалась правовая система Англии, а затем и некоторых других стран».

Общее право —это право судебной практики, то есть оно сложилось благодаря практике королевских судов в Великобритании даже сейчас плюс к тому, что применяются старые нормы права, создают новые.»Правила, содержащиеся в судебных решениях, согласно английскому праву должны применятся и в дальнейшем, иначе будет нарушена стабильность общего права и поставлено под угрозу само его существование.

В Англии сложились следующие правила и пределы

прецедента:

а) решения, вынесенные палатой лордов, составляют обязательные прецеденты для всех судов, для самой Палаты Лордов;

б) решения, принятые Апелляционным Судом, обязательны для всех судов, кроме Палаты Лордов;

в) решения, принятые Высшим Судом правосудия, обязательны для низших судов.»

В качестве примера можно привести подстрекательство. Этот вид преступления считается самостоятельным, несмотря на то, что было или не было совершено основное преступление. В первые об этом было сказано в деле Хиггинса в 1801 году и с того времени используется как уголовно-правовое предписание, хотя оно и не закреплено в законодательном акте.

Общее право Великобритании регулирует четко определенный круг общественных отношений. К преступлениям, рассматриваемым судами общего права, относятся: заговор и измена и их различные формы, не донесение об измене, различные виды убийства.

«В законодательной деятельности в области уголовного права можно отметить, по крайней мере, две особенности. Первая из них заключается в том, что законодательная регламентация почти не касается вопросов общей части, английского уголовного права; принципы уголовной ответственности в основном остаются сформулированными общим правом. Вторая особенность касается формы уголовных законов. Привыкнув к прецеденту, то есть к решению суда по конкретному делу, английский юрист предъявляет такие же требования и к форме парламентского статуса, пологая, что он должен быть максимально подробным. Причем предполагается, что такая деятельность законодательных формулировок призвана обеспечить единство судебной практики.

Чрезмерно статутная детализация позволяет судам отступать от закона, не применять его при наличии малейших отклонений конкретного дела от описанной в законе ситуации, либо, наоборот, расширять сферу его действия».

Когда 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. Лишь немногие специалисты досконально знают норму общего. Формирование в Великобритании общего права имеет свои корни еще в глубинах социально-экономических процессов. «Английская мораль не просто культивирует пристрастие к старине. Прошлое, проповедует она, должно служит как бы справочной книгой, чтобы ориентироваться в настоящем. Сталкиваясь с чем-то непривычным и незаконным, англичане прежде всего инстинктивно оглядываются на прецедент, стараются выяснить: как в подобных случаях люди поступали прежде?. Если новое приводит англичан в смятение, то пример прошлого дает им чувство опоры. Поэтому поиск прецедентов можно назвать их излюбленным национальным спортом»

Благодаря прецеденту и «Судебному развитию права»само право делается очень подвижным, то есть изменения в законодательство вводятся без широкого обсуждения и громоздкой, сложно законодательно процедуры.

Хотя общее право в Великобритании и является очень сложной и противоречивой системой, отличается архаичностью, но зато именно это помогает судьям применять именно тот прецедент, который соответствует данному моменту. «Правосудие исходит в своих оценках только из поступков, а не из побуждений. Если адвокат будет строить защиту обвиняемого на объяснении мотивов или обстоятельств, которые толкнули его на подобный шаг, он вряд ли выиграет дело в Лондоне, где куда надежнее исходить из какого-то сугубо технического пункта закона»

Одной из главных причин того, что англо-саксонкие системы права не кодифицированы, является их гибкость. Как пример можно привести Великобританию, где даже сейчас нет единого уголовного кодекса. Все в тех же Великобритании и США уголовный процесс представляет собой состязание сторон, причем как в стадии предварительного следствия, так и при судебном разбирательстве. Спор между сторонами разрешает суд.

В США предварительное следствие по делам, которые подлежат юрисдикции отдельных штатов, производится судом низшей инстанции. Этот суд определяет качество законодательств, которые предъявляют стороны, а затем решает, достаточно ли оснований для обвинения.

Кроме того, в Америки в функции судей входит не только применение права к конкретным делам, то есть правоприменение, но и правотворчество.

«Считается, что судья, как и законодатель, в своей нормотворческой деятельности обязан исходить из исследований социальных, экономических, политических и научных фактов, относящихся к жизни определенных социальных групп или всего общества. Данный круг фактов принято называть законодательными фактами.

Иными словами, к законодательным относятся факты, положенные в основу решения, имеющего законодательный эффект. Бесспорность фактов определяется судом в каждом конкретном случае и полностью зависит от его усмотрения».

Присяжные заседатели осуществляют судебное разбирательство. В большинстве случаев по закону сбором доказательств занимается потерпевший, но на самом деле имущие люди нанимают для этого квалифицированных юристов. «В остальных случаях эту функцию выполняет полиция, и на суде полицейские чины выступают фактически как обвинители и как свидетели. В таких условиях роль полиции в уголовном процессе приобрела столь внушительные размеры, что вызвало серьезные нарекания демократической общественности. Были применены кардинальные меры, но проблема эта фактически еще не решена».

«Судебному праву предшествовало «Свободное судейское усмотрение». Сторонниками такого вида права были П. Канторович, Е. Эрлих, Г. Исей. По этой концепции судья является более совершенным выразителем права, нежели законодатель. Поэтому предлагается расширить полномочия судей, чтобы они были в праве решать некоторые дела «против закона»и играли главную роль в правотворчестве. Поэтому поводу немецкий профессор В. Хассимер говорит: «Критика закона и догматики, активизировавшаяся в последнее время, направила понятие позитивного права в сторону конкретного правового решения... Как следствие судья получил возможность правотворчества, и это стало его задачей... Тем самым понятие позитивного права в том виде, как оно используется в новейшей теоретико-правовой номенклатуре, скорее приближается к представлениям более близким к понятию «судебное дело», чем к кодифицированным системам права».

В США к прецеденту, как к источнику права относятся более упрощенно, чем в Великобритании; поэтому здесь позволяются различные изменения в судебной практике. В государствах, которые принадлежат к англо-саксонской правовой семье, хотя законодатель и приобретает все большее значение, но судебный прецедент как был, так остается источником права. Это выражается в том, что сохранились правовые институты, которые регулируются общи правом. Кроме того «в силу исторически сложившихся и неизменных особенностей английской правовой системы все вновь принятые законодательные акты неизбежно обрастают огромным количеством судебных прецедентов, без которых они попросту не могут функционировать, поскольку же истолковывают, уточняют и развивают лаконические законодательные формулировки».

С начала ХХ века как источник английского права все большее значение приобретает делегированное законодательство, особенно в здравоохранении, образовании, социальном страховании, но и по отношению к некоторым правилам судопроизводства. Правительство от имени королевы и Тайного Совета «издает приказ в Совете», который считается высшей формой делегированного законодательства. Менее важные акты издают министерства и другие органы исполнительной власти.

«В Англии законы почти всегда являются отростками обычаев и традиций. Те самые нравы и обычаи, без которых сложились законы, создали и тех, кто должен им подчинятся; так что люди воспринимают законы, как разношенные туфли. В отличие от французов англичане не испытывают к законам ревнивого чувства ибо убеждены, что они существуют для общего блага и имеют одинаковую силу для всех. Они не испытывают к ним пренебрежения, в отличии от американцев, для которых многие новоиспеченные законы подобны тесной, еще не разносившейся фабричной обуви. В этом один из секретов законодеятельности англичан.

В Англии, как ни в одной другой стране, можно делать что угодно, не подвергаясь расспросам, упрекам, не вызывая сплетен и даже не привлекая удивленных взглядов. Зато при любом правонарушении путь от полицейского до суда и от суда до тюрьмы здесь куда короче, чем где-либо еще».

Ясно, что судебная практика является неотъемлемой частью правовой жизни, а право применения —одно из необходимых условий существования права вообще. В странах с англо-американским правом первая непосредственно влияет на развитие права.

«Законодательное право не исключает судейского. Оно само нуждается в судейском праве, чтобы не окаменеть». Когда судья подчиняется закону, он делает это бездумно, автоматически, не в коем случае не отклоняясь от буквы закона.

В зависимости от того, как правовая система отражает настоящие отношения, можно судить о том, насколько она развита. Демократизм законодательства позволяет судьям вести себя более активно в рамках общей связанности с законом и влиять этим на дальнейшее развитие права.

.

#### Мусульманская правовая система

Правовые системе 45 афро-азиатских государств ( от Марокко до Индонезии) относятся к мусульманской правовой системе. Наиболее мусульманскими считаются 33 страны ( Иран, Афганистан, Турция, государства Арабского востока, Южной и Юго-Восточной Азии и Африки и т.д.) Здесь более 80% населения является мусульманами, а ислам провозглашен в конституциях государственной религией.

Главным источником права в мусульманских государствах и по сей день являются религиозные писания: Сунна, Коран и т.д.

Мусульманское право как система образовалось еще в VII-X вв. в Арабском Халифате. Основное содержание мусульманского права —вытекающие из ислама правила поведения верующих и наказания (обычно религиозного толка) за невыполнение данных предписаний. Мусульманское право распространяется только на мусульман. Но все равно, даже в тех странах, где мусульмане есть основной частью населения, оно дополняется законами и обычаями, кодифициpуется и модифицируется в связи с возникающими новыми общественными отношениями. Вследствие этого выполняется религиозное мусульманское право и право мусульманских государств.

В 1869— гг. в качестве гражданского кодекса Османской империи была издана Аль-Маджала. Она также действовала на территории Турции до 1926 г., Ливана до 1932 г., Сирии до 1949., Ирака до 1951 г. Сейчас ее действие частично сохранилось в Иордании, Израиле, на Кипре.

«Во второй половине XIX века в мусульманских странах были применяемы уголовные, торговые, процессуальные и другие законодательства, частично на основе рецепции права западноевропейских стран. Мусульманское право играло роль регулятора семейных, наследственных и некоторых других отношений».

Отличительной чертой мусульманского права является то, что оно представляет собой одну из многих сторон религии ислама, которая устанавливает определенные правила и объект верования, а также указывает верующим на то, что можно делать, а что нельзя. Так называемый путь следования («Шар»или «Шариат») и состовляет само мусульманское право, а оно-то уже и диктует мусульманину правила повдения в соответсвии с религией.

«В основе мусульманского права лежит четыре источника:

1) Священная книга Коран, состоящяая из высказываний Аллаха, обращенных к последнему из его пророков и посланцев Магомету;

2) Сунна —сборник тардиционных правил, касающихся действий и высказываний Магомета, воспроизведенных целым рядом посредников;

3) Иджма —конкретизация положений Корана в изложении крупынх ученых-мусульманистов;

4) Кияс —рассуждение по аналогии о тех явлениях жизни мусульман,

которые не охватыавются предидущими источниками мусульманского права. Таким суждениям предается законный, общественный характер»

Интересным фактом является то, что нормы шариата выполняются населением мусульманских стран и воспринимаются как обязательные правила поведения. Интересно также и то, что «мусульманское правовое развитие арабских стран осущетсвляется прежде всего через правовую идеологию и писхологию... Сфера мусульманского права, как идеологического фактора оказывается значительно шире, нежели рамки применения его конкретных нормативных предписаний».

С самого начала ислам определял не только религиозный ритуал, догматические и культовые особенности, но социальные институты, формы собственности, особеннности права, философии, политического устройства, этики, морали и соцальной психологии, хотя духовная сторона стяла все же на первом месте. В отличии от христианства, которое отделилось от государства еще XVI-XVII веках после буржуазных революций, ислам и по сей день является государственной религией. Ислам как система общественно-религиозных взглядов соединяет в себе элементы: религиозный культ и свод духовно-этических определений; система норм, регулирующих социально-экономическую структуру общества; общие принципы государственного устройства.

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 писанной конституции, а ее место занимает Коран.

Еще со времен зарождения у мусульман средневековой государственности в ее основе лежат два главных принципа: совещательность (шурс, когда правители принимают решения коллективно), и суверенитет шариатских законов. «Принцип совещательности, заложенный в Коране, не получил своего юридического закрепления в институтах средневекового государства, а потому и не приобрел обязательного характера. Что касается соблюдения шариатских норм или «божественного» законодательства, то это всегда являлось непременным условием легитимизма любой государственной власти»

Все граждане мусульманских государств имеют одинаковые права в выборах правителя, но основным принципом выборов является принцип «достойных представителей», то есть выборы —это идеал «особенно одаренных». Только «охлюль-хальваль-акад»или особая категория знатных в праве советовать правителям и решать, является ли их политика законной по отношению к норам шариата. Законотворческая функция этой группы заключается в том, что они выносят решения о соответствии законов главы государства, постановлений правительства и иных нормативных актов принципам шариата. Их деятельность схожа с деятельность государственного Совета во Франции, Верховного Суда в США, в функции которых входит конституционный надзор.

Конституционные принципы в мусульманских государствах начали складываться во время англофранцузской колонизации, а именно в 1861 была издана беем Туниса первая конституция.

Сейчас идет период кодификации мусульманского права во многих странах, среди них Пакистан, Индонезия, а в Турции с 1926 г. вообще от него отказались. Во многих государствах мусульманское право конституционно считается основой законодательства. Оно применяется по многим вопросам, но особенно в гражданских отношениях, до сих пор сохраняются шариатские суды. В некоторых странах Центральной и Восточной Африки мусульманское право используется как обычное право. Хотя мусульманское право и оказывает огромное влияние на правовые системы мусульманских государств, но все равно сейчас наблюдается тенденция к применению таких источников права как правовой обычай и нормативно-правовой акт или законодательство. Практически во всех мусульманских стpанах влияние мусульманского права ограничивается брачно-семейными и примыкающими к ним отношениями, то есть теми, которые входят в понятие «личный статус». Египет был первым государством, которое отказалось еще в конце XIX века от мусульманского права, как от единственного источника права. В качестве примера можно еще привести Саудовскую Аравию, которая считается страной традиционного ислама. Даже здесь все больше применяются в судопроизводстве и законодательстве «двойные стандарты», а в коммерческом праве приоритет уже отдается «англоамериканскому»праву.

### Обычное право Африки

Рассматривая и характеризую социально-политический строй и правовые системы африканских государств, необходимо сначала учесть особенности обычно-правовых элементов, их разнообразие и сложность, так как они содержаться в экономике, политике и праве этих стран.

Хотя страны Африканского континента и были очень долгое время колониями более сильных государств, которые навязывали свои правовые системы, но несмотря на это сохранились и местные правовые обычаи и религиозно юридические нормы. Во многих странах пересматриваются колониальные законодательства, чтобы найти необходимые условия для дальнейшего развития. Прежде всего это касается конституционного законодательства. Но все равно еще до сих пор действуют многие акты колониального периода.

Одной из самых характерных черт, присущих праву африканских государств , является их неоднородность. Кроме того, что здесь действует колониальное законодательство, огромное влияние оказывает и национальное право, а в некоторых странах и довольно-таки обширная система религиозно правовых норм, которая регулирует в основном гражданские и брачно-семейные отношения. В конце концов, почти везде распространен правовой обычай, регулирующий отношения характерные для родоплеменной организации общества и феодализма.

Среди условий, которые оказали влияние на то, что социальные обычаи переросли в правовые, главными являются сила привычки, внутренняя необходимость следовать этим обычаям, насильное принуждение, принадлежность к определенному племени, роду, полу и возрасту, развитие патриархально-феодальных отношений, укрепление власти родоплеменной знати, утверждение в обычаях имущественного и социального неравенства. Но самым главным фактором стало образование государств, когда обычаи получили санкцию уже со стороны государственной власти, а, следовательно, окончательно приобрели правовую форму.

«В африканских государствах в доколониальный период суде не был еще обособлен в специальный орган и его роль была условной в роли общества. Африканцы свободно пользовались своими правами и в соответствии с обычным правом судебный процесс не был детально регламентирован правилами судопроизводства, он отличался неформальностью» Прав всегда был более богатый и знатный.

В связи с колониальными завоеваниями и внедрением английского права, насильственной трансформацией обычаев в правовую форму, обычное право Африки изменилось, развилось и эволюционировало.

«В так называемых туземных судах не было проблемы установления обычного права и судьи хорошо его знали». Несмотря на то, что провозглашено всеобщее равенство перед судом, все равно решение суда определяется по социальному положению физического лица, которое определяется по признакам расы, происхождения, пола и т.д.

В правовых системах африканских государств переплетаются и органически сосуществуют три вида права: общетерриториальное, религиозное и обычное. Как раз эта целостность и органичность и является очень интересной особенностью этих правовых систем. Но в настоящее время значение обычного права уменьшается и повышается значение общетерриториального права. Унифицируясь, обычное право становиться писаным правом и, наконец, объединяется с общетерриториальным.

Некоторые отрасли права, как, например, право собственности, результируются как нормами обычного права, так и нормами колониального английского происхождения не воспринимаются людьми, т.к. они идут в несоответствии с местным правом.

Взгляды населения Африканского континента в основном сформировались на таких традиционных институтах, как религия, мораль, обычай.

Алексеев С.С. относит обычное право Африки к религиозно-общинным юридическим системам. Он пишет, что «они существуют в традиционно-достойном виде, находясь в состоянии, которое регулируется формами —религиозными, обычно-общинными и другими».

В соответствии с этим правовые системы имеют облик нормативно-догматизированных, традиционных, и в массовом правовом сознании проявляющихся в качестве таких, где основная регулирующая сила —религиозное учение: догма веры, непогрешимость традиций.

Перед нами, в сущности, застывшая во времени предыстория права, системы социального регулирования, которое в силу своих особых экономических, политических, духовно-правовых условий получают однобокое, негармоничное развитие с известным приоритетом таких регулирующих форм, как религия, традиции, обычаи и др.

##### Глава III

**Правовая система Люксембурга.**

#### Общая характеристика

Современная правовая система Великого Герцогства Люксембург в основных своих чертах сложилась после образования самостоятельного государства (1815). Существенное влияние на развитие права и судебной системы оказали конкретные исторические условия, предшествовавшие получению Люксембургом независимости, а также позднейшие события в истории государства: в 1794-1814 гг. территория страны была оккупирована Францией, и на ней действовали французские законы; долгие десятилетия Люксембург был связан таможенными и другими союзами с Бельгией либо германскими государствами; в 1815-1890 гг. находился в личной унии с Нидерландами; с 1948 г. он входит вместе с Бельгией и Нидерландами в экономическое объединение Бенилюкс. После образования самостоятельного государства в Люксембурге продолжал действовать Гражданский кодекс Наполеона и другие французские кодексы. Лишь со временем некоторые из них были заменены новыми законодательными актами, нередко, однако, ориентированными как на образца на те же французские кодексы. Правовые отношения в Люксембурге регламентируются не только принимаемыми парламентом законодательными актами, но и постановлениями, издаваемыми Великим герцогом в порядке делегированного законодательства.

**Гражданское право и смежные с ним отрасли права.**

Гражданский кодекс Наполеона (1804) продолжает действовать в Люксембурге, причем здесь он подвергся даже меньшим исправлениям и дополнениям, чем в самой Франции. Это относится, в частности, к положения кодекса о браке, семье, наследовании и др. Лишь в нормах, регулирующих вопросы касающиеся движимого имущества, кредита, и некотонрые другие, люксембургский законодатель отступил от его первоначальных положений. Также продолжает действовать в Люксембурге Торговый кодекс Франции 1807г. За исключением некоторых разделов, которые не подверглись сколько-нибудь заметным изменениям, большинство его положений, как и во Франции, было со временем весьма существенно преобразовано. В частности, начиная с 1915 г. издан ряд законов, регулирующих деятельность акционерных обществ, которые составлялись под явным воздействием соответствующего бельгийского законодательства. Вместе с тем люксембургские законы по вопросам деятельности сельскохозяйственных кооперативов (1900, 1915, 1945) признаются совершенно самостоятельными. Мало того, они оказали известное влияние на законодательство других государств. В 1973 г. проведена существенная реформа всего законодательства о компаниях.

Довольно большое развитие уже в XX веке в стране получило социальное законодательство. В 1901-1911 гг. введено страхование от болезней , от несчастных случаев на производстве, выплата пенсий по инвалидности и т.д.

За последние годы в Люксембурге приняты решительные законодательные меры по охране окружающей среды. В 1980 г. издан Закон об устранении отходов, направленный на предотвращение вредных воздействий на почву, флору и фауну, на предупреждение порчи ландшафта, загрязнений воздуха и воды, на борьбу с шумами и другими вредными воздействиями на организм.

**Уголовное право.**

Уголовный кодекс Франции 1810 г. действовал в Люксембурге на протяжении нескольких десятилетий. На смену ему в 1879 гю был введен в качестве национального кодекса бельгийский УК 1867г., поскольку было сотчено, что в силу сходства правовых и судебных систем, языковой и культурной общности и т.п. именно бельгийский кодекс может быть воспринят в стране с наименьшими издержками. В его текст были внесены лишь небольшие исправления, относящиеся, главным образом, к учереждениям, в которых отбывается лишение свободы. УК 1879 г. неоднократно подвергался изменениям и дополнениям.

Уголовно-процессуальное законодательство Люксембурга, первоначально воспроизводившее УПК Франции 1808г., неоднакратно подверглась изменениям.

Смертная казнь в Люксембурге была отменена в 1979г. Фактически же смертные приговоры не приводились в исполнение с 1949г.

**Судебная система.**

Система общих судов в стране возглавляется Верховным судом правосудия. Он функционирует либо в качестве Апелляционного суда (в составе пяти судей), который рассматривает жалобы на постановления окружных судов, вынесенные по первой инстанции по гражданским, торговым и уголовным делам, либо в качестве Кассационного суда (в составе семи судей), который рассматривает в последней инстанции жалобы по вопросам права на приговоры и решения всех судов. Для рассмотрения дел о наиболее серьезных уголовных преступлениях созывается суд ассизов, состоящий из двух-трех членов Верховного суда и трех-четырех (всего должно быть шесть судей) членов окружных судов. Для признания подсудимого виновным необходимо не менее четырех голосов. Суд ассизов формируется председателем Верховного суда на определенное время.

В стране имеется два окружных суда (при рассмотрении уголовных дел они именуются «исправительными трибуналами») в городах Люксембурге и Дикирхе. Они слушают по первой инстанции дела об уголовных преступлениях средней тяжести, все гражданские и торговые дела, за исключением малозначительных, а также рассматривают апелляционные жалобы на постановления, вынесенные мировыми судьями.

Низшее звено судебной системы Люксембурга – мировые суды. Мировые судьи единолично рассматривают дела о малозначительных преступлениях, наказуемых не строже чем семью днями ареста (в таком качестве они именуются «полицейскими трибуналами»), споры по гражданскому и торговому праву с небольшими суммами иска, а также выполняют некоторые другие функции (наложение и снятие ареста на имущество, защита интересов недееспособных и т.п.)

Особое место в системе судебных учреждений занимает Юридический комитет Государственного совета. Его составляют семь членов этого совета, обязательно имеющие степень доктора права. Комитет является высшим органом административной юстиции в стране и рассматривает жалобы как на решения нижестоящих судов, так и, в предусмотренных законом случаях, непосредственно на решения административных органов (парламентские и муниципальные выборы, налоговое обложение, закрытие «опасных» учреждений и т.д.). Возможность обсуждения в судах вопроса о конституционности законов в силу сложившихся правил практически исключена.

Все судьи в Люксембурге назначаются пожизненно Великим герцогом и могут быть смещены со своих должностей только на основании судебного приговора.

#### Заключение

Расширение международных связей, как экономических, так и политических, способствует унификации правовых систем.

В результате этого, хотя и увеличивается круг источников права, но соотношение их воздействия все равно неодинаково. Например, в странах с романо-германским правом ( Франция, Германия, Италия ) основным источником права является закон и подзаконный акт; в государствах, чьи правовые системы принадлежат к англо-саксонской правовой семье, ведущую роль играет судебный прецедент, который иногда даже стоит выше закона.

Сейчас в англо-саксонских странах идет тенденция к увеличению значения закона и подзаконных актов; в государствах континентальной Европы, наоборот, роль судебной практики и прецедента растет с каждым днем ( при формально сложившемся принципе решения имеют законную силу только для дела, по которому оно вынесено, но суды более низкой инстанции все больше принимают во внимание решения высших судов для вынесения своего решения по аналогичному делу ).

Интегрирующее действие сыграло образование «общего рынка», который благодаря единообразному правовому регулированию стимулирует сближение источников права.

###### **Список используемой литературы.**

**1.**Рене Давид, Камилла Жоффре-Спинози Основные правовые системы современности. – М: издательство “Международные отношения”, 1997 г.

**2.** Омельченко О.А. Основы римского права: учебное пособие и манускрипт., 1994 г.

**3.**Алексеев С.С. Общая теория права: Юридическая литература 1981г.

**4.**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.

**5.** Маркс К., Энгельс Ф. Сочинения, 2‑е издание в 50 томах.

**6.**Халфина Р.О. Договор в английском гражданском праве. 1959.

**7.** БСЭ. Москва. 1975.

**8.**  «Советское государство и право». Издательство «Наука», №6, 1981 г.

**9.** Овчинников А.В. «Сакура и дуб» —М: издательство «Художественная литература», 1987.

**10.**«Всемирная история государства и права». М.: «Манускрипт»1994.

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

**12.**Прайс Кольер (США). Англия и англичане с американской точки зрения, 1912.

**13.**Суптаев М.А «Обычное право в странах Восточной Африки»— М. «Наука», 1984.