



возможность принятия судом заочного решения и т.д. Отображать отдельные правила или самостоятельную процедуру, состоящую из синтеза норм, регулирующих искомое и особое производство, для разрешения каждого спора путем внесения изменений в ГПК автором считается нецелесообразным и, скорее всего, послужит не в целях рационализации процессуальной формы.

Список использованной литературы:

1. Чечот Д.М. Неисковые производства. – М., 1973. – С. 8.
2. Абова Е.Т. Теоретические проблемы хозяйственного права / Под ред. В.В. Лаптева. – М., 1975. – С. 318.
3. Елисейкин П.Ф. Судебное установление фактов, имеющих юридическое значение. – М., 1973. – С. 8.
4. Жеруолис И.А. Сущность советского гражданского процесса. – Вильнюс, 1969. – С. 191.
5. Добровольский А.А., Иванова С.А. Основные проблемы исковой формы защиты права. – М., 1979. – С. 151.
6. Елисейкин П.Ф. Судебное установление фактов, имеющих юридическое значение. – М., 1973. – С. 28.
7. Чечот Д.М. Неисковые производства. – М., 1973. – С. 19.
8. Пятилетов И.М. Особенности судопроизводства по делам о признании гражданина недееспособным / И.М. Пятилетов. – М.: Всесоюзный юридический заочный институт, 1984. – С. 11.
9. Боннер А.Т. О характере дел особого производства // Актуальные проблемы гражданского права и процесса: сборник материалов международной научно – практической конференции, посвященной 70-летию профессора Я.Ф. Фархтдинова. – Казань, 2006. – С. 257.

СТРУКТУРА РОМАНО-ГЕРМАНСКОЙ ПРАВОВОЙ СЕМЬИ: ГНОСЕОЛОГИЧЕСКИЙ ПОДХОД

Святослав ДУДА,

соискатель кафедры теории и истории государства и права Львовского государственного университета внутренних дел

Summary

The analysis of Romano-Germanic legal family used the concept of rights, law, and institute the rule of law. Moreover, in all countries of the same legal family law structure is divided into public and private. In legal literature confirmed the view that the system of law – is due to the economic and social structure of the parade law, which expresses the internal coherence and unity of the legal norms, while their distribution to relevant industry and institutions.

Key words: law, society, Romano-Germanic law, canon law, comparative law.

Аннотация

При анализе романо-германской правовой семьи используются понятия системы права, отрасли права, института и нормы права. Кроме того, во всех странах этой правовой семьи само право структурно делится на публичное и частное. В юридической литературе утвердилось мнение, что система права – это обусловленная экономическим и социальным строем структура права, выражающая внутреннюю согласованность и единство юридических норм и одновременно их разделение на соответствующие отрасли и институты.

Ключевые слова: право, общество, романо-германское право, каноническое право, сравнительное правоведение.

Постановка проблемы. Романо-германская правовая система является, пожалуй, наиболее древней и широко распространенной в мире. Это объясняется не только ее историческими корнями. Система отличается нормативной упорядоченностью и структурированностью источников, устойчивыми демократическими правовыми принципами, обеспечением строгой юридической техники. Носителями и двигателями данной системы были наиболее мощные государства: два тысячелетия назад – Римская империя, а затем зарождающиеся и развивающиеся государства Европы, Франция, Германия и другие, их влияние на жизнь Европы и стран других континентов, как в культурологическом смысле, так и в военно-политическом и экономическом, было бесспорным. Романо-германская система права приобрела характер универсальный, разумеется, с теми особенностями и модификациями, которым она подвергалась в различных регионах мира.

Состояние исследования. Романо-германская правовая семья имеет длительную историю. Она связана с правом Древнего Рима, но более чем тысячелетняя эволюция значительно

отделила не только материальные и процессуальные нормы этого права, но и саму концепцию права и правовой нормы от того, что было признано во времена Августа и Юстиниана. Романо-германские правовые системы как бы продолжают римское право, они результат его эволюции, но никоим образом не является его копией.

Цель статьи заключается в исследовании и анализе структуры романо-германской правовой семьи.

Изложение основных положений. Структура права – это строение, внутренняя форма права, выступающая как единство стабильных взаимоотношений между его элементами, частями [1, с. 22].

Частное право – это совокупность сложившихся государствами и гражданами правил поведения для реализации собственных интересов, обязательных для суда и других государственных органов, куда они могут обращаться за их защитой [1, с. 43].

Публичное право – это система обязательных правил поведения, исходящих от государства или являющихся воплощением воли народа (референдные нормы), направленных на реализацию общих интересов и ох-



раняемых от нарушений силой государственного принуждения [1, с. 43].

Теперь остановимся на структуре права в романской и германской подсистемах.

Структура французского права. Как отмечает французский исследователь права Ж. К. Спинозе, структура права – это не просто совокупность правил, утвержденных в установленном порядке органами государственной власти и обязательных для всех лиц, проживающих на определенной территории. Структура французского права – это своеобразный «остров», на котором в строгом соответствии с юридической природой, местом в иерархии законодательных актов, сложилась геополитическая ситуация в стране с национальными и религиозными традициями, закрепляются нормы права. Система французского права образовалась под влиянием римского права и полностью позаимствовала его сроки и принципы построения отдельных отраслей и институтов права.

Во Франции, кроме правовой юрисдикции, существует еще и публичное и частное право, в зависимости от приоритета интересов государства или гражданина. Существуют также специальные юрисдикции, торговая (коммерческая) и трудовая [2, с. 8].

Исследователь определяет основные принципы структуры французского права: 1) принцип разделения права; 2) принцип концептуальности права.

Первый принцип юристы толкуют в двух аспектах. Во-первых, право Франции делится на области. Еще в кодексе Наполеона были выделены две основные отрасли права: административное право и «право в широком смысле». Сегодня «право в широком смысле» разделено на меньшие (мелкие) категории, такие как семейное право, градостроительное право, право социального пособия и т. д. Во-вторых, право делится на публичное и частное – это основная классификация права во Франции, в основу деления легли интересы государства в целом, которые проявляются в общественных отношениях, и человек также выступает субъектом отношений, которые складываются в обществе.

Таким образом, частное право ре-

гулирует отношения между частными субъектами, которые наделены равными правами и свободами [2, с. 8-9].

На формирование публичного права во Франции повлиял закон 1790 г., согласно которому судьи получили право рассматривать споры, возникающие в сфере управления. Окончательно публичное право сформировалось после создания в 1800 государственного надзорного органа – Государственного Совета.

Его полномочия прежде касались внесудебного разрешения конфликтов, возникающие в сфере осуществления государственной власти различными его органами, а также определения подсудности тех или иных споров, которые возникали в смежных отраслях права.

Например, Государственный Совет давал свои разъяснения по поводу подсудности дел в сфере здравоохранения. Если в результате медицинской ошибки подвергался сомнению профессионализм лица согласно занимаемой им должности, – это касалось административной сферы публичного права. В том же случае, когда в результате ошибки был нанесен ущерб пациенту, вопрос относили к сфере судебной общей юрисдикции – сфере частного права [2, с. 9].

Другим принципом деления права Франции является принцип концептуальности. Последний характеризуется внутренним содержанием отдельных отраслей и правовых институтов, их взаимодействием между собой, а также объединением целых правовых систем в группы. Например, системы права, имеющие первоосновой римское право, объединены в группу континентального права (Италия, Испания, Германия) [2, с. 10].

С точки зрения французской терминологии, отрасль права – это комплексы юридических правил, организованные вокруг центральной идеи и образующие единое целое, упорядоченное в перманентную систему [3, с. 313].

Во Франции отраслями публичного права являются следующие:

1. Конституционное право – регулирует вопросы, касающиеся формы и структуры государства, организации государства, его верховных органов и парламента, исполнительной

власти, а также участие граждан в правительстве.

2. Административное право включает в себя нормы, регулирующие организацию государственных органов, не решающие сугубо политические и судебные вопросы и условия, в которых государственные органы осуществляют свои права и возлагают обязанности на низшие органы [4, с. 253].

3. Финансовое право регулирует государственные расходы и доходы (налогообложение, займы, денежное законодательство).

4. Международное публичное право [4, с. 253].

Частное право включает:

1. Гражданское право.

2. Торговое право, в том числе морское право.

Сегодня идут споры, существует ли как отдельное явление торговое коммерческое право. Такая отрасль отсутствует во многих европейских государствах, в современной России торговое право рассматривается как подотрасль гражданского права. Во Франции торговое право исторически сложилось как самостоятельная система норм. Еще в XIV в. здесь профессиональных торговцев выбирали на должности судей – консулов на определенный срок для того, чтобы они рассматривали споры, которые возникали в сфере торговой или иной коммерческой деятельности. Этот принцип осуществления правосудия в сфере предпринимательской деятельности действует во Франции и сегодня [2, с. 9-10].

3. Гражданско-процессуальное право.

4. Уголовное право. Хотя по своей природе уголовное право должно принадлежать к публичному, его традиции относят к частному праву, поскольку многие его положения произведенные для защиты отношений, регулирующих именно сферу частного права [4, с. 254].

Также в правовой системе Франции существуют особые области публичного и частного права, которые тесно переплетаются, а именно:

1. Трудовое право.

2. Сельскохозяйственное право.

3. Законы о промышленной ответственности и авторское право.



4. Воздушное право.
5. Лесное право.
6. Горное право.
7. Страхование право.
8. Транспортное право.
9. Международное частное право.

Международное частное право определяет положение иностранцев, рассматривает коллизии права и юрисдикции по гражданским делам. Хотя оно традиционно считается составной частью частного права, однако касается ряда вопросов, которые являются прерогативой публичного права, например, вопрос определения национальности.

Гражданско-процессуальное и уголовное право иногда выделяют как т.н. санкционированное право, поскольку они обеспечивают воплощение в жизнь норм частного права. Ряд ученых, как отмечает А. Х. Саидов, относят торговое морское, сельскохозяйственное, воздушное, трудовое право, законы о социальном обеспечении и так называемое санкционированное право (уголовное и гражданское процессуальное право) в отдельную группу «смешанных прав». Существует также другая точка зрения, согласно которой гражданское процессуальное право больше связано с публичным, чем с частным правом [4, с. 254].

Также, как отмечает Ж. Спинозе, во Франции после 50-х годов внедряется право Европейского сообщества. Оно создается одновременно и как отрасль внутреннего права любого государства – участника данного Сообщества, и как отрасль международного права. Одним из основных источников этой отрасли права является Европейская конвенция о защите прав человека и основных свобод [2, с. 10].

Следует отметить, что структура права Франции хоть и не несет на себе непосредственного влияния римского права, несмотря на это, наделена существенными особенностями, отличающими ее от большинства правовых систем Европы, а именно: отраслью разделения, наличием многочисленных кодексов, концептуальностью системы и определенностью основной роли закона в защите прав и свобод человека и гражданина [2, с. 11].

Структура германского (немецкого) права. Неотъемлемой чертой германской правовой идеологии культуры, учитывая традиции римского права, являются разделение национальной правовой системы (национального права) ФРГ на публичное и частное право. Однако для данной правовой системы характерна и отраслевая классификация [5, с. 14-15].

В Германии разделение права на частное и публичное выражено слабее, чем во Франции, собственно, находит свое отражение в иной, чем во Франции, организации и компетентности органов общей, административной и конституционной юстиции. Однако в общих чертах схема похожа [4, с. 254].

В немецкой юридической науке отраслями публичного права принято считать:

1. Конституционное право.
2. Административное право.

Это та область (сфера) деятельности публичных органов и организаций, реализующих свой конституционный мандат и директивы государства. Административное право состоит из Общей и Особенной частей. К особенной части относятся нормы, регулирующие все сферы административного управления. В 1976 г. эти нормы были кодифицированы и выражены в федеральном административно-процессуальном законе, соответствующих законах Земель, идентичных общифедеративному. Особого внимания заслуживают Закон об административном принуждении 1953 г., Закон об административных правонарушениях 1968 г., Закон о мерах предотвращения 1991 г. и соответствующие законы земель.

К Особенной части относятся вопросы, регулирующие: 1) полицейскую сферу; 2) управление сферой социальных услуг; 3) управление сферой планирования и административной системы [5, с. 34-35].

3. Уголовно-процессуальное право.

Основными нормативно-правовыми актами, которые регулируют уголовное право, является Уголовный кодекс 1871 г., Закон о борьбе с нелегальной торговлей наркотиками и другими проявлениями организованной преступности 1992 г., Закон об

оружии, Закон о борьбе с терроризмом 1968 г., Закон о дорожном движении и другие [5, с. 42]. Доктрина уголовного права Германии базируется на принципе, который закреплен в Основном законе (ст. 103), согласно которому деяние подлежит наказанию, только если оно предварительно указано в кодексе до его совершения (*nullum crimen sine lege*) [5, с. 42].

4. Уголовное право. Нормы Уголовного кодекса предназначены для того, чтобы установить, действительно ли совершал подозреваемый противоправное деяние, в чем оно заключается, и каким должно быть наказание за это деяние. Цель уголовного процесса – вынести приговор, который был бы обоснованным и справедливым. Виновник должен быть наказан, а невиновный защищен от несправедливого наказания. Уголовное правосудие имеет процессуальную форму. Сам процесс касается публично-правовой сферы. Тщательное применение уголовно-процессуальных норм прослеживается апелляциями судами [5, с. 48].

5. Гражданское право. Основным специальным источником всей системы гражданского права является Германское гражданское уложение 1896 г. [5, с. 64].

6. Гражданско-процессуальное право охватывает публично-правовую сферу регулирования частных споров государственными судами. Задача судов заключается в обеспечении права субъектов. Специальным источником гражданского процессуального права является Германский Гражданский процессуальный кодекс, а также Закон о судостроительстве, Закон по вопросам секвестров и исполнения судебных решений путем публичного рассмотрения и другие [5, с. 75-76].

7. Коммерческое право понимается двояко. В определенных правовых системах под коммерческим правом понимаются нормы, регулирующие торговлю, статус коммерсанта, его права и обязанности. В противном случае – это право торговцев, коммерсантов. В этих странах отправной точкой является коммерческая операция сама по себе, независимо от того, кто ее осуществляет. Главным источником коммерческого права является Коммерческий кодекс 1846 г.,



который вступил в действие вместе с Гражданским кодексом в 1900 г. Кроме Кодекса, действуют также Законы о договорах страхования (1908 г.), Закон о недобросовестной конкуренции (1909 г.), Закон о торговых представителях (1953), антитрестовский Закон (1957 г.), Закон об общих условиях сделок (1976) и т.д. [5, с. 81-82].

8. Финансовое право – это комплексная отрасль, включающая в себя ряд отраслей, а именно бюджетную, валютную, налоговую.

9. Церковное (каноническое) право.

10. Международно-публичное – это право, регулирующее отношения между государственными органами [4, с. 255].

11. Частное право делится на собственно гражданское право, содержащееся в Гражданском кодексе, вспомогательных законах и в особенной части частного права, в который входят: торговое право, законодательство о компаниях, законы об оборотных документах, авторское право, законы о конкуренции (включая патенты, торговые марки и модели) и международное частное право.

Трудовое право (*arbeitsrecht*) – это область, в рамках которой регулируются отношения наемного труда. К источникам трудового права в Германии относится целый ряд законов: Германское гражданское уложение, Закон о советах трудовых коллективов на предприятиях (1920 г.), Закон о коллективных договорах (1949 г.), Закон о минимальных условиях труда (1952 г.), Закон о минимальных отпусках работникам (1953 г.), Закон о трудовых судах (1953 г.), Закон о несправедливом увольнении (1969 г.), Закон о временном трудовом найме (1972 г.), Закон об организации внутренней жизни на предприятии (1972 г.), Закон о праве вмешательства совета трудового коллектива (1976 г.), Закон о равенстве мужчины и женщины на рабочем месте (1980 г.), Закон о поощрении занятости (1985 г.), Закон о рабочем времени (1994 г.), Закон об оплате по болезни и труда в праздничные дни (1994 г.).

В системе трудового права основными являются Социальный кодекс, который состоит из десяти частей, кроме того, Закон о социальной защите (1982 г.), Закон социальной по-

мощи (1987 г.), Закон о федеральной помощи на детей (1986 г.).

На вершине иерархии источников трудового права содержатся нормы Европейского Союза, например, ст. 119 Римского договора о равной оплате труда мужчины и женщины; эта норма распространяется на всех работников ЕС [5, с. 97-99].

Как указывает А. Х. Саидов, публицизация романо-германского права характеризуется повышением административно-правовой активности государственных органов, затрагивает такие отношения, которые ранее были присущи области частного права, например, аграрные отношения (а именно пользование собственностью, долгосрочную аренду, принудительные сервитуты, установления квот на продукцию). Также произошло вторжение государства в сферу договоров, которые ранее касались сферы частного права. Появились институты обязательственного договора, заключенные по предписанию государственных органов, по установлению квот и цен на соответствующие виды товаров [4, с. 225].

Выводы. Итак, романо-германская правовая семья имеет соответствующую структуру права, где осуществляется разделение на право частное и публичное. Основными критериями распределения являются предмет и метод правового регулирования. Также следует отметить, что публичное и частное право – это парные категории, которые не могут существовать друг без друга. В сферах функционирования государства и гражданина появляются потребности, требующие как частно-правового, так и публично-правового регулирования.

Список использованной литературы:

1. Кашанина Т.В. Частное право: учебник / Т.В. Кашанина. – М.: Эксмо, 2009. – 496 с. (Российское юридическое образование).

2. Правовые исследования во Франции: сб. науч. ст. / РАН ИНГИОН, Центр социальных научн.-информ. Исследований; отд. правоведения; [под общ. ред. В.В. Маклакова]. – М., 2007. – 212 с.

3. Бергель Ж.Л. Общая теория права / Ж.Л. Бергель; под общ. ред. В.И. Даниленко; [пер. с фр.]. – М.: NOTA BENE, 2000. – 576 с.

4. Саидов А.Х. Сравнительное правоведение (основные правовые системы современности): учебник / А.Х. Саидов; отв. ред. В.А. Туманов. – 2-е изд., доп. и перераб. – М.: Юристь, 2007. – 510 с.

5. Шумилов В.М. Введение в правовую систему ФРГ / В.М. Шумилов. – М.: ДЕКА, 2001. – 140 с.