**Порівняльне правознавство, 16 годин лекцій, 10 тем**

**Тема №1: Вступ до порівняльного правознавства**

***Мета:*** знати визначення поняття та предмету порівняльного правознавства, уміти визначати зв’язки порівняльного правознавства з іншими юридичними науками

***Ключові слова:*** порівняльне правознавство, порівняльне право, компаративізм, порівняльна юриспруденція, предмет, метод, порівняльне державознавство.

План

1. Виникнення та розвиток порівняльного правознавства
2. Поняття, предмет та об’єкти порівняльного правознавства
3. Функції порівняльного правознавства
4. Зв’язок порівняльного правознавства з іншими юридичними науками

Рекомендована література:

1. Бабич, І. Виникнення та розвиток порівняльного правознавства як навчальної дисципліни / І. Бабич // Підприємництво, господарство і право. - 2007. - № 4. - С. 141-144.
2. Бигич, О. Л. Порівняльне правознавство: минуле та сучасне / О. Л. Бигич // Законодавство України: проблеми та перспективи розвитку. - К., 2002. - Вип.2. - С.31-34.
3. Голяк Л.В. Порівняльне правознавство: Курс лекцій / Л.В.Голяк, А.С. Мацько, О.В.Тюріна. - К.: МАУП, 2004. - 200с.
4. Егоров, А. В. К истории понятия сравнительного правоведения / А. В. Егоров // Г осударство и право. - 2009. - № 3. - С. 91-96.
5. Каменський, Д. Порівняльно-правові дослідження принципу верховенства права: актуальність та перспективні напрямки / Д. Каменський // Українське право. - 2006. - № 1. - С. 336-342.
6. Кресін, О. Розвиток методології порівняльного правознавства: історичний аспект / О. Кресін // Право України. - 2006. - № 2. - С.128-130.
7. Львова, О. Л. Міжнародне право як об'єкт порівняльного правознавства / О. Л. Львова // Часопис Київського університету права. - 2007. - № 3. - С. 13-18.
8. Петришин О. В. Порівняльне правознавство у таблицях : навч. посіб. для юрид. вищ. навч. закл. і ф-тів / авт.-уклад.: О. В. Петришин, О. В. Зінченко, Д. В. Лук’янов, С. П. Погребняк. – Х. : Право, 2016. – 164 с.
9. **Виникнення та розвиток порівняльного правознавства**

Порівняльне правознавство, як самостійний напрямок наукових досліджень юридичних явищ, пройшло довгий шлях свого становлення. Умовно можна виділити шість основних етапів його формування і розвитку. Перший – окремі спроби зіставлення різних правових утворень, що відбувалися вже з часів античності, другий – використання порівняльно-правових досліджень в історії права, третій – застосування порівняльно-правового методу як інструменту законотворчості, зокрема кодифікації, четвертий – вивчення різних правових систем з метою пізнання самого феномену права та тенденцій його розвитку, п’ятий - формулювання теорії порівняльного правознавства, визначення його цілей, функцій, методики дослідження, шостий – формування порівняльного правознавства як самостійної юридичної науки.

Найдавніші порівняльно-правові дослідження відносяться ще до часів Стародавньої Греції. Вони пов'язані з особливим інтересом старогрецьких мислителів до форм політико-правового устрою античної держави. В своїх «Законах» Платон порівнює закони різних грецьких полісів і на підставі цього порівняння пропонує конструкцію ідеальної держави. В основі «Політики» Аристотеля також лежать дослідження 153 конституцій грецьких і варварських міст. Ця робота, філософська за своїм характером, базується на порівняльно-правовому фундаменті.

За часів домінування Римського права порівняльно-правових досліджень майже не спостерігається. Мають місце лише окремі посилання на деякі норми інших народів, але й те - лише з метою продемонструвати їхню недосконалість. Для римських юристів перевага їх права і державного устрою була такою очевидною, що право інших народів вони оцінювали дуже низько.

Атмосфера середньовіччя, коли авторитетом у вчених-юристів користувалося лише канонічне і римське право, також не сприяла розповсюдженню порівняльно-правових ідей.

Перелом у сприйнятті порівняльно-правових досліджень настає у XVII – XVIII століттях. Два великі мислителі XVII століття – Бекон в Англії і Лейбниць в Німеччині – гаряче пропагували порівняльне правознавство, хоча самі не використовували його. Бекон в своїй роботі «Про гідність і приріст наук» (1623) наполягав на тому, що для встановлення істинної цінності національного права юрист має вийти за його межі, оскільки власне право не може служити критерієм оцінки себе самого. Лейбниць, навпаки, пропагував порівняльне правознавство з погляду універсалізму права.

Послідовники ідеї природного права (Гроцій, Пуфендорф, Монтеск’є та ін.) стали використовувати порівняльно-правовий метод з метою емпіричного обґрунтування своїх поглядів. Наприклад, Монтеск’є в своїх працях «Роздуми про причини величі і падіння римлян» (1734 р.), «Про дух законів» (1750 р.) аналізує і порівнює державні системи минулого і свого часу. Зокрема, він досліджує державний устрій Афін, розглядає процес здійснення влади в різних монархічних державах. Це дозволяє йому зробити висновок, що більшість стародавніх республік мала один суттєвий недолік: народ мав право ухвалювати рішення у сфері виконавчої діяльності, до чого він нездібний. Участь народу, на його думку, повинна бути обмежена обранням представників.

Можна сказати, що досягненням епохи Просвітництва став не стільки намір систематично використовувати порівняльне право, скільки визнання теоретичної цінності самого порівняльного методу. Як самостійна наука юридична компаративістика виникає лише у другій половині ХІХ століття. Її становленню сприяє інтернаціоналізація економіки, розвиток міжнародних відносин, торгівельних зв’язків тощо. Центрами порівняльно-правових досліджень стають Німеччина і Франція. Так, перше у світі спеціалізоване видання – «Критичний журнал юридичної науки і законодавства за кордоном» – вийшло у 1829 році у Німеччині. В 1831 році в Коллеж де Франс була створена кафедра порівняльного правознавства, а у 1846 році на юридичному факультеті Паризького університету з’явилася кафедра порівняльного кримінального права.

В Англії розвиток порівняльного правознавства у ХІХ столітті був обумовлений тим, що Таємна Рада, як вища судова інстанція Британської імперії, була вимушена застосовувати право різних країн. В зв'язку з цим виникла необхідність ознайомлення з системами іноземного права. Задоволенню цієї потреби служила робота Бурга «Коментарі до колоніальних і іноземних законів самим по собі і про те, що стосується їх конфліктів між собою і з правом Англії» (1838). Робота Бурга виконувала потрійну задачу: по-перше, дати всеосяжну картину правопорядків і джерел права, діючих на території Британської імперії; по-друге, провести порівняльно-правове дослідження сімейного права, особистих прав, права власності та спадкового права; по-третє, викласти колізійне право в різних галузях. Ця робота хоча і була створена для задоволення потреб Таємної Ради, але завдяки багатству матеріалу і ретельності його обробки використовувалась багатьма як підручник порівняльного приватного права.

Порівняльне правознавство в його нинішньому вигляді сформувалося під впливом двох абсолютно різних течій: залучення іноземного права при створенні нових національних законів (законодавчого порівняльного правознавства); порівняльного аналізу різних правопорядків з метою краще вивчити сам феномен права (науково-теоретичного правознавства).

Перший напрямок порівняльно-правових досліджень пов’язаний з необхідністю вивчення законів і кодексів інших держав задля використання позитивного іноземного досвіду, а також з метою подолання протиріч між нормами права різних держав. Першість тут належить Франції, де у 1869 році було створено Товариство порівняльного законодавства. Вказане Товариство розпочало видання «Міжнародного журналу порівняльного права», який друкується і сьогодні.

Новий період розвитку порівняльного правознавства пов’язаний з І Міжнародним конгресом порівняльного права, який відбувся в Парижі у 1900 році. На цьому конгресі було сформульовано основні поняття і категорії порівняльного правознавства, визначені його цілі і завдання, поставлені питання його предмету й методу.

До Другої світової війни в різних країнах було створено велику кількість інститутів і центрів з різними назвами, спочатку в Європі (Інститут з порівняльного правознавства, Мюнхен, 1916 р.; Інститут порівняльного права, Париж, 1932 р.), а потім в Латинській Америці (Кордова, 1925 р.; Мехіко, 1940 р.).

В 1924 році була створена Міжнародна академія порівняльного права, основна заслуга якої полягала, перш за все, в періодичному проведенні міжнародних конгресів з порівняльного правознавства. В 1926 році під егідою Ліги націй створено Міжнародний інститут по уніфікації приватного права (ЮНІДРУА) в Римі, значення якого для порівняльного правознавства важко переоцінити. Даний етап розвитку компаративістики цікавий тим, що в ці часи вдалося подолати стару аксіому порівняльного правознавства, згідно з якою порівнянню підлягають лише правопорядки, схожі і концептуально, і по структурі. Іншими словами, раніше вважалося, що порівнювати можна лише право країн, що відносяться або до романо-германського типу, або до загального права. Наприклад, відомий німецький вчений Г. Еллінек був переконаний, що неможливо створити загальне порівняльне правознавство, оскільки порівнянню підлягають лише правові системи держав, що виросли на спільному історичному підґрунті. В 20-30 роки ХХ століття, завдяки зусиллям вчених з обох берегів Атлантичного океану, починають виникати мости між континентальним та англо-американським правом.

Після другої світової війни розпочинається новий етап розвитку порівняльного правознавства, що віддзеркалив прагнення народів до кращого взаєморозуміння. Компаративістика розглядається як засіб зближення народів та пізнання юридичного життя сучасного світу. На даному етапі мова йде про відокремлення порівняльного правознавства в самостійну юридичну науку. Дослідження таких авторів, як Г. Шнітцер, К. Цвайгерт, Р. Давид суттєво розширюють уявлення про можливості і завдання порівняльно-правових досліджень у сучасному світі.

Наприкінці ХІХ та початку ХХ ст. ст. російські вчені (М. Ковалевський, Б. Чичерин, М. Коркунов, П. Новгородцев, Б. Кістяківський та ін.) в своїх роботах досить широко аналізували різні політико-правові ідеї і концепції, оцінювали тенденції державно-правового розвитку, порівнювали окремі галузі законодавства і правові інститути різних держав.

Поворот у порівняльному правознавстві відбувається з перемогою радянської влади, коли нова ідеологія стає основою формування і розвитку соціалістичного права. Повний розрив з ідеями, принципами і нормами «буржуазного права» привів юристів – учених і практиків – до відходу від позитивного аналізу зарубіжних правових систем. Продовженням цієї лінії був курс комуністичної партії і держави на гостро негативне ставлення до іноземного права. Об'єктивне порівняльно-правове вивчення було замінено в юридичній науці і пропаганді в основному критичною оцінкою буржуазних правових систем.

Політичні зміни, що відбулися наприкінці 80-х років ХХ століття, активізували порівняльно-правові дослідження. Політичне і економічне зближення постсоціалістичних країн з іноземними державами дало могутній поштовх до відкритості правових систем і їх широкого взаємовпливу. Правда, на перших порах такий взаємовплив обмежувався переважно копіюванням і механічним запозиченням окремих інститутів і норм, характерних для розвинутих західних правових систем, які не завжди спрацьовували на новому підґрунті. Тому досить актуальним сьогодні є аналітичний підхід до юридичних конструкцій і правових рішень, які пропонується впроваджувати у правову систему України в якості передового закордонного досвіду.

Актуальність порівняльно-правових досліджень в сучасній Україні обумовлена наступними чинниками:

* перехід до нової суспільної та правової ідеології;
* реформування правової системи України;
* розвиток і зміцнення міжнародних зв’язків України;
* визнання міжнародних договорів, ратифікованих Верховною Радою, складовою національного законодавства України;
* намагання України стати повноправним членом Європейської та загальносвітової спільноти.

1. **Поняття, предмет та об’єкти порівняльного правознавства**

Відносно сутності порівняльного правознавства в юридичній науці немає одностайності. З цього приводу існує декілька точок зору:

Порівняльне правознавство є методом наукового дослідження, який дозволяє встановити подібність, схожість або відмінність тих чи інших явищ правової дійсності.

Порівняльне правознавство є самостійною юридичною наукою, яка має свій предмет, метод, структуру, термінологію, категоріальний апарат та займає окреме місце у системі юридичних знань і юридичної освіти.

Компромісний підхід, згідно з яким порівняльне правознавство може розглядатись і як наука, і як метод. Якщо йдеться про питання «високого рівня абстракції» (наприклад, порівняльно-правовий аналіз правових систем, їх групування у правові сім’ї) – то це самостійна наука, якщо ж порівнюються окремі норми чи інститути – то це особливий науковий метод, який може застосовуватися різними юридичними науками.

Оцінюючи сутність та значення порівняльного правознавства на сучасному етапі, слід констатувати, що воно є цілком сформованою юридичною наукою і навчальною дисципліною. В світі необхідності вирішення глобальних світових проблем сучасності порівняння правових систем, аналіз шляхів зближення національних законодавств набуває все більшого значення. Разом з тим, порівняльно-правові дослідження мають неабияке значення і для інших юридичних наук. В межах конституційного, адміністративного, кримінального, екологічного та інших галузей права широко використовуються знання, здобуті методом порівняння національного та права інших держав. Досить значне місце порівняння різних правових систем посідає і в загальній теорії держави і права. Отже, на нашу думку, третій підхід до визначення сутності порівняльного правознавства є найбільш правильним.

Якщо говорити про порівняльне правознавство або юридичну компаративістику (від лат. «comparativus» – порівняльний) як про науку, то слід визначити її як комплексну галузь знань, що досліджує різні правові системи з метою теоретичного аналізу подібностей та відмінностей між ними і визначення на цій основі характеру, тенденцій і перспектив їхнього розвитку.

Предмет порівняльного правознавства складають загальні і специфічні закономірності виникнення, розвитку та функціонування правових систем , а також правових форм та напрямків діяльності держав світу в їхньому порівняльному пізнанні.

Враховуючи мету, напрямки та предмет дослідження, в юридичній літературі пропонується структурувати порівняльне правознавство таким чином:

1. «Вертикальне» та «горизонтальне» порівняльне правознавство. Перше досліджує правові системи ретроспективно, у процесі їхнього історичного розвитку; друге акцентує увагу на загальних та особливих рисах різних правових систем, взятих статично (так звана догматична компаративістика).

2. «Загальне» та «спеціальне» порівняльне правознавство. Загальна компаративістика розглядає правові системи в цілому, а спеціальна – їхні окремі компоненти. В зв’язку з цим мова може йти про порівняльну цивілістику, порівняльну адміністративістику тощо.

3. Порівняльне правознавство «у сфері приватного права» (дослідження цивільно-правових, сімейних, спадкових відносин) та «у сфері публічного права» (дослідження механізму держави, правового статусу особи, виборчого права тощо).

Оскільки в нашому курсі ми розглядаємо порівняльне правознавство як складову частину Загальна частина, в якій розглядаються питання становлення самої компаративістики, її предмет, метод, а також класифікація правових систем сучасності, загальні закономірності їх виникнення, розвитку, функціонування, зближення та взаємовпливу;

Особлива частина, яка розкриває особливості правотворчості, систематизації юридичних джерел, тлумачення та застосування норм права в різних типах правових систем (правових сім’ях);

Спеціальна частина, присвячена дослідженню особливостей юридичної освіти, судового та поліцейського права в країнах, що належать до різних типів правових систем.

Поряд з предметом слід розрізняти об’єкти порівняльного правознавства.

Об’єкти порівняльного правознавства – це ті загальноправові явища і процеси, що потребують аналізу та оцінки в процесі розкриття загальних та особливих рис існуючих правових систем.

Основними об’єктами порівняльного правознавства є:

* правова дійсність або правова реальність – це найбільш широкий та загальний об’єкт, який включає в себе стан правового життя та процеси розвитку іноземних держав, їхньої правової політики, правозабезпечуючих інститутів – органів юстиції, судів, прокуратури, адвокатури, органів внутрішніх справ тощо;
* правова сім’я – тобто сукупність національних правових систем держав, які мають спільні риси, що проявляються в єдності закономірностей і тенденцій розвитку, домінуванні певних форм (джерел) і принципів права, правових категорій і понять, схожості організації правових установ тощо;
* правові системи окремих держав. На відміну від правових сімей, які є штучними утвореннями, узагальнюючими теоретичними моделями, національна правова система є конкретно-історичним, реально існуючим правовим феноменом. Це є один з найважливіших об’єктів порівняльного правознавства;
* правові вчення, концепції та погляди, які дозволяють встановити глибинні, світоглядні відмінності правових систем через аналіз національної правосвідомості та правової культури. Відомо, що в світі існують загальновизнані концепції держави, влади, права - верховенство права, закону, правової держави, розподілу влад, пріоритету прав людини і громадянина, презумпції невинності та ін. Їх основні положення в різних країнах служать свого роду загальною теоретичною платформою для вчених і політиків, які їх розділяють і реалізують в житті. Та все ж не можна не враховувати модифікацій загальних теорій, які є в різних країнах, – вони по-різному впливають на побудову і діяльність держави і його органів, на систему права і законодавства, на правозастосування. Ще більш специфічними є наукові концепції вчених-юристів, які розрізняються часом дуже помітно не тільки усередині країни, але і при їх більш широкому порівнянні;
* національне законодавство є одним з найпоширеніших об’єктів порівняльно-правових досліджень, оскільки воно дозволяє дослідити як загальні принципи побудови та тенденції розвитку законодавчих систем, так і особливості окремих галузей в різних країнах. Для того, щоб визначити загальні та особливі риси конституційного, цивільного, адміністративного, кримінального та інших сучасних галузей права, необхідно перш за все звернутись до відповідних національних законів та інших нормативно-правових актів;
* правові інститути – комплекси правових норм, що регулюють однорідні суспільні відносини. Інститути договорів, правосуб’єктності, відповідальності, виборів – лише деякі приклади з цієї області;
* правові норми. Їх дослідження стикається на практиці з численними ускладненнями, пов’язаними з тим, що в різних правових системах існують не співпадаючі класифікації та структурні елементи правових норм, різні способи їх викладення в юридичних джерелах тощо. Але оскільки норми права є первинними елементами системи права, без їхнього дослідження у порівняльному правознавстві не обійтись;
* юридична техніка, тобто система прийомів і правил формулювання, закріплення, систематизації, тлумачення та реалізації нормативних приписів.

Цей перелік об’єктів порівняльного правознавства не є вичерпним, оскільки конкретні цілі порівняльно-правового аналізу можуть вимагати дослідження і інших явищ (історичних пам’ятників права, правової поведінки суб’єктів права, діяльності окремих органів та інституцій, юридичної освіти тощо).

1. **Функції порівняльного правознавства**

Функції порівняльного правознавства можна розподілити на дві групи:

теоретичні функції, що забезпечують розвиток та якісний приріст знання та прагматичні функції, спрямовані на вирішення завдань юридичної практики.

До теоретичних функцій слід віднести наступні:

1. Пізнавальна

(Орієнтація на глибоке вивчення правових явищ, на здобуття і розширення наукових знань про правові системи сучасності, механізми забезпечення права Інформативна Отримання матеріалів про розвиток і функціонування зарубіжних правових систем, державних інститутів, про їх взаємозв’язки, тенденції правового розвитку у регіональному та світовому масштабах.)

1. Аналітична

(Виявлення коренів, витоків правових явищ у зарубіжних правових системах. )

1. Інтегративна

(Визначається курсом держав, міжнародних об’єднань і спрямовується на гармонізацію і зближення національних законодавства.)

1. Евристична

(Пізнання закономірностей виникнення, функціонування і розвитку правових систем.)

1. Наукового передбачення

( Наукове прогнозування шляхів подальшого розвитку правових систем сучасності, зокрема, зумовленого глобалізаційним процесом їх зближення.)

1. Методологічна

(Створення теорії порівняльного методу, яким активно користуються інші юридичні науки.)

1. Допомоги практиці

(Підготовка науково обґрунтованої, об’єктивної та повної інформації про іноземні правові системи, довідкових матеріалів, інформаційних оглядів іноземного законодавства.)

До прагматичних функцій відносяться такі:

1) Функція сприяння законотворчості.

Правила сучасної нормотворчої діяльності вимагають ретельної розробки текстів нормативно-правових актів з урахуванням не тільки місцевого, але й регіонального та загальносвітового досвіду регулювання відповідних суспільних відносин. Дослідження вчених-компаративістів дозволяють отримати необхідну інформацію з цього приводу та зробити висновки стосовно прийнятності або недоцільності використання правових моделей, розроблених в інших державах, передбачити наслідки їх впровадження у національне законодавство.

2) Функція забезпечення належного тлумачення законодавства.

В першу чергу, це стосується тлумачення міжнародних договорів та актів міжнародних організацій, які застосовуються на території відповідної держави. Для того, щоб встановити дійсний зміст деяких положень вказаних джерел права, необхідно звернутися до міжнародного досвіду чи досвіду тих країн, де вже склалася відповідна практика. Це ж стосується й тих випадків, коли окремі норми права чи правові інститути запозичуються з інших правових систем.

3) Функція сприяння правозастосовчій практиці.

Компаративістика, серед іншого, досліджує моделі запобігання і регулювання соціальних конфліктів, вона має справу з більш широким колом типових рішень, ніж національно замкнута правова наука. Досвід, накопичений в різних правових системах світу, розширює і збагачує вибір оптимального рішення конкретної справи в даних конкретних умовах місця і часу.

4) Інтеграційна функція.

Порівняльно-правові дослідження допомагають вирішувати такі завдання, як уніфікація й оптимізація розвитку національних правових систем, гармонізація і зближення національних законодавств тощо. Вчені-компаративісти, аналізуючи національні відмінності засобів правового регулювання та враховуючи потреби міжнародної практики, здатні запропонувати можливі засоби подолання існуючих протиріч між законодавством різних країн.

5) Освітньо-педагогічна функція.

Юридична освіта не може вважатися повноцінною без отримання знань про існуючі в світі правові системи, про особливості їх виникнення, побудови та функціонування. Останні роки спостерігається небувала інтернаціоналізація правового життя, що супроводжується подоланням національної ізольованості. В цих умовах роль інформації про юридичні процеси, що відбуваються в різних частинах світу, важко переоцінити. Порівняльне правознавство розширює і збагачує знання студента-юриста; він вчиться поважати правову культуру інших народів, поглиблює розуміння власного права, починає розуміти, як використовувати критичні ідеї для поліпшення правових конструкцій, одержує знання про соціальну обумовленість правових норм і глибше вникає в процес формування правових інститутів.

1. **Зв’язок порівняльного правознавства з іншими юридичними науками**

|  |  |
| --- | --- |
| Група наук | Характеристика зв’язку |
| Група теоретико- історичних наук | * Теорія держави і права: двосторонній зв’язок – матеріали, що зібрані компаративістами, використовуються у теорії держави і права для формулювання закономірностей, компаративістика використовує понятійно-категоріальний апарат теорії держави і права.   • Історія держави і права: зв’язок двосторонній – порівняльне правознавство постачає історії держави і права порівняльну методологію, а історія держави і права – історичні знання |
| Група галузевих юридичних наук | * Активне використання досягнень порівняльного правознавства для поглибленого вивчення національного права.   • Спирання компаративістики на досягнення галузевих юридичних наук.  • Створення порівняльних галузевих юридичних наук |
| Міжнародне право | * Зв’язок з міжнародним приватним правом: застосування міжнародного приватного права можливе лише з урахуванням висновків порівняльного правознавства.   • Зв’язок з міжнародним публічним правом: компаративістика надає допомогу міжнародному публічному праву, допомагає при створенні норм міжнародного права |

Зв’язок порівняльного правознавства з соціальними і гуманітарними науками

|  |  |
| --- | --- |
| Наука | Характеристика зв’язку |
| Філософія | * Філософія вивчає загальні закони розвитку природи, суспільства та людського мислення, частково – питання формування й еволюції правових систем.   • Порівняльне правознавство активно використовує методологію та закономірності розвитку правових систем, які вироблені філософією |
| Політологія | * Політологія вивчає державу, право, правову систему у розрізі їхнього зв’язку із політичною системою.   • Порівняльне правознавство вивчає правові системи, які мають тісний зв’язок із політичними системами.  • Взаємно доповнюють одна одну своїми висновками |
| Соціологія | * Соціологія вивчає право та правову систему з точки зору участі у суспільному житті.   • Порівняльне правознавство завдяки результатам соціології досліджує ефективність розвитку правових систем |
| Культурологія | * Культурологія вивчає зразки соціальної поведінки із різних правових систем.   • Порівняльне правознавство узагальнює результати досліджень культурологів |

**Тема №2: Поняття та класифікація правових систем світу**

***Мета:*** навчитись співвідносити поняття тип правових систем та правова сім’я, розуміти відмінності національних та наднаціональних правових систем, правильно розмежовувати критерії класифікації для поділу правових систем на групи

***Ключові слова:*** правова система, правова сім’я, типи правових систем, форма правових систем, міжнародна правова система, правові кола, правовий стиль, материнська правова система

План

1. Походження та зміст терміну «правова система»
2. Класифікація основних правових систем сучасності
3. Місце правової системи України на правовій карті світу
4. Історія формування правової системи України та тенденції сучасності

Рекомендована література:

1. Бехруз, Х. Праворозуміння, розуміння права і правова система / Х. Бехруз // Право України. - 2010. - № 4. - С. 143-147.
2. Дудченко, В. Критерії стилю правових сімей сучасного світу / В. Дудченко // Юридический вестник. - 2006. - № 4. - С. 63-67.
3. Зайчук, О. Правові системи сучасності та тенденції їх розвитку / О. Зайчук, Н. Онищенко // Право України. - 2002. - № 11. - С.23-26.
4. Кагадій, М. Поняття та елементи правової системи / М. Кагадій // Право України. - 2004. - № 12. - С.32-36.
5. Сунєгін, С. О. Правова сім’я та правова система: співвідношення категорій, підходи до вивчення та рівні визначення / С. О. Сунєгін // Держава і право. - 2008. - № 39. - С. 81-86.
6. Сукупність статичних та динамічних елементів як характеристика формування та розвитку правових сімей сучасності / С. О. Сунєгін // Часопис Київського університету права. - 2008. - № 2. - С. 54-58.
7. Хаустова, М. Г. Типологія правових систем / М. Г. Хаустова // Проблеми законності [Текст] : республіканський міжвідомчий науковий збірник / відп. ред. В.Я.Тацій. - Харків, 2007. - вип.85. - С. 3-8
8. **Походження та зміст терміну «правова система»**

Історично склалося так, що в кожній країні діють свої правові звичаї, традиції, юрисдикційні органи, сформувалися особливості правового менталітету, правової культури, що й об'єднується загальним поняттям "правова система". У будь-якій державі правова система детермінована історичними та географічними факторами, є частиною соціальної системи держави. Правова система — поняття складне і багатопланове, вона містить у собі цілий комплекс компонентів, справляє нормативно-організаційний вплив на суспільні відносини. Елементи правової системи об'єднані спільною метою, завданнями, вони виконують деякі загальні функції, що, між іншим, не свідчить про однорідність та ідентичність останніх.

Правова система — це комплекс взаємозалежних і узгоджених юридичних засобів, призначених для регулювання [суспільних відносин](https://uk.wikipedia.org/wiki/%D0%A1%D0%BE%D1%86%D1%96%D0%B0%D0%BB%D1%8C%D0%BD%D1%96_%D0%B2%D1%96%D0%B4%D0%BD%D0%BE%D1%81%D0%B8%D0%BD%D0%B8), а також юридичних явищ, що виникають унаслідок такого регулювання ([правові норми](https://uk.wikipedia.org/wiki/%D0%9D%D0%BE%D1%80%D0%BC%D0%B0_%D0%BF%D1%80%D0%B0%D0%B2%D0%B0), правові принципи, [правосвідомість](https://uk.wikipedia.org/wiki/%D0%9F%D1%80%D0%B0%D0%B2%D0%BE%D1%81%D0%B2%D1%96%D0%B4%D0%BE%D0%BC%D1%96%D1%81%D1%82%D1%8C), [законодавство](https://uk.wikipedia.org/wiki/%D0%97%D0%B0%D0%BA%D0%BE%D0%BD%D0%BE%D0%B4%D0%B0%D0%B2%D1%81%D1%82%D0%B2%D0%BE), [правові відносини](https://uk.wikipedia.org/wiki/%D0%9F%D1%80%D0%B0%D0%B2%D0%BE%D0%B2%D1%96%D0%B4%D0%BD%D0%BE%D1%81%D0%B8%D0%BD%D0%B8) та ін.).В такому значенні йдеться про національну правову систему (наприклад, України), субнаціональну (правова система суб'єкта федерації), наднаціональну (правова система ЄС), релігійну (наприклад, [канонічна](https://uk.wikipedia.org/wiki/%D0%9A%D0%B0%D0%BD%D0%BE%D0%BD%D1%96%D1%87%D0%BD%D0%B5_%D0%BF%D1%80%D0%B0%D0%B2%D0%BE)).

У сучасній юридичній літературі пропонується широкий діапазон вживання категорії «правова система» Ю. Тихомиров вважає, що поняття «правова система» являє собою структуру — інтегрований засіб цілісного юридичного впливу на суспільні відносини. У якості елементів системи він виділяє: по-перше, межу і принципи правового регулювання; по-друге, основні різновиди правових актів та їх об'єднання; по-третє, систематизуючи зв'язки, які забезпечують взаємодію всіх елементів і цілісність системи.

С. Алексєєв назвав таке тлумачення вельми вузьким, відмітивши, що системоутворюючі зв'язки не можна вважати елементом правової системи, а скоріше проявом сутності останньої.

Пізніше Ю. Тихомиров запропонував розглянути дві правові системи: «правову систему, що склалася історично» та «систему законодавства, що являє собою продукт раціональної діяльності, форм нормативного матеріалу».

Це формулювання викликало заперечення М. Матузова, який вважає, що для визначення внутрішньої побудови права або законодавства немає потреби вводити поняття, для цього існують загальноприйняті традиційні категорії — «система права» та «система законодавства», «правова система», яких цілком досить, щоб відобразити сутність зазначених явищ, у тому числі з позиції системного підходу.

Правова система є частиною суспільної системи і тісно пов'язана з явищами і процесами, які відбуваються у сфері економіки, політики, культури, ідеології. Безумовно, правова система не є явищем, якому притаманні риси автономності, сталості, нормативності. Отже, вона не може не взаємодіяти з такими феноменами суспільного життя, як економічна, політична, моральна та інші системи.

У чому ж полягає суть цієї взаємодії? Усі суспільні відносини, створені у сферах політики, економіки, науки, культури, освіти та ін., є об'єктом регулювання і охорони правової системи. Але тут простежується і зворотний зв'язок — сама правова система формується, розвивається і функціонує під впливом цих відносин.

Політична система — сукупність різноманітних органів, інститутів, установ, за допомогою яких здійснюється влада і керівництво державними, суспільними справами. Вона поєднує в собі саму державу, політичні партії і суспільні об'єднання, соціальні групи, профспілки, трудові колективи. Мета правової системи — забезпечити виконання державою та її органами поставлених перед суспільством завдань, слугувати проведенню державної політики в життя. Правове регулювання політичних відносин здійснюється за допомогою правових норм, головним чином конституційних, які регламентують діяльність суб'єктів політичної системи (індивідуальних і колективних) як учасників вказаних відносин (закріплює політичні права громадян, гарантує їх реалізацію тощо).

Основи політичної будови України закріплені в Конституції. Діяльність державних органів, суспільних і політичних об'єднань, а також трудових колективів теж перебуває у сфері діяльності права.

Таким чином, ефективність дії політичної системи не в останню чергу забезпечується за допомогою узгодженості дій усіх елементів цієї системи, яка в свою чергу досягається за допомогою правових засобів.

Правова система взаємозалежна і взаємодіюча з економічною системою. Безпосередній вплив на економічні відносини здійснюється такими елементами правової системи, як законодавство і практика його застосування. «Економічні відносини — досить чутливий організм, що одразу реагує на будь-які його правові форми». Правова система покликана стабілізувати економічні відносини, дисциплінувати учасників господарської діяльності, сприяти пошуку в лабіринті економічних механізмів такі, які можуть допомогти економіці подолати кризові явища і піднести її на якісно новий рівень. Від якості нормативних актів, що регулюють відносини у сфері економіки, від їх сучасності та доцільності залежить досягнення поставленої мети, перетворення господарського механізму на ефективну і гнучку систему управління.

Правова система тісно пов'язана з культурою. Результатом їх взаємодії є правова культура, яка являє собою систему встановлених поглядів, уявлень, що визначають поведінку і діяльність людей у правовій сфері.

Нині помітно зростає роль культурного чинника у житті українського суспільства. На цьому тлі чітко виділяється необхідність розширення спектра дії правової культури: підвищення вимог до діяльності законотворчих, правозастосовчих та правоохоронних органів, поліпшення якості законодавчих актів та необхідності постійного інформування населення про новації у праві. Право, як зазначив В. Синюков, — різновид духовної творчості народу. Просто його «сприймати» неможливо. Це веде до поверхового прикрашання законодавства без належного впливу на правосвідомість населення та посадових осіб. Українська правова система передусім повинна втілювати вітчизняні культурні цінності.

Правова культура — це загальний стан «юридичних справ» у суспільстві, тобто стан законодавства і роботи суду, всіх правоохоронних органів, правосвідомості всього населення країни. Стан усього того, що виражає рівень розвитку права і правосвідомості, їх місце у житті суспільства, рівень засвоєння правових цінностей та їх реалізацію на практиці.

Одним із показників правової культури є правова вихованість кожної людини, тобто належний, високий рівень правової свідомості, що знаходить свій прояв не тільки у дотриманні законів, а й у правовій активності, у повному й ефективному використанні правових засобів у практичній діяльності, намаганні в будь-якій справі утвердити правові засади як вищі цінності цивілізації.

Правова культура — явище більш глибоке, ніж просто належний рівень правосвідомості. Головне у правовій культурі високий розвиток усієї правової системи, гідне місце права в житті суспільства, здійснення його верховенства.

Правова система взаємопов'язана з системою моралі. Найбільш яскраво це відображено у співвідношенні моральних і правових норм, які невід'ємно пов'язані між собою відображають залежність людини від суспільства. Право має моральне обґрунтування, виходячи з морального досвіду, і знаходить своє вираження у свідомості людей.

Правова ідеологія, що охоплюється поняттям «правова система», являє собою активну частину правосвідомості.

Правосвідомість — це ставлення людей до права. Позитивне право як критерій правомірності поведінки діє завжди у певному середовищі — економічному, політичному, моральному. Суттєве значення має тут суб'єктивно-психічне середовище, що відбиває ставлення людей до права.

Квінтесенцією правосвідомості є усвідомлення людьми цінностей права і одночасно уявлення про чинне позитивне право, про те, наскільки воно відповідає вимогам розуму і справедливості, правовим цінностям та ідеалам.

Всі різновиди правосвідомості (наукова, професійна, побутова, масова, групова, індивідуальна) впливають на досконалість законодавства, ефективність роботи суду, всіх правоохоронних органів; на те, наскільки громадяни дотримуються законодавства, які саме вони висувають правові вимоги.

Серед видів і форм правосвідомості виділяють правову ідеологію — активну частину правосвідомості, що безпосередньо впливає на законодавство, юридичну практику і, отже, входить до національної правової системи країни.

Правову систему загалом можна розглядати як певну нормативну основу всіх інших соціальних систем: політичної, економічної, культурної тощо, бо багато з її елементів (але ж, звичайно, не всі) мають нормативний характер і слугують загальними орієнтирами для відповідних видів діяльності. Зрозуміло, ступінь нормативності у різних правових явищах різний.

Крім того, правова система слугує сильним стабілізуючим чинником суспільного життя, вона охороняє, закріплює і захищає інтереси держави, суспільства, громадян. Д. Керимов зазначає, що правова система може бути визнана замкнутою тільки відносно, оскільки визначається соціально-економічною системою в цілому, залежить від неї та розвивається разом з нею. Правова система має внутрішньосистемні та міжсистемні зв'язки як прямого, так і зворотного напряму: вона закріплює економічні, політичні і соціальні системи, впливає на них за допомогою своєї загальнообов'язкової нормативно-регулюючої властивості, деякою мірою направляє їх рух, зміни і розвиток. Будучи пов'язаною з іншими частинами суспільної системи багатосторонніми зв'язками, правова система одночасно має спільні риси з політичною, культурною та іншими системами. Всі вони визначаються економічними, культурними та іншими факторами, мають ряд загальних принципів та цілей. Хоча специфічність правової системи проявляється у тому, що саме вона, відображаючи нормативну основу інших основ, впливає на існуючі суспільні відносини, забезпечує їх стійкість та стабільність, гарантує від порушень.

**2. Класифікація основних правових систем сучасності**

Правова система кожної держави має свою специфіку, структуру, мету, формується у визначений історичний час, у конкретному регіоні, характеризується визначеними національними особливостями, складається у суспільствах з різними віруваннями, має особливий характер, різні види джерел права.

Можна класифікувати правові системи за різними критеріями: юридичними, економічними, географічними, етнографічними, ідеологічними тощо. Співвідношення цих критеріїв у різних державах різне.

Правова система конкретного суспільства, що відображає його соціально-економічну, політичну і культурну своєрідність, являє собою національну правову систему. Вона визначає цілісність даної правової системи, відображає єдність суспільства і є одним із виявів державного суверенітету держави.

Вивченням особливостей формування і функціонування правових систем різних держав, виявленням у них спільного і специфічного займається порівняльне правознавство. Метод порівняння дає змогу на основі подібних юридичних ознак (структура права, джерела, провідні інститути і галузі, правова культура та традиції) згрупувати правові системи сучасності в нову категорію «правова сім'я». Вперше цей термін був введений у юридичний вжиток французьким компаративістом Рене Давидом, який багато років займався дослідженням правових систем сучасності.

Р.Давид пропонує два рівноправні критерії, за допомогою яких відбувається класифікація правових систем:

* юридична техніка, якою користуються юристи тієї чи іншої країни, вивчаючи і практикуючи право;
* однакові філософські, політичні й економічні принципи.

На підставі цих критеріїв Р. Давид висунув ідею трихотомії — виокремлення трьох правових сімей (романо-германської, англосаксонської, соціалістичної), до яких примикає весь інший юридичний світ, що охоплює 4/5 планети за назвою «релігійні і традиційні системи».

Своєрідною видається позиція В. Синюкова, який пропонує таку класифікацію:

1. сім'я загального права (історично створена в Англії у X—XIII ст.);

2. романо-германська правова сім'я (історичні корені якої сягають римського права, І ст. до н.е. — VI ст. н.е.);

3. традиційні (Японія, ряд держав Африки та ін.) і релігійні правові сім'ї (мусульманське право, індуське право);

4. слов'янська правова сім'я.

До слов'янської правової сім'ї він включає групу російського права (Україна, Білорусь, Болгарія, нова Югославія). Причому російська правова система виділяється ним як провідний елемент слов'янської правової сім'ї, на основі її самобутності, обумовленої не тільки техніко-юридичними, формальними ознаками, а й глибокими соціальними, культурними, державними починаннями життя слов'янських народів.

Коли правові системи, об'єднані спільністю історичного формування, структурою права, та іншими важливими критеріями, формують сукупність,- то утворюється правова сім'я.

1. Романо-германська сім'я (континентальна )

Характерними рисами її є:

* домінування нормативно-правового акта як [джерела права](https://uk.wikipedia.org/wiki/%D0%94%D0%B6%D0%B5%D1%80%D0%B5%D0%BB%D0%BE) (форма);
* поділ [системи права](https://uk.wikipedia.org/wiki/%D0%A1%D0%B8%D1%81%D1%82%D0%B5%D0%BC%D0%B0_%D0%BF%D1%80%D0%B0%D0%B2%D0%B0) на публічне та приватне право;
* диференціація та [кодифікація](https://uk.wikipedia.org/wiki/%D0%9A%D0%BE%D0%B4%D0%B8%D1%84%D1%96%D0%BA%D0%B0%D1%86%D1%96%D1%8F) галузей права;
* нормативність права, розгляд норм права як загального правила поведінки, встановленого законодавцем.

Правові системи, що належать до цієї сім'ї:

* романська група правових систем (Італія, Франція, Іспанія та ін.);
* германська група (Німеччина, Австрія та ін.);
* [скандинавська група](https://uk.wikipedia.org/wiki/%D0%9F%D1%80%D0%B0%D0%B2%D0%BE%D0%B2%D1%96_%D1%81%D0%B8%D1%81%D1%82%D0%B5%D0%BC%D0%B8_%D1%81%D0%BA%D0%B0%D0%BD%D0%B4%D0%B8%D0%BD%D0%B0%D0%B2%D1%81%D1%8C%D0%BA%D0%B8%D1%85_%D0%BA%D1%80%D0%B0%D1%97%D0%BD) (Швеція, Данія, Норвегія, Фінляндія, Ісландія);
* латиноамериканська (Аргентина, Бразилія, Чилі, Парагвай, Уругвай та ін.);
* східно-європейська (Росія, Білорусь, Україна).

2. Англо-американська правова сім'я (система загального права або судово-прецедентна).

Ознаки:

* Відсутність [рецепції римського права](https://uk.wikipedia.org/wiki/%D0%A0%D0%B5%D1%86%D0%B5%D0%BF%D1%86%D1%96%D1%8F_%D1%80%D0%B8%D0%BC%D1%81%D1%8C%D0%BA%D0%BE%D0%B3%D0%BE_%D0%BF%D1%80%D0%B0%D0%B2%D0%B0).
* Суддівський за своєю природою та змістом характер права.
* Розвиток [загального права](https://uk.wikipedia.org/wiki/%D0%97%D0%B0%D0%B3%D0%B0%D0%BB%D1%8C%D0%BD%D0%B5_%D0%BF%D1%80%D0%B0%D0%B2%D0%BE) юристами-практиками.
* Менш абстрактний характер норм, ніж у романо-германському праві.
* Виокремлення в англосаксонському праві прецедентного та [статутного права](https://uk.wikipedia.org/wiki/%D0%A1%D1%82%D0%B0%D1%82%D1%83%D1%82%D0%BD%D0%B5_%D0%BF%D1%80%D0%B0%D0%B2%D0%BE)
* Непоширеність кодификації.

Правові системи, що належать сюди:

* правова система Англії;
* правова система США;
* правові системи країн [Співдружності нації](https://uk.wikipedia.org/wiki/%D0%A1%D0%BF%D1%96%D0%B2%D0%B4%D1%80%D1%83%D0%B6%D0%BD%D1%96%D1%81%D1%82%D1%8C_%D0%BD%D0%B0%D1%86%D1%96%D0%B9).

3. Релігійна правова сім'я:

Характерні риси:

* Нерозривний зв'язок з релігією.
* Персональний характер дії права.
* Часто не визнається принцип формальної рівності прав людини.

Правові системи, що належать до цієї сім'ї:

* [ісламське право](https://uk.wikipedia.org/wiki/%D0%86%D1%81%D0%BB%D0%B0%D0%BC%D1%81%D1%8C%D0%BA%D0%B5_%D0%BF%D1%80%D0%B0%D0%B2%D0%BE) (Саудівська Аравія, Іран, Лівія, Пакистан, Єгипет, Сирія, Мавританія та ін.);
* [канонічне право](https://uk.wikipedia.org/wiki/%D0%9A%D0%B0%D0%BD%D0%BE%D0%BD%D1%96%D1%87%D0%BD%D0%B5_%D0%BF%D1%80%D0%B0%D0%B2%D0%BE) (Ватикан);
* [юдейське право](https://uk.wikipedia.org/wiki/%D0%AE%D0%B4%D0%B5%D0%B9%D1%81%D1%8C%D0%BA%D0%B5_%D0%BF%D1%80%D0%B0%D0%B2%D0%BE) (Ізраїль);
* [індуське право](https://uk.wikipedia.org/wiki/%D0%86%D0%BD%D0%B4%D1%83%D1%81%D1%8C%D0%BA%D0%B5_%D0%BF%D1%80%D0%B0%D0%B2%D0%BE) (Індія, Бірма, Сінгапур, Малайзія).

4. Традиційна (звичаєва) правова сім'я:

Ознаки:

* Домінуюче місце у системі джерел права-звичаїв і [традицій](https://uk.wikipedia.org/wiki/%D0%A2%D1%80%D0%B0%D0%B4%D0%B8%D1%86%D1%96%D1%97), що мають, як правило, неписаний характер.
* Юридична доктрина не відіграє суттєвої ролі в юридичному житті даних суспільств.
* Законодавство та [правовий прецедент](https://uk.wikipedia.org/wiki/%D0%9F%D1%80%D0%B0%D0%B2%D0%BE%D0%B2%D0%B8%D0%B9_%D0%BF%D1%80%D0%B5%D1%86%D0%B5%D0%B4%D0%B5%D0%BD%D1%82) не набувають певного значення як [джерела права](https://uk.wikipedia.org/wiki/%D0%94%D0%B6%D0%B5%D1%80%D0%B5%D0%BB%D0%BE_%D0%BF%D1%80%D0%B0%D0%B2%D0%B0).

До неї належать — японське право, далекосхідне право, звичаєве право окремих держав Азії, Океанії, звичаєве племінне право американських індіанців та африканське звичаєве право.

5. Сім'я соціалістичних правових систем:

До неї відносять національні правові системи сучасних Китаю, Північної Кореї, Куби.

Можливі й інші класифікації правових систем. Ось деякі з них.

1. Чисті правові системи та правові системи змішаного типу («гібридні»).

Правові системи змішаного типу об'єднують правила та інститути, що походять з різних правових систем і взаємодіють між собою. Найбільш яскравими є взаємовідносини західних правових систем і традиційних правових систем, що існують у межах більшості азіатських та африканських правових систем. До змішаних належать, зокрема, правові системи Філіппін, Японії, Шрі Ланкі, Маврикії, Камеруну. Така змішаність відображає, а іноді сприяє проявам справжнього юридичного плюралізму.

2. Розвинуті та нерозвинуті правові системи.

Розвинуті правові системи — це системи, в яких розкрилися, розгорнулись якості писаного права; в них право є утворенням високого інтелектуального порядку, що виступає в суспільному житті як самостійний і сильний соціальний феномен.

Нерозвинуті правові системи — це ті системи, в яких не розкрились, не розгорнулись якості права як самостійного і сильного соціального феномена, що відіграє особливу роль у житті суспільства. Такими системами в сучасному світі є релігійно-традиційні правові системи: основи рішень життєвих ситуацій тут взагалі перебувають поза правом — вони вкорінені у традиції, у релігійні норми, у постулати ідеології.

3. Материнські і дочірні правові системи.

Материнські правові системи — це ті системи, де вперше були створені оригінальні правові рішення і які в подальшому утворили основу певної правової сім'ї.

Дочірні правові системи — це системи, які побудовані за моделлю інших (материнських) правових систем.

Так, материнською є англійська правова система, тоді як правові системи Канади, Австралії, Нової Зеландії, які побудовані за моделлю права Англії, належать до дочірних.

**3.Місце правової системи України на правовій карті світу**

За часів Радянського Союзу правова система Української РСР була складовою частиною правової системи СРСР. Ця система належала до сім'ї соціалістичного права, у зв'язку з чим не існувало жодних труднощів з класифікацією українського права. Після здобуття Україною державної незалежності в 1991 році відбувається формування самостійної української національної правової системи. У її розвитку спостерігаються, зокрема, такі позитивні тенденції, як активне формування основних структурних частин правової системи; приведення у відповідність до міжнародних правових стандартів, перш за все європейських; утвердження принципів правової демократичної держави і громадянського суспільства; поява нових підходів до праворозуміння; створення нових галузей та інститутів права і законодавства. Природно постає питання: до якої правової сім’ї належить сучасна правова система України?

Відповідь на це питання залежить передусім від основного, домінуючого критерію, який покладено в основу класифікації правових систем. Якщо, класифікуючи правові системи, компаративіст робить акцент на панівній правовій культурі та правосвідомості, він повинен погодитися з прибічниками концепції трьох шляхів, визнати самобутність правової системи України і віднести її до слов’янської (євразійської) правової сім’ї.

Проте якщо домінуючим вважати юридичну техніку (структуру джерел права та системи права, особливості способів тлумачення та процесу правозастосування), то більш виваженою є концепція повернення до романо-германського права. Сьогодні не існує суттєвих відмінностей національної правової системи України від континентального права ні за способами створення правових норм, ні за способами їх систематизації, ні за способами їх тлумачення, ні за способами їх використання у правозастосовній практиці. Певний рух зроблений і в напрямку зміни праворозуміння: офіційно визнано ідеї верховенства права, пріоритету прав людини, правової соціальної демократичної держави, поділу права на публічне та приватне, непорушності приватної власності, характерні для європейської правової традиції. Отже, на цій підставі можна зробити висновок про те, що правова система України повертається до романо-германської правової сім’ї.

Втім, сьогодні не можна констатувати, що правова система України є повноправним членом романо-германської сім’ї. Повернення постсоціалістичних країн до романо-германського права відбувається різними темпами. Так, щодо правових систем деяких країн Східної Європи (зокрема, Польщі, Чехії, Угорщини, Словенії) вже сьогодні можна зробити висновок про відсутність перешкод до їх „усиновлення” романо-германським правом. Майбутній вступ цих країн до Європейського Союзу буде символізувати остаточне повернення їх правових систем до романо-германської сім’ї.

Водночас Україна досягла значно менших успіхів у зближенні своєї правової системи з романо-германським правом. Тож сучасна українська правова система є правовою системою перехідного типу, що лише тяжіє до романо-германської правової сім’ї, є своєрідним асоційованим членом цієї сім’ї. Обраний Україною стратегічний напрямок до євроінтеграції дозволяє прогнозувати приєднання її правової системи до сім’ї романо-германського права як повноправного члена після успішного завершення політико-правових реформ. Провідним вектором цих реформ повинне стати наближення української правової культури до європейських зразків: зокрема, утвердження принципів демократії, відповідальності державної влади і зв’язаності її правом, передбачуваності і визначеності державних рішень, незалежності і ефективності судової влади. Можливо, враховуючи певні особливості правових систем країн СНД, в межах романо-германської сім’ї поряд з романською та німецькою групами виникне відокремлена слов’янська (євразійська) група.

**4. Історія формування правової системи України та тенденції сучасності**

В історії України правова система формувалася в періоди становлення державності — Київської Русі, гетьманщини XVII — XVIIIстоліть, УНР, [ЗУНР](http://ua-referat.com/%D0%97%D0%A3%D0%9D%D0%A0), Гетьманату П. Скоропадського початку XX ст., своєрідно — в УРСР. Стабільності в її розвитку не було, оскільки була відсутня незалежна державність в Україні. Розвиток української правової системи в IX — на початку XIX століть, сприйняття нею візантійської культури, духу пізньорим-ського права, а також вплив Литовських статутів, Магдебурзького права та ін. (про що свідчить, наприклад, Кодекс 1743 р. — «Права, за якими судиться малоросійський народ»), дозволяють дійти висновку про її корені у романо-германському типі правової системи. [19]

Більш ніж 70 років історії радянської України дали підставу віднести її правову систему, як і правові системи республік СРСР, до соціалістичного типу. Право радянської України сприйняло романо-германську концепцію правової норми. Закон вважався основним джерелом права. Звичаю і судовій практиці відводилася допоміжна роль. Доктрина не визнавалася джерелом права.

Проте галузі, інститути і [поняття права](http://ua-referat.com/%D0%9F%D0%BE%D0%BD%D1%8F%D1%82%D1%82%D1%8F_%D0%BF%D1%80%D0%B0%D0%B2%D0%B0) розглядалися з позицій домінування публічного права і класового інтересу. Відкидався поділ права на дві підсистеми: приватне і публічне. [Відповідно](http://ua-referat.com/%D0%92%D1%96%D0%B4%D0%BF%D0%BE%D0%B2%D1%96%D0%B4%D1%8C) до тези В.І. Леніна про те, що радянська [держава](http://ua-referat.com/%D0%94%D0%B5%D1%80%D0%B6%D0%B0%D0%B2%D0%B0) не визнає нічого приватного, заборонялися приватна [підприємницька діяльність](http://ua-referat.com/%D0%9F%D1%96%D0%B4%D0%BF%D1%80%D0%B8%D1%94%D0%BC%D0%BD%D0%B8%D1%86%D1%8C%D0%BA%D0%B0_%D0%B4%D1%96%D1%8F%D0%BB%D1%8C%D0%BD%D1%96%D1%81%D1%82%D1%8C), валютні операції, комерційне [посередництво](http://ua-referat.com/%D0%9F%D0%BE%D1%81%D0%B5%D1%80%D0%B5%D0%B4%D0%BD%D0%B8%D1%86%D1%82%D0%B2%D0%BE) та ін. Суворо регламентувалися цивільні договори. Повноваження суб'єктів господарської діяльності обмежувалися плановим веденням економіки, усуспільненням власності, націоналізацією підприємств, банків та ін.

У зв'язку з пануванням марксистсько-ленінської ідеології і партійного (КПРС) диктату [кримінальне](http://ua-referat.com/%D0%9A%D1%80%D0%B8%D0%BC%D1%96%D0%BD%D0%B0%D0%BB) і публічне право передбачало жорсткі санкції за антирадянську агітацію і пропаганду. Відбулася ідеологізація судового провадження. Сформувався обвинувальний ухил при розгляді справ у суді. Затвердився ка-рально-залякувальний режим, який діяв для громадян [відповідно](http://ua-referat.com/%D0%92%D1%96%D0%B4%D0%BF%D0%BE%D0%B2%D1%96%D0%B4%D1%8C) до принципу: дозволено лише те, що не заборонено. Переважало використання імперативних норм права.

Після проголошення незалежності правова система України формується на нових засадах як самостійна (в минулому вона складала частину єдиної правової системи СРСР). Вона звільняється від псевдосоціалістичної (радянської) сутності, яка приглушила її континентально-європейські корені і забарвила їх у класово-ідеологічні тони.

Нині можна говорити про створення фундаменту незалежної правової системи України, значною мірою очищеної від партійно-догматичних нашарувань попереднього періоду. Проте правова система України перебуває у стадії перехідного періоду і зберігає деякі риси соціалістичної системи, із якої вона вийшла. [19,21]

Водночас за період незалежності України закладено правовий фундамент, що дозволяє стверджувати, що вона входить до романо-германського типу правової системи на правах особливого європейського різновиду. Відзначимо, що правові системи, крім спільних ознак, які їх об'єднують в один тип, мають певні відмінності. Вони і утворюють їх своєрідність і неповторність.

Отже, самобутність вітчизняної правової системи зумовлена такими історичними обставинами:

1) генетичним зв'язкам з Руською Правдою. Цей акт, що став першою кодифікацією звичаєвого права Київської Русі, є відправним пунктом вітчизняної правової традиції;

2) впливом польсько-литовського права. Так, на розвиток права впливало надання литовськими і польськими королями та князями українській шляхті, міщанству і духовенству, а пізніше козацтву "привілеїв" на права та вольності;

3) дією Магдебурзького права на території України (ХШ-XVIII ст.), яке є одним із найбільш відомих систем міського права;

4) державно-правовим досвідом періоду Гетьманщини (Війська Запорізького), який був утілений у політичних програмах гетьманів та їх державотворчій практиці. Важливими для цієї сфери були "пакти й Конституції законів та вольностей Війська Запорізького" Пилипа Орлика 1710 р.;

5) перебуванням українських земель протягом XVIII-XX ст. у складі різних державних утворень (Російська імперія, Австро-Угорщина, Польща та ін.), завдяки чому українська правова система зазнала впливу різних правових традицій та правових систем;

6) державно-правовим досвідом періоду української революції (1917-1921 рр.), який втілено у правових актах Центральної Ради, УНР, ЗУНР, української держави гетьмана П. Скоропадського, Директорії, УСРР;

7) існуванням Української РСР у складі Радянського Союзу, що дало підставу для віднесення українського права до правових систем соціалістичного типу;

8) формуванням правової системи незалежної України. Умови для її створення з'явилися після проголошення Декларації про державний суверенітет 1990 р. і Акта про незалежність України 1991 р. Важливе значення для формування незалежної правової системи мало прийняття у 1996 р. Конституції України, яка зафіксувала правові засади її подальшого економічного, політичного та соціально-культурного розвитку, накреслила основні шляхи реформування її правової системи.

Особливими рисами сучасної правової системи України є;

1) тяжіння до романо-германської правової сім'ї, що зумовлює наявність таких притаманних цій сім'ї рис, як домінування нормативно-правових актів у системі джерел права, кодифікація, поділ права на приватне і публічне та ін.;

2) перехідний тип, що обумовлений соціалістичним минулим України і офіційно проголошеним курсом на демократичну, правову державність, верховенство права;

3) євроінтеграційний вектор розвитку, що зумовлює зближення національного права України з європейським правом. У 1995 р. Україна стала членом Ради Європи, взяла на себе зобов'язання щодо реформування правової системи і впровадження європейських стандартів. Значний вплив на національну правову систему справляє сприйняття практики Європейського суду з прав людини. Крім того, починаючи з 90-х рр. XX ст. відбувається адаптація законодавства України до законодавства Європейського Союзу.

**Тема №3: Загальна характеристика романо-германської правової сім’ї**

***Мета:*** дослідити витоки та історію формування романо-германської правової системи, структурні особливості романо-германської системи права, джерела романо-германського типу правової системи

***Ключові слова:*** Романо-германська правова сім'я, кодифікація, публічне право, приватне право, канонічне право, рецепції.

План

1. Поняття романо-германського типу правової системи.
2. Формування романо-германського типу правової системи
3. Система права та її ознаки
4. Джерела права. Кодифікація
5. **Поняття романо-германського типу правової системи.**

Романо-германська правова система сформувалася в континентальній Європі, тут й тепер її головний центр. Незважаючи на те, що внаслідок експансії й рецепції численні неєвропейські країни приєдналися до цієї системи чи запозичили в неї окремі елементи.

До романо-германської родини відносяться правові системи, що виникли спочатку в континентальній Європі на основі давньоримського права, а також канонічних й місцевих правових звичаїв. Вони продовжують римське право, є результатом його еволюції й пристосування до нових умов. Пануюча роль таким системах належить законові і у першу чергу кодексам.

Історія виникнення й розвитку континентальної правової системи досить тривала. Вона склалася на основі вивчення римського права в італійських, французьких й німецьких університетах, що створили в XII-XVI ст. на базі Зводу законів Юстиніана загальну для багатьох європейських країн юридичну науку. Головна роль належала Болонському університетові в Італії. Кодификація Юстиніана був викладена просто, на мові, якою користувалися й церковники, й вчені, — на латині.

Вивченню романо-германської правової системи приділили увагу такі дослідники як Богачова Л. Л., Волинка К. Г., Зайчук С. В., Кельман М. С.,  Колодій А. М, Кравчук В. Д., Лук’янов Д. В., Луць Л. А. Оніщенко Н. М., Погребняк С. П., Скакун О. Ф., Ткаченко В. Д., Цвік М. В.

Отже, романо-германська (континентальна) правова сім'я – це сукупність національних правових систем держав, які мають загальні риси, що проявляються в єдності закономірностей і тенденцій розвитку на основі давньоримського права та його пристосування до нових національних умов, (характерною рисою якої є домінування нормативно-правового акту (закону) як форми (джерела) права).

Романо-германську правову сім’ю ще називають континентальною, тому що центром її розвитку вважається континентальна Європа. У романо-германській правовій сім’ї можна виокремити такі групи правових сімей: романська (Італія, Франція, Іспанія), скандинавська  (Швеція, Данія, Норвегія, Фінляндія), германська (Німеччина, Австрія), слов’янська (Україна, Росія, Білорусія), правова система Японії та латиноамериканська правова група (Аргентина, Бразилія, Чилі, Парагвай, Уругвай). Проте романо-германське право має свої характерні особливості у кожній країні.

До особливостей національних правових систем країн, що входять  до романо-германської правовї сімі’ї, належить: кодифікований характер права; поділ системи права на галузі; диференціація права на публічне та приватне; нормативність права (основним джерелом права виступає нормативно-правовий акт).

1. **Формування романо-германського типу правової системи**

Романо-германський тип правової системи сформувався в XII – на початку XIII ст. в континентальній Європі. «Її основою стало римське право, яке слід визначити як застосування норм римського права, що почалося в низці країн в умовах середньовіччя. Підставами для такого розуміння були умови економічного та заснованого на ньому соціального життя Західної Європи (розвиток торгівлі, ремесел, зростання міст), а також властивості самого римського приватного права, що виникли в результаті певних економічних умов» . Крім економічних причин, існували і соціально-культурні пере- думови запозичення Європою римського права. Розвиток освіти, мис- тецтва, культури сприяв сприйняттю римських юридичних концепцій, поглядів, понять, конструкцій

Романо-германська правова сім'я зазнала кілька періодів у своєму розвитку. Хронологічно вирізняють такі:

1. Перший етап — період [звичаєвого права](https://uk.wikipedia.org/wiki/%D0%97%D0%B2%D0%B8%D1%87%D0%B0%D1%94%D0%B2%D0%B5_%D0%BF%D1%80%D0%B0%D0%B2%D0%BE) і писаного римського права (до XIII століття);
2. Другий етап — відродження вивчення римського права в університетах (XIII—XVIII ст.);
3. Третій етап — період [кодифікації](https://uk.wikipedia.org/wiki/%D0%9A%D0%BE%D0%B4%D0%B8%D1%84%D1%96%D0%BA%D0%B0%D1%86%D1%96%D1%8F), завершення формування романо-германської правової сім'ї як цілісного явища (XVIII — і до нашого часу).

Перший етап — це період звичаєвого права (V-ХІ). На ньому створюються передумови для формування єдиної системи континентального права. Після падіння Римської імперії германські народи принесли в галузь права свої національні звичаї, своє національне германське право. Воно складалося переважно з неписаних звичаїв, що існували в народній пам'яті і часто були позбавлені належної ясності й визначеності. Германське право було досить примітивним, оскільки було пристосоване лише до вкрай нескладних умов натурального господарства, наповнене принципами спрощеного колективізму — родинного, родового, громадського. У V—VIII статтях закони германських племен, що переважно складалися з їх звичаїв, уперше були записані латиною. Йдеться про так звані [варварські правди](https://uk.wikipedia.org/w/index.php?title=%D0%92%D0%B0%D1%80%D0%B2%D0%B0%D1%80%D1%81%D1%8C%D0%BA%D1%96_%D0%BF%D1%80%D0%B0%D0%B2%D0%B4%D0%B8&action=edit&redlink=1)(leges barbarorum), або закони варварів. Найдавніша з тих, що дійшли до нас, — [Салічна правда](https://uk.wikipedia.org/wiki/%D0%A1%D0%B0%D0%BB%D1%96%D1%87%D0%BD%D0%B0_%D0%BF%D1%80%D0%B0%D0%B2%D0%B4%D0%B0) (496). З VI століття більшість германських племен уже мала свої варварські закони.

Другий етап — етап формування романо-германської правової сім'ї (XII—XVIII). На думку багатьох [компаративістів](https://uk.wikipedia.org/w/index.php?title=%D0%9A%D0%BE%D0%BC%D0%BF%D0%B0%D1%80%D0%B0%D1%82%D0%B8%D0%B2%D1%96%D1%81%D1%82%D0%B8&action=edit&redlink=1), саме його слід вважати часом, коли з наукової точки зору з'являється система романо-германського права. [Рене Давид](https://uk.wikipedia.org/w/index.php?title=%D0%A0%D0%B5%D0%BD%D0%B5_%D0%94%D0%B0%D0%B2%D0%B8%D0%B4&action=edit&redlink=1) характеризував цей період як такий, коли нове суспільство знову почало розуміти необхідність звернення до права, оскільки тільки право може забезпечити порядок і безпеку. Передові верстви суспільства вимагали від панівних класів того, щоб всі суспільні відносини базувалися тільки на праві, щоб був усунений режим [анархії](https://uk.wikipedia.org/wiki/%D0%90%D0%BD%D0%B0%D1%80%D1%85%D1%96%D1%8F) і сваволі. У цей час зароджується ідея [рецепції римського права](https://uk.wikipedia.org/wiki/%D0%A0%D0%B5%D1%86%D0%B5%D0%BF%D1%86%D1%96%D1%8F_%D1%80%D0%B8%D0%BC%D1%81%D1%8C%D0%BA%D0%BE%D0%B3%D0%BE_%D0%BF%D1%80%D0%B0%D0%B2%D0%B0).

Із подальшим розвитком європейського суспільства змінюється не тільки ставлення до права, а й уявлення про нього. В університетських програмах та курсах пріоритетне ставлення до римського права поступово трансформується у намір формулювати такі принципи права, які були виразом не тільки академічних, а й раціональних начал. Ця нова течія, напрям, школа ([теорія](https://uk.wikipedia.org/wiki/%D0%A2%D0%B5%D0%BE%D1%80%D1%96%D1%8F), [доктрина](https://uk.wikipedia.org/wiki/%D0%94%D0%BE%D0%BA%D1%82%D1%80%D0%B8%D0%BD%D0%B0)) [природного права](https://uk.wikipedia.org/wiki/%D0%9F%D1%80%D0%B8%D1%80%D0%BE%D0%B4%D0%BD%D0%B5_%D0%BF%D1%80%D0%B0%D0%B2%D0%BE) остаточно затверджується в університетах Європи в XVII—XVIII ст.

В університетах право розглядали як модель соціальної організації. Його вивчення не охоплювало процесуальні процедури, докази, способи виконання (ці питання залишались для адміністративної рег- ламентації), концентруючи увагу на судовому розгляді чи виконанні прийнятих рішень. Університетська наука розглядала право в зв’язку з філософією, теологією, релігією. Вона вказувала суддям, як вирішува- ти справи на основі справедливості, встановлювала правила, за якими повинні були жити добропорядні люди.

Третій період асоціюється з посиленням розвитку [законодавства](https://uk.wikipedia.org/wiki/%D0%97%D0%B0%D0%BA%D0%BE%D0%BD%D0%BE%D0%B4%D0%B0%D0%B2%D1%81%D1%82%D0%B2%D0%BE) в європейських країнах і [кодифікацією](https://uk.wikipedia.org/wiki/%D0%9A%D0%BE%D0%B4%D0%B8%D1%84%D1%96%D0%BA%D0%B0%D1%86%D1%96%D1%8F). [Буржуазні революції](https://uk.wikipedia.org/w/index.php?title=%D0%91%D1%83%D1%80%D0%B6%D1%83%D0%B0%D0%B7%D0%BD%D1%96_%D1%80%D0%B5%D0%B2%D0%BE%D0%BB%D1%8E%D1%86%D1%96%D1%97&action=edit&redlink=1) змінили докорінно або відмінили як такі феодальні правові інститути. [Закон](https://uk.wikipedia.org/wiki/%D0%97%D0%B0%D0%BA%D0%BE%D0%BD) стає основним джерелом романо-германського права. У ХІХ столітті в більшості країн Європейського континенту приймаються численні кодекси.

У наш час кодекси (поряд з іншими правовими актами і насамперед із звичайними чинними законами) регулюють практично всі важливі сфери суспільного життя. Вони в романо-германській правовій сім'ї є основними джерелами права. На вершині піраміди [нормативно-правових актів](https://uk.wikipedia.org/wiki/%D0%9D%D0%BE%D1%80%D0%BC%D0%B0%D1%82%D0%B8%D0%B2%D0%BD%D0%BE-%D0%BF%D1%80%D0%B0%D0%B2%D0%BE%D0%B2%D0%B8%D0%B9_%D0%B0%D0%BA%D1%82) у системі романо-германського права знаходяться[конституції](https://uk.wikipedia.org/wiki/%D0%9A%D0%BE%D0%BD%D1%81%D1%82%D0%B8%D1%82%D1%83%D1%86%D1%96%D1%8F) та конституційні закони, вища юридична сила яких та вплив на зміст і процес розвитку системи романо-германського права є беззаперечні. Великі революційні зміни торкнулися також [правових інститутів](https://uk.wikipedia.org/wiki/%D0%9F%D1%80%D0%B0%D0%B2%D0%BE%D0%B2%D0%B8%D0%B9_%D1%96%D0%BD%D1%81%D1%82%D0%B8%D1%82%D1%83%D1%82) і галузей публічного права. Вони викликані насамперед зміною стосунків між громадянином і державою, визнанням і подальшим розширенням прав і свобод людини і громадянина, реформуванням системи державної влади, що відбулося після прийняття конституцій (визнання принципу поділу влади, поява конституційних судів). У ХХ столітті відбувається зближення національних правових систем з міжнародним правом.

Отже, становлення романо-германської правової си- стеми – це складний процес. Починаючи з епохи раннього середньо- віччя, в континентальній Європі відбувалось поступове злиття норм римського права і варварських правових звичаїв, яке тривало протя- гом усього середньовіччя, в Новий час і завершилося лише на почат- ку XIX ст., після прийняття наполеонівських кодексів, які стали пер- шоосновою сучасної романо-германської правової системи. У XX столітті відбувалося зближення національних правових систем з міжнародним правом. У другій половині XX століття на розвиток романо-германського права суттєво вплинули європейські інтегра- ційні процеси. Їх активне розгортання зумовило заснування в 50-х ро- ках XX століття Європейських співтовариств (ЄС) – оригінальних за своєю правовою природою інтеграційних утворень, що мають риси і держави, і міжнародної організації.

1. **Система права та її ознаки**

Система права континентальних країн Європи має свою структуру, що складається, як і в римському праві, із двох підсистем — публічної і приватної.

Публічне право регулює відносини субординаційні, що базуються на владі і підпорядкуванні, на механізмі примусу зобов'язаних осіб. У ньому домінують імперативні норми, що не можуть бути змінені, доповнені учасниками правовідносин.  
Приватне право опосередковує відношенні між рівноправними, незалежними суб'єктами. Тут переважають диспозитивні норми, що діють лише в тій частині, у якій вони не змінені, не скасовані їхніми учасниками.  
До сфери публічного права відносяться конституційне, кримінальне, адміністративне, фінансове, міжнародне право, процесуальні галузі ООН, інститути трудового права і т.д.  
У сферу приватного права входять: цивільне, сімейне, торгове, міжнародне приватне право, ООН, інститути трудового права і деякі інші.

Ознаки романо-германського типу (сім'ї) правових систем;

1) виник у континентальній Європі внаслідок загальності розвитку суспільств і держав під сильним впливом римського соціального і правового порядку; поширився на Центральну і Південну Америку (колишні колонії Іспанії, Португалії і Франції), значну частину Африки, країни Близького Сходу, Японію, Індонезію, Південну Корею, Таїланд;

2) розвинувся на основі рецепції (від лат. - прийняття) давньоримського цивільного права, його ідей, принципів та інститутів. Римське право було сприйнято завдяки його популяризації в університетах - італійських, французьких, німецьких (ХІІ-ХШ ст.). Істотний внесок у становлення права континентальної Європи здійснило канонічне середньовічне право завдяки величезному впливу католицької церкви і найширшої юрисдикції церковних судів (особливо в Іспанії). Канонічне право (його основне джерело - Біблія) як система канонів - правил, що встановлені церквою і стосуються устрою церкви і життя вірян (шлюб, заповіт), ґрунтувалося на принципах римського права, вивчалося в університетах нарівні з римським цивільним правом. Завдяки канонічному праву були створені нові юридичні конструкції, наприклад, інститут вини;

3) основним джерелом (формою) права є нормативно-правовий акт.

4) поширеною є кодифікація нормативно-правових актів - ця ознака дає підставу називати правові системи цієї сім'ї кодифікованими.

6) право має систему з чіткою структурою: публічне і приватне, їх галузі, підгалузі, норми права. Публічне і приватне право в усіх країнах романо-германської сім'ї містить майже ті самі основні галузі: конституційне, адміністративне, міжнародне, публічне, кримінальне, цивільне, кримінально-процесуальне, цивільно-процесуальне, трудове право і т. д. Подібна однаковість спостерігається і щодо правових інститутів, наприклад, є інститут зобов'язального права як найважливіша складова цивільного права;

7) існує дуалізм права - наявність цивільного і торговельного права як відносно самостійних галузей за своєю природою, розвитком і практичною реалізацією. Вважається, що окрім цивільного права необхідно розвивати торговельне право, оскільки торговельні відносини у світі динамічні, що вимагає: а) швидкого оформлення угод; б) виконання оформлених угод; в) вирішення у спеціалізованих судах спорів, що виникли між сторонами. Італія відмовилися від існування торговельного кодексу, інкорпорували норми, що регулюють торговельний обіг у єдиний Цивільний кодекс, проте їхні юристи, як і раніше, визнають існування торговельного права. Те саме спостерігається в Нідерландах, де при створенні Цивільного кодексу відбувся відхід від ідеї дуалізму в системі приватного права;

8) матеріальне право домінує над процесуальним правом (процесуальні галузі права розглядаються як похідні від матеріальних, що призначені їх "обслуговувати"), на відміну від англо-американського права, де переважає процесуальне право;

9) досконалою є юридична техніка, уніфікована термінологія, запозичена переважно з римського права. Юридична техніка увійшла в систему правових категорій країн романо-германського права лише на межі ХІХ-ХХ ст.

10) майже в кожній країні континентального права Європи діють суди: 1) загальної юрисдикції (цивільні та кримінальні); 2) спеціальної юрисдикції (адміністративні, трудові, податкові тощо). Так, у Франції функціонують суди у справах сільськогосподарської оренди та найму, суди у справах соціального страхування.

**4. Джерела права. Кодифікація**

Для всіх правових систем романо-германської сім'ї загальними є такі джерела права:

1. [нормативно-правові акти](https://uk.wikipedia.org/wiki/%D0%9D%D0%BE%D1%80%D0%BC%D0%B0%D1%82%D0%B8%D0%B2%D0%BD%D0%BE-%D0%BF%D1%80%D0%B0%D0%B2%D0%BE%D0%B2%D0%B8%D0%B9_%D0%B0%D0%BA%D1%82);
2. [міжнародні договори](https://uk.wikipedia.org/wiki/%D0%9C%D1%96%D0%B6%D0%BD%D0%B0%D1%80%D0%BE%D0%B4%D0%BD%D0%B8%D0%B9_%D0%B4%D0%BE%D0%B3%D0%BE%D0%B2%D1%96%D1%80);
3. [правові звичаї](https://uk.wikipedia.org/wiki/%D0%9F%D1%80%D0%B0%D0%B2%D0%BE%D0%B2%D0%B8%D0%B9_%D0%B7%D0%B2%D0%B8%D1%87%D0%B0%D0%B9);
4. [судова практика](https://uk.wikipedia.org/wiki/%D0%A1%D1%83%D0%B4%D0%BE%D0%B2%D0%B0_%D0%BF%D1%80%D0%B0%D0%BA%D1%82%D0%B8%D0%BA%D0%B0) ([судові прецеденти](https://uk.wikipedia.org/wiki/%D0%A1%D1%83%D0%B4%D0%BE%D0%B2%D0%B8%D0%B9_%D0%BF%D1%80%D0%B5%D1%86%D0%B5%D0%B4%D0%B5%D0%BD%D1%82));
5. [правова доктрина](https://uk.wikipedia.org/wiki/%D0%9F%D1%80%D0%B0%D0%B2%D0%BE%D0%B2%D0%B0_%D0%B4%D0%BE%D0%BA%D1%82%D1%80%D0%B8%D0%BD%D0%B0);
6. [загальні принципи права](https://uk.wikipedia.org/wiki/%D0%9F%D1%80%D0%B8%D0%BD%D1%86%D0%B8%D0%BF%D0%B8_%D0%BF%D1%80%D0%B0%D0%B2%D0%B0#.D0.B7.D0.B0.D0.B3.D0.B0.D0.BB.D1.8C.D0.BD.D1.96_.D0.BF.D1.80.D0.B8.D0.BD.D1.86.D0.B8.D0.BF.D0.B8_.D0.BF.D1.80.D0.B0.D0.B2.D0.B0).

Основним джерелом права у країнах романо-германської правової сім'ї є [нормативно-правовий акт](https://uk.wikipedia.org/wiki/%D0%9D%D0%BE%D1%80%D0%BC%D0%B0%D1%82%D0%B8%D0%B2%D0%BD%D0%BE-%D0%BF%D1%80%D0%B0%D0%B2%D0%BE%D0%B2%D0%B8%D0%B9_%D0%B0%D0%BA%D1%82) — офіційний письмовий документ, що містить загальнообов'язкове правило поведінки (норму права). Видані органами законодавчої влади, а також іншими уповноваженими органами нормативно-правові акти, що містять норми права, які юристам належить тлумачити і застосовувати для винесення рішення з конкретних справ, складають у країнах романо-німецької правової сім'ї певну [ієрархічну систему](https://uk.wikipedia.org/w/index.php?title=%D0%86%D1%94%D1%80%D0%B0%D1%80%D1%85%D1%96%D1%87%D0%BD%D0%B0_%D1%81%D0%B8%D1%81%D1%82%D0%B5%D0%BC%D0%B0_%D0%BF%D1%80%D0%B0%D0%B2%D0%B0&action=edit&redlink=1).

Верхній щабель цієї системи належить конституції, або, як вони називаються у деяких країнах, конституційним законам. За нормами, що містяться в конституціях, визнається найвища [юридична сила](https://uk.wikipedia.org/wiki/%D0%AE%D1%80%D0%B8%D0%B4%D0%B8%D1%87%D0%BD%D0%B0_%D1%81%D0%B8%D0%BB%D0%B0).

Конституції більшості країн, що належать до романо-німецької правової сім'ї, наголошують на принципі, згідно з яким міжнародно-правові акти після їх [ратифікації](https://uk.wikipedia.org/wiki/%D0%A0%D0%B0%D1%82%D0%B8%D1%84%D1%96%D0%BA%D0%B0%D1%86%D1%96%D1%8F)мають пріоритет над актами національного законодавства. Проте норми міжнародних договорів не можуть суперечити конституції.

Значну роль в системах романо-германської правової сім'ї відіграє кодифікація. Вона дозволяє упорядкувати норми права шляхом переробки чинного законодавства і створення в процесі правотворчості єдиного, логічно, юридично і соціально цілісного, внутрішньо і зовнішньо узгодженого нормативно-правового акта. Практично в усіх країнах романо-германського права ми знаходимо п'ять основних кодексів: кримінальний, цивільний, кримінально-процесуальний, цивільно-кримінальний та комерційний (торговельний). Кодекси серед юристів зазвичай мають підвищений авторитет. Це пояснюється низкою їх характерних рис:

1. у кодифікованому акті, як правило, формулюються норми, що регулюють найважливіші питання суспільного життя, які визначають нормативні основи тієї чи іншої галузі (інституту) законодавства;
2. кодификація спрямована на створення більш стійких, стабільних норм, розрахованих на тривалий період їхньої дії;
3. кодекс є підсумком удосконалення законодавства, зведеним актом, упорядкованою сукупністю взаємозалежних приписів. Він є єдиним, внутрішньо пов'язаним документом, що містить як перевірені життям, суспільною практикою чинні норми, так і нові правила, обумовлені динамікою життя, потребами розвитку суспільства.

Крім законів, право країн романо-німецької правової сім'ї включає багато норм, що видаються не [парламентом](https://uk.wikipedia.org/wiki/%D0%9F%D0%B0%D1%80%D0%BB%D0%B0%D0%BC%D0%B5%D0%BD%D1%82), а іншими [державними органами](https://uk.wikipedia.org/wiki/%D0%94%D0%B5%D1%80%D0%B6%D0%B0%D0%B2%D0%BD%D1%96_%D0%BE%D1%80%D0%B3%D0%B0%D0%BD%D0%B8). Йдеться про[регламенти](https://uk.wikipedia.org/wiki/%D0%A0%D0%B5%D0%B3%D0%BB%D0%B0%D0%BC%D0%B5%D0%BD%D1%82), [декрети](https://uk.wikipedia.org/wiki/%D0%94%D0%B5%D0%BA%D1%80%D0%B5%D1%82), адміністративні циркуляри, що видаються [виконавчими органами влади](https://uk.wikipedia.org/wiki/%D0%92%D0%B8%D0%BA%D0%BE%D0%BD%D0%B0%D0%B2%D1%87%D0%B0_%D0%B2%D0%BB%D0%B0%D0%B4%D0%B0#.D0.B2.D0.B8.D0.BA.D0.BE.D0.BD.D0.B0.D0.B2.D1.87.D1.96_.D0.BE.D1.80.D0.B3.D0.B0.D0.BD.D0.B8_.D0.B2.D0.BB.D0.B0.D0.B4.D0.B8).

Особливе положення в системі джерел романо-німецької [правової сім'ї](https://uk.wikipedia.org/wiki/%D0%9F%D1%80%D0%B0%D0%B2%D0%BE%D0%B2%D0%B0_%D1%81%D1%96%D0%BC%27%D1%8F) займає [звичай](https://uk.wikipedia.org/wiki/%D0%97%D0%B2%D0%B8%D1%87%D0%B0%D0%B9). Закон як писаний нормативно-правовий акт для правильного розуміння його приписів і правильного застосування в деяких випадках вимагає з'ясування змісту і спрямованості звичаю, на основі норм якого цей закон базується. Крім того, навіть деякі поняття, категорії, що використовуються в [юриспруденції](https://uk.wikipedia.org/wiki/%D0%AE%D1%80%D0%B8%D1%81%D0%BF%D1%80%D1%83%D0%B4%D0%B5%D0%BD%D1%86%D1%96%D1%8F), потребують пояснення з точки зору звичаю. Звідси стає зрозумілим, що звичай може діяти не тільки як доповнення до закону, а й нарівні з ним. Проте роль звичаю у країнах романо-німецької правової сім'ї дуже обмежена.

Суперечливою є думка щодо питання про [судову практику](https://uk.wikipedia.org/wiki/%D0%A1%D1%83%D0%B4%D0%BE%D0%B2%D0%B0_%D0%BF%D1%80%D0%B0%D0%BA%D1%82%D0%B8%D0%BA%D0%B0) як джерела романо-німецького права. Проте аналіз реальної дійсності дозволяє зробити висновок про те, що судова практика в ряді випадків може відігравати роль допоміжного джерела права. Свідченням тому є велика кількість судових збірників і довідників, а також помітне значення і роль касаційного прецеденту у формуванні права, враховуючи прагнення юристів усіх цих країн спиратися у своїх рішеннях на закон, можна говорити про[судовий прецедент](https://uk.wikipedia.org/wiki/%D0%A1%D1%83%D0%B4%D0%BE%D0%B2%D0%B8%D0%B9_%D0%BF%D1%80%D0%B5%D1%86%D0%B5%D0%B4%D0%B5%D0%BD%D1%82) лише як про деякий виняток, що не порушує основоположного [принципу верховенства закону](https://uk.wikipedia.org/w/index.php?title=%D0%9F%D1%80%D0%B8%D0%BD%D1%86%D0%B8%D0%BF_%D0%B2%D0%B5%D1%80%D1%85%D0%BE%D0%B2%D0%B5%D0%BD%D1%81%D1%82%D0%B2%D0%B0_%D0%B7%D0%B0%D0%BA%D0%BE%D0%BD%D1%83&action=edit&redlink=1).

Протягом тривалого часу в романо-німецькій правовій сім'ї головним джерелом права була [наукова доктрина](https://uk.wikipedia.org/w/index.php?title=%D0%9D%D0%B0%D1%83%D0%BA%D0%BE%D0%B2%D0%B0_%D0%B4%D0%BE%D0%BA%D1%82%D1%80%D0%B8%D0%BD%D0%B0&action=edit&redlink=1), яка, головним чином, була відпрацьована в університетах у ХІІІ-ХІХ ст. Лише відносно нещодавно, з перемогою ідей демократії і запровадженням кодифікації, первинність доктрини була замінена домінуванням закону. Особливо помітна роль доктрини при розгляді права не тільки як сукупності норм права, а й як складного механізму регулювання суспільних відносин, що, до речі, властиве саме[юридичній науці](https://uk.wikipedia.org/wiki/%D0%AE%D1%80%D0%B8%D1%81%D0%BF%D1%80%D1%83%D0%B4%D0%B5%D0%BD%D1%86%D1%96%D1%8F) країн, які належать до романо-німецької правової сім'ї. Ось тоді її роль виявляється саме в тому, що доктрина створює понятійно-категоріальний апарат, яким користується і [законодавець](https://uk.wikipedia.org/w/index.php?title=%D0%97%D0%B0%D0%BA%D0%BE%D0%BD%D0%BE%D0%B4%D0%B0%D0%B2%D0%B5%D1%86%D1%8C&action=edit&redlink=1). Вона розробляє методи, з допомогою яких вивчають право, застосовують і тлумачать його.

Довготривалий вплив школи [природного права](https://uk.wikipedia.org/wiki/%D0%9F%D1%80%D0%B8%D1%80%D0%BE%D0%B4%D0%BD%D0%B5_%D0%BF%D1%80%D0%B0%D0%B2%D0%BE) зумовив те, що у романо-німецькій правовій сім'ї широко використовують загальні принципи права, які юристи можуть знайти в самому законі, а в разі необхідності — поза законом. Ці принципи свідчать про підпорядкування права ідеї справедливості у вигляді, як остання розумілася у відповідну епоху і певний момент

**ТЕМА4: Джерела права романо-гернської правової сім'ї**

1. **Норма права джерела права та нормативно-право акти в Романо германській правовій сім'ї**
2. **Закон як джерело права**
3. **Загальні принципи в романо-германському праві**
4. **Звичаї в системі джерел Романо-Германського права**
5. **Доктрина в Романо-Германському праві**
6. **Судова практика в Романо-германській правовій сім'ї**

**1. Норма права джерела права та нормативно-право акти в романо- германській правовій сім'ї**

*Ососбливості норм у романо-германському праві:*

* Загальний і абстрактний характер
* Пріоритет норм що містяться у Законодавстві
* Значна роль юридичної науки у створенні норм права
* Своєрідність зв'язку з судовою практикою (офіційно заперечується судова правотворчість)

Право склада

Тся не тільни з законодавчих норм, можеть бути вторинні, тобто ті які тлумачать. правові норми.

Тит Ливій вперше використав термін "джерело права".

У ром гер правовій сім'ї цим поняттям позначають змістовні та формальні джерела права. На першому місці стоїть закон.

*Для всіх країн ром.-гер. сім'ї є загальними джерела права:*

* Нормативно правові акти
* Правові звичаї
* Міжнародні договори
* Загальні принципи права
* Правова докирина
* Судова практика

***Класифікація джерел***

*За схформальністю*

* Формальні (НПА)
* Неформальні (доктрина, судова практика)

*В залежності від юр сили, ступеня поширеності, соц значення:*

* Первинні (НПА, звичаї)
* Вторинні (скдова практика, правова доктрина)

***Класифікація нормативно-правових актів***

*За суб'єктами правотворчості:*

* Нормативно правові акти органів держави, населення, об'єднань громадян

*За способом правотворення:*

* Акти встановлені державою
* Акти санкціоновані державою

*За предметом регулювання:*

* Нпа що мастять норми крим пра, цив права .....

*За часом дії:*

* Постійні
* Тимчасові

*За обсягом і характером дії:*

* Загальної дії
* Обмеженої дії
* Виключної дії

*За юридичною силою:*

* Закони
* Підзаконні акти

***Загальна характеристика НПА в Романо-германській правовій сім'ї***

* НПА а не будь які інші джерела права найчуттєвіше впливають на розвиток сім'ї в сучасному етапі
* НПА сім'ї є результатом правотворчості органів законодавчої і виконавчої влади, вони розраховані на багаторазове застосування і адресуються не окремій особі а відразу багатьом; мають загальнообов'язковий характер; забезпечуються і виконуються державою; викладаються у письмовій формі
* Відоме поняття закону і це є нацважливішим джерелом права

**2. Закон як джерело права**

На найвищому штабелі серед законів стоїть конституція як конституційний закон (кожнаидержава має власну писану конституцію)

На нижчому щаблі стоять міжнародні договори

На нижчому щаблі стоять кодекси (в усіх країнах було як мінімум 5 кодексів: кримінальний цивільний к. проц. ц. проц, торгівельний). Ведеться дискусія що сильніше кодекс чи закон.

Ще нижче підзаконні акти, які приймаються на виконання законів а є різновид яехкі приймаються не на виконання (акти делегованого законодавства)

**3. Загальні принципи в романо-германському праві**

***Загальні принципи -*** це положення або правила об'єктивного права які можуть втілюватись а можуть і не втілюватись у законодавстві, але обов'язково застосувуються у судовій практиці і мають достатньо загальний характер.

*Характерніриси загальних пнципів:*

* Існування принципів як в самому законі так і поза законом
* Їх формулювання та визнання судовою владою
* Панування загальних принципів над позитивним правом
* Загальний характер

**4. Звичаї в системі джерел романо-германського права**

*Існує 2 концепції:*

Соціологічна - підкреслюють дуже високу роль звичаїв серед джерел права

Концепція позитивістської школи - зводять роль звичаїв нанівець, після кодифікації звичай застарів.

**5. Доктрина в романо-германському праві**

Протягом довгого часу ьула говним джерелом до 19 ст. , до того як відбулась кодифікація.

На сьогодні докирина створює для юриста словник понять, приймає учать в розробці проектів, створює методи ітд.

Різниця існує у відношення до доктрини у франції - не звертаються до коментарів, а німці надають ревагу постатейним найретельнішим коментарям.

Але існують спеціально створені органи які створюють проекти доктрин.

**6. Судова практикав Романо-Германській правовій сім'ї**

Постійно збільшується кількість збірників судів, якими користуються

Різниця в судоустрою також впливає на це.

Є загальні риси для судових систем (ієрархічний принцип) різниця в організації і функціонування в апеляційних та спеціалізованих судах, в деяких країнах є органи адвмінстративної стиції, а в деяких немає. Ускладнюючим є федеративна форма устрою деяких держав.

Судді в цих країнах як правило юристи які постійно займаються судовоюсдіяльність (відхід від римського принципу- в Римі претори були без юр освіти)

Судді отримують посаду довічно.

Наявність прокуратури, в англо американськомуправі прокуратура виконую дещо інші функції.

В деяких країнах збірки суд практики мають офіційний характер.

Стиль судових рішень повинен бути вмотивованим.

**ТЕМА5: Латино-американське право**

1. **Формування латино-американсткого права**
2. **Специфіка латино-американсткого права**
3. **Джерела латино-американського права**
4. **Структура латино-американського права**
5. **Особливості судових систем латино-американських прави**

**1. Формування латино-американсткого права**

*У більшості держав правові системи сформувались під впливом 4х культур:*

* Індіанська
* Іспанська
* Французська
* Англо-американська

*В історії становлення та еволюції латино-американсткого права виокремлюється 3 періоди:*

* 10–15 ст. форумвання правових засад які заклали основу латино–американського права
* 15–поч. 19 ст. – колонізація
* Поч.19 ст. – сьогодення – пов'язаний зсформуваннямснаціональних правових систем після отримання незалежності.

***1 етап:***

На ютахамі були міста держави, які іноді нападали одне на одного.

Система управління в містах державах була однотипною, на чолі стояв вождь.

Влада зосереджувалась в руках 1 особи, влада переходила в спадок.

Держава інків була на великій території та вснувала як політичне об'єднання (тауянтінсую)

Найважливіше джерело права - правовий звичай, але розвиток суспільних відносин вимагав реформ, правителі намагались виготовляти джерела права, існувала судова практика. Регулюванн шлюбно сімейнихсвідносин не було одноманітним, переважно сім'я була моногамною, у ацтеків чоловік мав право мати декілька дружин і некілька наложниць. В інків багатожунство дозволялось лише для вождя. Шлюб укладався істя досягнення віку, чоловік 20 р.; жінка 16.

Кримінально правові відносини були розвинені, їх відрізняла проста та суворість, за щздійснення злочину - неодмінно призначалось покарання, були закріплені найтипічніші злочини.

***2 етап:***

Пов'язаний з колонізацією.

Повадажись

Було пошире законодавство Кастилії, норми складатхлись з норм римськогосправа та законодавства вестготів.

Було створено збірник законів у 9 томах, фого назвали новий звід.

В бразилії діяли ордонанси португалії.

***3 етап:***

Пов'язаний з утворенням незалежних держав і формуванням їх правових систем.

Один з перших документів цивільний кодекс Чилі. В якому вперше було згадано про юридичну особу.

Цивільний кодекс чилі на деуілька років раніше ніж італії закріпив принцип рівності гмадян чилі та іноземців. Повноліття наступало в 25 років, це було впливом Іспанськогос законодавства.

Наукова праця Тексейра Дефертаса, присв'ясхяенаисистематизації та кодифікаційхї законодавства, в ній викладалась латино-американстка система кодифікації.

Сильний вплив на розвиток правивих систем в 20 ст. військових диктаторських режимів.

**2. Специфіка латино-американсткого права**

Головною специфічною рисою латино американського права є його змішаний характер, це проявляється в тому що багато інститутів побудовано за романо германською системою, є очевидним у сфері приватного, а аткож вплинули можелі правового будівництва в рамках загального права, цей вплив є очевидним в сфері публічного.

В першу чергу – кодифіковане право, це сприяло розвиненому національному законодавству.

Сферу публічного права збудовано за зразком США, незалежні держави обирали республіканську президентську форму правління, а на той час єдиною такою республікою була тільки США з писаною конституцією.

Залишилось тільки 4 ферерації: мексика, венесуела, бразилія, аргентина.

Принципи побудови і функціонування судової системи держав латинської америки також запозичені з правової системи США. Яскраво це відображається в системі верховних судів, але не дивлячись на це, прецендент не є основним джерелом права.

В них функціонує інститут судового контролю конституційності законодавства, зей інститут запозичений у романо германського права.

Правові системи держав латинської америки традиційно перебувають під впливом католиуької церкви, який закріплено на офіційному рівні, більше ніж 90% сповідують католицизм. Пріоритети конкурдатів над національними законами в конституції Аргентини. Неоднорідність відносин держави та церкви.

Також треба звернути увагу на армію, в цих країнах вона має особливе місце і розглядається як гарант ефективного функціонування держави.

Тенденція до уніфікації законоадвства латино американських країн; намагаються відійти від посторення законодавства інших країн, поставлення національних особливостей на 1 місце.

*Є 2 тенденції:*

* Посилюються інтеграційні процеси
* Включення держав цього регіону до єдиного американсткого простору в масштабах континентів

**3. Джерела латино-американського права**

*Джерелами права вважаються:*

* Закони
* Акти делегованого законодавства
* Підзаконні акти

Судова практика, звичай, доктрина - другорядні джерела

Важливе місце займають конституційні норми, з початку 19 ст склалась практика вхконституційного місце. У всіх державах прийняті і діють конституції, 1826 прийнята перша конституція Болівії.

Латиноаменхриканські конституції збудованіна принципах конституції США.

В системі законодавства особливе місце займають кодекси, які побудовані на можелі романо гернської правової сім'ї, укладачі зазнили впливу від ЦК Франції (кодекс Наполеона).

У латиноамериканстких країнах поширені акти делегованого законодавства.

Інститут обов'язкового прецедентного права.

Звичай – допоміжне джерело права, має другордний характер. На територіях з корінними жителями - звичаям надається більша перевага. (аргентина та Бразилія надаютьт перевагу звичаям)

Доктрина – допоміжне джере права, офіційно необов'язкова, але впливає на законотворчу діяльність.

Загальноправові принципи отримали конституційне закріплення.

Взнання міжнародних договорів - загальнообов'язкове

**4. Структура латино-американського права**

Визнається поділ на приватне та публічне.

*Особливості структури латино-американсткого права:*

* Узгодженість та ієрархічність викладення правових норм в інститутах з яких складаються галузі права
* Норма права сприймається як правило поведінки загального абстрактного характеру, санкціонована державою і складає основу системи права.
* Визнанн поділу права на приватне та публічне
* Дуалізм приватного права (цивільне та торгове, вплив Франції)
* Правове регулювання торгових відносин здійснюється самостійно.
* Конституційне закріплення гілок влад (також була ще четверта гілка - виборча влада)
* У 20 ст. – мождернізація конституційного правва, поява державних інститутів власного походження
* У всіх правових системах особливе місце займає економічне законодавство (економіки цих країн озвивається під впливом іноземного капіталу)
* До початку 20 ст – не було заокнодат щодо робітників та щодо соц захисту, з 30х років розробляється трудове законодавство.
* Набуло розвитку адміністративне законодавство
* Вплив іспанського законодавства на розвиток кримінального права
* Скасовані варварські покарання феодальної епохи

**5. Особливості судових систем латино-американських прави**

Судові системи формувались під впливом романо германського і американського пава. Принципи побудови і функціонування побудовані за зразком судової системи США.

Інститут судового контролю за конституційністю законодавства - був запозичений з романо германського права.

Для судової системи держав латинської америки характерні єдині принципи формування та функціонування.

Судові органи є незалежними і підпорядковуються лише закону.

Всі суди поділяються на суди загальної та спеціальної юрисдикції.

Судді переважно призначаються. Терпін перебування від 4 до 10 років.

В усіх державах функціонує система адміністративної юстиції.

В багатьох державах латинської америки створений спец орган, "захисник народу" метою Кого є захист від свавілля державних органів.

**ТЕМА6: Скандинавське право**

1. **Формування скандинавського права**
2. **Правова співпраця скандинавських держав**
3. **Місце скандинавського права на правовій карті світу**
4. **Джерела сучасного скандинавського права**
5. **Структура сучасного скандинавського права**
6. **Місце судової системи в скандинавському праві**

**1. Формування скандинавського права**

Основою є старогерманське право.

Закони Ола Кінга, закони Фростінга, стали підставою для створення Норвезького зводу, який має назву Звід землі.

Швеція 11-15 ст. Діяли норми звичаєвого та канонічного права, на їх основі прийнято перші загальнонаціональні кодекси та закони.

Автономність правової сім'ї пояснюється тим що данія норвегія швеція колись складали Кальмарську унію.

Після розпаду унія розділилась на 2 частина: швеція та фінляндія; данія норвенія ісландія.

1683 кодекс короля християна 5 (датський кодекс), охоплює всі сфери життя. Фактияно він не діє але офіційно свою дію не втратив.

Також був і шведський кодекс.

**2. Правова співпраця скандинавських держав**

Правова співпраця поятиається у 1872 - відбувся з'їзд скандинавських юристів де були вирішені приання щодосуніфікації та гармоназації законоадвства. Буда пропозиція створити цивільний кодекс для всіх країн, ; створити законодавство щодо торгівельного право .

З кінця 19 ст кніфікується морське право.

1899 датський професор ларсен, розробив цивільний кодекс, але він не вступив в дію.

Після 2 св війни - єдиний кодекс скандинавського уивільного права, не вступив в дію.

Розроблення закону про договори та інші операції в праві власності та в зобовязальному праві на протязі 15 років вступив в дію в різних державах.

В галузі сімейного права: ирівнення церковного до іивільного шлюбу, рівність чоловіка і жінки.

Створення північної ради - 1952 рік, це єдиний консультативний центр. Головне завдання - координація зусиль в усіх сферах життя країн.

**3. Місце скандинавського права на правовій карті світу**

Існують різні думки з цього приводу.

Спільне чи відмінне з романо-германською сім'єю:

* Вплив римського права значно менший ніж в країнах європи (не було університетів), ніколи не входили до римської імперії, отримали опосередковано
* Вплив романогерманського права після 17 ст після створення незалежних держав
* Поділ права на приватне та публвчне
* Кодифікація
* Правові системи скандинавських країн займають особливе місце на карті світу

**4.Джерела сучасного скандинавського права**

*Усі джерела складають єдину систему, в яку входять:*

* Закони
* Делеговане законодавство
* Судова практика
* Звичаї
* Доктрина
* Загальноправові принципи
* Міжнародно правові акти

Всю систему очолюють конституційні закони

Важливе місце займають акти делегованого законодавства, законодавчі органи приймают менше ніж делеговані органи.

Важливе місце займає судова актика, але вона є неоднаковою в різних державах.

Складається більше свободи у трактуванні судових рішень.

Звичай - допоміжна роль, його використовують лише у торговому та морському праві. Досить часто звичай є доповненням конституційного законодавства. (гренландія - звичай у крим праві)

Доктрина вважається допоміжним джерелом права, але при винесенні суд ухвал саме доктрина дозволяє виявити наміри законодавства.

На відміну від ром гер права, міжнародні договори не є обов'язковими, вони тільки імплементовуються в нац законодавство.

**5. Структура сучасного скандинавського права**

Високий рівень уніфікації.

Характеризується системністю.

Поділ права на приватне та публічне.

Структура визнає галузеву класифікацію.

Відсутні масштаби регулювання цивільних відносин єдиним кодексом.

Цивільно правові відносини регулюються окремими законами, так само і сімейне. Спадкові відносини - кодекс Християна 5.

Трудові – колективні договори між працедавцями та працівниками.

Мало уваги приділяється соц забезченню.

Є батьківщиною Омбудсману, в 1809 році запроваджено посаду "омбудсман юстиції"

**6. Місце судової системи в скандинавському праві**

Захист прав приватних осіб та громадян.

Мало чим відрізняються від органів романо германської сім'ї

В норвегії особливе місце займає скд імпічменту який контролює діяльність законодавчої та виконавяої влади.

порівняльне правознавство скандинавський американський

**ТЕМА7: Загальна характеристика англо-американської правової сім'ї**

1. **Особливості англо-американської правової сім'ї**
2. **Основні етапи розвитку англійської правової системи**
3. **Виникнення та реформування загального права**
4. **Загальне право. Поняття та особливості.**
5. **Право справедливості та його співвідношення із загальним правом**
6. **Правові системи країн співдружності націй**
7. **Правові системи Канади Австралії та Нової Зеландії, порівняльний аналіз**

**1. Особливості англо-американської правової сім'ї**

Англо американська одна з найстаріший і найпоширеніших сімей.

Слід розрізняти групи англійського права і групу американського права.

Англійське право домінує.

Сфера застосування англійського права в великобританією обмежується лише англією та уельсом. Також в групу входить правова система північної ірландії, канада (окрім Квебеку), австралія, нова зеландія а аткож право деяких інших держав які були колоніями британської імперії (держави що є членами британської співдружності). Також деякі мішані - індія, бруней.

Також сюди входить система США, яка має деякі відмінності з англійською системою.

Сім'я загального права, використання такої назви пов'язане з визнанням прецедента.

Англо-саксонська - англійці ображаються на цей термін.

*Особливості англійського права:*

* Наступність права (з 1066 року англійське право розвивалось без змін, так як англія не знала загарблень; а також тому що старі судові акти не відкидались з часом, наприклад глостерський статут, закон про державну зраду).
* Відсутність рецепції римського права
* Судівський за своєю природою та змістом характер права
* Розвиток загального права юристами-практиками
* Менш абстрактний характер норм ніж у романо германському праві
* Виокремлення у англо-саксонському праві прецедентного і статутного права
* існування в англо саксонському праві загального права і права справедливості
* Виокремлення матеріального і процесуального права (процесуальне право переважає)
* Відсутність принципового значення поділу права на приватне та публічне
* Непоширеність кодифікації (1967 рік, в англії було запропоновано проект кримінального кодексу; якщо кодекси і існують то вони є результатом консолідації)
* Загальна судова процедура
* Важлива роль інституту суду прияжних

Прецедентів не створюють суди 1 інстанції та суди корони.

*Прецендент складається з 2х частин:*

* Racio decidendi (власне прецедент, обов'язвова для використання)
* Obiter dictum ("між іншим"; не є обов'язковою)

*Сучасне англійське право має потрійну структуру:*

* Загальне право (головна частина)
* Право справедливості
* Статутне право (писане право парламентського походження)

Не має галузевої роздільності.

*Особливості американської правової системи:*

* Спочатку вони хотіли відмовитись від англійського прецедентного права і взяти курс на романо германське.
* Подвійна система права (штатів та загальнодержавна)
* На противагу англійському права можнаизустріти поділення права на приватне та публічн, але американці під приватним розуміють лише контракти, зобов'язання з правопорушень, власність, сімейне право, право торгівельного обягу, право підприємства і бізнесу.
* На противану англі, систематично проводитья кодифікація законодавства на федеральному та штатному рівні. (перше видання у вигляді збірника у якому в хронологічному порядку друкуються тексти постанов які було прийнято конгресом США, найважливіші акти органів виконавчої влади; друге видання містить незброшуровані копії актів конгресу; третє - звід законів США).

*Загальні ознаки англійського і американсткого права:*

* Нявність судового прецедента як основгого джерела права
* Обов'язковість НПА, які можеть коригуватися судами
* Вдсутність поділу права на приватне і публічне
* Існує поділ на загальне право і право справедливості
* Казуїстичний характер
* Особлива роль процесуального права
* Певажаюча роль консолідованих актів (кодифіковані лише деякі)
* Відсутність чіткої галузевої класифікації
* Переважає поділ права за інститутами а не за галузями

*Особливості англійського права:*

* Наявність формалізованого прецедента (жорсткий від якого не можна відмовитись)
* Поділ системи права на загальне право, право справедливості і статутне право

*Особливості американського права:*

* Наявність конституції
* Дворівневий характер правової системи
* Високий рівень структурованості та систематизованості правової системи
* Існування в кожному штаті відмінної системи законодавства і прецедентного права
* Наявність значної системи консолідованих та кодифікованих актів
* Менш формалізований прецедент
* Здійснення функцій конституційного контролю загальними судами
* Поєднання переважаючої ролі судової практики із стрімким розвитком галузевого законодавства

*Можна виділити плюси:*

* Судді виступають в ролі творців права

*Мінуси:*

* Не можна велику кількість проблем вирізувати лише пецендентом

**2. Основні етапи розвитку англійської правової системи**

Розвивалось автономним шляхом, не знало з 1066 року завоювань, революцій.

*4 періоди:*

1. До 1066 року. Передував Норманському завоюванню.
2. Від 1066 до 1485 династія Тюдорів. Становлення загального права
3. Від 1485 до 1832 розквіт загального права і компроміс з правом справедливості
4. Від 1832 до наших днів.підсиленні значення державної адміністрації

***1 період Англо-сансонський:***

До цього періоду територія знаходилась під управлінням римської імперії. Після знищення рим імперії там прживали племена, які користувались звичаями та релігійним правом. Закони Етельберта (6 ст)- звичайна варварська правда. Закони Дарського короля Дамута, і саме ними знаменують перехід від племеннообщинного ладу до феодалізму (11 ст.)

Не існувало права спільного для всієї англії.

***2 період***

1066 рік Вільгельм завойовник завоював Англію.

Він продовжив дію права племен

Норманське завоювання було буде важливим оскільеи присло досвід державного управління який використовувався в норманському герцогстві.

Історичні аспкти:

* Англійські юристи зосередили увагу на процесі
* Англійські юристи визначили поняття юридичних категорій та понятійний апарат
* Завдяки історичним чинникам воно ніколи не знало поділу на приватне та публічне
* Відсутність рецепції римського права

***3 період***

Кінець 15 ст. загальне право піддається небезпеці, право справедливості робить конкуренцію

13 ст виникнення загального права

У 1875 році усі суди мають право застосовувати і прецеденти і право справедливості

Поглинання цивільним правом торгового права

***4 період***

У 1832 в англії була проведена радикальна правова реформа, починають приділяти увагу матеріальному праву

1873-75 була можифікована організація судів, в саме цей період була ліквідована різниця між судами загальними і судами справедливості (раніше позивач вирішував в який скд звертатист чи в канслерський чи королівський)

Розчистка застарілих норм, провели консолідацію, об'єднання у збірки

Тенденція до зближення з континентальним правом

**3. Виникнення та реформування загального права**

Основна формула в загальному праві - судовий захист передує праву

Скди мали публічно правовий характер

З 1616 діє рішення що юрисдикція суду лорд канцлера здійснюється відповідно до принципів справедливості.

Вища судова інстанція - палата лордів (приймає апеляції). До палати лордів входять - лорд канцлер, ординарні лорди з апеляці, пери.

Верховний скд англії та уельсу : апеляційний, верховний, суд корони

Високий суд: королівської лави, канцелярські, сімейні

Створюється ряд законів, які використовуються в судах

Іноді застосовується звичай

Відбувся процес рецепції загального права

**4.Загальне право. Поняття та особливості**

Загальиправо це перш за все прецедентне право

Склад і співвідношення правових записів у загальному прецедентному праві характеризується такими особливостями:

* Основи юридичного регулювання створюють не загальніинорми закону а вндивідуальні акти, тобто судові рішення, які в кожному випадку вирішують дан конкретну правову ситуацію і одночасно за певних умов набувають якості прецедента, тобто джерела праваа
* Закони за певними вийнятками (конституція це виняток) відіграють додаткову роль залежну від прецедентного права
* У зв'язку з правотворчим значенням судових рішень, бузпосередньо регулююче значення мають правові ідеї та принципи права

**5. Право справедливості та його співвідношення із загальним правом**

Базувалось на нормах моралі та справедливості

*Інститути:*

* Інститут довірчої власності
* Виконання договору в натурі

Загальне право: Кримінальне, договірне, цивільна відповідальність

Право справедливості: Ліквідація спадщини, трлумачення заповіту, спори про нерухомість, договірча власність

Право спаведливості Сукупність норм яка конкретизує та доповнює загальне право.

Співвідношення сформульовано у правилі- право справедливості не усуває загальне а доповнює його.

Відмінні ознаки між загальним правом та правом справедливості:

* Норми загального права формувались королівськими судами Норми права справедливості канцлерськими
* Норми загального права складають основну частину системи права Норми права справедливості доповнюючого
* Загальне право - сукупність справ що розглядаються в усній процедурі, право справедливості у письмовій
* У праві справедливості більш гнучка процедура, більш широкі апеляційні можливості та вінсутній інститут присяжних
* Загальне право має більш формалізовану процедуру, свою иехніко юридичну термінологіє та особливу класифікацію інститутів права

При конфлікті норм пріоритет надається праву справедливості

Існують максими права, які використовуються у праві справедливості

**6. Правові системи країн співдружності націй**

Співдружність націй 53 держав, які здійснюють співробітництво Великобританія і майже всі домініони, колонії 1887 створилась, коли колонії отримали стстус домініонів. Штаб квартира в Лондоні

Австралія, Канада, Нова Зеландія – чисті правові системи англійського типу.

**7. Правові системи Канади Австралії та Нової Зеландії, порівняльний аналіз**

Активний розвиток національного розпочався коли вони стали домініонами

Канада 1867 (1982)

Астралія 1900 (1986)

Нова зеландія 1907

Ці країни зазнали впливу від правової системи США: писана конституція, федеральна структура, інститут конституційного контролю, національні конституції формувались за участю британського парламенту, федеративний устрій.

Формуваня понятійно категоріального апарату - під впливом англоамериканської системи

**ТЕМА8: Правова система США**

1. **Формування правової системи США**
2. **Сучасна правова система США**
   1. **Формування правової системи США**

*4 етапи розвитку американського права:*

1. Від початку колонізації північної америки (1 п 17 ст.) до завоювання незалежності колонії (кінець 80х років 18 ст) основний зміст чього перідну це використання англійського права на свій розсуд
2. Від виникнення незалежної федеративної американської держави (кінець 80х років 8 ст.) до початку громадянської війни (60х років 9 століття). Основний зміст - становлення самостійної американської систе права
3. Після громадянської війни 1860-1865 років до другої світової війни. Основний зміст - всення суттєвих змін до американського права
4. Від 1946 до наших днів. Основний зміст - набуття американським правом сучасного вигляду.

Конгрес у 1776 прийняв декларацію про незалежність.

Після проголошення незалежності, англійське загальне право зберігає свою чинність в правових системах штатів. Були сприйняті лише ті норми які не суперечили.

Конституція США була писаною і дуже демократичною, прийняття було у 1778 році.

Конституція закріплює президентсько парламентську офому правління а також федеративний устрій. Було врегулюовано взаємовідносини між штатами і федерацією. Верховний суд набув конституційної юрисдикції. Судовий прецедент доповнює зміст конституції у якості джерела конституційного права.

У 1789 році перший конгнес федерації прийняв загальнодержавний біль про права, який закріпив права. Цей крок було зроблено для того щоб врегулювати те що деякі штати не хотіли приймати конституцію через неврегулбованість.

У 1291 році біль про права ратифікували всі штати.

В 1 половині 19 ст посилюється вплив французського законодавства (луізіана), але поступово вони йшли до американізації.

Через те що в США ширше забезпеечуватись права і свободи, поселенці з великобританії тікали до США.

В низці штатів були ухвалені закони, які "почистили" право від англійських фоедалтних пережитків.

Було право: Будь який громадяниниСША, який не має не вяиняв злочини має право отримання професії юриста.

Судді: було прийнято закон про обрання суддів парламентом з переобранням після закінчення строків. Федеральні судді- призначає президент, але іноді треба згода парламенту.

У 19 ст суперечки виникл після порушення питання щодо розробки американсткого загального права. Першим був проект ЦПК, норми якого усували різницю між правом справедливості та загальним правом. Цей кодекс було прийнято. Він стає взірцем для прийняття аналогічних кодексів.

На 2 етапі свого розвитку відбувається становлення правової системи США, як самостійної держави.

У 19 столітті постійно зростають протиріччя між півднем та північчю. Вони найгостріше виявились у питанні про скасування рабства.

Верховний суд в справі Дредскот проти Сетфорда визнав темношкірого не громадяниним США навіть в штатах де немає рабства. Північ обулилась, а південь вийшов з федерації. Відбулась громадянська війна, перемогла північ.

Авраам Лінкольн-кандидат від республіканців, прийняв рішення у 1862 році щодо відміни рабства.

Після закіняення війни фндеральне право не втявляло активності. У 1869 було внесено поправку до конституції.

Було створео багато актів та законів.

Президенти рузвельт і вільсон сприяли створенню законів.

З цього періоду в США у розрахунок береться федеральне право а потім право штатів.

У 20 ст потісняєтьься загальне право.

З кінця 19 ст починається рух за уніфікацію права у штатах.

1892 створена національна конфедерація з уніфікації.

Окрім торгового кодексу був наданий проект кримінального кодексу.

У 1926 році було складено періодично оновлюваний (раз в 6років) федеральний звід законів, включав 50 розділів, які регулювали окремі питання.

Окрім федерального зводу законів є видання - оновлене викладання права, його годує американський інститут права, стосується пиатнь які майже не регулюються правом.

Найважливішою особливістю американської правової сім'ї є значне розширення федерального права.

Після закінчення 2 св війни, характеризувався зростанням значення правотворчості.

Проводиться систематична кодифікація на федеральному рівні та на рівні штатів. Окрім традиційних гілок влади діє ще і 4 - анміністративна, гхрегламентарна влада, вона належить президенту але він нею володіє не одноособово а також з іншими. Повноваження здійснюються з питань видання НПА.

У 1954 році завдяки рішення Браунм проти Радес у саві про освіту скасовано правтику расової сегрегації (коли право на освіту було лише у білих)

У 1960 х започатковуються програмии рівних можливостей для всіх осіб.

4 етап характеризується розшитенням та поглибленням правового регулювання

Правова система США значною мірою позодить від англійського заичайного права і має аналогічну структуру. Американське право за більш ніж 200 річний нубуло самостіних рис у процесі самостійного формування. Звдяки конституції і федерації особливостями правового життя було створено американську систему права.

**2.Сучасна правова система США**

Відбулось злиття загального права і права справедливості.

На базі конституції сша було створено інститут конституційного контролю

Дуалістична система: прецедентре право і законодатво.

Законопдвство має більш питому вагу у порівнянні з англією (більш значуще ніж статутне право в англії) це пов'язане з писаними конституціями. А сама конституція сша надає більш широкі повноваження.

Федеральнас структура обумовлює правову специфіку.

Вільна дія правила прецеденту, ані верховний суд сша, ані верховний суд штатів ніколи не були пов'язаними з прецедентами, вони маневрують свої ецеденти і пристосовують їх до обставин.

Американському право взагалі властиві всі ознаки загального права, специфіка полягає у його функціонуванні.

Складний характер має співвідношення індерального права і права штатів.

Розситок правової системи призвів до того що федеральне право почало переважати над правом штатів (сприяв ВСУ коли визнавав штатні НПА незаконними)

Торгове застереження для обмеження різниці між штатами

сфера прийняття законів розрізняється за

Сфера компетенції федерального права відносять: економіка, фінанси, авторські права, патентні відносини, митні правила, зовнішня торгівля, торгівля між штатами, морське право, право охорони природи, банкрутство, ті проблеми які визначені конституцією

Штітів: стхпадкуванн, сімейне, земельне, кримінальне.

Сфера приватного права майже не обмежена в компетенції штатів.

Конституція закріпила взаємовідносини між штатами, перш за все принцип повної довіри і пошани. Принцип Закріплення міжштатних привілеїв та пільг. прИнцип видачі злочинців. Пинцип мирного вирішення суперечок між штатами.

Варто відмітити тенденцію падіння прецедентного права, все частіше судді звертаються до НПА, тобто йде трансформація.

*Особливості:*

* Дворівневий правовий розвиток
* Чинне положення федеральної конституції
* Реалізація поділу влади з введенням конституційного контролю
* Інтенсивний розвиток галузевого законодавства
* Американський прецедент більш рухомий
* Америка ніколи не знала того періоду коли право грунтувалося лише на прецеденті
* Суворе дотримання принципу поділу влади
* В америці викоритсовуються термінахи приватне право та публічне право
* Сутяжницька паранойя (на сьогодні перебільшеється роль судових позовів, кожен 1й громадянин в рік вплутується у прцесс; 65 млрд в рік на відправлення правосуддя; 60% всіх юристів світу; 1 адвокат на 300 жителів)

**ТЕМА 9: Релігійні правові системи**

1. **Загальна характеристика правових систем релігійного типу**
2. **Мусульманське яи ісламське право**
3. **Індуське право**
4. **Іудейське (єврейське право)**
5. **Канонічне право**

**1. Загальна характеристика правових систем релігійного типу**

На сьогоднішній день не існує релігійної правової системи у чистому вигляді

Релігійна правова сім'я об'єднує 4 правових системи.

*Особливості релігійних систем:*

* *Кожна* елігійна правова система є складовою частиною якоїсь релігії
* Розгляд права як результату божественного відкриття а не як наслідку раціональної діяльності людини та держави, вважається що право надане раз і назавжди богом
* Християнство та іудаїзм визнали своє право створювати право
* Персональний характер дії права
* Визнання соціальної цінності права
* Невизнання принципу формальної рівності право людей

**2. Мусульманське, чи ісламське право**

*Особливості ісламського права:*

* Общинний характер
* Його потрібно розглядати як божествене откровення надане аллахом через мухамеда
* Релігійна основа ісламського права
* Поєднання релігійного та юридичного начала
* Універсальність сфери його застосування
* Виконання норм ісламського права випливає із свідомості мусульманина і здійснюється тільки в наказовій формі з дотриманням усіх сторін ритуалу
* Державна санкціонованість його норм (реалізаці забезпечуються не тільки релігійним авторитетом а ще і примусовою силою ісламської держави)
* Ісламсько-правовий характер ісламської держави
* Тісна взаємодія з місцевими традиціями та звичаями
* Існують поняття шаріат та фікх. Шаріат все мусульманське право вцілому а фікх це лище юридична його частина.

*Джерела ісламського права:*

1. *Група:*

* Коран (найменша одиниця - вірш "айяк"; також там закріпленні судові рішення мухамеда, який вирішував спірні питення за зверненням людей)
* Сунна (уточнює приписи корану і містить вислови, рішення і дії пророка мухамеда а також схвалені ним вислови і рішення його сподвижників)

Вони серед джерел права мають найищу цінність, юридичну силу, мають божественне походження, їх не можна брати під сумнів.

*2. Група*

* Іджма (третє за знаенням джерело ісламського права, це узгоджжена думка ісламських. Правознавців та теологів з релігійних та правових питань що вимагають практичного застосування положень корану і сунни)
* Кіяс (судження за аналогією)

Вважаються другорядними. Доктринальні надбання ісламського права

*3 група (їх ще називають додатковими)*

* Фетва (усні та письмові судження авторитетних теологів і правознавців на рішення світської влади які приймаються з питань соціального життя а також тлумачать основні положення; вони бувають усними і письмовими)
* Урф (звачай)
* Адат (звичаєва практика)

Також сюди відносяться фермани - укази глави ісламської держави які видаються для вирішення різних питань державного та суспільного життя

Врегульовують додаткові питання що неиврегульвані основними джерелами.

*Структура ісламського права:*

Особливостями є архаїчність та відсутність систематизації.

Приватного та публічного права в чистому вигляді не існує, але в мусульманському праві є:

* Право владних норм (схоже на публічне право)
* Право особистого статусу (схоже не приватне право)
* Правосуб'єктність - згідно з вспамським правом всі мусульмани ж правоздатними з народження (вона припиняється внаслідок смерті, при передбачуваній смерті, і при винесенні рішення суду про часткову правоздатність), дієздатними вважаються особи що досягли повноліття і усвідомленні своїх дій (чоловіки 15 років, дівчата у 9). Вирізняють обмежено недієздатними та повністю недієздатними (закріпленоив сунні, люди дії яких залишаються безкарними)
* Шлюб вважається договір чоловіка та дружини про створення сім'ї, обмежень шлюбного віку не існує. Якщо неповнолінтє подружжя то договір укладається батьками та опікунами. Розлучення допускається.
* Спадкове право регулює питання правового статусу майна померлого. За законом та за заповітом. Якщо за заповітом то заповідач може заповісти лише 1/3 майна на свій розсуд.
* Цивільно правові відносини. Центральний інститут власності, власність ставлять поряд з життям, здоров'ям,свободою. Інститут вакфу – це інститут що регулює питання невідчужуваного майна для певної добродійної мети.
* Торгово правові відносини. В основу покладено принцип льної торгні, невтручання держави в торгівлю. Правитель має право втрутитись лише тоді коли є монополіст і він може вимагати продавати за нормальною ціною
* Держвне право регулює питання пов'язане з функціонуванням держави та правителя (Халіфа)

*Розподіл світу - вони розподіляють його на 3 частини:*

* дар аль іслам (світ ісламу)
* Дар аль хар (світ війни)
* Дар аль акт (світ договору)

*Ісламське військове право:*

***Джехад*** - це боротьба за віру і відданя всіх сил за іслам

*Земельні відносини*

*Землі поділяються на:*

Мекка та її територія

Землі ісламської держави

Землі населення

*Деліктне право:*

Спрямоване проти відступу від норм всламського права, відступи - порушення волі аллаха, 3 групи злочинів:

* Худут аллах (віровідступництво і вживання алкогольних напоїв)
* Джинаяд (посягання на права окремих осіб)
* Тазір (інші делікти, хуляганство, дотримання посту, азартні ігри, образа)

***Право сучасних мусульманських держав***

Дуалізм права:

* Норми запозичені з інших систем
* Класичне ісламське право

Конституційне закріплення ісламу як державної релігії (28 держав) - це означає що жоден закон не буде прийнятий якщо він не відповідає принципам ісламської релігії.

Інститут шури – інститут дорадчості, в рамках якого порівнюється право держави з принципами ісламського права.

В 19–20 ст. відбулись значні події:

* Вестернізація багатьох розділів мусульманського права
* Кодифікація розділів які изачепила вестернізація
* Ліквідація спеціальних судів що застосовували мусульманське право
* Реформи сісейного та спадкового права

Були реформовані положення корану (щодо шлюбу)

*Класифікація правових сучасних систем ісламських держав залежно від ступеню впливу класичного ісламського права:*

1. Правові системи, які знаходяться під прямим впливом принципів та норм класичного ісламського права (саудіська аравія, пакистан)
2. Більш помірний підхід до принципів класичного ісламського права (ОАЕ, Ємен, Лівія, Судан, Бруней)
3. Обмежене застосування норм класичного ісламського права (Сирія)
4. Найменший вплив та дію принципів класичного всламського права (Туреччина, Туніс)

*Особливості ісламського судочинства:*

Суддя називався "каді"

Династія Абасидів розпочала формування судової системи, верховного суддю назначав халів а він в свою чергу призначав собі помічників.

Судовинство велося усно, пізніше залучалися громадські нотаріуси які вели протокол засідання

Дуалізм: існували ісламські та неісламські суди.

**ТЕМА10: Правові системи традиційного типу**

1. **Загальна характеристика правових систем традиційного типу**
2. **Правові системи країн далекого сходу (Китай і Японія)**
3. **Правові системи держав Африки**

**1. Загальна характеристика правових систем традиційного типу**

*2 групи:*

* Держави далекого сходу (морально-етична) [Китай, Японія, Монголія, Індонезія]
* Правоі системи країн Африки (всі країни + мадагаскар)

Основне джерело права - звичай. Звичаї регулбють всі сфери суспільго життя.

Негативне ставлення до законодавства

Ігнорування державних структур у процесі реалізації норм права.

Слабкий розвиток юридичної інфраструктури

1. **Правові системи країн далекого сходу (Китай та Японія)**

***Китай***

Конфуціанство існувало до 1911 року.

Головне для дотримання порядку у суспільстві це дотримання правил (Лі), які залежали від соціальної ієрархії.

Закон називався "фа"

Даосизм. Лао Цзи Головне це "дао" – прояв небесної волі, природний шлях, природна закономірність.

Легізм. Шан Ян – влада повинна грунтуватися на жорсткому законі а не на доброзичливості. Закон є однаковим, всі громадяни є рівни перед законом. Легізм вважав людину егоїстичною, до неї слід застосувувати жорсткі заходи.

Шень дао – доповнив ці концепції поняттям "владна сила (Ши)".

Китайцям довго не було відоме поняття "суб'єктивне право".

У 1911 році іпмератор зрікся престолу і він став республікою.

01.10.1949 китай був проголошений КНР (перемогла комуністиіна партія з Мао Цзе дуном), вона скасувала всі НПА що були прийняті раніше.

Всі НПА були радянської моделі з орієнтацією на СРСР.

1954 прийнято 1 конституцію КНР (за зразком конст СРСР 1936 року)

1969 розірвав всі відносини з СРСР, і взяв курс на соціальні перебудови

1975 – 2 конституція

1978 – 3 конституція

Ці конституції закріплювали комуністичну ядеологію.

Відбувається кукльтурна революція

У 1980х роках відбуваються зміни.

1982 – 4 конституція.

Віддали пріоритет віддали державній та колективнцй формі власності. В китаї не існує приватної власності на землю.

Приймаються закони із сфери виборчого права.

Основні принципи цивільного права – виконував функції ЦК.

На сьогодні це змішана правова система (романогерманське право, соціалістичне, традиційне). Цей змішаний зарактер був ускладнений 1997 року коли було приєднано провінцію гонконг. На сьогодні вона є автономною і самостійно здійснює всю владу окрім питання міжнародних віносин.

*Джерела сучасного права:*

* Законодавство (конституція). Притаманний дуалізм у здійсненні законодавчих функцій (Всекитайські збори народних представників, а коли вони не працюють то представники)
* Підзаконні акти. Ухвали рішеня ВЗНП, уряду
* Традиції та звичаї. Законодавець перевіряє відповідність проекту звичаям
* Судова практика не джерело права
* Міжнарордні угоди та договори (пріоритет має норми міжнародного права)

***Японія***

В 5 ст приходить китайська писемність та будизм.

В 7-8 ст була реорганізована за китайським зразком.

Перші письмові пам'ятки після 646 року.

Правила поведінки для кожної соц групи "ріцу" в основному містили кримінальні та адміністративні норми.

Система "сеньорія" - недоторкане володіння звільнене від податків. В кожній сеньорії здійснювались свої судові функції.

Влада імператора зменшується і зосереджується в руках "Сьогуна" - військового фельдмаршала, він здійснював реально владні повноваження в тому числі і судові.

Велася політика ізоляціонізму.

У 18 ст юрисдикція сьогуна розширюється.

Ідея права була відсутня і була заперечана.

Але складається сукупність етичних норм "гірі".

В 19 ст. Політика ізоляціонізму відпадає, розпочалось прийняття міжнародних угод, відкриваються представництва.

1867 влада знову переходить до імператора. Відбуваються зміни у правосвідомості населення, право пояинає користуватися авторитетом, запозичуютьс норми західного права. Розвивається під впливом романо-германського права.

1889р. – прийнята конституція Японії яка встановила поділ на префектури.

Після 2 св війни впливає американське право.

1946 нова конституція

Посилена роль судової влади, закріпили основні права громадян які потребували безпосереднього судового захисту, визнавався принцип розподілу влад.

Створили судову систему

Після конституції приймається багато законів в різних галузях.

*Джерела сучасного:*

* Закон (акт прийнятий законодавим органом держави) систему законодавства очолює конституція, кодекси регулюють практично усі галузі японського права (перші кодекси 7ст., прийняті в епоху Мейдзі), паралельно конституції діють основні закони, які регулюють основні сфери суспільного життя. Приватними видавництвами щоріяно видаються збірники законодавства (6 законів, або збірник шести законів)
* Підзаконні акти, важливе місце займають урядові укази, положення - їх видають муніципальні органи, це мунікипальний акт місцевого значення.
* Нормативно правовий договір, угода між двома сторонами.
* Офіційно суд прецедент не є джерелом права
* Звичаї (в деяких випадках має силу закону)
* Міжнародні акти та договори

Система права поділяється на приват та публічне.

Судова система включає верховний суд, вищі суди, територіальні суди, сімейні суди, первинні суди.

Голова суду призначається імператором.

Судді перебувають на посадаз до 70 років.

Для того щоб стати юристом складається суладний іспит в міністерстві юстиції, стають юристами 2-3% відсотки від бажаючих, їх зараховують на 2 річні курси при міністерстві.

Відсутня система адміністративної юстиції.

Поряд з судовою процедурою існує процедура примирення.

Наявність арбітражного комітету.

У 21 ст. роль закону підвищилась.

*Причини стійкості традиційного права:*

* принцип ізоляції.
* Вплив конфуціанства.
* Принцип ієрархічного поділу суспільства (гірі).
* Відсутність протягом довгого часу юридичних шкіл.

Размещено на Allbest.ru