



## СРАВНИТЕЛЬНО-ПРАВОВАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА ИСТОЧНИКОВ КОНТИНЕНТАЛЬНОГО ПРАВА

Наталья ХОМЮК,

аспирант кафедры теории и философии права  
Львовского национального университета имени Ивана Франко

### Summary

This article is devoted to a comparative legal characterization of the sources of continental law of Ukraine, Belarus, Poland, Moldova, Czech Republic, France, Spain, Germany. On the basis of the general theoretical structure «system of sources of law» the three cut of its internal organization: sectoral, hierarchical, sub systematic are analyzed; common and distinctive features of the systems of the sources of law of these legal systems of continental law are identified, that allows to perform their identification with the continental type and recognize the most effective forms of the system of sources of law of Ukraine adaptation to the European legal standards.

**Key words:** comparative law, sources of law, the system of sources of law.

### Аннотация

Статья посвящена сравнительно-правовой характеристике источников континентального права Украины, Республики Беларусь, Республики Польша, Республики Молдова, Чешской Республики, Французской Республики, Королевства Испания, Федеративной Республики Германия. На основании общетеоретической конструкции «система источников права» анализируется три среза ее внутренней организации: отраслевой, иерархический, подсистемный; выявляются общие и отличительные черты систем источников права указанных правовых систем континентального права, что позволяет провести идентификацию их с континентальным типом, выявить наиболее эффективные формы адаптации системы источников права Украины к европейским правовым стандартам.

**Ключевые слова:** сравнительное правоведение, источники права, система источников права.

**Постановка проблемы.** Функционирование и развитие системы источников права Украины в значительной степени осуществляется в контексте адаптации к европейским правовым стандартам. Не менее важным для создания надлежащей системы нормативно-правовой регламентации является процесс ее типологической идентификации с континентальным правом, что позволит отыскать наиболее эффективные формы адаптации к континентальному праву, европейским правовым стандартам. А это возможно прежде всего за счет проведения сравнительно-правового анализа путем выявления общих и отличительных черт системы источников права в группе правовых систем континентального права.

**Актуальность темы исследования** подтверждается отсутствием отечественных научных разработок по этим вопросам, необходимостью сравнительного анализа ряда национальных систем источников континентального права, выявлением общих и отличительных их черт с целью отыскания наиболее эффективных форм адаптации системы источников права Украины к европейским правовым стандартам.

**Состояние исследование.** Проблематика источников права исследова-

лась в международной и национальной юридической литературе, в частности в работах С. Бошно, В. Буткевича, Т. Гуровой, Р. Давида, Л. Этнина, С. Зивса, С. Кашкина, Р. Леже, К. Осакве, А. Саидова, Ю. Тихомирова, В. Толстика, Б. Топорнина и других. В зарубежной и отечественной юридической литературе вопросам системы источников права посвящено незначительное количество работ, среди которых работы Ж.-Л. Бержелю, Е. Кармазиной, Л. Луць, Н. Марченко, Н. Пархоменко, Р. Тополевского.

Но малоисследованными и сегодня остаются вопросы природы системы источников права, ее внутренней организации, внутритипового их сравнения.

**Целью и задачей статьи** является проведение сравнительно-правового анализа, выявление общих и отличительных черт в исследуемых системах источников права с целью отыскания наиболее эффективных форм адаптации системы источников права Украины к европейским правовым стандартам. Новизна исследования заключается в выяснении общих (схожих) и особенных (отличительных) черт в исследуемых системах источников права.

**Изложение основного материала.** Современная система источников права представляет собой комплекс взаимосвязанных и взаимообусловленных

нормативно-правовых предписаний, зафиксированных в различных источниках права.

И хотя в юридической литературе ведутся дискуссии относительно понятия системы источников права, необходимо заметить, что категория «система источников права» прочно вошла в понятийно-категориальный аппарат общей теории права.

Анализируя юридическую природу этого явления, необходимо выделить основные его признаки. В литературе правильно отмечается, что система источников права – это внешняя форма системы права. Ее первичным элементом являются нормативно-правовые предписания; они взаимосвязанные и взаимообусловленные; объединяются в нормативно-правовые институты, отрасли и иные системные образования; объективируются в соответствующих внешних формах. Система источников права является полиструктурным образованием, нормативно-правовой организацией, необходимой для обеспечения правового регулирования в любом обществе [1, с. 196].

Анализируя внутреннюю организацию системы источников права, то есть ее структуру, необходимо указать на то, что она отражает взаимодействие и взаимообусловленность нормативно-правовых предписаний в пределах



нормативно-правовых институтов, отраслей и иных системных образований, а также их объединение в подсистемы, обеспечивает целостность системы с целью надлежащего регулирования.

С этих позиций в структуре системы источников права можно выделить три основных среза: отраслевой (за предметом и методом правового регулирования), иерархический (за юридической силой источников права) и подсистемный (за внешней формой объективации нормативно правовых предписаний).

Анализируя эти структурные срезы системы источников права Украины, Республики Беларусь, Республики Польша, Республики Молдова, Чешской Республики, Французской Республики, Королевства Испания, Федеративной Республики Германия, необходимо заметить, что все они относятся к романо-германскому (континентальному) типу. Для этого типа правовых систем характерным является высокий уровень нормативности правовой системы за счет использования преимущественно специальных правовых средств регулирования общественных отношений (нормативно-правовых предписаний, источников права иных юридических актов, правового статуса субъекта, юридических фактов, правоотношений и так далее). Более того, им присущи такие признаки: признание нормативно-правового акта первичным источником права; наличие иерархии в системе нормативно-правовых актов (конституция, законы, подзаконные нормативно-правовые акты); наличие факультативных источников (правовых обычаев, правовых доктрин, принципов права); наличие значительного количества кодексов, позволяющих идентифицировать систему источников права с континентальным типом.

Для современных систем источников континентального права характерным является увеличение количества нормативно-правовых договоров, особенно международных; повышение значимости нормативно-правовых судебных прецедентов, существенное влияние европейских правовых стандартов на содержание источников права, его изменения, унификация и гармонизация с европейскими международными источниками права.

Исследуя отраслевой срез системы источников права вышеназванных

правовых систем, необходимо отметить, что им присуще прежде всего соответствие отраслевой структуре системы права, а также дифференциация на публичное и частное право. В каждой из названных систем выделяют конституционное, административное, гражданское, уголовное, трудовое, уголовно-процессуальное, гражданско-процессуальное право.

Наряду с этим в национальных системах источников права формируются и другие системные образования. Так, в системе источников права Украины [1, с. 162], Французской Республики [2, с. 54], Федеративной Республики Германия [2, с. 55], Республики Беларусь [3, с. 11], Республики Польша [4], Чешской Республики [5, с. 294] функционирует финансовое право, хотя в некоторых странах выделяют налоговое право как самостоятельную отрасль (Республика Польша [5, с. 104–105], Республика Молдова [6; 7, с. 513]). В Республике Молдова, Республике Беларусь [3, с. 11], Украине [1, с. 162] сформировалось земельное право. Для Украины [1, с. 162], Федеративной Республики Германия [7, с. 203], Республики Беларусь [3, с. 11], Республики Польша [4] присуще трудовое право, а Французской Республики – муниципальное [8, с. 42].

Наиболее дифференцированными являются постсоветские системы источников права, где, кроме указанных, выделяют семейное, уголовно-исполнительное, хозяйственный процесс и другие. Все более истребованным для всех источников права является экологическое право, а для некоторых – административная юстиция. Однако усиление дифференциации не всегда является позитивным, поскольку может создавать условия дублирования и иных деформаций. Именно поэтому в правовых системах Европейского Союза наблюдается повышения уровня унификации нормативно-правовых предписаний в пределах права Европейского Союза.

Объективирование нормативно-правовых предписаний в исследуемых системах источников права осуществляется прежде всего в нормативно-правовых актах, а также нормативно-правовых договорах. Допускается использование в качестве источника права правового обычая, правда, сфе-

ры регулирования последнего незначительны.

Анализ исследуемых систем свидетельствует о том, что в Украине к основным источникам относятся нормативно-правовые акты (законы, подзаконные акты), нормативно-правовые договора (международные договора и коллективные договора), правовые обычаи.

В Республике Беларусь к источникам права относят нормативно-правовые акты, нормативно-правовые договора (международные и коллективные договора), правовые обычаи, судебные решения (акты конституционного суда, постановления Пленума Верховного Суда и Высшего Хозяйственного суда Республики Беларусь) [9], законодательство Таможенного союза.

В систему источников права Республики Молдова включены нормативно-правовые акты (Конституция Республики Молдова, конституционные, органические и ординарные законы, указы Президента Республики Молдова, постановления и распоряжения правительства, подзаконные акты министерств и ведомств, органов местного самоуправления), правовые принципы, международные договора [10].

В Республике Польша к источникам права относятся нормативно-правовые акты (конституция, законы), нормативно-правовые договора (международные договора) [11], источники права Европейского Союза.

Во Французской Республике к источникам права относят нормативно-правовые акты, нормативно-правовые договора, правовые обычаи, принципы права [2, с. 40–42, 66; 12], источники права Европейского Союза.

В систему источников права Федеративной Республики Германия включены нормативно-правовые акты, нормативно-правовые договора, принципы права, правовые обычаи (с весьма ограниченной сферой действия) [2, с. 38; 7, с. 203], источники права Европейского Союза.

В Чешской Республике к источникам права относят нормативно-правовые акты, ратификационные международные договора, некоторые решения Конституционного Суда Чешской Республики [7, с. 856], источники права Европейского Союза. Судебные прецеденты, принципы права, правовые док-



трины и правовые обычаи имеют лишь вспомогательный характер.

Систему источников права Королевства Испания составляют нормативно-правовые акты (конституция, органические и обычные законы, декреты Короля Испании – фактически Совета Министров; подзаконные акты органов государственного управления) [7, с. 310]; принципы права [2, с. 66], ратификационные международные договора [7, с. 310], источники права Европейского Союза.

Таким образом, можно сделать вывод о том, что правовые системы Европейского Союза к национальным источникам права относят не только ратификационные международные договора, но и источники права Европейского Союза.

К тому же национальная система источников права, как правило, состоит из двух подсистем: нормативно-актной и нормативно-договорной.

Нормативно-актная система является более объемной, но расширяются пределы и нормативно-договорной подсистемы. Нормативно-актная подсистема состоит из системы законодательства и системы подзаконных актов, но преимущество имеет первая.

Во всех исследуемых системах основным законом является конституция, занимающая наивысшее место в иерархии нормативно-правовых актов. И не имеет значения, принята она в форме конституции или конституционного закона. Именно конституция определяет иерархические связи в нормативно-актной подсистеме. Иерархию в системе законодательства определяет их юридическая сила: конституция, конституционные законы, органические законы, обычные законы. В Республике Молдова действуют и ординарные законы [10].

Система подзаконных нормативно-правовых актов наиболее объемная в постсоветских правовых системах Украины, Республики Молдова, Республики Беларусь. Эти акты менее значимы в правовых системах Европейского Союза.

В нормативно-договорной системе наиболее значительными являются международные договора. Важно при этом четко определить их место в системе источников, соотношение источников международного и национально-го права.

Так, в Украине в соответствии со статьей 9 Конституции Украины надлежащим образом ратифицированные Верховной Радой Украины международные договора являются частью национального законодательства Украины [13]. А в соответствии с Законом Украины «О международных договорах Украины» в случае возникновения коллизий между международным договором и законом применяются правила международного договора [14].

Конституция Республики Польша предусматривает, что ратифицированный международный договор становится частью национального законодательства [11]. В тоже время международное право и право Европейского Союза имеют преимущество над национальным законодательством.

В соответствии со статьей 20 Закона Республики Беларусь «О нормативно-правовых актах Республики Беларусь» признается приоритет общепризнанных принципов международного права [9]. Действует на территории и Таможенный кодекс СНГ.

В Республике Молдова приоритет имеют только международные договора о правах человека [10].

В соответствии со статьей 55 Конституции Французской Республики международные договора и соглашения, ратифицированные надлежащим образом, имеют юридические силу, превышающую силу законов [12].

Статья 10 Конституции Чешской Республики предусматривает, что ратифицированные и обнародованные международные договора о правах человека и основных свободах, обязательства, принятые Чешской Республикой, являются действующими и имеют преимущества в отношении национального законодательства [15].

Согласно статье 96 Конституции Королевства Испания международный договор, заключается в соответствии с установленными требованиями и становится составляющей частью внутреннего законодательства. Их положения могут быть изменены, отменены или приостановлены только в порядке, определенном в договорах или в соответствии с общепризнанными нормами международного права [16].

А статья 25 Конституции Федеративной Республики Германия предусматривает, что общепризнанные нор-

мы международного права являются составляющей частью федеративного права. Они имеют преимущество перед законами и порождают права и обязанности непосредственно для лиц, проживающих на территории Федерации [17].

К сожалению, в анализируемых правовых системах, как правило, не определяются иерархические связи в этих подсистемах или межсистемные связи. А это важно с точки зрения целостности правового регулирования, эффективности системы источников права.

Правда, в кодексах можно встретить ссылки на иерархию в отраслевых системах источников права.

Например, в Гражданском кодексе Украины закреплена перечень и иерархия источников гражданского права. Статья 4 Гражданского кодекса Украины предусматривает, что основу гражданского законодательства Украины составляет Конституция Украины. Основным актом гражданского законодательства Украины является Гражданский кодекс Украины. Актами гражданского законодательства являются также другие законы Украины, которые принимаются в соответствии с Конституцией Украины и настоящим кодексом. Гражданские отношения могут регулироваться актами Президента Украины в случаях, установленных Конституцией Украины. Актами гражданского законодательства являются также постановления Кабинета Министров Украины. Если постановление Кабинета Министров Украины противоречит положениям этого кодекса или другому закону, применяются соответствующие положения этого кодекса или другого закона.

Другие органы государственной власти Украины, органы власти Автономной Республики Крым могут выдавать нормативно-правовые акты, регулирующие гражданские отношения, лишь в случаях и в пределах, установленных Конституцией Украины и законом [18].

А статья 3 Уголовного Кодекса Украины содержит положения, в соответствии с которым законодательство Украины об уголовной ответственности составляет Уголовный кодекс Украины, базирующийся на Конституции Украины, общепризнанных принципах



и нормах международного права. Законы Украины об уголовной ответственности должны соответствовать положениям, содержащимся в действующих международных договорах, согласие на обязательность которых предоставлено Верховной Радой Украины [19].

Уголовный процессуальный кодекс Украины предусматривает, что уголовное процессуальное законодательство Украины состоит из соответствующих положений Конституции Украины, международных договоров, согласие на обязательность которых предоставлено Верховной Радой Украины, этого Кодекса и других законов Украины [20].

**Выводы.** Все вышеизложенное позволяет сделать выводы о том, что система источников права является важной гносеологической категорией, позволяющей охарактеризовать нормативно-правовую комплекс соответствующей национальной правовой системы как целое, выявить общее и особенное в таких системах. Изученные системы источников права Украины, Республики Беларусь, Республики Польша, Республики Молдова, Чешской Республики, Французской Республики, Королевства Испания, Федеративной Республики Германия позволило установить, что все они имеют дифференцированную отраслевую структуру, преимущественно нормативно-актную и нормативно-договорную подсистемы. Наиболее важной составляющей является законодательная подсистема, имеющая общие для всех исследуемых систем закономерности: наличие конституции, иерархия конституции и законов, иерархия законов. Отличительными являются видовые закономерности: наличие конституции, органических, ординарных законов. Важное место в системе источников занимают кодексы. Общим является то, что во всех национальных системах действует гражданский, уголовный, гражданский процессуальный, уголовный процессуальный, трудовой кодекс. В правовой системе Европейского Союза количество кодексов ограничено, а в бывших постсоветских системах их количество возрастает.

Особенности соотношения международного и национального права присущи каждой национальной системе источников права. В правовых систе-

мах Европейского Союза действует принцип приоритета права Европейского Союза, а в большинстве случаев и международного права.

Но в тоже время вопросы отраслевых, иерархических и подсистемных связей требуют дальнейшего, более глубокого, научного анализа.

#### Список использованной литературы:

1. Луць Л. Загальна теорія держави та права : [навчально-методичний посібник] /Л. Луць. – К. : Атака, 2008. – 412 с.

2. Марченко М. Правовые системы современного мира : [учебное пособие] / М. Марченко. – М. : Зерцало-М, 2009. – 528 с.

3. Егоров А. Белорусская правовая система на современной юридической карте мира : открытая лекция IV междунар. науч. конф. «Компаративистские чтения» / А. Егоров ; Ин-т государства и права им. В. М. Корецкого НАН Украины. – К. ; Л. : ЗУКЦ, 2012. – 24 с.

4. System prawa Rzeczypospolitej Polskiej [Электронный ресурс]. – Режим доступа : [http://www.landsberger.pl/2007\\_02\\_13/eleprawa.pdf](http://www.landsberger.pl/2007_02_13/eleprawa.pdf).

5. Налоговое право стран Восточной Европы: общая часть : Беларусь, Польша, Россия, Словакия, Украина, Чехия / отв. ред. М. Карасева (Севцова), Д. Шцекин. – М. : Волтерс Клувер, 2009. – 336 с.

6. Понятие налогового права РМ и его источники [Электронный ресурс]. – Режим доступа : <http://www.deepfinance.ru/finances-487-1.html>.

7. Правовые системы стран мира: [энциклопедический справочник] / отв. ред. А. Суханов. – М. : Норма, 2003. – 990 с.

8. Газье А. Публичное право Франции и России: пересечения и параллели / А. Газье, Э. Талапина // Правоведение. – 2003. – № 3(248). – С. 30–54.

9. Закон Республики Беларусь «О нормативных правовых актах Республики Беларусь» [Электронный ресурс]. – Режим доступа : <http://pravo.levonevsky.org/bazaby/zakon/text34/index.htm>.

10. Конституция Республики Молдова [Электронный ресурс]. – Режим доступа : <http://www.parlament.md/>

[CadruLegal/Constitution/tabid/151/language/en-US/Default.aspx](http://www.parlament.md/CadruLegal/Constitution/tabid/151/language/en-US/Default.aspx).

11. Konstytucja Rzeczypospolitej Polskiej [Электронный ресурс]. – Режим доступа : <http://www.sejm.gov.pl/prawo/konst/polski/kon1.htm>.

12. Конституция Французской Республики [Электронный ресурс]. – Режим доступа : [http://www.conseil-constitutionnel.fr/conseil-constitutionnel/root/bank\\_mm/constitution/constitution\\_russe\\_version\\_aout2009.pdf](http://www.conseil-constitutionnel.fr/conseil-constitutionnel/root/bank_mm/constitution/constitution_russe_version_aout2009.pdf).

13. Конституция Украины [Электронный ресурс]. – Режим доступа : <http://zakon4.rada.gov.ua/laws/show/254%D0%BA/96-%D0%B2%D1%80>.

14. О международных договорах Украины : Закон Украины [Электронный ресурс]. – Режим доступа : <http://zakon4.rada.gov.ua/laws/show/1906-15>.

15. Конституция Чешской Республики [Электронный ресурс]. – Режим доступа : <http://www.czechlegislation.com/ru/1-1993-sb>.

16. Конституция Королевства Испания [Электронный ресурс]. – Режим доступа : [//www.domeuropa.eu/leys/23-fales/50-konstitucziya-ispanii](http://www.domeuropa.eu/leys/23-fales/50-konstitucziya-ispanii).

17. Конституция Федеративной Республики Германия [Электронный ресурс]. – Режим доступа : [http://www.1000dokumente.de/index.html?c=redaktion\\_de&l=ru&viewmode=1](http://www.1000dokumente.de/index.html?c=redaktion_de&l=ru&viewmode=1).

18. Гражданский кодекс Украины [Электронный ресурс]. – Режим доступа : <http://zakon3.rada.gov.ua/laws/show/435-15>.

19. Уголовный кодекс Украины [Электронный ресурс]. – Режим доступа : <http://zakon4.rada.gov.ua/laws/show/2341-14>.

20. Уголовный процессуальный кодекс Украины [Электронный ресурс]. – Режим доступа : <http://zakon2.rada.gov.ua/laws/show/4651-17>.