

Тема 12. Система права

1. Понятие и признаки системы права
2. Структура системы права
3. Понятие правовой системы. Классификация правовых систем
4. Романо-германская правовая система
5. Англосаксонская правовая система (семья общего права)
6. Мусульманская правовая система

1. Понятие и признаки системы права

Право представляет собой определенную систему как внутреннего, так и внешнего характера. В первом случае под правом понимается его организация (структура), во втором – его источники.

Внутреннюю составляющую права в юридической литературе принято определять понятием «система права».

Система права – это исторически сложившаяся внутренняя структура права, которая определяется характером регулируемых общественных отношений.

Система права обладает следующими **признаками**:

1. **Единство** системы права. Данный признак характеризуется единством целей и задач правового регулирования, а также единством системы регулируемых общественных отношений. Система права – это целостное, внутренне согласованное

образование, которое состоит из определенных составных частей (структурных элементов). Каждая из этих частей выполняет самостоятельную роль в механизме правового регулирования, но несмотря на их обособленность, эти части взаимодействуют друг с другом и находятся в тесной взаимосвязи, представляя тем самым единую логически стройную систему.

2. **Объективность** системы права. Система права не может создаваться по субъективному усмотрению, поскольку обусловлена системой реально существующих в обществе общественных отношений. На ее формирование влияют и экономические, политические, и социальные условия жизни общества. Данные факторы определяют возникновение, развитие и функционирование системы права.
3. **Стабильность** системы права. Данный признак характеризует, прежде всего, влияние, которое оказывает система права на процесс урегулирования общественных отношений, а также на реализацию нормативных предписаний в правомерном поведении субъектов права. Стабильность системы права также напрямую связана с обеспечением в обществе устойчивого правопорядка и законности.

Исторически системы права делятся на:

1. **Частное и публичное право.** *Публичное право* регулирует отношения между государством и личностью. К публичному праву относят следующие отрасли: земельное, уголовное, административное, конституционное, финансовое право и др. *Частное право* регулирует отношения между частными

лицами. К нему относят: гражданское право, семейное право, трудовое право.

2. **Материальное и процессуальное право.** *Материальное право* регулирует права и обязанности субъектов права. К материальному праву относят следующие отрасли: конституционное, гражданское, семейное, уголовное, трудовое право и др. Материальные отрасли устанавливают правовой статус субъектов права, условия и основания возникновения процессуальных отношений и т.п. *Процессуальное право* регулирует порядок рассмотрения уголовных и гражданских дел. К нему относят: уголовно-процессуальное и гражданско-процессуальное право. Процессуальные отрасли закрепляют порядок разрешения спора, возникшего при реализации норм материальных отраслей права.

2. Структура системы права

Система права имеет свою собственную *структуру*, которая представляет собой совокупность определенных элементов, находящихся между собой в постоянном взаимодействии.

Элементы системы права:

1. **Норма права.** Норма права – это первичный элемент системы права. Именно из норм права состоят остальные элементы системы права (отрасли права, правовые институты, подотрасли права). Нормы права издаются государством и охраняются его принудительной силой. Это общеобязательные правила поведения, т.е. все субъекты права должны следовать правовым предписаниям. Нормы права регулируют наиболее

важные общественные отношения (например, экономические, политические, социальные и др.).

2. **Правовой институт** – это совокупность взаимосвязанных правовых норм, регулирующих качественно однородную группу общественных отношений. Правовой институт объединяет нормы, которые регулируют лишь часть отношений определенного вида, действующих в определенной отрасли права. По сути, правовой институт – это глава, либо раздел нормативно-правового акта. Например, в гражданском праве можно выделить следующие правовые институты: право собственности; обязательства, вследствие причинения вреда и др. В конституционном праве – избирательное право, институт гражданства и др. В юридической литературе выделяют также *смешанные институты*, которые действуют не в одной а в нескольких отраслях права, например, институт дисциплинарной ответственности. По всем своим признакам – это институт трудового права. Однако, в случае наложения дисциплинарных взысканий через суд (например, в случае оспаривания решений администрации предприятия (учреждения) по применению мер дисциплинарного характера), то институт дисциплинарной ответственности будет действовать в рамках другой отрасли права, а именно в гражданско-процессуальном праве.

3. **Подотрасль права** – это совокупность нескольких правовых институтов. Не все отрасли права имеют в своем составе подотрасли. Это прерогатива достаточно крупных и сложных по своему характеру отраслей. Например, в гражданском праве выделяют наследственное право; авторское и патентное право и др. В конституционном – муниципальное право;

парламентское право и др. В уголовном праве выделяют военно-уголовное право и т.д.

4. **Отрасль права** – это совокупность норм права, которые регулируют однородные общественные отношения в определенной области. Отрасль права – это основной элемент системы права. Каждая отрасль имеет свой специфический предмет и метод правового регулирования. Например, предметом гражданского права являются имущественные и личные неимущественные отношения, а в качестве метода используется преимущественно диспозитивный способ воздействия. Предметом административного права является совокупность общественных отношений, складывающихся в процессе организации и деятельности исполнительных органов государственной власти, и используется метод государственно-властного принуждения и т.п. В зависимости от предмета определяют значение и место отрасли права в правовой системе. Ведущую роль среди российских отраслей занимает конституционное (государственное) право. Его специфическое положение объясняется, прежде всего, тем, что данная отрасль содержит правовые нормы, в которых закреплены основы конституционного строя; форма государства, а также взаимоотношения между личностью и государством.

3. Понятие правовой системы. Классификация правовых систем

В юридической литературе помимо термина «система права» выделяют также термин «правовая система». В отличие от системы права, которая отражает внутреннее строение права и обусловлена реально существующими общественными отношениями, правовая система – это категория, которая характеризует право как системное явление и складывается из разных по своему содержанию и объему неоднородных элементов (норм права; правоотношений; юридической практики; источников права и т.п.).

Правовую систему можно рассматривать и как право отдельного государства, тогда под эту категорию подпадают особенности правового регулирования определенного государства, и как совокупность нескольких национальных правовых систем, имеющих сходные юридические признаки, в этом случае правовая система охватывает особенности правового регулирования нескольких государств.

Таким образом, *правовая система (в узком смысле) – это национальная правовая система (право отдельного государства).*

Правовая система (в широком смысле) – это правовая категория, которая объединяет в себе сходные по своим юридическим признакам правовые семьи (системы).

Многополярность мира обуславливает многообразие правовых систем. Все они взаимосвязаны между собой, оказывают непосредственное воздействие друг на друга. Как отмечается в юридической литературе, разная степень их взаимосвязи и взаимодействия обусловлена, прежде всего, наличием общих признаков либо отсутствием таковых и преобладанием специфических черт и особенностей.

Наличие общих черт позволяет классифицировать правовые системы по разным основаниям исходя из различных факторов идеологических, исторических, религиозных, географических и т.п.

Необходимость такой классификации обусловлена:

1. Изучение различных правовых систем в их взаимосвязи и взаимодействии друг с другом, а также изучение отдельных специфических особенностей каждой из них позволяет адекватно отразить и проанализировать правовую картину мира.
2. Анализ правовой действительности позволяет усовершенствовать национальное законодательство, привести его в единую, логическую систему.
3. С помощью классификации правовых систем можно выделить закономерные взаимосвязи между ее элементами; определить место правовой системы в современных условиях; установить общие и особенные свойства каждой правовой системы.

В юридической литературе традиционно выделяют:

1. Романо-германскую правовую систему;
2. Англосаксонскую правовую систему;
3. Мусульманскую правовую систему
4. Славянскую правовую систему
5. Иудейское право и др.

4. Романо-германская правовая система

Романо-германская правовая система состоит из двух подсистем: романская группа (Франция, Испания, Италия, Бельгия, Румыния, Португалия и др.) и германская группа (Германия, Австрия, Венгрия, скандинавские страны).

Особенности романо-германской правовой системы:

1. *Романо-германская правовая система получила свое становление и развитие на основе римского права.* Среди причин, которые повлияли на укоренение римской юриспруденции в данной правовой системе можно выделить следующие: *исторические* (рецепция римского права, т.е. его заимствование странами Западной Европы в средние века положило начало формированию национальных правовых систем в Германии, Франции и других странах); *политические* (ослабление центральной имперской власти, раздробленность общества); *экономические* (смена экономических формаций – переход от феодализма к капитализму, усиление влияния класса буржуазии) и др.
2. *Доктринальность (научность) романо-германской правовой системы.* Для романо-германской правовой системы характерно восприятие различных научных концепций, подходов, взглядов, поэтому понятие права в этой правовой системе выходит за пределы правовых норм, юридической практики, правоотношений. В отличие от англо-саксонской правовой системы, где нормы права вырабатываются при разрешении дела в суде, в романо-германской системе право

исходит из фундаментальных принципов и правовых доктрин, на основе которых и создаются правовые предписания. Правовая доктрина также широко используется в правоприменительной деятельности, например, при толковании закона.

3. *Основным источником права в романо-германской правовой системе является закон.* В большинстве стран романо-германской правовой системы приняты: Конституции, кодексы и иные законодательные акты. В данной системе законы издаются государственными органами в особом порядке. Так, например, согласно ч.2 ст.81 Конституции Испании для принятия, изменения или отмены органического закона требуется абсолютное большинство голосов Конгресса при окончательном голосовании проекта в целом. В качестве источников права в романо-германской правовой системе выделяют также *правовой обычай* и *правовые принципы*. Правовые принципы, как правило, закрепляются в законодательстве, например, в Уголовном кодексе Федеративной Республики Германии зафиксировано – нет наказания без закона (деяние может быть наказано только если наказуемость была законодательно установлена прежде).
4. *В романо-германской правовой системе существует деление права на частное и публичное.* Публичное право отражает взаимоотношения между государством и личностью, оно, как правило, касается вопросов правового регулирования деятельности государственных органов и общественных организаций; правового статуса граждан; компетенции органов власти и т.п. *Частное право* регулирует взаимоотношения между частными лицами (имущественные отношения, права и обязанности и т.п.). Необходимо отметить, что в разных

странах перечень отраслей права, причисляемых либо к публичному, либо к частному праву неодинаков. Так, например, в Германии к публичным отраслям относят: конституционное, административное, финансовое, уголовное, уголовно-процессуальное, гражданско-процессуальное право и другие. Среди отраслей частного права выделяют: гражданское, коммерческое, патентное право, право интеллектуальной собственности, торговое право и т.п. Трудовое право, которое может в одних отношениях рассматриваться как публичное, а в других как частное право, является смешанной отраслью, поэтому не относится ни к публичному, ни к частному праву. Во Франции к публичному праву относят: конституционное, административное, международное публичное право, финансовое, а к отраслям частного права: коммерческое право, гражданско-процессуальное, трудовое, право интеллектуальной собственности, уголовное, воздушное право и т.д.

5. *Кодифицированность романо-германской правовой системы.* Огромный массив законодательных актов вызывает необходимость их систематизации. В романо-германской правовой системе систематизация может касаться как всего законодательства, так и отдельных отраслей права, правовых институтов. С помощью систематизации устраняются неточности, пробелы, иные недостатки действующего законодательства. В результате систематизации законодательства появились такие акты как: Французский гражданский кодекс; Уголовный кодекс Испании; Торговое Уложение Германии; Уголовно-процессуальный кодекс Италии и др.

5. Англосаксонская правовая система

Англосаксонская правовая система состоит из двух подсистем: группа английского права (Англия, Северная Ирландия, Австралия, Канада, Новая Зеландия, Индия и др.) и право США, за исключением штатов Луизиана и Калифорния.

В юридической литературе англосаксонскую правовую систему еще называют семьей общего права. В широком смысле *общее право* – это совокупность национальных правовых систем, входящих в правовую семью англосаксонского права. В узком смысле *общее право* – это правовая система Великобритании.

Особенности англосаксонской правовой системы:

1. *Англосаксонская правовая система практически не подверглась влиянию римского права. Это обусловлено рядом причин: 1. Частный характер римского права, что не позволило судам опираться на нормы частного права при разрешении публично-правовых споров; 2. Несовпадение местных обычаев и традиций с принципами и институтами римского права; 3. Особенности исторического развития и др.*
2. *Основным источником права англосаксонской правовой системы являются судебные прецеденты. Судебный прецедент – это судебное решение, вынесенное по конкретному делу и обязательное при рассмотрении последующих аналогичных дел. Важность судебных решений для формирования англосаксонской правовой системы предопределяет и значимость судов в данной правовой семье. Так, например, английский суд не выступает на стороне государства, а только на стороне права, т.е. судьи напрямую не зависят от власти той социальной группы, которая*

находится у власти. В США судебная власть основана на принципах независимости судей, их подчинение только закону, равенстве сторон в процессе и т.п. Так, раздел 1 статьи 3 Конституции США установил – судьи как Верховного, так и нижестоящих судов занимают свои должности, пока ведут себя безупречно.

3. *Отсутствие кодифицированного законодательства.* Англосаксонская правовая система носит казуальный характер, где доминирующее положение занимает прецедентное право. Необходимо отметить, что отсутствие кодифицированных актов в большей степени характерно для Англии и стран, входящих в группу английского права, где значительная роль суда обеспечила приоритет судебных решений над статутным правом (законами, издаваемыми Парламентом). Однако, огромный массив судебных прецедентов, а также актов Парламента обеспечил необходимость в их систематизации. Так со второй половины XIX века в Англии стали издаваться «Судебные отчеты»; «Еженедельные судебные отчеты», консолидированные акты Парламента, которые содержали нормы в упорядоченном виде применительно к различным правовым институтам. В США законодательство в отличие от Великобритании приобрело в большей степени кодифицированный характер. Были приняты: Примерный Уголовный кодекс США; Единообразный Торговый кодекс США, а также различные кодифицированные акты на уровне штатов, например, Гражданский и гражданский процессуальный кодекс Индианы и т.п. Однако данные акты не являются «основой для развития нового права», а только актами, содержащими нормы,

созданные судебной практикой. «Закон не имеет смысла, пока он не истолкован судами».

4. *Отсутствие деления права на публичное и частное.* В английском праве его заменяет деление на общее право и право справедливости. *Общее право* – это система прецедентов, общая для всей Великобритании. Общее право было создано королевскими судами. *Право справедливости* – это решения лорда-канцлера по конкретным обращениям подданных с просьбой «о милости и справедливости».
5. *Приоритет процессуального права над нормами материального права.* Вопросы процедуры в судах англосаксонской правовой системы сыграли решающую роль в формировании общего права. Исторически сложилось, что английское право, по своей сути, – это право процессуалистов и практиков. Если в романо-германской правовой системе особое значение придается нормам материального права (установление прав и обязанностей субъектов права), то в англосаксонской правовой системе делается упор на процедурные вопросы, порядок принятия решений – «процесс выше права».

6. Мусульманская правовая система

Мусульманская правовая система охватывает более 50 государств, среди них Иордания, Пакистан, Иран, Тунис, Египет, Марокко и др.

Особенности мусульманской правовой системы:

1. *Мусульманское право представляет собой совокупность религиозных догм, основанных на мусульманской религии – исламе.* Мусульманское право сложилось к VII – X вв., когда шло становление и активное развитие феодальных отношений в Арабском халифате. Основой этого государства становится ислам. Согласно данной религии, право произошло от Аллаха, который через своего пророка Мухаммеда открыл его всем людям. Ислам содержит догмы, которые уточняют во что мусульманин должен верить и во что не должен, а также предписания верующим, указывающие что они должны делать и чего не должны. Поэтому в юридической литературе справедливо отмечается, что мусульманское право, по своей сути, – это религиозное право, поэтому его творцом (создателем) является сам Аллах и его пророк Мухаммед.
2. *Источниками мусульманского права являются: Коран, Сунна, Иджма, Кияс.* Коран – это религиозная книга, в которой собраны изречения пророка Мухаммеда. Коран, в качестве единой книги, был составлен уже после смерти Мухаммеда, до этого он существовал в качестве разрозненных источников. Коран состоит из 114 сур (сура – это глава), например, четвертая сура называется «женщины»; шестая – «скот» и т.д. Каждая сура делится на отдельные высказывания – аяты, например, «И давайте

сиротам их имущество и не заменяйте дурным хорошего. И не ешьте их имущество в дополнение к вашему, ведь это – великий грех!» Коран является основой мусульманского права, однако в качестве практического источника он не используется, поскольку фактически не содержит юридически значимых положений, правовых институтов необходимых для формирования и развития мусульманского права. При рассмотрении дела судья обращается не к Корану, а к комментариям, составленными авторитетными мусульманскими юристами, которые содержат толкование основных положений Корана. *Сунна* – это собрание преданий о пророке Мухаммеде. Сунна – есть путь, направление «по которому следует идти». Сунна – это высказывания и действия пророка Мухаммеда, его жизненный путь. Так же как и Коран, Сунна не имеет практического применения, поскольку слабо выраженные нормативные положения, отсутствие четких формулировок, прав и обязанностей сторон порождает необходимость практикующих юристов обращаться именно к комментариям признанных ученых-правоведов. *Иджма* – это комментарии древних правоведов – знатоков ислама, сведенные в сборники норм, которые восполняют пробелы мусульманского законодательства. Иджма имеет практическое применение, в отличие от Корана и Сунны. *Кияс* – это применение предписаний, установленных Кораном, Сунной и Иджмой, в соответствии с новыми случаями по принципу аналогии (суждение по аналогии). Кияс также как и Иджма имеет практическое значение.

3. *Определенное практическое значение в мусульманском праве придается обычаю, соглашению, а также актам суверена*

(главы государства). В мусульманской правовой системе ни акты суверена, ни обычаи, ни соглашения не являются источниками права. Однако, глава государства наделяется правом издавать акты административного характера, а также определенными полномочиями при осуществлении правосудия. Например, король Марокко осуществляет верховный контроль за соблюдением ислама; издает декреты; назначает судей всех судов и т.п. Адат (обычаи у мусульманских народов) и соглашения широко применяются в мусульманском праве. Благодаря им вносились значительные изменения в существующие правовые нормы, например, при заключении брака допускается сделать оговорку, что жена впоследствии сможет расторгнуть брак; оговариваются суммы и способы выплаты приданного и т.п.

4. *Отсутствие деления права на частное и публичное.* В мусульманской правовой системе отсутствует деление права на частное и публичное, которое характерно для романо-германской правовой системы. В силу исторического развития, а также религиозной основы мусульманского права основными отраслями права в данной системе являются гражданское, уголовное и семейное.

Контрольные вопросы:

1. Подберите понятие к определению: «Исторически сложившаяся внутренняя структура права, которая определяется характером регулируемых общественных отношений».

Варианты ответов:

- a. система права
- b. система законодательства
- c. механизм правового регулирования
- d. правоотношение
- e. законность
- f. правоприменение
- g. правотворчество
- h. юридическая ответственность
- i. норма права

2. Какие отношения регулирует публичное право?

Варианты ответов:

- a. отношения между государством и личностью
- b. отношения между частными лицами
- c. отношения между юридическим и физическим лицом
- d. отношения между юридическими лицами

3. Назовите элементы структуры системы права.

Варианты ответов:

- a. норма права; правовой институт
- b. отрасль права; подотрасль права
- c. нормативно-правовой акт; правовой обычай
- d. статья нормативно-правового акта; международный договор
- e. судебный прецедент; нормативный договор
- f. правоотношение; правоприменительный акт

4. Перечислите основные правовые системы.

Варианты ответов:

- a. романо-германская
- b. англосаксонская
- c. общеправовая
- d. мусульманская
- e. скандинавская
- f. шведская
- g. латинская
- h. западноевропейская
- i. альтернативная
- j. кавказская

5. Назовите основной источник романо-германской правовой системы.

Варианты ответов:

- a. нормативно-правовой акт
- b. судебный прецедент
- c. религиозные догмы
- d. правоприменительный акт
- e. интерпретационный акт
- f. постановление суда