

РЕЦЕНЗИЯ

на курсовую работу по Теории государства и права
на тему Современные правовые тенденции в

выполненную студентом I курса заочной формы обучения _____ группы
Мерливан
(Ф.И.О.)

- 1. Все требования предъявляемые к написанию курсовой работы выполнены (план, введение, содержание, заключение, список использованной литературы) (да, нет)
- 2. Тема курсовой работы раскрыта (полностью, частично, нет)
- 3. Использование научной литературы при выполнении курсовой работы (2, 3, 4, 5)
- 4. Использование эмпирического материала при написании курсовой работы (2, 3, 4, 5)
- 5. Наличие собственных выводов, предложений, точек зрения и их аргументация (2, 3, 4, 5)
- 6. Стиль и уровень грамотности выполнения курсовой работы (2, 3, 4, 5)
- 7. Качество оформления курсовой работы (2, 3, 4, 5)
- 8. Основные вопросы, выносимые на защиту курсовой работы, или замечания, требующие дополнительной письменной переработки (да, нет)

Курсовая работа допущена к защите « 3 » декабря 2016г.

Преподаватель [подпись]
подпись

А.А. Кудоренко
Ф.И.О.

Курсовая работа защищена на оценку удовлетворительно
« 3 » декабря 2016г.

Преподаватель [подпись]
подпись

Кудоренко А.А.
Ф.И.О.

754
29.10.16

НЕГОСУДАРСТВЕННОЕ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ
ОРГАНИЗАЦИЯ ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ
«РОССИЙСКАЯ АКАДЕМИЯ АДВОКАТУРЫ И НОТАРИАТА»

КУРСОВАЯ РАБОТА

**По предмету: Теория государства и права
на тему: Современные правовые системы мира**

Работу выполнил:

студент 1 курса обучения
заочного отделения
юридического факультета
Шарапов Арсений Владимирович

Научный руководитель:

к.ю.н. Алексей Александрович
Федорченко

Москва, 2016 г

СОДЕРЖАНИЕ

Введение.....	3
1. Понятие правовой системы.....	4
2. Романо-Германская правовая система.....	5
2.1.Правовая система Франции.....	5
2.2. Правовая система Германии.....	6
3. Система мусульманского права.....	8
4. Англо-Саксонская правовая система.....	11
4.1.Английская правовая система.....	11
4.2.Правовая система США.....	13
5. Социалистическая правовая семья.....	15
6. Система обычного права.....	17
Заключение.....	20
Список использованной литературы.....	21

ВВЕДЕНИЕ

Правовая система — понятие более широкое и объемное, чем просто понятие «право». В современном мире существует множество правовых систем.

Правовую систему не следует путать с системой права, которая является лишь частью правовой системы. 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.

Каждая страна строит правовую систему, беря во внимание свои индивидуальные особенности исторического развития. Право разных стран сформулировано на разных языках, использует различную технику для обществ с весьма различными структурами, правилами и вероисповеданиями. Поэтому правовые системы различных государств отличаются друг от друга и имеют свои характерные черты. Эти черты бывают очень значительными. Но также следует заметить, что отдельные страны оказывают на другие государства непосредственное влияние, имеющее как политический, так и экономический характер.

В настоящее время в мире существует множество правовых систем, каждая из которых имеет свои отличительные черты и особенности. С целью выделения и сравнения общих и отличительных черт этих систем относительно недавно появилось особое направление юридической науки — сравнительное правоведение.

В качестве основного метода этой науки используется сопоставление одноименных государственных и правовых институтов, систем права, их основных принципов и так далее. Сравнительное правоведение имеет и конкретные практические задачи — унификация законодательства различных государств, в тех отраслях, где это очевидно необходимо, а так же выработка конкретных предложения по совершенствованию собственной, национальной правовой системы на основе изучения опыта других стран.

Главной целью 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.

1. Понятие правовой системы.

Правовая система - это основанная на государственной воле господствующего класса или всего общества совокупная связь права, правосознания и юридической практики. Правовая система – это вся «правовая действительность» данного государства.

Одна из самых популярных классификаций правовых семей, дана Рене Давидом. Она основана на сочетании двух критериев: идеологии включающую религию, философию, экономические и социальные структуры, и юридической техники, включающие в качестве основной составляющей источники права. Рене Давид выдвинул идею трихотомии - выделение трех основных семей; романо-германской, англо - саксонской и социалистической. К ним примыкает весь остальной юридический мир, который получил название «религиозные и традиционные системы».

Другая классификация была предложена К. Цвайгертом и Г. Котцем в книге «Введение в правовые сравнения в частном праве», вышедшей в 1971 году. В основу этой классификации положен критерий «правового стиля».

«Стиль права» по мнению авторов, складывается из пяти факторов: происхождение и эволюция правовых систем, своеобразие юридического мышления, специфические правовые институты, природа источников права и способы их толкования, идеологические факторы.

На основе этого различаются следующие правовые системы; романская, германская, скандинавская, англо-американская, социалистическая, право ислама, индуистское право.

Также существует марксистско-ленинская типология в основе, которой лежит критерий общественно-экономической формации (рабовладельческое право, феодальное право, буржуазное право, социалистическое право). А.Х.Саидов полагает, что только единство глобальной марксистско - ленинской типологии и внутри типовой классификации правовых систем, дает возможность составить целостное представление о правовой карте мира. Он выделяет внутри буржуазного типа права восемь правовых семей: романо-германскую, скандинавскую, латиноамериканскую, правовую семью «общего права», и дальневосточную правовую семью. Они рассматриваются наряду с семьей социалистического права. В пределах социалистической правовой семьи, теперь уже в историческом аспекте, существовали относительно самостоятельные группы: советская правовая система, правовые системы соцстран Европы, правовые системы соцстран Азии, и правовая система республики Куба.

Таким образом, существует несколько точек зрения на классификацию правовых систем настоящего и недалекого прошлого.

Рассмотрим более подробно современные основные правовые системы.

- Романо-германская правовая система.
- Система Мусульманского права.
- Англо-Саксонская правовая система.
- Социалистическая правовая система.
- Система обычного права.

2. Романо-Германская правовая система.

В романо-германской правовой системе преобладающая роль отдана закону, где одно из лидирующих мест в качестве источника права принадлежит прецеденту.

Эта семья включает страны, в которых юридическая наука возникла на основе римского частного права. Она «охватывает собой большую часть стран Африки, все страны Латинской Америки, страны Востока, включая Японию, а также страны континентальной Европы.

Правовые системы последних подразделяются на две группы: романскую и германскую. К первой группе относятся правовые системы Франции, Италии, Испании, Бельгии, Люксембурга и Голландии. Ко второй группе относят правовые системы Германии, Австрии, Швейцарии и ряда других стран».

Теперь попробуем рассмотреть каждую из этих двух групп на конкретном примере. Возьмём наиболее ярких представителей: от романской группы – Франция, от германской – Германию.

2.1. Правовая система Франции.

Современная правовая система Франции в своих основных чертах сформировалась в период Великой французской революции 1789-1794 годов и в первые, последовавшие за ней годы, в особенности в период правления Наполеона в качестве первого консула, а затем и императора.

Важнейшие документы этой эпохи, которые предопределили дальнейшее развитие французского законодательства:

1. Декларация прав человека и гражданина 1789 года.

2. Ряд конституционных актов периода революции и кодификация важнейших отраслей права - пять кодексов Наполеона: Гражданский кодекс 1804 года, Гражданский процессуальный кодекс 1806 года, Торговый кодекс 1807 года, уголовно-процессуальный кодекс 1808 года и уголовный кодекс 1810 года.

Большинство названных актов сохраняют свою юридическую силу и поныне. Так например, Декларация прав человека и гражданина считается основной частью действующей конституции 1958 года, а из пяти наполеоновских кодексов три (ГК, Торговый, УК), хотя и подверглись значительным изменениям в связи с объективной необходимостью, признаются по-прежнему действующими.

В дореволюционный период важнейшую роль среди источников права играли официально издававшиеся с 16 века собрания правовых обычаев, среди которых насчитывалось около 700 собраний местных обычаев и около 60 общих, действовавших на территории одной или нескольких провинций, ведущая роль в них отводилась «Обычаям Парижа».

Французские правовые обычаи, записи которых сохранились с 5 века, формировались под сильным влиянием римского и канонического права либо обычного права древнегерманских племён. Однако со временем французские обычаи приобрели самостоятельный и противоречивый характер, что и привело к попыткам объединения правовых обычаев, если не на всей территории Франции, то, по крайней мере, на территории её больших исторических областей.

Наряду с правовыми обычаями среди источников права в 17-18 веках получают роль законы, издававшиеся королевской властью. Среди них огромное значение имели ордонансы, подготовленные правительством Кольбера. Известное, хотя и значительно меньшее, влияние на кодификацию французского права в период правления Наполеона, а тем самым и на дальнейшее развитие законодательства во Франции оказали нормы обычного права, прежде всего собранные в «Обычаях Парижа».

Составители наполеоновских кодексов удачно используя многовековой опыт французского права совершили в сфере правового регулирования большие преобразования, которые оказались настолько адекватными экономике и социальным условиям капитализма, что были воспроизведены в законодательстве других стран либо послужили ориентиром при подготовке соответствующих кодексов.

В современной системе источников права центральное место занимают Конституция Французской Республики 1958 года, Декларация прав человека и гражданина 1989 года, а также содержащаяся там преамбула к Конституции 1946 года.

Среди законодательных актов, издаваемых французским парламентом, особую роль играют «органические» законы, которые дополняют важнейшие конституционные положения. «Обычные» законы – акты парламента – регулируют либо отрасли права, либо отдельные правовые институты. К числу «обычных» законов относятся и кодексы, выполненные в традиционной наполеоновской манере. Изменения в эти кодексы также вносятся посредством издания соответствующих законов, если законодательство не предусматривает иного.

Действующая конституция 1958 года допускает широкие возможности правового регулирования путём издания актов исполнительной властью.

Наряду с классическими кодексами в 20 веке получила широкое распространение практика издания «консолидированных» законодательных актов по отдельным крупным отраслям правового регулирования. Эти нормативные акты также именуется кодексами, они отличаются от «классических» тем, что могут включать нормы, изданные не только в законодательном порядке, но и посредством «регламентарных» актов. Сейчас во Франции насчитывается несколько десятков таких кодексов – о труде, дорожный, налоговый, таможенный и др.

Определённую роль в качестве источников права во Франции в наши дни играют правовые обычаи, прежде всего в области торговли, и судебная практика, в особенности постановления Кассационного суда. В определённых случаях эти постановления носят не только рекомендательный, но и обязывающий характер при решении конкретных вопросов, по которым имеются пробелы в законодательстве.

2.2. Правовая система Германии.

Основы правовой системы Германии были заложены после объединения в 1867 году ряда государств под главенством Пруссии в Германскую империю. При этом довольно длительное время, до издания соответствующих обще германских законов, в Германской империи продолжали действовать законодательные акты и правовые обычаи вошедших в неё княжеств. За основу были взяты законы Пруссии, Баварии и Саксонии. Большое влияние на развитие законодательства оказали Прусское земельное уложение 1794 года и Баварский уголовный кодекс 1813 года. На оккупированные в своё время

Наполеоном территории государств, вошедших впоследствии в состав Германской империи огромное влияние оказал Гражданский кодекс Франции. При подготовке проектов обще германских законов их составители учитывали также нормы общего права, ведущих своё происхождение от римского, канонического права и правовых обычаев древних германцев.

Определяющее значение в системе действующего законодательства Германии имеет конституция ФРГ 1949 года. В этом документе подробно регулируются взаимоотношения федерации и всех входящих в её состав 16 земель, а также определена система и структура органов власти.

В законодательной сфере решающая роль принадлежит федерации, а на долю земель остаётся регулирование вопросов в соответствии со своей компетенцией, относящейся к культуре, к образованию и т.д.

При толковании законов в Германии в отличие от многих других стран большое значение придаётся материалам комиссий по подготовке соответствующих актов.

Наряду с законодательными актами важными источниками права признаются постановления, издаваемые на основании закона федеральным правительством, федеральными министрами или правительствами земель.

Судебная практика в Германии традиционно не считалась источником права. Ныне в Германии признаётся важная роль Федерального конституционного суда и других высших судебных инстанций, решения которых рассматриваются в качестве источника права как при применении закона, так и в случае обнаружения неточностей или пробелов в законодательстве.

Теперь можно подвести итоги по романо-германской правовой системе. Эта система основана на проверенных временем традициях римского частного права и обладает в достаточной степени определённой и систематизированностью. Российская Федерация также принадлежит к романо-германской правовой системе (хотя некоторые учёные выделяют славянскую правовую систему и относят к ней и Россию).

3. Система мусульманского права.

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, кодифицируется и модифицируется в связи с возникающими новыми общественными отношениями. Вследствие этого выполняется религиозное мусульманское право и право мусульманских государств.

В 1869 г. 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 г., 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 составляет само мусульманское право, а оно-то уже и диктует мусульманину правила поведения в соответствии с религией.

В основе мусульманского права лежат четыре источника:

- 1) Священная книга Коран, состоящая из высказываний Аллаха, обращенных к последнему из его пророков и посланцев Магомету;
- 2) Сунна - сборник традиционных правил, касающихся действий и высказываний Магомета, воспроизведенных целым рядом посредников;
- 3) Иджма - конкретизация положений Корана в изложении крупных ученых-мусульман;
- 4) Кияс - рассуждение по аналогии о тех явлениях жизни мусульман, которые не охватываются предыдущими 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. 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, особенности права, философии, политического устройства, этики, морали и социальной психологии, хотя духовная сторона стояла все же на первом месте. В отличие от христианства, которое отделилось от государства еще в 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 писаной конституции, а ее место занимает Коран.

Еще со времен зарождения у мусульман средневековой государственности в ее основе лежат два главных принципа: совещательность (бурс, 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 советоваться правителям и решать, является ли их политика законной по отношению к нормам 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 деятельностью государственного Совета во Франции, Верховного Суда в США, в функции которых входит конституционный надзор.

Конституционные принципы в мусульманских государствах начали складываться во время англо-французской колонизации, а именно в 1861 была издана беём 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 странах 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 «англо-американскому» праву.

4. Англо-Саксонская правовая система.

4.1. Английская правовая система.

Это правовая система является одной из наиболее распространенных в мире. Она охватывает такие государства как Англия, США, Канада, Австралия, Северная Ирландия и многие другие. Почти третья часть населения земли в настоящее время живёт по принципам, заложенным в данной правовой семье, в особенности в английском праве.

Англосаксонскую семью очень часто называют семьёй общего права. От других правовых семей она отличается, прежде всего, тем, что в качестве основного источника права в ней признаётся судебный прецедент.

Подобная система берёт своё начало в средневековой Англии. Политика первых Нормандских королей, начиная с Вильгельма Завоевателя, также была направлена на соблюдение «старинных и добрых англосаксонских обычаев». В это время, таким образом, уже зарождается традиция стойкой исторической преемственности английского права, а роль главного гаранта соблюдения его норм переходит к сильной королевской власти, к складывающейся системе общегосударственных королевских судов.

С деятельностью на постоянной основе королевских разъездных судей при Генрихе II (XII в.) и было связано формирование «общего права» страны. Оно рассматривало прежде всего «тяжбы короны», то есть дела, представляющие прямой интерес с точки зрения возможных доходов казны: о феодальных правах монарха, об обнаружении кладов, о подозрительных смертях и нарушениях королевского мира, о злоупотреблениях королевских должностных лиц.

Кроме того рассматривались ими и «общие тяжбы» или «тяжбы народа» по жалобам, поступающим к королю.

Разъездные суды начали унифицировать нормы местного обычного права и создавать «общее право» с помощью королевской канцелярии, которая издавала специальные приказы, как правило, по заявлению потерпевшей стороны.

Со временем в приказах стал чётко формулироваться вид требования, иска; приказы стали классифицироваться по определённым видам правонарушений. Истец, таким образом, получал уверенность, что если нарушение его прав, нашедшее выражение в соответствующем приказе, будет доказано в суде, то он выиграет дело.

Другим источником формирования норм общего права стала сама практика королевских судов. Записи по судебным делам, сначала в форме краткого, а затем подробного заявления сторон и мотивировки судебного решения, велись с момента возникновения института мировых судей. С начала XIII века судебные протоколы стали публиковаться в «Свитках тяжб». Содержащиеся в них материалы, мотивировки удовлетворения иска, подтверждали наличие того или иного обычая и могли быть в дальнейшем использованы в судебной практике в качестве прецедента. Однако, хаотичный характер записей крайне затруднял возможность судей отыскать в них необходимые им записи. С середины XIII века эти сведения о наиболее важных судебных решениях судьи стали черпать из официальных отчётов – «Ежегодников». В 1535 году им на смену пришли систематизированные судебные отчёты частных составителей.

Английская буржуазная революция, которая завершилась компромиссом между представителями буржуазии и так называемого нового дворянства с одной стороны и

крупными землевладельцами с другой так и не изменила соотношение между прецедентами и законодательными актами, сохраняющими своё значение и по сей день.

Среди этих законодательных актов большое значение имеют «Habeas Corpus Act» о правах 1679 года. В этих актах сформулированы отдельные принципиальные положения, относящиеся к государственному управлению, деятельности судов, провозглашены права обвиняемого в уголовном процессе и многое другое.

Лишь начиная с 30 годов XX века английское законодательство подверглось последовательным преобразованиям во многих отраслях. В этот и последующие периоды издаются законодательные акты, которые разграничивают правовые нормы по наиболее значительным институтам гражданского и уголовного права. При издании подобных актов законодатель не ставил перед собой задачу кодифицировать целые отрасли права: они вобрали в себя нормы, которые прежде были рассредоточены в многочисленных, изданных ранее законодательных актах, а также наиболее важные положения, сформулированные в нормах прецедентного права. В результате к концу 19 – началу 20 века законодательным регулированием было охвачено большинство отраслей английского права (законы о семейных отношениях 1857 года, о партнёрстве 1890 года, о продаже товаров 1893 года и другие).

В результате законодательство стало более важным источником права, нежели нормы, сформулированные в прецедентах. Однако, возрастание роли законодательства отнюдь не означает, что судебный прецедент утратил своё значение в качестве полноценного источника английского права. До сих пор сохраняются определённый круг правовых вопросов, который регулируется непосредственно нормами общего права (некоторые виды договоров, вопросы ответственности за нарушение обязательств и многие другие гражданские правонарушения). Ко всему прочему, одной из основных черт английской правовой системы является то, что все вновь изданные законодательные акты мгновенно обрастают огромным количеством судебных прецедентов, без которых акты просто не могут нормально функционировать, так как прецеденты уточняют развивают и очень подробно детализируют законодательные формулировки.

На протяжении 20 века среди источников английского права существенно повысилась роль делегированного законодательства, особенно в таких областях, как здравоохранение, образование, социальное страхование, а также относительно некоторых правил судопроизводства. Высшей формой делегированного законодательства является «приказ в Совете», издаваемый правительством от имени королевы и Тайного совета. Многие акты делегированного законодательства издаются министерствами и другими ведомствами по уполномочию парламента.

За последние годы английское законодательство приобретает всё более чётко систематизированный характер. В 1965 году была Правовая комиссия для Англии и такая же комиссия для Шотландии, которым было поручено подготовить проекты крупных законодательных актов в различных отраслях права, с тем чтобы провести реформу всего права Англии вплоть до его кодификации. Параллельно с комиссиями действуют комитеты по пересмотру гражданского и уголовного законодательства, а также различного рода королевские комиссии, которым поручается подготовка отчётов о состоянии законодательства по определённому вопросу и внесение предложений по его совершенствованию. В результате проведения ряда крупных последовательных реформ в области законодательства актами в Англии теперь регулируется подавляющее

большинство правовых институтов, хотя до сих пор ни одна отрасль английского права не кодифицирована полностью.

Такова история формирования английского права. При этом я хочу подчеркнуть, что следует применять термин английское право, а никак не британское, так как оно не является ни правом Соединённого Королевства, ни правом Великобритании (Северная Ирландия, Шотландия, острова Ла-Манша и остров Мэн не подчиняются английскому праву). Однако, «английское право действительно занимает доминирующее место в англосаксонской системе права, и не только в самой Англии, где исторически сложилось общее право, но и во многих других странах английское право продолжает быть образцом, от которого можно отклониться в ряде вопросов, но который в целом принимается во внимание и почитается».

4.2. Правовая система США.

Другим ярким представителем англосаксонской правовой семьи является американская правовая система, которая в своих основных чертах начала складываться в колониальный период, т.е. в 17 – 18 веках.

В каждой из 13 британских колоний в Америке применялись английские законы и нормы общего права, однако со значительными ограничениями, что было обусловлено специфическими климатическими и геополитическими условиями (чрезвычайно низкая стоимость земли, удалённость многих поселений от немногочисленных административных центров, отсутствие профессиональных юристов и др.). в большинстве колоний были изданы собрания действовавших в каждой из них законодательных актов.

Первое из этих собраний, изданное в Массачусетсе в 1648 году, отличалось от остальных тем, что правовые институты были расположены в нём в алфавитном порядке, что послужило образцом для многих последующих публикаций американского законодательства.

После борьбы за независимость и образования Соединённых Штатов в них сохраняли своё действие английские законы, действовавшие на момент провозглашения независимости, но лишь в том случае, если они не противоречили конституции и новым законам. Вместе с тем продолжали действовать и нормы английского общего права, сформулированные в решениях британских королевских судов. На базе этих норм в штатах складывались свои системы общего права, сходные между собой, но в чём-то различающихся, поскольку в каждом штате силу обязательного судебного прецедента имеют решения, вынесенные федеральными судами всех инстанций и верховным судебным органом штата, а решения судебных органов другого штата имеют силу лишь «убеждающего прецедента». Однако при необходимости американские суды отказываются следовать «устаревшим» прецедентам.

Важнейшее отличие американской правовой системы от английской состоит в предопределяющей роли конституции в качестве основного источника права. Соотношение же законодательных актов, издаваемых Конгрессом и властями штатов, и норм общего права на протяжении всей истории США не раз изменялось. Основная тенденция в развитии американского права – возрастание роли законодательства при сохранении принципиального значения решений Верховного суда США.

Законодательство штатов, расположенных на территориях, отторгнутых от Мексики (Техас, Невада и др.), обнаруживает влияние испанской правовой системы.

В США, в отличие от Великобритании, законодательство приняло в значительно большей мере кодифицированный характер. Так ещё в 1776 году штат Виржиния поручил Джефферсону подготовить проект уголовного кодекса, который был принят в 1796 году.

Соотношение федерального законодательства с законодательством штатов было определено в конституции США, однако оно не раз подвергалось существенным изменениям. Федеральное законодательство ныне имеет особенно важное значение в качестве источника права в регулировании вопросов экономики, финансов, обороны, трудовых отношений, охраны природы и других общегосударственных проблем, а также таможенных правил, торговли между штатами, авторских прав и др. Возрастанию роли федеральных законов за последние десятилетия в существенной мере содействовали различные социальные программы, например, по образованию, помощи малоимущим, строительству дорог и т.д.

Федеральное законодательство США сейчас публикуется в систематизированном виде в качестве свода законов США, состоящего из 50 разделов, каждый из которых посвящён определённой отрасли права либо крупному правовому институту (раздел 7 – «Сельское хозяйство», раздел 40 – «Патенты»). По своему составу Свод неоднороден: некоторые его разделы представляют собой просто собрание близких по содержанию актов, изданных в разное время и мало связанных между собой; другие, наоборот, включают в себя кодексы законов по соответствующей отрасли права. Свод законов США переиздается каждые 6 лет. Принимая очередной закон, американский Конгресс указывает, какое место должен занять он в своде законов США и какие изменения должны быть в связи с этим внесены в соответствующие главы, разделы и параграфы действующего свода.

«Несмотря на повышение роли федеральных законов по сравнению с законодательством штатов, юристы США всё же в своей практической деятельности апеллируют, прежде всего, к актам местных органов государственной власти и законодательству отдельных штатов, а не к федеральным законам».

Итак, подводя итог по англосаксонской системе права, становится очевидно, что, хотя судебный прецедент и имеет до сих пор место как полноценный источник права в этой правовой семье, он всё больше и больше уступает место нормативно-правовым актам.

5. Социалистическая правовая семья.

Социалистическая правовая семья появилась в 1917г. в России. Ее появление было обусловлено не особенностями юридического сознания, а марксистка ленинской идеологией, ее принципами политического устройства общества. Следовательно, на примере права СССР можно рассмотреть основные черты, присущие социалистическому праву.

Социалистическое право обнаруживает известное сходство с романо-германской правовой системой. Оно достаточно широко сохранило ее терминологию, а также хотя бы по внешнему виду – ее структуру. Для советского права характерна концепция правовой нормы, которая мало чем отличается от французской или немецкой концепции. Исходя из этого, многие западные авторы, особенно англичане и американцы, отказываются видеть в советском праве оригинальную систему, и помещают ее в романо-германские правовые системы.

Социалистические юристы единодушно защищали противоположный тезис. Для них право - это надстройка, отражение определенной экономической структуры.

Социалистическое право обусловлено ярко выраженным классовым характером. Единственным или основным социалистического права являлось вначале революционное творчество исполнителей, а позднее нормативно-правовые акты, в отношении, которых декларировалось, что они выражают волю трудящихся, подавляющегося большинства населения, а затем всего народа, руководимого коммунистической партией. Принимавшиеся нормативно-правовые акты, большую часть которых составляли подзаконные (секретные и полу секретные приказы, инструкции и т.д.) фактически выражали, прежде всего, и главным образом волю и интересы партийно-государственного аппарата. Социалистическое право рассматривается как реализация марксистско-ленинской доктрины. В своих работах советские авторы постоянно ссылались на основоположников марксизма-ленинизма, труды и речи советских руководителей, программу и решения коммунистической партии. Такого рода документы, как партийная программа и решения, совершенно очевидно, не образуют право в собственном смысле этого слова. Однако их доктринальное влияние для советского права неоспоримо, ибо в этих документах содержится изложение марксистско-ленинской теории в ее современном звучании по современным вопросам. Советский юрист, любое другое лицо, желавшее изучать советское право, должны были постоянно обращаться к ним.

Что же касается категорий и институтов, то здесь нельзя не признать оригинальности советского права. По внешнему виду в нем сохранены категории и институты романо-германской системы. Однако по своему существу они коренным образом обновлены. В обществе нового типа, основанном на иной экономической системе, и руководствующимся иными идеалами, возникают совершенно иные проблемы.

Советская система права по внешнему виду остается такой же что и система романо-германского типа. Существуют и существенные отличия: семейное право отделено от гражданского, исчезло торговое право, появилось колхозное и жилищное право. Советские авторы возражали, чтобы отличия в системах права

сводились только к формальным моментам, без рассмотрения содержания отраслей права.

Конституционное право в высшей степени отличается от конституционного права западных стран. Особенно характерны две черты: ведущая роль, отведенная коммунистической партией, и осуществление власти и управления советами всех уровней. Оригинальность советского права не сводится лишь к характеристике конституционного права, тоже можно сказать и о других отраслях: административном праве, уголовном, трудовом, гражданском и т.д. Юристам западных стран было не понятно административное право, которое не сконцентрировано на охране личности и судебном контроле над администрацией. Для юристов же социалистических стран основным была государственная политика строительства коммунизма: идея судебного контроля они заменили новым видом контроля, осуществляемым представителями народа и общественными организациями. Еще одним важным аспектом социалистического права является отрицание советскими юристами частного права. Права по мнению теоретиков марксизма - ленинизма - это не более чем аспект политики, инструмент в руках господствующего класса. В этой концепции не остается места для частного права, которое претендовало бы на независимость, от каких бы то ни было предвзятых мнений и политических обстоятельств; «право - это политика, и, наоборот, то, что не является политикой, не является правом». Для советской правовой системы остались чуждыми идея господства права и мысль о том, что надо изыскивать право, соответствующее чувству справедливости, основанному на примирении, согласовании интересов частных лиц и общества. Право носило императивный характер, было теснейшим образом связано с государственной политикой, являлось ее аспектом, обеспечивалось партийной властью и принудительной силой правоохранительных (карательных) органов. В теории исключалась возможность для судебной практики выступать в роли создателя норм права. Ей отводилась лишь роль строгого толкователя права. Несмотря на конституционный принцип независимости судей и подчинения их только закону, суд оставался инструментом в руках господствующего класса, обеспечивал его господство и охранял, прежде всего, его интересы.

Процессуальные формы были упрощены и были ограничены права подсудимых на защиту. Существовала идеализация судебного производства. Произошел отказ от суда присяжных.

В настоящее время, в результате перемен произошедших в, первую очередь, в бывшем СССР, социалистическое право (за исключением некоторых стран) практически перестало существовать.

Это очередной раз доказывает, что когда государство ставит себя выше права, когда право является "инструментом в руках господствующего класса или партии" - такое государство заранее обрекает себя на развал и гибель.

6. Система обычного права.

Новое право молодых развивающихся государств в результате особенностей их исторического развития сочетается с мусульманским, индусским правом, а также с обычным правом, которое все еще действует в достаточно широкой сфере отношений. До настоящего времени многим нормам обычного права следует большинство населения африканского континента.

Термин “обычное право” чаще всего используют для обозначения традиционного права, существовавшего у африканских народов до колонизации. За исключением весьма немногочисленных примеров письменных источников отдельных племен, традиционное право представляет собой совокупность неписаных правил, изустно передаваемых из поколения в поколение и не сформулированных в каких-либо юридических и литературных текстах.

Следует отметить большое разнообразие традиций и обычного права народов Африки и даже племен, населяющих соседние географические районы.

Одна из характерных черт обычного права заключается в том, что правовые и материальные нормы выступают в неразрывной связи, а при решении конфликтов стороны руководствуются в первую очередь идеей примирения. Задача суда заключается не столько в том, чтобы устранить причиненное зло, восстановить согласие в общине и обеспечить ее сплоченность.

Другая черта обычного африканского права сводится к тому, что оно регулирует отношения в первую очередь групп или сообществ, а не отдельных индивидов. Так, брачный договор представлял собой скорее соглашение двух семей, нежели союз двух индивидов; развод был возможен лишь с согласия семей. Имуущество по наследству тоже, как правило, переходило не к индивидам, а к семьям или группам. При возмещении ущерба выплату производила обычно одна семья или клан другой семье или клану. Правами на землю по обычаю был наделен не индивид, а группа. Хотя отдельное лицо могло пользоваться землей, но в конечном итоге она принадлежала общине или группе. Тяжбы в африканском обществе также возникали главным образом между сообществами и группами. И, наконец, принцип коллективизма касался и ответственности за проступки: она являлась как бы ответственностью семьи или группы родственников за деяния отдельных ее членов.

В Африке существовали два основных типа судов, причем иногда они действовали одновременно и параллельно. Так, при отсутствии в регионе сколько-нибудь централизованной власти дела о браке, опеке над детьми, наследования, землевладения решали арбитражи, состоящие из старейшины и других влиятельных членов семьи или группы родственников. Если же разногласия возникали между соседями внутри одной общины, то арбитрами выступали старейшие члены семей, главы основных линий наследования и др.

Суды другого типа функционировали как государственные структуры с соблюдением юридических формальностей. Они существовали в регионах с более или менее централизованной властью. Обычно такие суды образовывали иерархическую систему, начиная от низших (например, суды мелких вождей) и заканчивая высшими (суды крупных вождей).

Обычное право повсеместно признавало полигамию, а также устанавливало выкуп за невесту, призванный подтвердить, что основанный на обычае брак — это покупка жены. Расторжение брака было очень редким явлением, и получить разрешение на развод стоило больших трудов. Семьи были заинтересованы в продолжение установленного между ними союза, к тому же расторжение брака означало возвращение приданого. Развод обговаривался между семьями с привлечением старейшин клана.

После колонизации африканского континента в XIX в. английские, французские, португальские и бельгийские власти в основном стремились внедрить в африканских странах право, действовавшее в метрополии, и свою судебную систему. Французское право внедрялось во французской Африке и на Мадагаскаре, бельгийское — в Конго, португальское — в Анголе и Мозамбике, английское — в колониях Англии. Метрополиями был принят также целый ряд актов специально для колоний. В то же время колонизаторы проводили политику сохранения той части обычного права и африканского судопроизводства, которая, по их мнению, не противоречила их интересам. Таким образом, в результате колониального правления возникла тройственная система колониального права, включающая право метрополий, специальные колониальные законы и обычное право. Первые два компонента охватывали по преимуществу административное, торговое, уголовное право. Традиционные области отношений — землевладение, семейное и наследственное право — остались в сфере действия обычного права. Во многих колониях были запрещены некоторые обычаи, признанные варварскими, например, рабство.

В колониях действовали колониальные суды с европейскими судьями, руководствовавшимися правом метрополии и колониальным законодательством, а также местные суды, где правосудие обычно осуществляли местные вожди, старейшины, а решения принимались в соответствии с обычным правом.

Основные тенденции развития права африканских стран в условиях национальной независимости характеризуются, с одной стороны, преодолением колониальных наслоений (хотя на первых этапах колониальные законы продолжали действовать), а с другой — ограничением регулирующего значения правового обычая по мере того, как расширялся круг отношений, охватываемых национальным законодательством. В бывших французских колониях после получения независимости принято более ста кодексов. Равным образом приняты крупные законы в англоязычных странах. В большинстве независимых государств Африки действуют новые конституции. Законодательная деятельность охватывает, прежде всего, такие отрасли современного права, как конституционное, обязательственное, уголовное, судоустройство.

Во многих государствах принят ряд прогрессивных норм, заимствованных из законодательства западных стран. В частности, введен восьмичасовой рабочий день, установлены минимум зарплаты, в том числе и для работников частных предприятий, оплачиваемые отпуска, пенсионное обеспечение, бесплатное медицинское обслуживание. Осуществлены серьезные законодательные меры по эмансипации женщин.

В то же время деколонизация сопровождалась декларациями о большом значении обычного права, необходимости его сохранения. В Мадагаскаре, например, представительная ассамблея приняла в 1957г. решение о кодификации обычаев, а в Нигерии региональные ассамблеи взяли на себя инициативу подготовки компиляций, придававших обычаям санкционированный властью характер.

Таким образом, традиционное африканское право, бесспорно, постепенно утрачивает, а в некоторых случаях уже утратило свое регулирующее значение. Его нормы по своему социальному содержанию плохо согласуются с тенденциями развития молодых развивающихся государств, стремящихся идти по пути цивилизации и прогресса. Но все же еще многие миллионы африканцев, особенно в сельской местности, продолжают жить по старым обычаям, избегают обращаться в государственные суды, предпочитая арбитраж и стремясь прийти к примирению в соответствии с традициями.

Отношения, в которые вступают люди, объединения граждан, государство и общество, находятся между собой в тесной взаимосвязи, образуя единое целое. Соответственно и право, отражая, общественные отношения, их устойчивые признаки, свойства, представляет собой целостное образование, систему права. Как целостное образование она охватывает все нормы, действующие в той или иной стране, и представляет собой сложный многоуровневый комплекс.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

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

Романо-германская правовая система, к которой относится и наше государство, имеет большое количество плюсов. Так как она четко кодифицирована, с ней легче работать в юридической практике. С другой стороны, так как ее основа состоит из законов, она менее гибкая, чем англосаксонская правовая система, где основную роль играют прецеденты. Но правоприменительная деятельность в этой правовой системе достаточно затруднена из-за бессистемности и недостаточной кодификации права.

Плюсом социалистической правовой системы можно считать глубокую теоретическую и практическую проработку вопросов пользования, владения и распоряжения государственным имуществом, а так же внедрение в мировую юридическую практику институтов планово-правового регулирования экономических отношений. Детально были проработаны нормативно правовые формы защиты наемных рабочих, гарантированного права на труд, бесплатного образования и так далее.

У прецедентного права преимущество в том, 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 «общего права» все большее значение приобретает кодификация, а в странах континентального права наоборот судебный прецедент.

Для России, в которой происходит коренная перестройка ее правовой системы, огромное значение имеет использование правового опыта других стран. Именно поэтому, как было сказано выше, развитие этой отрасли правовой науки особенно актуально в настоящее время.

СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННОЙ ЛИТЕРАТУРЫ

1. Енгибарен Р. В., Краснов Ю. К. Теория государства и права М 2006.
2. Матузов Н. И., Малько А. В. Теория государства и права. М. 2007.
3. Теория государства и права: Курс лекций / Под редакцией Н. И. Матузова и А. В. Малько М 2006.
4. Общая теория государства и права: учебник для юридических вузов / под редакцией А. С. Пиголкина. М 2006.
5. Теория государства и права: Учебник для ВУЗов 4-е издание, изд. НОРМА;
6. Теория государства и права. Курс лекций / Под ред. М. Н. Марченко. - М. – 2006.
7. Решетников Ф.М. Правовые системы стран мира: Справочник. М., 2003.
8. Коваленко А.И. Краткий словарь справочник по ТГП. Москва.