

Министерство образования и науки Российской Федерации

**Федеральное государственное автономное образовательное учреждение
высшего образования
«Санкт-Петербургский политехнический университет Петра Великого»**

**Гуманитарный институт
Кафедра «Теория и история государства и права»**

**ВЫПУСКНАЯ КВАЛИФИКАЦИОННАЯ РАБОТА
БАКАЛАВРА**

Становление и развитие романо-германской правовой системы

Направление 40.03.01 Юриспруденция

Студентка гр. 43821/31
Екатерина Сергеевна Косарева

Санкт-Петербург
2016

Министерство образования и науки Российской Федерации

**Федеральное государственное автономное образовательное учреждение
высшего образования
«Санкт-Петербургский политехнический университет Петра Великого»**

**Гуманитарный институт
Кафедра «Теория и история государства и права»**

Работа допущена к защите
Зав. кафедрой «Теория и
история государства и права»
_____ В.Н. Снетков
_____ 2016 г.

**ВЫПУСКНАЯ КВАЛИФИКАЦИОННАЯ РАБОТА
БАКАЛАВРА**

**Тема: Становление и развитие романо-германской правовой
системы**

Направление 40.03.01 Юриспруденция

Выполнил
студентка гр.43821/31 _____ Е.С. Косарева

Научный руководитель _____ доцент кафедры ТиИГП
к. ю. н доцент
Т.А. Долгополова

Санкт-Петербург
2016

СОДЕРЖАНИЕ

ВВЕДЕНИЕ.....	4
1.ВЛИЯНИЕРИМСКОГО ПРАВА НА СТАНОВЛЕНИЕ ПРАВОВОЙ СИСТЕМЫ СТРАН ЕВРОПЫ. РЕЦЕПЦИЯ РИМСКОГО ПРАВА 12-15 ВЕКА.....	7
2.РАЗВИТИЕ ФРАНЦУЗСКОЙ СИСТЕМЫ ПРАВА НА ОСНОВЕ КОДИФИКАЦИИ 19 ВЕКА.....	34
3.РАЗВИТИЕ ГЕРМАНСКОЙ СИСТЕМЫ ПРАВА 19-20 ВЕКА.....	48
4.СОВРЕМЕННОЕ РАЗВИТИЕ РОМАНО-ГЕРМАНСКОЙ ПРАВОВОЙСИСТЕМЫ.....	72
ЗАКЛЮЧЕНИЕ.....	77
СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ.....	78
РЕФЕРАТ. КЛЮЧЕВЫЕ СЛОВА.....	81

ВВЕДЕНИЕ

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

Романо-германская правовая семья, или система континентального права (Франция, ФРГ, Италия, Испания и другие страны), имеет длительную юридическую историю. Она сложилась в Европе в результате усилий ученых европейских университетов, которые выработали и развили, начиная с XII в., на базе кодификации императора Юстиниана общую для всех юридическую науку, приспособленную к условиям современного мира. Внутри романо-германской правовой семьи выделяют группу романского права (Франция, Бельгия, Испания, Швейцария, Португалия, Румыния, право латиноамериканских стран) и группу германского права (ФРГ, Австрия, Венгрия, скандинавские страны). Это яркий пример того, как внутри одного исторического типа сосуществуют несколько различных правовых систем.¹ Отличительной особенностью романо-германской правовой семьи является то, что она покоится на нормативно-

¹Давид Р. Основные правовые системы современности. Учебник – Р. Давид, К. Жоффре – Спинози; – 2013. – 136 с.

правовых актах, которые, как правило, кодифицированы. Право нашей страны также тяготеет к романо-германской правовой семье.

На само становление романо-германской правовой системы повлияло право Древнего Рима, и сейчас она существует на заимствованных из римского права основных понятий, правовых институтов.

«Восходя в своем историческом становлении к давно минувшим временам античности (и в этом смысле представляя феномен исчезнувшей цивилизации, даже принимая во внимание многовековую повторную жизнь римского права в науке и юридической практике позднего Средневековья, Возрождения, Нового времени) в современной юридической культуре и в современных системах права римское право не имеет непосредственно действительного практического значения. Внимание, которое заслужено принято уделять римскому праву в рамках общего научного познания права в свое историческое время оказало влияние на становление национальных правовых культур всей так называемой романо-германской правовой семьи (к которой принадлежит большинство стран Европы, а также Латинской Америки, Африки, Азии), но особыми непреходящими внутренними качествами собственно римского права, обязанными как мгновенной работе над ним ученых юристов и правоведов-практиков, так и особым культурным условиям его первоначального возникновения».¹ Многие термины из философии права и юридической практики взяты именно из римского права: «юстиция», «республика», «конституция», «мандат», «казус», хотя их настоящее значение зачастую не совпадает с их первоначальным смыслом. Романо-германская правовая система охватывает страны, в которых юридическая наука сложилась на основе римского права. Здесь на первый план выдвинуты нормы права,

¹Давид Р. Основные правовые системы современности. Учебник – Р. Давид, К. Жоффре – Спинози; – 2013. – 136 с.

которые рассматриваются как нормы поведения, отвечающие требованиям справедливости и морали.

В романо-германской семье начиная с XIX века, господствующая роль отведена закону, и в странах, принадлежащих к этой семье, действуют кодексы. В силу исторических причин право выступает здесь, прежде всего, как средство регулирования отношений между гражданами. Другие отрасли права были разработаны гораздо позднее и менее совершенны по сравнению с гражданским правом, которое и остается основой юридической науки.

Актуальность настоящей работы заключается в том, что романо-германская система самая распространенная в мире среди прочих правовых систем, но и потому, что российская правовая система относится к романо-германской семье.

Объектом исследования является романо-германская правовая семья, ее структура, исторический генезис и особенности функционирования.

Предметом исследования в настоящей работе являются особенности романо-германской правовой семьи.

Целью настоящей работы является изучение процесса формирования современной романо-германской правовой системы, изучение динамики эволюции романо-германской правовой системы с тем, чтобы понять её значение для современного общества.

Задачи изучить динамику развития структуры романо-германской правовой системы, определить особенности функционирования романо-германской правовой системы.

Структура романо-германской правовой системы это совокупность отраслей и институтов, которые определяют статус и порядок деятельности органов государства.

1. ВЛИЯНИЕ РИМСКОГО ПРАВА НА СТАНОВЛЕНИЕ ПРАВОВОЙ СИСТЕМЫ СТРАН ЕВРОПЫ. РЕЦЕПЦИЯ РИМСКОГО ПРАВА 12-15 ВЕКА.

Римское право занимает уникальное место в правовой истории человечества. Оно представляет собой наивысшую ступень в развитии права в античном обществе и древнем мире в целом.

Римское право отличается прежде всего необыкновенно широким охватом самых разнообразных жизненных отношений и ситуаций. Особенно тщательно были разработаны в римском праве различные способы защиты интересов частных собственников, а также многообразных участников имущественного оборота. Именно римляне, опираясь на весь предшествующий мировой опыт, в том числе и стран Востока, впервые сделали индивидуальную частную собственность, а также другие имущественные права и интересы предметом искусного и совершенного юридического регулирования. На базе римского права, отличавшегося большой разработанностью своих форм, сложилась богатейшая правовая культура, ставшая общим достоянием человечества на последующих этапах развития цивилизации. Одним из элементов этой правовой культуры была римская юриспруденция, которая положила начало как самостоятельной науке о праве, так и профессиональному юридическому образованию.¹

За более чем тысячелетний период истории Римского государства право претерпело в нем глубокие изменения. История римского права, естественно, отразила перемены в государственном строе Рима. Но, будучи связанным с более глубинными пластами римского общества, оно в своей эволюции

¹Малько А.В., Теория государства и права. Учебник. – М.: Юрист, – 2014. – 120 с.

испытало на себе влияние все усложняющихся экономических и иных общественных отношений, в том числе связанных и с рабством.

Кроме того, римское право пережило ту рабовладельческую государственность (Западную Римскую империю), на базе которой оно исторически сложилось и достигло наивысшего расцвета. Поэтому периодизация истории римского права, несмотря на ее теснейшую связь с важными событиями в политической жизни, не может быть сведена к периодизации Римского государства; В обширной литературе по римскому праву имеются различные варианты выделения главных и более дробных этапов его развития. Наиболее общей и удобной для учебных целей представляется следующая периодизация истории римского права.

1. Древнейший период (VI — середина III вв. до н.э.).

Римское право этого периода характеризуется еще полисной замкнутостью, архаичностью, неразвитостью и сакральным характером основных институтов.

2. Классический период (середина III в. до н.э. — конец III в. н.э.).

Именно в течение данного периода римское право постепенно освобождается от остатков патриархальности и религиозности и превращается в светскую юридическую систему, характеризующуюся высшей степенью разработанности не только рабовладельческих, но и иных универсальных человеческих отношений.¹ Совершенство этой правовой системы находит свое выражение и в юриспруденции, давшей миру образцы глубокого правового анализа и филигранной юридической техники.

3. Постклассический период (IV—VI вв.).

В это время в связи с разложением рабовладельческого общества и государственности римское право практически перестает развиваться, несет на

¹Мелехин А.В. Теория государства и права. Учебник. – М.: Статут. – 2015. – 15 с.

себе печать общего экономического и политического кризиса. Изменения в римском праве данного периода связаны главным образом с его систематизацией и постепенным приспособлением к формирующимся новым феодальным отношениям, что происходит, однако, уже в восточной части Римской империи (Византии).

Рецепция римского права - один из важнейших исторических процессов эпохи феодализма, происходивший в Западной Европе начиная с XII в.

Рецепция (от *receptio* - «принятие») - восстановление действия (отбор, заимствование, переработка и усвоение) того нормативного, идейно-теоретического содержания римского права, которое оказалось пригодным для регулирования новых отношений более высокой ступени общественного развития.

Предметом рецепции являлось римское частное право. Римское публичное право перестало существовать вместе с падением Рима.

Рецепция римского права обуславливалась:

- высоким уровнем римского права - наличием в готовом виде ряда институтов, регулировавших отношения развитого товарооборота, четкостью и ясностью правовых норм.¹ Римское классическое право во многом было свободно от национальной ограниченности, приобрело черты универсальности и почиталось как «общее, высшее, научное право»;

- недостатками местного, в основном обычного, права. Обычное право было архаично, содержало многочисленные пробелы, неясности, противоречия.

Причины рецепции римского права:

- римское право давало готовые формулы для юридического выражения производственных отношений развивающегося товарного хозяйства;

¹Оксамытный В.В. Теория государства и права. Учебник. – М.: Юнити – Дана, 2012. – 113 с.

- короли, находя в римском праве государственно-правовые положения, обосновывающие их претензии на абсолютную и неограниченную власть, использовали их в борьбе с церковью и феодальными сеньорами;

- повышение интереса к римскому праву в силу широкого обращения эпохи.

Рецепция римского права - сложный, многоступенчатый процесс заимствования на основе отбора, затем переработки применительно к своим условиям, усвоение, когда чужое становится органической частью собственного права.

Этапы рецепции:

- изучение римского права в отдельных городских центрах Италии. Происходило по Своду законов императора Юстиниана в Болонской школе искусств и связано с именем Ирнерия. Образовались школы:

- глоссаторов: изучение римского права первоначально выразилось в кратких замечаниях и разъяснениях (глоссах), делаемых между строками и на полях рукописей римских законов;¹

- постглоссаторов, для деятельности которых типично приспособление римского права к использованию в судах. Аккурсий в середине XIII в. соединил существовавшие при нем комментарии римского права и создал сводную глоссу (Glossa Ordinaria);

- распространение рецепции на территории ряда государств и практическое применение римского права в деятельности судей-практиков;

- переработка и усвоение достижений римского права.

Римское частное право стало «общим правом» ряда государств и фундаментом дальнейшего развития феодального и буржуазного права. Оно

¹Тихомиров Ю.А. Правовое регулирование: теория и практика. Учебник – М.: Статут, 2011. – 220 с.

приобрело уже через ряд столетий после падения Рима значение действующего права в ряде государств Центральной и Южной Европы.

Рецепция римского права как крупное и сложное явление общественной жизни, как связующее звено правового развития Древнего мира, Средневековья и Нового времени неизменно привлекает и еще долгое время будет привлекать внимание тех, кто интересуется правом и его историей. Рецепция была результатом конкретной жизненной потребности, на удовлетворение которой она и направлена. Она не антитеза автономному развитию правовых систем, а фактор, стимулирующий, ускоряющий их развитие.

Рецепция трактуется как восстановление действия (отбор, заимствование, переработка и усвоение) того нормативного, идейно-теоретического содержания римского права, которое оказалось пригодным для регулирования новых отношений более высокой ступени общественного развития. Рецепция римского права - не единичное событие, а сложный, многоступенчатый процесс. Первые ее шаги - изучение римского права, основное содержание - использование опыта прошлого в создании нового права.¹

Пониманию рецепции помогает ее соотнесение с Возрождением (Ренессансом). Передовые люди видели выход из средневекового варварства в восстановлении сохранившихся остатков культуры Древней Греции и Рима, и поэтому они уделяли пристальное внимание изучению античных источников. Возрождение не следует понимать как новое только в области искусства и архитектуры. Оно привело к коренным преобразованиям в мировоззрении, в духовной жизни; это было поистине открытие нового мира, сопровождавшееся активным поиском во всех областях человеческой деятельности. Еще русские дореволюционные авторы отмечали живую неразрывную связь между

¹Конарев С.В. Взаимосвязь нормативных и ценностных элементов в содержании правомерного поведения // История государства и права. – 2014. – № 14. – С. 24 - 27.

рецепцией и «возрождением Запада к новой умственной жизни». Столь раннее начало рецепции может быть объяснено не только более тесной связью гражданского права с товарным производством, развитием товарно-денежных отношений, но и с относительной самостоятельностью права, его принадлежностью к духовной жизни народа. Конечно, следует учитывать и то, что в XI-XII вв. имело место лишь начало рецепции - изучение римского права, а широкое усвоение вместе с переработкой и приспособлением римского права к феодальным условиям - дело более позднего времени. Имеются различия и в верхних рубежах Возрождения (XVI в.) и рецепции, проявления которой мы наблюдаем и в Кодексе Наполеона 1804 г., и в Германском гражданском уложении 1900 г. Однако восприятие достижений римского права в первых конституциях буржуазных государств или в Кодексе Наполеона, Германском гражданском уложении, а через их посредство и во многих государствах мира неотъемлемо от «Второго возрождения античности».¹

В историко-юридической литературе рецепция римского права не была обойдена вниманием. После длительного периода исследований ее отдельных сторон в XIX века появляются работы, преследующие цель обобщенной характеристики данного явления. Это труды Ф. Савиньи, В. Моддермана, О. Штоббе, а также русских авторов - П.Г. Виноградова, Г.Ф. Шершеневича, С.А. Муромцева - историка римского права и Председателя Первой Государственной Думы в России. Вопросы рецепции излагаются в учебной литературе по истории государства и права зарубежных стран, а также в работах о преемственности в праве.

Начало рецепции римского права связано с жизнедеятельностью городов севера Италии в XI-XII вв. Здесь рецепция делает свои первые шаги. Это объясняется прежде всего социально-экономическими процессами,

¹Степаненко Р.Ф. Вопросы демократизации законодательства и проблемы эффективности механизмов правового регулирования маргинального поведения // Юридический мир. – 2014.– № 1. – С. 73 - 76.

протекавшими на севере Италии, где в конце XI в., а затем в XII-XIII вв. наблюдался экономический подъем. Быстро развивались товарно-денежные отношения. Тогда в Италии не было единого государства, но на севере возникли города-государства с республиканской формой правления. Эти города в средневековой Европе приобретают выдающееся значение. Милан становится крупнейшим центром ремесленного производства; Венеция, Генуя, Пиза начинают играть роль мировых торговых центров, а Флоренция выдвигается как центр ростовщического капитала. Почти одновременно или несколько позже появляются центры ремесленного производства во Франции. Здесь также развитие частной собственности, интенсивные торговые связи требовали соответствующих правовых средств.¹ Римское же право уже содержало в себе готовое юридическое оформление развивавшихся экономических отношений. Преподавание римского права в первых университетах, связанное с экономическим и культурным подъемом в отдельных городских центрах, на многие годы опередило потребность европейских государств в овладении правовыми средствами регулирования развивающихся буржуазных отношений.

Если бюргерство выступало за возможно более широкое, полное и точное восстановление действия римского права, то позиция феодальных сословий, светской и церковной власти в вопросе о рецепции была значительно сложнее. Во многом эта позиция сходна с их отношением к развитию производства и торговли - она была либо нейтральной, либо выражала стремление извлечь выгоду для себя. Феодалы использовали римское право, в частности, для закрепощения крестьян и захвата их земель. Рецепция ряда постановлений римского права осуществлялась подчас по прямому указанию пап, императоров, князей. Но порой они проявляли и открытую враждебность римскому праву.

¹Чайка Я.В. Соотношение понятий «правомерное поведение» и «правовой нигилизм» // Российская юстиция. – 2015. – № 3. – С. 65 - 68.

Церковь была наиболее ранним проводником знания о римском праве в феодальном мире. Возникнув еще в недрах Римской империи, христианство восприняло элементы античной культуры. Так, церковное (на Западе каноническое) право складывалось под непосредственным воздействием более высокой римской правовой культуры. Поскольку в церковных школах преподавание велось на латинском языке, то уцелели и некоторые рукописи с текстами римских законов, - та предпосылка, которая позже сделала возможным рецепцию.¹ Духовенство сохранило часть римской образованности, а затем передало ее Средневековью. Христианство заимствовало у Рима и некоторые правовые воззрения и правовые институты. Разумеется, они были изменены и приспособлены к специфическим условиям средневекового мира, интересам церкви и особенностям христианской морали. Иногда каноническое право называют мостом, по которому римская правовая культура перешла в Средневековье.

По мере укрепления своих позиций церковь устанавливает контроль над университетами. Теперь в светском образовании церковь видит опасность своему господству. В 1220 и 1259 гг. издаются папские буллы, направленные против преподавания римского права. В Парижском университете такое преподавание на долгое время прекращается. Развитие канонического права все же шло в тесной связи с изучением римского права, идеи и ряд исходных положений которого использовались для обоснования норм канонического права. Римское право в церковной оболочке регулировало различные области внутрицерковных отношений. В своих интересах католическая церковь насаждала римский институт наследования по завещанию, поощряя завещания в свою пользу. Церковь способствовала и развитию торговых сделок. С помощью римского права она устраняла те ограничения в распоряжении недвижимостью,

¹Малько А.В., Теория государства и права. Учебник.- М.: Юрист, - 2014. - 425 с.

которые мешали переходу собственности в ее руки. Церковь считала справедливым и отстаивала то положение римского права, что недействительна сделка, если вещь продана дешевле половины ее цены.

С развитием экономической жизни и просвещения влияние католической церкви и сфера действия ее права постепенно ограничиваются. Реформация и влияние гуманизма освобождают университеты от опеки богословия. Римское право становится главным предметом на юридических факультетах Германии, восстанавливается преподавание римского права в Парижском университете.

Содействие рецепции оказывало и феодальное государство, его судебные органы. Правда, первоначально изучение римского права было частным делом отдельных лиц, университетов, но уже вскоре феодальные государи поняли важность его использования для достижения своих целей.¹ Римская правовая концепция была прочно соединена с идеей сильной государственной власти, стоящей над индивидами и социальными группами. Римское правопонимание было чуждо идеям политической раздробленности и смешению частных и публичных интересов. Поэтому те, кто выступал за усиление центральной власти, нашли опору в построениях римского государственного права периода Империи.

В XV-XVI вв. на более широкой основе развивающихся товарно-денежных отношений, роста экономической и политической силы городов рецепция римского права получает новый импульс. При абсолютизме помощь государства делу рецепции выражалась в том, что оно поощряло изучение римского права, в частности, способствовало открытию университетов. Юристы, знакомые с римским правом, назначались на высшие государственные должности, входили в состав ближайшего окружения императоров. Доктора

¹Венгеров А.Б. Теория государства и права: Учебник. – М.: Юриспруденция, 2015.- 118с.

права (*doctores iuris*) приравнивались к низшему дворянству, получали щедрое вознаграждение.

Рецепция имела идеологические и юридические предпосылки. Так, в раннем Средневековье внимание римскому праву в сильной степени поддерживалось убеждением, что государство, образовавшееся на территории Германии и Италии, является наследником Римской империи. Формальное основание рецепции видели в преемственности власти от римских императоров.¹ И на Руси политическая теория «Москва - третий Рим» способствовала восприятию римских правовых воззрений.

В рецепции находили отражение все крупные движения общественной мысли - идеи Возрождения и гуманизма, различного рода богословские течения, позже культ разума естественно-правовой теории, а также учение о «народном духе» исторической школы права. В Реформации и создании «филологической школы», в отстаивании знания и применении «чистого» римского права следует видеть выступления против феодализма, а значит, и против феодального и феодализованного римского права.

У рецепции были и чисто юридические основания. Во-первых, это высокий уровень римского права - наличие в готовом виде ряда институтов, регулировавших отношения развитого товарооборота, четкость и ясность правовых норм. Римское классическое право во многом было свободно от национальной ограниченности, приобрело черты универсальности и почиталось как «общее, высшее, научное право». Во-вторых, рецепция обуславливалась недостатками местного, в основном обычного, права. Обычное право было архаично, страдало партикуляризмом, содержало многочисленные пробелы, неясности, противоречия, т. е. в целом оно не давало надлежащих средств для регулирования новых отношений. Правда, в силу экономической

¹Марченко М.Н. Общая теория права: Учебник – Н. Новгород, 2013. – 213 с.

необходимости такие средства могли быть созданы и на местной правовой основе. Например, там, где действовало саксонское зеркало XIII в. (сборник переработанных судебной практикой и систематизированных обычаев), потребность в римском праве была меньше, а его рецепция затруднена. Регулированию новых отношений с помощью постепенно развивающегося местного права, противостояло использование измененного римского права. Второй путь на континенте оказался более простым и экономным в смысле затраты сил.¹

Не следует думать, что у рецепции римского права имелись только сторонники. Наоборот, рецепция осуществлялась в остром противоречии с рядом сторон жизни феодального общества. Использование римского права серьезно затруднялось тем, что оно было порождено идеями и представлениями иной исторической эпохи. То право, которое содержалось в Своде законов Юстиниана как основном материале рецепции, оказалось слишком сложным и потому малопригодным для регулирования простых, слабо развитых отношений раннего феодализма. Преобладание здесь натурального хозяйства, политическая раздробленность, упадок культуры - все это обуславливало существование римского права первоначально в виде абстрактного знания; если же оно применялось на практике, то в «неузнаваемом виде», как «неправильно понятое». Ростки рецепции пробивались сквозь толщу феодальной отсталости, набирали силу так же трудно, как экономические и культурные достижения.

Римское право, находясь в явном противоречии с господством натурального хозяйства, было чуждо и непонятно широким массам крестьян. Оно способствовало разложению общины и изъятию у крестьян земель. Монополия на знание права в руках узкого круга юристов оборачивалась многочисленными злоупотреблениями. Все это вызывало ненависть народных

¹ Марченко М.Н. Общая теория права: Учебник – Н. Новгород, 2013. – 213 с.

масс и к римскому праву, и к докторам права. Недаром народная сатира говорила о трех видах грабителей - разбойниках, купцах и юристах. На борьбу против злоупотреблений правом не раз поднималось и городское население.

Этапы рецепции римского права:

Этап ранней рецепции

Для этого этапа характерно интенсивное овладение знанием римского права, опережающее действие рецепции. Римское право рассматривалось профессорами университетов преимущественно как культурное достижение, а не как средство регулирования складывающихся новых отношений. Затем знание римского права выходит за пределы отдельных экономических и культурных центров, распространяется¹ вширь и одновременно приспособливается к феодальным условиям, соответственно оно упрощается.

В раннем Средневековье практическая потребность в римском праве была невелика. Оно не требовалось для регламентации простых отношений общества, в котором господствовало натуральное хозяйство. Искры знания римского права все же не затухали и в период упадка товарно-денежных отношений. В Византии применялись сборники упрощенного римского права (Эклога, Прохирон, Василики). О том, что римское право не было вовсе забыто, свидетельствовали и появившиеся сборники варваризированного римского права, например «Бревиарий Алариха» (506 г.). В варваризированном, сильно упрощенном виде римское право действовало на севере Италии и юге Франции. Этот факт находит, в частности, отражение в делении Франции в первые века феодализма на «страну обычного права» -- север, здесь действовали нормы обычного права (кутюмы), и «страну писаного права» -- юг, где применялось упрощенное римское право. Оно, как уже отмечалось, продолжало свое существование и в нормах церковного права. Кое-где имело место и

¹Марченко М.Н. Общая теория права. Учебник – Н. Новгород, 2013. – 125 с.

преподавание отдельных частей измененного римского права. Но в целом для раннего Средневековья характерным было не сохранение некоторых остаточных проявлений римского права, а его отрицание и забвение.

Начало рецепции относится к XI-XII вв. Одним из первых ее шагов было изучение римского права по Своду законов императора Юстиниана в Болонской школе искусств и связано с именем Ирнерия. Наиболее видными профессорами университетов, способствовавшими на этом этапе рецепции, были Плацентине, Ацо, Аккурсий.¹ Они образовали школу глоссаторов, получившую такое название по характеру деятельности: изучение римского права первоначально выражалось в кратких замечаниях и разъяснениях (глоссах), делаемых между строками и на полях рукописей римских законов.

Изучение римского права становится популярным, даже модным. Болонская школа приобретает общеевропейскую известность, становится главным европейским университетом, уже в начале XIII в. в нем обучалось около 10 тыс. студентов, съехавшихся из разных стран Европы.

Ярким представителем глоссаторов был Ирнерий (1055-1130 гг.), которому был присущ чисто академический подход к материалу. Главное внимание он уделял выяснению первоначального и подлинного смысла римских законов. Он стремился дать точное и полное знание римского права. Примечательно, что он изучал именно классическое римское право по Дигестам, а не по Институциям или Кодексу, отразившим упадок римской юриспруденции. В вопросе о соотношении права и справедливости Ирнерий настаивал на сохранении общего смысла закона при толковании, выступал против права судей изменять закон. Вместе с тем (как и позднейшие гуманисты) он считал, что законы должны толковаться гуманно, их смысл не должен расходиться со справедливостью. В изложении Ирнерия римское право

¹Марченко М.Н. Общая теория права. Учебник – Н. Новгород. – 2013. – 132 с.

обладало интеллектуальной ценностью, позволяло наиболее полно ознакомиться с достижениями и опытом римской классической юриспруденции. В Италию ехали прежде всего для того, чтобы познать римское право из «единственного чистого источника».¹ Отсюда проистекали и слабые стороны работы глоссаторов. Например, о рабстве они говорили как о современном им институте, применяясь к окружавшей их обстановке, они превращали римского претора в средневекового судью, римского всадника в рыцаря и т.п. В отклонениях от точного смысла римских законов Ирнерий и отчасти его последователи видели не настоятельную необходимость приспособления римского права к новым условиям, а лишь ошибки, проистекающие из незнания источников. Глоссаторы недоучитывали историческое происхождение римского права, тот, в частности, факт, что в Своде законов Юстиниана содержались нормы, принятые в совсем иную историческую эпоху.

Изучение римского права предвосхищало требования феодального производства. В факте опережающего развития рецепции проявилась относительная самостоятельность права.

Положения об опережающем характере начального этапа рецепции и ограниченности ее практического значения не следует понимать в абсолютном смысле. Действительно, римское гражданское право имело весьма узкую сферу применения. Но использование отдельных сторон государственного права имело место уже при образовании Священной Римской империи. Также и в ранних памятниках рецепции во Франции в «Извлечениях Петра» (XI в.) и «Брахилогусе» пробивалось стремление приспособить римское право к практическим нуждам. Предусматривалась, например, возможность отступления от точного смысла римских законов («если окажутся в праве нормы, вышедшие из употребления или противоречащие справедливости», то

¹Марченко М.Н. Общая теория права. Учебник – Н. Новгород. – 2013. – 113 с.

«да будет позволено нам попать их ногами»); воспроизводились некоторые черты доклассического, раннеримского права, например стипуляция с участием свидетелей. Более определенно практическое направление выражено в «Кутюмах Бовези» (конец XIII в.).¹ Будучи хорошо знакомым с римским правом, составитель этого труда Бомануар, излагая кутюмы севера Франции, систематизировал их, объяснял сложные места с помощью римских правовых понятий, используя и римскую правовую терминологию.

Первый этап рецепции римского права

На первом же этапе рецепции складывается школа постглоссаторов, для деятельности которой типично приспособление римского права к использованию в судах. Уже в трудах поздних глоссаторов начинает преобладать компиляторская и систематизирующая работа с римским правом. Аккурсий в середине XIII в. соединяет существовавшие при нем комментарии римского права и создает сводную глоссу (*Glossa Ordinaria*). Со временем этот труд Аккурсия вытесняет глоссы его предшественников, римское право становится известным не в переводах, а в комментариях Аккурсия. Сам же он приобретает славу первого юриста Средневековья. Однако даже в «глоссированном» виде рядовым юристам того времени римское право все же представлялось чрезвычайно сложным и малоприспособленным для практических нужд. Поэтому с XIV в. широко осуществлялось комментирование глоссы. Среди наиболее видных юристов этого направления были Бартола, комментарии которого в Испании и Португалии были приравнены к закону, а также Бальда. В их сочинениях институты римского права подвергаются формальнологическим приемам толкования, пронизываются средневековой схоластикой, все более и более существенными становятся искажения точного смысла римских правовых норм. В этой связи можно привести пример римского

¹Головистикова А.Н., Дмитриева Ю.А. Теория государства и права в таблицах и схемах. Учебник – М.: Экзамен. – 2014. – 96 с.

института эмфитевзиса, который в феодальной Европе начинает использоваться для регулирования отношений «расчлененной» феодальной собственности. Другой пример: римское классическое право имело преимущественно процессуальный характер - основным его делением были вещные и личные иски, в интерпретаций же глоссаторов и позднейших комментаторов речь идет уже о вещных и личных правах - материальном праве;¹ В Германии уже первые Германские императоры, стремясь повысить авторитет своей власти, стали развивать теорию ее преемственности от римских монархов.

Возникшее на территории Германии и Северной Италии государственное образование они повелели именовать Священной Римской империей (962 г.). В XII в. Фридрих I Барбаросса провозглашает римское право всемирным правом. В особенной степени германским императорам импонировало признание римскими юристами высшей юридической силы за императорскими постановлениями («что угодно императору, имеет силу закона»). В борьбе с папами, настаивая на неограниченности своей власти, они выступали также за восстановление римского права «в первоначальном и подлинном смысле». Однако сравнительной отсталостью этой части Европы объясняется замедленное протекание в Германии рецепции римского частного права. Даже в XIII в. практическое его применение было весьма ограниченным.

В Англии рецепция права также имела свои особенности. Но на фазе изучения римского права значительных отклонений не наблюдалось. И в Англии в XII в. тоже имело место увлечение римским правом. Некто Вакарый - один из лучших представителей ранних глоссаторов - в 1144 г. по приглашению архиепископа переехал в Англию и начал читать лекции по римскому праву сначала в Кентербери, а затем в Оксфорде. С этим фактом нередко и связывают

¹Головистикова А.Н., Дмитриева Ю.А. Теория государства и права в таблицах и схемах. Учебник. – М.: Экзамен. – 2014. – 96 с.

образование Оксфордского университета.¹ Появляются и первые работы с изложением основ римского права - «Книга для бедных студентов» Вакария.

Характерный пример своеобразия рецепции в Англии -- работа Брактона «О законах и обычаях Англии» (XIII в). Основное ее содержание состояло в описании общего права (commonlaw), излагались те нормы, содержание и применение которых было установлено решениями королевских судов. Лишь в обширном введении приводились те общие положения римского права,| которые могли содействовать более точной формулировке правовых норм, развитию юридической мысли, а отчасти использовались с целью «подправить» нормы английского материального права. Несмотря на то, что римское право было хорошо знакомо английским юристам, учитывалось ими в практике своей работы, не оно все же определяло своеобразие правового развития в Англии.

Особое отношение к римскому праву в Англии связано с долгодействующими факторами: относительной географической изолированностью страны, историческими традициями, которые формировались всей ее социально-экономической историей, политическим, культурным развитием. Вот почему ограниченность рецепции в Англии лучше объясняется такими непосредственно действующими на право факторами, как национализм, приверженность правящих классов к старинным, «исконно английским» правовым установлениям, их осторожное отношение к абстрактным построениям и нормам общего характера, значительный эмпиризм в подходе к праву, использование метода частичных, постепенных изменений и доминирующая роль судебной практики в правотворчестве.² Названные факторы оказывали сильное воздействие на английское право и объясняют его своеобразие не только в XII-XIII вв., но и в Новое время.

¹Марченко М.Н. Сравнительное правоведение: общая часть. – Учебник. – М.: Зерцало, 2011. – 440 с.

² Там же стр. 334.

Становится очевидным, что не все в праве определяется экономическими причинами, что один и тот же экономический базис может породить различные формы права. Здесь можно говорить о вариантности правового развития как результате действия конкретных исторических условий и относительной самостоятельности надстроечных явлений. Именно это мы наблюдаем в различиях рецепции и развития права в Англии и на континенте.

В странах Восточной Европы поступательное движение права было тесно связано с взаимообогащением правовых систем, усвоением опыта прошлого. Рецепции подверглось здесь не чистое римское право, а обработанное и исправленное соответственно феодальным условиям глоссаторами и позднейшими комментаторами. Но и в таком виде оно осваивалось не механически, а приспособлялось к местным условиям. В судебной практике писаное (рецептированное римское) право применялось на Балканах ограниченно и корректировалось принципами местного обычного права.

Второй этап рецепции римского права

Более высокий уровень рецепции и широкое практическое освоение римского права связаны с крупными социально-экономическими и культурными сдвигами XVI-XVII вв. Отчасти под влиянием поздне римских представлений на континенте Европы укореняется понимание закона как важнейшего источника права. Больше внимания стало уделяться разрабатывавшимся римскими юристами концепциям «естественного права», «справедливости» и т.д. Значительные достижения рецепции непосредственно были связаны с созданием филологической школы права и усвоением идей Высокого Возрождения, а также судебной деятельностью государственных органов.

Приспособленное к общим условиям сравнительно низкого уровня раннего феодализма римское право оказалось оторванным от быстро развивавшихся буржуазных отношений. Успехи Возрождения показали слабую

пригодность феодализованного римского права к требованиям более высокого состояния общества и товарного производства. Гуманисты, отстаивая идею естественного равенства людей, достоинства и свободы личности, требовали справедливости и законности, а право, не отвечавшее этим условиям, отказывались признавать таковым. Выступая против средневековой схоластики, сословного неравноправия, гуманисты обрушивались и на их проявления в праве.¹ Представители филологической школы права подвергали резкой критике искажения римского права, допускаемые в судебной практике и комментариях поздних глоссаторов. Высмеивалось и бичевалось крючкотворство «образованных юристов», основанное на хитростях казуистики и средневековой схоластики, прикрываемых авторитетом римского права. Об этих юристах Цазий (1461- 535 гг.) - один из видных деятелей филологической школы -- писал: «Эти крючкотворы напитывают своим ядом суды, поднимают на смех судей, тревожат покой честных людей, смущают государственную жизнь; они одинаково ненавистны богу и людям».² «Если бы юристы не следовали так слепо за глоссой и Бартолом, то смысл права предстал бы нам яснее и чище, и исчезла бы добрая часть комментариев, переполненных заблуждениями». Критике и развенчанию подвергаются прежние авторитеты. «Ни Аккурсий, ни Бартол, - писал Цазий, - не помешают мне отвергнуть мнение, которое я не мог основать на источниках».

Учеными - юристами нового направления проводится большая работа по восстановлению точного смысла римских законов, их знания как целостного явления. Были устранены искажения текста древних рукописей и восстановлены те места, которые ранее вовсе не приводились и были забыты. Предметом изучения снова становится римское право, как оно выглядит в Своде

¹Хропанюк В.Н. Теория государства и права: Учебник. – М.: Зерцало. –2013. – 117 с.

²Давид Рене. Основные правовые системы современности. Учебник – Р. Давид - М.: Прогресс. – 2016. – 400 с.

Юстиниана и сочинениях виднейших римских юристов, а не те или иные их интерпретации и комментарии к ним.

Во Франции выдающуюся роль в изучении римского права сыграл Яков Куяций (1522-1590 гг.). Он порывает со схоластикой и казуистикой старой школы и изучает чистое римское право, рассматривает его в связи с развитием общественной жизни и культуры Древнего Рима. Ему, в частности, принадлежит восстановление знаний о сочинениях таких выдающихся римских юристов, как Папиниан, Ульпиан, Павел. Куяций проводит верную мысль о невозможности практического использования римского права без учета тех условий, в которых оно возникло и развивалось.

Куяций был прекрасным лектором. Огромные познания и новизна подхода привлекали массу слушателей на его лекции в Тулузском университете, создали ему славу одного из лучших знатоков римского права. Однако вопреки очевидным его заслугам сторонники старой школы - приверженцы Аккурсия отказывают Куяцию в назначении на освободившуюся кафедру римского права. По выражению одного из историков права ученые-юристы Тулузы «предпочли человеку обезьяну». Кафедра была передана какой-то бездарности. Куяций покидает Тулузу. В последующее время он занимает кафедры и с огромным успехом читает лекции в Бурже, Валенсе, Турине, Гренобле, Париже. Блестящий лекторский талант, многочисленные труды о римском праве создают Куяцию мировую известность.¹

В интерпретации юристов филологической школы римское право соединяется с гуманистическими идеями, совершенствуется метод исторического анализа, римское право рассматривается и изучается все целиком, в его развитии. Широкой разработке подвергаются отдельные

¹Марченко М.Н. Особенности судебного прецедента в системе романо-германского права. Учебник. – Государство и право. – 2013. – 23 с.

институты римского права, вопросы его применения, исследуются содержащиеся в нем противоречия.

Однако, как и прежде, необходимость регулирования в недрах феодального строя складывающихся капиталистических отношений обусловила широкое использование упрощенных или модернизированных институтов римского права. Представители практического направления изучение чистого римского права провозглашают бесцельным времяпрепровождением, «лишь украшением настоящего знания», а лиц, занимающихся историей римского права, не без иронии именуют «элегантными юристами».

Хотя на втором этапе продолжалась научная обработка римского права, все же решающее значение имела практическая деятельность юристов. Во Франции легисты, получив образование в университетах и вполне уверовав в римское право как «единственный источник правды и справедливости», поддерживали короля в его борьбе против духовных и светских феодалов. Легисты выступали за политическую централизацию, за расширение апелляционных полномочий судебного парламента в Париже; легисты были противниками сепаратизма мест, особых привилегий дворянства и городов. Они же, опираясь на римское право, укрепляли право частной собственности.

В то время в Германии юристами создавались правовые сборники, содержавшие в более или менее систематизированном виде действующие нормы местного и римского права. Таким сборником было Саксонское зеркало (XIII в.). В нем, в частности, для регулирования земельных отношений феодально - зависимого населения с помещиками использовался римский институт эмфитевзиса.¹ Появляется значительное число сочинений, более или менее полно и точно излагавших римское право. Эти произведения именовались пандектами, а переработанное римское право - пандектным правом, или

¹Марченко М.Н. Особенности судебного прецедента в системе романо-германского права. Учебник.– Государство и право. – 2013. – 28 с.

«современным римским правом» (*ususmodemuspandec-tarom*). Резко возрастает и значение юристов в судах. Занимая должности писцов, секретарей, нотариусов, адвокатов, они начинают оказывать существенное влияние на ход судебного процесса и формулирование решений. В судебной деятельности все более частым становится направление сложных дел на заключение юридических факультетов. В XVII в. в Германии уже большинство гражданских дел проходило через юридические факультеты, их начинают рассматривать как особого рода судебную инстанцию. Подчас им поручалось и решение вопросов государственного права.

В 1495 г. учреждается общеимперский суд (*Reichskammergericht*) в качестве высшей судебной инстанции Германской империи.

Вскоре после создания общеимперского суда было признано, что в его состав по возможности следует включать рыцарей, сведущих в римском праве. Имперский суд выносил решения на основе «общего», т. е. прежде всего римского права. Отныне суды низших инстанций, если не желали отмены своих решений, обязаны были руководствоваться римским правом. В Имперском суде формировались и кадры низших судов - молодые юристы определенное время должны были проходить при нем практику. Имперский суд становится основным каналом рецепции римского права в Германии. Правда, он не приобрел того значения, которое имел, например, Парижский судебный парламент, но князья, выступавшие против распространения на их земли апелляционных прав Имперского суда, создавали собственные апелляционные инстанции, которые в своей деятельности руководствовались тем же римским правом. В период абсолютизма в Германии римское частное право стало действовать уже не в виде отдельных норм, а все целиком. Было установлено: «чего не знает глосса, того не знает и суд». Местное право здесь применялось

только в случаях, не урегулированных римским правом.¹ Причем стороны, ссылавшиеся на местное право, должны были доказать его существование. Такое положение в основном сохранялось в Германии вплоть до конца XIX в., когда вступило в силу Германское гражданское уложение (1900 г.).

Наиболее известный кодекс феодального уголовного и уголовно-процессуального права Германии (1552 г.) «Каролина» (Constitutio criminalis Carolinae) - широко применял абсолютно неопределенные санкции; почти дословно повторял некоторые римские уголовно-правовые формулы («злостность восполняет недостаток возраста» - ст. 164), воспроизводила отдельные аспекты римского понимания необходимой обороны (ст. 145). Следуя за римским уголовным правом, «Каролина» освобождала от ответственности за ложные донесения об измене (ст. 124).² В ней содержались неоднократные отсылки к «императорскому праву», «общему праву империи», под которыми подразумевалось прежде всего измененное римское право. Например, ни за одно преступление не могла быть назначена смертная казнь или какое-либо телесное, увечашее, позорящее наказание, если это не предусматривалось императорским правом.

Оценивая роль рецепции в развитии феодального права, нельзя впадать в крайность, видя в нем только римское влияние. «Каролина» выросла из немецкой судебной практики, она строилась на феодальной основе. То же самое следует сказать и о влиянии римского права на уголовный процесс. Инквизиционный (розыскной) процесс имеет истоки и в деятельности сеньориальных, и королевских судов еще каролинской монархии.

В Польше XV-XVI вв. влияние римского права ощущалось прежде всего в области гражданского права. Рецепция способствовала здесь расширению

¹ Малько А.В., Теория государства и права. Учебник. – М.: Юрист. – 2014. – 326 с.

² Сырых В.М. Теория государства и права. – Учебник. М.: Бек. – 2011. – 300 с.

сферы частной собственности (освобождение недвижимой собственности от платежей в пользу третьих лиц; развитие права завещаний;

рост кредита; предоставление права заниматься коммерческой деятельностью женщинам). В области уголовного права рецепция оказала влияние на конструирование понятия вины, исключаящих вину обстоятельств (ошибка, понуждение, несовершеннолетие), а также обстоятельств, исключаящих противоправность действия (необходимая оборона). Под влиянием «Каролины» в Польше устанавливается разная мера ответственности для главных исполнителей и соучастников.

На Руси заимствование некоторых, впрочем, искаженных норм римского уголовного и гражданского права наблюдается в Соборном уложении 1649 г. Известно, что «Каролина» изучалась Петром I при подготовке «Воинских артикулов». Влияние иностранного, в том числе римского, права на правовое развитие Русского государства не отменило, как и в Англии, Германии или Польше, самостоятельного характера этого процесса. На Руси это влияние чувствовалось слабее.

Сходные с римскими местные институты права возникали самостоятельно, а затем уже «романизировались», обосновывались с помощью римских источников. Институты римского права, его понятия, термины, подчас «чисто внешним образом пристегивались к тем отношениям, которые находили у себя дома».¹ Из того, что высшие достижения римского рабовладельческого права приспособлялись для регулирования сравнительно простых феодальных отношений, возникали многочисленные противоречия и неувязки. Римское право воспринималось в искаженном и «неправильно понятом» виде.

В результате второго этапа рецепции было достигнуто не просто углубленное познание римского права, а его усвоение на более высокой степени

¹Сырых В.М. Теория государства и права. – Учебник – М.: Бек. – 2011. – 230 с.

феодализма. Старое и новое, переплетаясь самым причудливым образом, создавали качественно новый сплав.

Третий этап рецепции римского права

На третьем этапе рецепции при утверждении буржуазных отношений происходит наиболее полное освоение опыта римского права.

В области государственного права идейные предпосылки рецепции вызревали в течение длительного периода Средневековья. Были возрождены учения античных авторов о естественном праве и справедливости. Идеологи нарождавшейся буржуазии отбрасывают теологические обоснования естественного права, интерпретируют его как веление разума. Естественное право начинает использоваться и разрабатываться в целях ограничения власти монарха, критики феодальных порядков, феодального права. Возрождается учение Полибия, Цицерона, римских юристов о «смешанной» форме правления. Макиавелли (1469-1527 гг.) наилучшей считал республику, в которой по примеру республики в Риме сочетаются демократический, аристократический и монархический принципы. Правда, для «испорченных» народов для решения задач создания единого централизованного государства наиболее подходящей Макиавелли признавал монархию.¹ Римский опыт был использован Монтескье (1689-1755 гг.) при разработке учения о разделении властей.

Третий этап рецепции преимущественно относится уже к Новому времени и получает завершение в Кодексе Наполеона (1804 г.), в Германском гражданском уложении (1900 г.).

Сравнивая, следует обратить внимание, что даже в расположенных рядом странах Европы рецепция римского права протекала по-разному (вариативность развития). Если в Германии в период абсолютизма римское частное право стало действовать чуть ли не все целиком, то в Англии рецепция имела ограниченное

¹Пиголкина А.С. Общая теория права. Учебник.. – М.: Городец. – 2012. – 300 с.

значение. В университетах Англии римское право тоже изучалось, но решающим фактором развития все же стала собственная правовая практика.

Если на континенте право, восприняв конечные результаты развития римской правовой системы, как бы преступило свои ранние формы (здесь четко представлено заимствование достижений более развитой правовой системы - рецепция, преемственность), то в Англии наблюдается путь эволюции, сходный с движением римского права (повторяемость в развитии).

Рецепция римского права как крупное и сложное явление общественной жизни, как связующее звено правового развития Древнего мира. Средневековья и Нового времени неизменно привлекает и еще долгое время будет привлекать внимание тех, кто интересуется правом и его историей. Рецепция была результатом конкретной жизненной потребности, на удовлетворение которой она и направлена. Она не антитеза автономному развитию правовых систем, а фактор, стимулирующий, ускоряющий их развитие.

При рецепции происходило дополнение менее развитых правовых систем опытом более высокого состояния. Но подчас возникала их частичная несовместимость и отторжение чужеродного, что не согласовывалось с существующим уровнем народной жизни и коренными устоями, традициями собственного права (как это имело место еще и в Средние века со знаниями римского права, полученного «элегантными юристами»). Вот почему рецепция - это не механическое перенесение чужого на свою почву, но сложный (и многоступенчатый) процесс заимствования на основе отбора, затем переработки применительно к своим условиям, наконец, усвоение, когда чужое становится органической частью собственного права. Борьбой нового со старым, победами нового, поражениями, снова победами определялась многоступенчатость

процесса рецепции.¹ Наконец, на ранних ступенях буржуазного общества римское частное право воспринимается в наиболее «чистом» виде.

Объяснение рецепции лишь в рамках преемственности было бы упрощением. Сама преемственность имеет основание в действии глубинных, более общих закономерностей развития права. На более высоких уровнях право снова проходит этапы начального и следующих за ним состояний.

¹Пиголкина А.С. Общая теория права. Учебник. – М.: Городец. – 2012. – 2240 с.

2. РАЗВИТИЕ ФРАНЦУЗСКОЙ СИСТЕМЫ ПРАВА НА ОСНОВЕ КОДИФИКАЦИИ 19 ВЕКА.

В истории французского права нашли свое наиболее полное отражение типические черты средневекового права Западной Европы. В течение всей эпохи средневековья множественность и партикуляризм источников права, отражавшие разобщенность самого феодального общества, препятствовали образованию во Франции единой национальной правовой системы. Несмотря на политическое объединение страны, религиозно-духовную общность и утверждение абсолютизма, французское право вплоть до революции 1789 года представляло собой конгломерат многочисленных правовых систем, действие которых распространялось или на определенный круг лиц (духовенство, торговцы и т. д.), или на какую-либо конкретную, часто небольшую по размерам территорию. Как язвительно заметил Вольтер, во Франции, "меня почтовых лошадей, меняют право".

Важнейшим источником права, придававшим ему особую пестроту, был обычай. На смену Салической правде и другим варварским обычаям в условиях феодальной раздробленности пришли территориальные правовые обычаи (кутюмы) отдельных регионов, сеньорий и даже общин. В рамках крупных феодальных владений (Нормандия, Анжу, Бретань и др.) они отличались большим разнообразием.¹ Особенно велика была роль кутюмов в северной Франции, которую даже называли в связи с этим "страной обычного права".

Обычаи складывались в устной форме (отсюда север Франции носил название "страны неписаного права"); они формировались на основе обыкновений, признававшихся из поколения в поколение на какой-либо определенной территории, местного или регионального масштаба. Сила и

¹Тихомиров Ю.А. Правовое регулирование: теория и практика. Учебник – М.: Статут. – 2011. – 236 с.

авторитет обычного права определялись тем, что оно отражало реальные потребности территориальных коллективов феодального общества, возникало, как правило, изкомпромисса и не зависело всецело от произвола государственной власти. Для признания обычаев в судах было необходимо, чтобы они были известны с "незапамятных времен", т. е. по крайней мере 40 лет. Начиная с XII в. отдельные кутюмы стали записываться, а к середине XIII в. В Нормандии был составлен сравнительно полный сборник обычного права. Большой кутюм Нормандии, который использовался в судебной практике. С этого времени появляется ряд частных записей местного обычного права, сделанных королевскими судьями и легистами. Одной из таких ранних записей стал "Совет другу" (1253 год), принадлежавший перу Пьера де Фонтена. Но наиболее известным и популярным всредневековой Франции стал сборникобычаев — Кутюмы Бовези (около 1283 года), автором которых был королевский бальи Филипп де Бомануар.¹ Хотя этот сборник опирался прежде всего на запись кутюмов одного из судебных округов графства Клермонта (на северо-западе Франции), Филипп де Бомануар дал в своем сочинении более широкий обзор обычного права со ссылками на кутюмы других судебных округов и с добавлением ряда положений канонического и римского права. Сборник, состоявший из пролога и 70 глав, хотя и не давал системного и цельного изложения правового материала, описывал большое количество кутюмов по различным вопросам права (организация суда и процесс, правовой статус разных категорий лиц, юридический режим земельных владений и т. д.). Кутюмы Бовезиподтверждали принцип непреложности правовых обычаев не только для местных жителей, но и для государственной власти: "Король должен сам соблюдать обычаи и заставлять других соблюдать эти обычаи". За Кутюмами Бовези последовал ряд других подобных сборников: Кутюмы

¹Перевалова В.Д. Теория государства и права: Учебник для вузов.— М.: Норма. — 2012. — 120 с.

Тулузы (1296 год), Древний кутюм Бретани (1330 год). Особым авторитетом в судах пользовался сборник Большой кутюм Франции, составленный в 1389 году.

Поскольку частные сборники обычного права не отличались полнотой, проблема доказывания кутюмов в судах оставалась сложной. Если тот иной обычай вызывал сомнения или оспаривался, судья проводил специальное расследование с допросом десяти местных знатоков обычного права, которые должны были дать единогласный ответ о существовании кутюма и его содержании. Такая процедура порождала много судебных споров и не устраняла юридических трудностей. Так, кутюмы разнообразились в зависимости от местности, но определить ее территориальные границы часто было чрезвычайно сложно.

В 1454 году Карл VII специальным ордонансом предписал всем бальи свести в единые сборники кутюмы их бальяжей и направить для обобщения в Парижский парламент.¹ В соответствии с этим предписанием были составлены, а в XVI в. отредактированы 60 сборников "больших" кутюмов и около 200 сборников "малых" кутюмов.

Составление сборников кутюмов, не ликвидировав пестроты обычного права, способствовало его консервации.

Отредактированные кутюмы приобретали ряд качеств, которыми обладает закон: определенность, стабильность, неизменяемость. Но они формально не рассматривались как закон, хотя их редактирование по приказу королевской знати фактически означало государственное санкционирование.

В переработанном виде кутюмы стали более удобными и для их доктринального изложения. Поэтому в XVII-XVIII вв. появляется ряд крупных работ (Лвуазеля, Дома, Потье), в которых была предпринята попытка

¹Перевалова В.Д. Теория государства и права: Учебник для вузов. – М.: Норма. – 2012. – 115с.

унифицировать кутюмы и судебные решения по отдельным правовым институтам и тем самым обосновать идею создания единого общеправового права.

На Юге Франции постепенно важнейшим источником права становилось римское право, которое имело здесь достаточно глубокие исторические корни. Влияние римского права в Галлии восходило еще к завоевательным походам Юлия Цезаря. Оно сохранило свои позиции и в века, последовавшие за падением римской империи, но трансформировалось в своеобразное галло-римское право, опиравшееся не на византийскую кодификацию Юстиниана, а на упрощенную версию законодательства Феодосия и на варваризированный сборник римского права, составленный вестготским королем Алариком. Французские юристы, комментирующие эти памятники римского права и использующие при этом методы, подобные глоссированию, развернули свою деятельность еще до создания знаменитой итальянской школы глоссаторов. Но настоящий ренессанс римского права во Франции начинается с XIII в. на Юге страны, что было связано прежде всего с активной деятельностью школы глоссаторов, открывших дорогу для юстинианового римского права.¹ Один из видных представителей этой школы — Плацетин — организовал в начале XIII в. преподавание римского права (прежде всего Дигест Юстиниана) в университете Монпелье. Затем юридические факультеты стали открываться и в других университетах Франции.

Метод, использованный французскими профессорами-глоссаторами, был таким же, который применяли итальянские основатели этой школы. Они комментировали Дигесты Юстиниана, вписывая в их текст комментарии и пояснения (глоссы), которые в свою очередь также изучались, обобщались и глоссировались. Возрожденное таким образом и объясненное глоссаторами

¹Хропанюк В.Н. Теория государства и права: Учебник.— М.: Зерцало. —2013. — 118 с.

римское право выступало во Франции как "право ученых", оно оставалось далеким от практики королевских судов.

Отношение королевской власти к римскому праву во Франции сначала было двойственным. С одной стороны, для укрепления своей власти короли ссылались на многие формулы римского публичного права, использовали легистов в государственном аппарате. Но, с другой стороны, узаконение римского права могло быть понято как признание верховенства римско-германского императора. Поэтому король Филипп Август даже запретил преподавание римского права в Парижском университете, хотя оно изучалось в других университетах королевского домена. В Парижском университете официально преподавание римского права было разрешено в 1679 году при короле Людовике XIV.

Признав доктринальное значение римского права, французские короли ограничивали его практическое применение. Людовик Святой (XIII в.) постановил, что оно не является обязательным во французском королевстве. Филипп Смелый запретил практикующим юристам использовать римское право в стране обычного права.¹ Что же касается Юга, то здесь был найден своеобразный выход в том, что королевская власть (с 1312 года при Филиппе Красивом) признала римское право как своего рода вид "писаного обычая". Отсюда Юг Франции первоначально считался страной обычного права, и только с XIV в. за ним окончательно закрепилось название "страны писаного права".

Впрочем демаркационная линия между этими двумя территориальными правовыми массивами Франции никогда не была абсолютно точной и безусловной.

Постепенно на Юге местные правовые обычаи приходили в упадок, а римское право, которое во все большей степени следовало юстиниановым

¹Хропанюк В.Н. Теория государства и права: Учебник. – М.: Зерцало. –2013. – 98 с.

образцам, признавалось в качестве общего права и проникало в судебную практику. В XIV—XV вв. этот процесс затронул и страну неписаного права. Хотя здесь римское право рассматривалось лишь в качестве писаного разума и дополнительного источника права, оно оказывало заметное влияние на кутюмы в ходе их редактирования и записи. Этому способствовала деятельность парламентов, где в это время большим авторитетом пользовались постгlossаторы (бартолисты). Особую роль в использовании метода схоластики и формулировании общих принципов римского права сыграли профессора Орлеанского университета де Ревеньи и деБельпарш, последователи известного итальянского постгlossатора Бартола.¹

Французские бартолисты адаптировали римское право к условиям средневекового общества, т. е. к потребностям судебной практики. Влияние бартолистов, выведивших из римских текстов общие принципы права, сказалось и в последующие века, о чем свидетельствуют, в частности, Пандекты, изданные в 1748 году известным юристом Потье.

В XVI в. во Франции сложилась и своя школа римского права, получившая название школы гуманистов. Представители этой школы, отражая идею эпохи Возрождения, отвергали методы схоластики и дедукции, присущие пост-

гlossаторам. Если бартолисты изучали римское право для практических нужд, то юристы-гуманисты стали изучать его как таковое, взятое само по себе, пользуясь при этом историческим методом. Этот метод был привнесен во Францию итальянским профессором Альциатом, который преподавал сначала в Авиньоне, а затем (1529—1550 гг.) в университете Бурже. Он считал, что необходимо устанавливать подлинный смысл оригинальных текстов римского права и соотносить их с историческими условиями, в которых они создавались.

¹Давид Рене. Основные правовые системы современности. Учебник. – М.: Прогресс. – 2016. – 321 с.

Юристы-гуманисты создали в Бурже интеллектуальный центр с привлечением специалистов по античной филологии, истории, изящным искусствам, которые позволили поставить на более высокий научный уровень изучение кодификации Юстиниана, Законов XII таблиц и других римских юридических древностей. Наибольшую известность в этой школе приобрел Жак Куяций (1522-1590 гг.), признанный "князем романистов". Его труды состояли главным образом из комментариев к фрагментам работ римских юристов, представленных в кодификации Юстиниана. Ж. Куяций, привлекая дополнительные и вновь обнаруженные документы (из Ульпиана, Кодекса Феодосия и др.), устранял последующие напластования и искажения, восстанавливал подлинные римские тексты. Большую работу в этом направлении провел другой видный представитель школы гуманистов — Жак Годофрой.¹ Пользуясь историческим методом, выявляя и устраняя интерполяции, он реконструировал Кодекс императора Феодосия. Юристы-гуманисты, ориентированные на научное изучение римского права, не повлияли на судебную практику, а поэтому в XVII—XVIII вв. вновь уступили позиции бартолистам.

Но их труды готовили почву для последующего использования конструкций римского права в послереволюционном законодательстве Франции. Таким образом, можно сделать вывод, что в средневековье римское право выступало не только как важнейший источник действующего права, но и как составной элемент формирующейся национальной правовой культуры.

К числу важных источников права, действовавших в равной мере на территории всей страны, относились также нормы канонического права. Право церкви создавать собственную юридическую систему для внутреннего употребления признавалось в римской империи и в монархии франков, откуда во Францию и перешло каноническое право. Своего апогея здесь оно достигло в

¹Давид Рене. Основные правовые системы современности. – М.: Прогресс. – 2016. – 201 с.

XII—XIII вв., когда расширилась компетенция церковных трибуналов, которые, сохранив свои властные функции над клириками, существенным образом расширили свою юрисдикцию в отношении светского населения. В последующие века в ходе упорной борьбы королевской власти за укрепление своих судебных полномочий сфера действия канонического права во Франции начинает сужаться. Королевский ордонанс 1539 года запретил церковным судам рассматривать дела, касающиеся не клириков, а светских лиц. К этому времени утверждается положение, согласно которому король один осуществляет власть в королевстве, а поэтому декреты римских пап и постановления церковных соборов не являются обязательными для французов.¹ В число королевских полномочий в период становления абсолютизма было включено придание обязательной силы нормам канонического права. В конечном счете в основу действия канонического права во Франции были положены следующие принципы.

В отношении старого канонического права, выработанного в период средневековья и включенного в Свод канонического права, действовала презумпция, согласно которой оно молчаливо признается королевской властью. Спорной оставалась только юридическая сила "Книги шестой", промульгированной в период острой ссоры Бонифация VIII и Филиппа Красивого.

Нормы канонического права, принятые церковью уже после утверждения свода канонического законодательства (1582 год), требовали специальной королевской санкции.

Фактически королевские суды стали принимать во внимание лишь те акты церковных соборов и римских пап, которые сопровождались специальными королевскими грамотами, означавшими их официальную

¹Давид Рене. Основные правовые системы современности. Учебник. – М.: Прогресс. – 2016. – 121 с.

промульгацию. Более того, такие грамоты подлежали регистрации в парламентах, что означало их верификацию. Так, Болонский конкордат 1516 года, опубликованный в виде папской буллы, приобрел во Франции обязательную силу лишь после того, как к его тексту были составлены специальные королевские грамоты, зарегистрированные не без трудностей в Парижском парламенте. Благодаря такой юридической процедуре некоторые церковные постановления (например, решения тредентского собора) вводились в действие не в полном объеме.¹ Вмешательство королевской власти в применение норм канонического права привело к тому, что отдельные церковные каноны (особенно XXIV канон, посвященный брачно-семейным отношениям) действовали со многими национальными особенностями.

Правовая система Франции и ее развитие в XIX- XX вв. Революционная эпоха не благоприятствовала созданию цельной и законченной правовой системы. Она привела к созданию достаточно разрозненного и часто не согласованного права.

Французская революция XVIII в. при всем ее нигилистическом подходе к старому праву способствовала тому, что в дальнейшем во Франции происходит рост авторитета закона и превращение его в основной источник права. В глазах французов именно закон, а не обычаи или судебная практика представлялся наиболее эффективным средством упразднения старых феодальных институтов и выработки нового доступного и справедливого права.

Именно в законе прежде всего находили свое отражение постулаты естественного права и "требования природы". Правовой порядок, при котором закон рассматривался как акт верховной власти, наделенной полномочием устанавливать нормы, имеющие высшую юридическую силу, отражал ту степень развития общества, когда закон действительно был наиболее удобной правовой

¹Марченко М.Н. Источники права. Учебник. – М.: Проспект.– 2014. – 340 с.

формой выражения как общей воли, так и интересов отдельных групп и прослоек общества, прежде всего его правящих кругов.¹ Отсюда во французской правовой системе с формально юридической точки зрения любое решение суда должно было основываться (в отличие от Англии) на писаном праве - законе, а не на предшествующей практике - прецеденте.

Новая правовая система создавалась во Франции в соответствии с принципами и целями, выдвинутыми еще в период революции. Именно революция XVIII в. подготовила необходимую почву для того, чтобы с установлением "сильной" правительственной власти (Наполеона Бонапарта) в интересах общества, а прежде всего новых предпринимательских кругов и крестьян-собственников, была проведена широкомасштабная кодификация всего французского права.

За короткий отрезок времени (с 1804 по 1810 г.), в частности благодаря энергии и самого Наполеона, было издано 5 кодексов, охвативших все основные для того времени отрасли права и вошедших в историю под названием *кодификации Наполеона (гражданский, торговый, уголовный, гражданско-процессуальный, уголовно-процессуальный кодексы)*.

Эта кодификация, которая, по образному выражению юристов того времени, обладала "ясностью геометрической системы", имела большое значение для утверждения свободного предпринимательства.² Хотя законодатель и делал в ряде случаев шаг назад по сравнению с более радикальным законодательством революции, эти кодексы, несомненно, имели революционное содержание, отразив итоги революционных бурь и потрясений.

Успех кодификации Наполеона определялся в значительной мере и тем, что ее составители, используя революционные идеи и подходы, восстановили прерванную в годы революции преемственность в праве и обратились не только

¹Хропанюк В.Н. Теория государства и права: Учебник. – М.: Зерцало, – 2013. – 17 с.

²Конарев С.В. Взаимосвязь нормативных и ценностных элементов в содержании правомерного поведения // История государства и права. – 2014. – № 14. – С. 24 - 27.

к революционной практике, но и к дореволюционному праву, кутюмам, каноническому праву, римскому праву.

Во Франции в конце XVIII - начале XIX в., в отличие от Англии, законодатель, особенно при проведении кодификационных работ, широко использовал наследие римских юристов, воспринял сам дух римского права. Логика построения французского права (его деление на публичное и частное), его основные конструкции и понятия, многие юридические определения восходят к римскому праву, переработанному в соответствии с французскими условиями еще в дореволюционную эпоху такими видными юристами, как Дома, Потье, Буржон и др.

Созданная уже в конце XVIII - начале XIX в. под непосредственным воздействием французской революции правовая система Франции в основных своих чертах, несмотря на усложнение ее структуры, модернизацию основных правовых институтов, развитие ее источников, сохранилась и к началу XX в.

На протяжении почти всей первой половины XX в. во Франции формально продолжала действовать классическая наполеоновская кодификация права. Но после второй мировой войны усложнившийся характер общественной жизни, новые экономические процессы, рост правовой культуры и другие факторы повлекли за собой постепенное обновление традиционных наполеоновских кодексов.

Реформированию и демократизации подверглись прежде всего кодексы судопроизводства. В 1958 г. наполеоновский УПК был заменен новым Уголовно-процессуальным кодексом.

Своеобразная техника обновления наполеоновского законодательства использовалась в 1971-1973 гг. при составлении нового ГПК.¹ Он был сформирован путем издания четырех декретов, которые вошли в качестве

¹Рукавишников Д.В. Понятие правомерного поведения // Адвокатская практика. – 2015. – № 2. – С. 45 - 48.

самостоятельных разделов ГПК в 1975 г. В той или иной степени подверглись переработке и кодексы материального права (ГК, ТК и УК).

В XX веке значительно активизировалась законодательная деятельность французского парламента. Это получило свое выражение в росте числа органических законов, вносящих дополнения как в статьи Конституции, так и в текущие (обычные) законы, принимаемые в сфере, закрепленной за законодательной властью (права и свободы граждан, порядок выборов, национализация и денационализация предприятий и т.д.).

В последние десятилетия во Франции существенно возросло число нормативных актов, принимаемых органами исполнительной власти. Важную роль в развитии этого процесса сыграла Конституция 1958 г.

В соответствии со ст. 34 Конституции, которая содержала исчерпывающий перечень вопросов, относящихся к исключительной компетенции парламента, все прочие правовые вопросы, требующие законодательного регулирования, относятся к так называемой регламентарной власти, осуществляемой правительственными органами.

Правительственные декреты могли изменять законы, одобренные до вступления в силу конституции. Правительства получили от парламента полномочия издавать декреты и ордонансы, содержащие нормы, которые обычно являются предметом законодательства.¹ Это – декреты-законы (в период Третьей и Четвертой республики) и ордонансы (в период Пятой Республики).

Во второй половине XX в, динамизм правовой жизни, в частности в законодательной сфере, показал очевидную недостаточность и ограниченность наполеоновской правовой системы, построенной из пяти кодексов. Рост числа законов, а также регламентарных актов с учетом традиционной приверженности

¹Рукавишников Д.В. Понятие правомерного поведения // Адвокатская практика. – 2015. – № 2. – С. 45 - 48.

французского права к кодифицированным формам послужил основой для возникновения во второй половине XX в. большого числа крупных консолидированных актов. Они положили начало формированию важных новых отраслей права, которые были неизвестны наполеоновской эпохе. Так, правительства Четвертой республики только с 1951 по 1956 г. ввели в действие 19 своеобразных кодексов: трудовой, таможенный, семьи и социальной помощи, дорожный, налоговый, публичного здравоохранения и т.д.

В последующий период некоторые из них были отменены или пересмотрены. Вместе с тем сама жизнь потребовала сочетания законодательного и регламентарного регулирования и в других новых сферах общественной жизни. Так, появились дополнительные кодексы: строительства и жилищ (1978 г.), интеллектуальной собственности (1992 г.), гражданской авиации и др.

В XX веке источниками французского права, которые практически не были известны правовой системе предшествующего времени, стали выступать правовые (торговые) обычаи, а также судебная практика в виде решений Кассационного суда. Таким образом, признававшееся в течение длительного времени во Франции в качестве источника права законодательство и основанные на нем нормативные акты исполнительной и муниципальной власти утратили свое исключительное, доминирующее значение.

Для правовой системы Франции XIX в. было характерно достаточно четкое деление права на публичное и частное.¹ К публичному праву в первую очередь относилось конституционное и административное законодательство, причем последнее получило особенно тщательную разработку и детализацию.

К частному праву прежде всего относилось гражданское и торговое законодательство. Однако в правовой системе Франции в XX в. появился и ряд

¹Чайка Я.В. Соотношение понятий «правомерное поведение» и «правовой нигилизм» // Российская юстиция. – 2015. – № 3. – С. 65 - 68.

новых отраслей, которые во французской юридической литературе принято называть смешанными или комплексными, т.е. сочетающими публично-правовые и частноправовые подходы (налоговое, таможенное, банковское и т.д.).

3. РАЗВИТИЕ ГЕРМАНСКОЙ СИСТЕМЫ ПРАВА 19-20 ВЕКА.

Важную роль в развитии германского права сыграли местные систематизации норм обычного права, включавшие в себя также положения имперского законодательства и судебную практику ("Саксонское зеркало", "Швабское зеркало", "Франконское зеркало" и т. п.). Действие норм и принципов этих сборников выходило далеко за пределы мест, где они были изданы, и способствовало определенной унификации права.

"Саксонское зеркало", написанное в 1220-е годы шеффеном Эйке фон Репгау, объединило наиболее распространенные нормы обычного права и судебной практики северо-восточной Германии. Трактат был разделен на две части: первая была посвящена земскому праву, другая - ленному праву. "Право земли" содержало нормы как обычного права, так и императорского законодательства, которые применялись в земских судах в отношении "неблагородных" свободных. Ленное право регулировало узкий круг вассально-ленных отношений между "благородными" свободными.¹ В работе практически не содержалось ссылок на римское, городское или торговое право и имелись редкие упоминания норм канонического права и права других земель.

"Саксонское зеркало" получило признание во многих германских землях и городах, где на него нередко продолжали ссылаться вплоть до 1900 года.

Высокая степень единообразия сложилась в германском городском праве. Здесь право нескольких ведущих городов широко заимствовалось другими. Например, законы Магдебурга действовали в более чем 80 городах, Франкфурта — в 49, Любека — в 43, Мюнхена — в 13, поскольку нормы права "материнского" города или решения его судов направлялись в суды дочерних городов по их просьбе. Так, в Германии образовались две основных «семьи» городского права — любекского и магдебургского. Право Любека

¹Головистикова А.Н., Дмитриева Ю.А. Теория государства и права в таблицах и схемах. Учебник – М.: Экзамен. – 2014. – 13 с.

распространилось в городах Северного и Балтийского региона, в том числе в Новгороде и Таллинне, и являлось определяющим в рамках ганзейского союза. Магдебургское городское право действовало на обширной территории восточных земель, включавших Восточную Саксонию, Бранденбург, отдельные области Польши.

Наибольшую известность получили нормы магдебургского права, посланные в Бреслау в 1261 году (64 статьи) и в Герлиц в 1304 году (140 статей). В XIV в. систематизированное магдебургско-бреслауское право было издано в пяти книгах, содержащих около пятисот статей. Первая книга была посвящена городским судьям, порядку их введения в должность, их компетенции, правам и обязанностям.¹ Вторая книга охватывала вопросы судопроизводства, третья относилась к различным искам, четвертая была посвящена семейному и наследственному праву, пятая (незавершенная) — различным решениям, не рассматривавшимся в других книгах.

В рамках городского права постепенно выделяется еще более универсальная система — торговое право, или "право купцов", которое с самого начала приобрело наднациональный характер. Значительное количество норм торгового права содержалось в статутах городского права XIII в. г. Любека, Брюгге, других германских городов — участников Ганзы. Широкий авторитет во всех странах Балтии приобрели законы Висби (около 1350 года) — порта на острове Готланд в Балтийском море, в которых регулировались вопросы морской перевозки и морской торговли. В этом портовом городе свои ассоциации имели германские, шведские, латышские, новгородские купцы, но наибольшее влияние на развитие права Висби оказали городские статуты Гамбурга и Любека.

¹Головистикова А.Н., Дмитриева Ю.А. Теория государства и права в таблицах и схемах. Учебник. — М.: Экзамен. — 2014. — 36 с.

Значительное развитие торговое право получило в северо-итальянских землях Германской империи, где образовались городские коммуны, объединенные в так называемую Ломбардскую лигу (Верона, Венеция, Бергамо, Милан, Парма, Болонья и др.). Здесь впервые была проведена систематизация торговых обычаев ("Книга обычаев" Милана 1216 года), осуществлялась запись решений торговых судов различных видов (морских, ярмарочных и т. п.).

Важным источником германского торгового права стали и международные договоры с другими городами, их союзами и даже иностранными монархами для предоставления режима "наибольшего благоприятствования" в торговле. Известен, например, подобный договор между г. Кельном и английским королем Генрихом II, в котором король обещал купцам Кельна равные права с английскими купцами (т. е. предоставлял им "национальный режим").

В XIV—XVI вв. установлению определенного правового единства в Германии стала способствовать рецепция римского права.¹ В конце XV в. Дигесты Юстиниана, обработанные с учетом потребностей времени, были признаны руководящим источником права для учрежденного в 1495 году

Высшего имперского суда. В XVI в. римское пандектное право получает авторитет имперского закона и продолжает действовать в качестве "общего права" Германии вплоть до принятия Германского гражданского уложения 1900 года.

Важный вклад в создание общегерманских принципов уголовного права был внесен в 1532 году изданием уголовного и уголовно-процессуального уложения Карла V ("Каролины"). Изданная как общеимперский закон, "Каролина" провозглашала верховенство имперского права над правом отдельных земель, отмену "неразумных и дурных" обычаев в уголовном

¹Марченко М.Н. Общая теория права. Учебник. – Н. Новгород. – 2013. – 113 с.

судопроизводстве в "местах и краях". Вместе с тем она допускала сохранение для курфюрстов, князей и сословий их "исконных и справедливых обычаев".

Однако поскольку уложение вполне соответствовало как политическим интересам княжеской верхушки, так и современным требованиям уголовного права и процесса, оно было общепризнано в качестве источника права во всех землях. На основе "Каролины" образовалось общее немецкое уголовное право.

Несмотря на указанный процесс унификации германского права, нормы "общего германского права" имели в основном рекомендательный характер и зависели от степени их "признания" в германской земле. Правовые системы складывались преимущественно по отдельным территориям — государствам Германии.¹

С XIII в. в землях Германии активно развивается княжеское законодательство, ограничивающее использование обычая и содержащее новые нормы уголовного, наследственного и торгового права, распространяющиеся на всех свободных подданных. Завершение процесса оформления собственных правовых систем в княжествах связано с кодификацией местного права в XVII—XVIII вв., в эпоху утверждения "княжеского абсолютизма". Так, в середине XVIII в. издаются уголовное уложение и Гражданский кодекс в Баварии, в 1768 году в Австрии издается уголовное уложение "Терезиана", а в 1787 году там же — новое уголовное уложение.

Особенно широкую известность получило Прусское земское уложение, изданное в 1784 году. Его источниками послужили "Саксонское зеркало", римское право, Магдебургское и Любекское право, практика берлинского верховного суда. Уложение состояло из двух частей. Первая была посвящена гражданскому праву. Во второй части содержались главным образом нормы государственного и уголовного права, а также нормы о положении сословий, о

¹Малько А.В., Теория государства и права. Учебник. — М.: Юрист. — 2014. — 313 с.

школах и церкви. Как дань "просвященному абсолютизму" кодекс содержал некоторые элементы современной ему трактовки собственности и "естественных прав" человека.

Однако в прусском праве на деле доминировали иные принципы, такие, как неограниченная власть прусского короля, мелочная регламентация всех сторон общественной и частной жизни, бесправие крепостных и привилегированное положение дворянства. Кодекс отличался обилием морализирующих положений, неопределенностью юридических формулировок и устаревшими мерами наказания типа палочных ударов.

В течение первой трети XIX в. экономическая жизнь Германии изменилась ненамного. Страна оставалась аграрной. Многие города все еще оставались средневековыми. Господствующее положение в экономической жизни страны занимала дворянство. Промышленное производство Германии находилось в руках мелких ремесленников, которые работали на узкий круг своих потребителей. Германия не была единым государством, она состояла из тридцати четырех самостоятельных единиц (королевств, княжеств, герцогств) и свободных городов. Каждое из объединившихся государств сохранило свою независимость, но требовалось политическое объединение. Инициатива такого объединения принадлежала Союзному сейму. В 1815 г. был создан Союзный акт, который предписывал не только форму отношений между немецкими государствами, но внутреннее устройство этих государств на основе сословно-представительных конституций.¹ Это затрудняло дальнейшее развитие капиталистических отношений. Сказывалось также сохранение крупного феодального землевладения, привилегий дворянства и других элементов старого порядка. В 1850 г. в период политической реакции был принят Закон «О регулировании отношений между помещиками и крестьянами», в соответствии

¹Давид Рене. Основные правовые системы современности. Учебник – М.: Прогресс. – 2016. – 95 с.

с которым некоторые незначительные повинности были отменены, а остальные подлежали выкупу. При этом величина выкупа равнялась 18-кратной стоимости ежегодных платежей. В течение нескольких лет крестьяне выкупали свои хозяйства, но за освобождение от повинностей они должны были оставлять дворянству одну треть земли. Мелкие и средние хозяйства, лишённые общинных угодий, выгонов, без которых не могли держать скот, продолжали беднеть. В то же время часть крестьян богатела, превращаясь в сельских предпринимателей, а другие крестьяне — в наемных рабочих. Выкупные платежи, дешёвая рабочая сила, благоприятные условия в стране способствовали укреплению юнкерского хозяйства, в котором стали применяться сельскохозяйственные машины и удобрения. Изменения в сельском хозяйстве и промышленности привели к изменениям в политической сфере. С 1816 по 1847 гг. в большинстве германских государств были приняты к исполнению решения Союзного акта 1815 г. Первые конституции создавались в основном в форме октроированных (дарованных монархами) хартий. По формам правления, высшим органам государственной власти эти конституции почти ничем не отличались. Высшая палата ландтага представляла собой феодальное учреждение, которое состояло из принцев «великого герцогского дома», глав бывших владетельных фамилий, нескольких депутатов земского дворянства, университетов и лиц, назначенных герцогом. Нижняя палата избиралась из депутатов городских и сельских округов на основе двухстепенных выборов лицами, достигшими 25-летнего возраста, с учетом ценза оседлости. Возрастной ценз для депутатов был тридцать лет. Конституция вверяла великому герцогу всю полноту исполнительной власти и контроль над законодательной властью.¹ Он мог созывать, распускать ландтаг, отсрочивать его заседания, расширять или сужать круг вопросов, подлежащих его

¹Тихомиров Ю.А. Правовое регулирование: теория и практика. Учебник. – М.: Статут. – 2011. – 325 с.

обсуждению. В 1834 г. был создан таможенный союз, который был заключен между Пруссией, Баварией, Саксонией и некоторыми другими германскими государствами. Этот союз сближал между собой коммерческие классы различных государств и областей Германии, концентрировал их силу, способствовал переходу классов в лагерь либеральной оппозиции. Германская буржуазия стала втягиваться в борьбу за власть. Таможенный союз, созданный по инициативе Пруссии, был ее успехом, который привлек на ее сторону всю буржуазию средних и мелких германских государств. В середине XIX в. необходимость создания единого государства стала особенно очевидна в связи с завершением промышленного переворота, который начался в Германии до революции в условиях политической раздробленности при сохранении феодального уклада в значительной части немецкой деревни. К 1874 г. политический и экономический кризисы в Германии обострились. Либеральная буржуазия германских государств требовала созыва общегерманского союзного представительства, укрепления и расширения Таможенного союза, уничтожения юнкерских привилегий. Германская буржуазия вела борьбу за создание единого немецкого национально – буржуазного государства в форме конституционной монархии. Левые радикалы призывали население к уничтожению сословных различий, улучшению материального положения беднейших слоев населения, провозглашению республики. Руководители прусской буржуазии предлагали вместо абсолютной создать парламентскую монархию. В стране происходил промышленный переворот. Строились фабрики и заводы. Но все же преобладающим было ремесленное производство. В 1847 г. правительственная казна Пруссии была пуста.¹ Король прусский Фридрих-Вильгельм IV был вынужден созвать ландтаг, который в основном состоял из дворян, от которых можно было получить деньги. Либеральная буржуазия сумела организовать и

¹Тихомиров Ю.А. Правовое регулирование: теория и практика. Учебник– М.: Статут. – 2011. – 325 с.

повести за собой дворянское большинство ландтага. Собрание отказало королю в кредите и займе, в новых налогах, а он разогнал непокорных. 18 марта 1848 г. в столице начались массовые беспорядки, которые переросли в восстание. Монархия сдавала свои позиции. 19 марта было опубликовано написанное ночью воззвание короля. Этой же ночью было сформировано новое правительство, в состав которого ввели либерально настроенных чиновников. Король дал согласие на вооружение народа, после чего бюргерство стало создавать гражданскую армию и взяло на себя поддержание порядка в городе. Объявлялась амнистия всем политическим заключенным. Такие процессы происходили и в других германских государствах. В Германии назревала революция, главными задачами которой были ликвидация политической раздробленности страны и создание нового государства с уничтоженными элементами старого порядка в деревне, отменой сословий и свержение монархии. В мае 1848 г. открылось первое заседание избранного населением всей Германии общегерманского парламента — Франкфуртского национального собрания. Его большинство составляла либеральная буржуазия и либеральная интеллигенция. Собрание должно было выработать общую для всех германских государств Конституцию. Франкфуртский парламент принял ряд прогрессивных решений, которые способствовали ликвидации старого порядка.¹ Он отменил внутренние таможенные пошлины и объединил все германские государства в единый Таможенный союз. Было также принято решение о необходимости уничтожения всех видов феодальной зависимости. В парламенте обсуждалось объединение Германии с сохранением монархии. Депутаты выработали проект общегерманской конституции, в которой провозглашались демократические права граждан. Императорский престол был предложен прусскому королю, но Фридрих-Вильгельм IV отказался, заявив, что

¹Сырых В.М. Теория государства и права. – Учебник –М.: Бек. – 2011. – 325 с.

не хочет «поднимать корону из грязи». Отказались принять конституцию и другие монархи. В декабре король приказал разогнать прусское Национальное собрание. Была разоружена и Национальная гвардия. Король издал указ о даровании сверху конституции, которая закрепляла сословный строй, а король получал право вето, в соответствии с которым он мог отменить любое решение законодательного органа, а избирательное право ограничивалось высоким имущественным цензом. Прекратились выступления в деревнях. Проведенные прусским Национальным собранием аграрные реформы отменили лишь второстепенные повинности. Революция закончилась, но не решила стоящие перед ней проблемы. Но господствующие круги Германии пошли на проведение социально-экономических преобразований, способствовавших развитию капитализма.

Достижение государственного единства Германии стало одной из важнейших задач буржуазно-демократической революции 1848 г. В переменах было заинтересовано большинство немецкого народа, которому противостояли крупные и мелкие монархи, опиравшиеся на высшее дворянство, верхушку бюрократии и военщины, которые отстаивали свои наследственные и благоприобретенные привилегии. В Пруссии в 1850 г. была принята Конституция, которая позволила впоследствии создать первые буржуазные оппозиционные партии, использовать ландтаг в качестве публичной трибуны открытой критики правительственной политики. Конституция 1850 г. создавала две палаты с законодательной властью, в которой нижняя палата была выборной, а верхняя состояла из принцев крови, князей и других назначенных короной пэров. Законодательная власть палат парализовалась абсолютным вето короля.¹ Помимо абсолютного вето на постановления палат, Конституция предоставляла прусскому королю законодательную инициативу, который все

¹Сырых В.М. Теория государства и права. – Учебник – М.: Бек., – 2011. – 115 с.

еще оставался непререкаемым главой исполнительной власти. Министры правительства не были подотчетны ландтагу. В Конституции 1850 г. особое внимание уделялось армии. Личность короля провозглашалась неприкосновенной, в его руках сосредоточивались командование армией, назначение правительства, министра-президента, ответственного перед ним, всех высших гражданских и военных должностных лиц, право объявлять войну и мир, заключать договоры. Значительное место в Конституции 1850 гг. было уделено развитию школьного образования. Прусская конституция оставалась по своему содержанию конституцией абсолютной монархии, которая способна удерживать дворянство с опорой на буржуазию, а буржуазию — с опорой на дворянство.¹ Объединение Германии было необходимо для экономического и политического развития. Оно могло совершиться революционным путем, ход которого должен был привести к возникновению великогерманской республики. Но развитие пошло по другому пути. Пруссия, став самым сильным из германских государств, стала объединять германские государства. В сентябре 1862 г. на пост канцлера был назначен Отто фон Бисмарк, который был опытным политическим деятелем. В результате войны с Австрией в 1866 г. Пруссия аннексировала Ганновер, Нассау, Франкфурт и другие земли Германии, увеличив свою территорию за счет лишения трех германских князей их тронов. В том же году был упразднен Германский союз и образован Северо-Германский союз, в который вошли все северные и ряд западных и южно-немецких государств. В 1867 г. была принята Конституция Северогерманского союза, согласно которой президентом Союза стал прусский король, и ему передавалась вся полнота исполнительной власти и ряд других важных полномочий. В ходе войны с Францией в 1871 г. в пользу Германии отошли от

¹Уздимаева Н.И. Правомерное поведение: понятие, квалификация, мотивы – Учебник – Саратов. – 2006. - 345 с.

Франции Эльзас и Лотарингия, а также была выплачена огромная контрибуция. В дни войны завершилось объединение Германии. В 1871 г. Германская империя получила конституцию. Пруссия являлась самой крупной по территории, населению, военной мощи, экономическому потенциалу, поэтому ей в бундесрате было отведено семнадцать из пятидесяти восьми мест. Это определяло ее господствующее положение в федерации и без ее согласия не могло быть изменено ни одно из положений конституции. Также особое место Пруссии в Германской империи определялось и тем, что президентом в Союзе был прусский король, который получил название германского императора. Германский император обладал обширнейшими полномочиями. Верхней палатой Империи являлся Союзный совет — бундесрат. Количество представителей земель в бундесрате были установлены конституцией. Конституция предоставляла бундесрату наряду с рейхстагом законодательную власть, а также значительную долю исполнительной власти. Он имел постоянный аппарат, который специализировался в разных областях государственной деятельности. Председателем Союзного совета был по положению канцлер Империи — прусский министр, назначаемый прусским королем. Рейхстаг обладал значительно меньшими полномочиями, чем бундесрат. Он избирался сначала на три, а с 1887 г. — на пять лет. Досрочный роспуск рейхстага мог быть произведен простым постановлением Союзного совета. Такой роспуск бывал неоднократно. Императорское правительство было представлено в единственном лице — канцлера Бисмарка. Кабинета министров не существовало.¹ Министры, которые ведали определенным кругом обязанностей, были подчиненными канцлера, его заместителями. Объединение Германии способствовало быстрому промышленному росту страны. В 1878 г. по настоянию Бисмарка рейхстаг проводит исключительный закон против

¹Рукавишников Д.В. Понятие правомерного поведения // Адвокатская практика. – 2015. – № 2. – С. 45 - 48.

социалистов. За вхождение в состав организации, которая желала свержения существовавшего государственного или общественного строя путем социал-демократических, социалистических или коммунистических устремлений, грозило тюремное заключение и крупный штраф.

Развитие революционной ситуации в кайзеровской Германии ускорилось разгромом немецкой армии осенью 1918 г. Революция началась восстанием военных моряков в г. Киле, к которому впоследствии присоединились и крупнейшие города Германии. Возникали советы рабочих и солдатских депутатов. 9 ноября 1918 гг. в Берлине революция победила. Монархия пала, оказавшись нежизнеспособной. Руководство революцией было в руках социал-демократической партии Германии, из лидеров которой было составлено первое послереволюционное правительство во главе с Ф. Эбертом. Но формирование правительства затягивалось. Претенденты отказывались от должностей в связи с незнанием предмета дела, но ситуация, которая сложилась в стране, требовала принятия своевременных политических и экономических решений. Восстановлению военно-промышленного потенциала Германии помогали финансово-промышленные магнаты США и Великобритании, что имело важные политические цели. Одной из них была превращение Германии в основное орудие борьбы против СССР. Иностранные займы использовались немецкими капиталистами для модернизации индустрии. В это время в Германии возникли новые мощные монополии, породившие милитаристскую политику. С усилением роли монополий в экономике и политике страны изменялся режим Веймарской республики. В 1925 г. после смерти Ф. Эберта на этот пост был избран кайзеровский генерал-фельдмаршал П. Гинденбург, с избранием которого проявилось стремление всех реакционных сил к свертыванию буржуазной демократии и подготовке реванша за поражение в Первой мировой войне. Бывшие владельческие князья потребовали возмещения стоимости конфискованных во время революции земель, лесов и банков,

находившихся в их собственности, что вызвало возмущение в демократических кругах. Руководство социал-демократической партии Германии под давлением согласилось на проведение референдума, в котором значительная часть населения высказалась за экспроприацию княжеской собственности. Кризис, начавшийся в 1929 г., достиг значительной силы. Возросла безработица, а заработная плата уменьшилась почти вдвое.¹ Путем забастовок и демонстраций рабочие пытались отстоять свои интересы. Кризису подверглись городские средние слои, крестьяне, разорялись мелкие торговцы и предприниматели, а капиталисты стремились все переложить на рабочий класс. Правительство на основе чрезвычайных декретов повысило налоги на предметы первой необходимости, уменьшило размеры пенсий, лишило пособий по безработице лиц моложе двадцати одного года. В этих условиях обширные круги населения стали все в большей мере поддерживать Национал-социалистическую партию, которая не была ни национальной, ни социалистической, ни рабочей. В ноябре 1918 г. в ходе создания новых органов революционной власти лидирующими были Советы Большого Берлина и избранный ими Центральный комитет, по инициативе которого был создан Совет народных уполномоченных (СНУ), взявший на себя функции временного «политического кабинета». Совет народных уполномоченных распустил палаты прусского ландтага, оставив в должности старых статс-секретарей в качестве «министров-специалистов», штабной генералитет с его контрольными функциями над вооруженными силами, чиновничество. В декабре 1918 г. был созван Всегерманский съезд представителей рабочих и солдатских советов, на котором приняли резолюцию о созыве Учредительного национального собрания и о передаче законодательной и исполнительной власти СНУ до утверждения нового государственного устройства. Одним из первых законов Национального

¹Рукавишников Д.В. Понятие правомерного поведения // Адвокатская практика. – 2015. – № 2. – С. 45 - 48.

собрания был Закон от 10 февраля 1919 г. «О временной имперской власти». Он закреплял право и обязанность Национального собрания создать новую Конституцию с парламентско-республиканским строем во главе с избранным на основе всеобщего избирательного права Национальным собранием. Главой государства должен быть президент, главой правительства — министр-президент с правом контрасигнации постановлений президента, ответственный перед Национальным собранием. В марте 1919 г. был принят «переходный закон», который закрепил правопреемственность республики и постановил, что все предписания, изданные кайзеровской империей, признаются действующими, так как они не противоречат временному имперскому и переходному закону. Проект Веймарской Конституции 1919 г. был составлен в течение нескольких дней на основе ранее разработанного проекта. После доработки, участие в котором принимал в качестве представителя правительства Макс Вебер (1864 - 1920) этот проект был направлен в СНУ под названием «Проект будущей Конституции (общая часть)», состоящий из шестидесяти восьми статей и содержащий три раздела. Согласно этому проекту Германия была сильной президентской республикой. Члены СНУ потребовали включения широкого перечня прав и свобод, структуры и функций органов власти государства.¹ Высшим законодательным органом империи объявлялся рейхстаг, избираемый на четыре года всеобщим прямым и тайным голосованием. Конституцией вводилась пропорциональная система выборов. При этом Германия делилась на тридцать пять избирательных округов. Партии, которые принимали участие в выборах, выступали каждая со своим списком кандидатов, а депутатские места распределялись соответственно числу голосов. Нижней палатой считался рейхстаг, а верхняя палата называлась рейхсратом (имперским советом), состоящим из представителей земель, на которые

¹ Чайка Я.В. Соотношение понятий «правомерное поведение» и «правовой нигилизм» // Российская юстиция. – 2015. – № 3. – С. 65 - 68

делилась «единая Германия». Палаты обладали законодательной инициативой в равной мере. При несогласии палат решение вопроса принадлежало президенту республики. В состав Германии входило восемнадцать земель, каждая из которых имела свою конституцию, составленную в согласии с имперской, свой законодательный орган (ландтаг) и свое правительство. К исключительной компетенции империи относились вопросы внешних сношений, армии, флота, монетного дела, таможи, связи, путей сообщения, гражданства и иммиграции, выдачи преступников, а также другие важные вопросы. В уголовных и гражданских вопросах ландтаги могли конкурировать с рейхстагом, но империя имела перевес над правом земель. Особое место в Веймарской Конституции уделялось президенту республики, который избирался всеобщим голосованием. Власть президента мало чем отличалась от монархической. Президент мог противопоставить свою власть рейхстагу. В его компетенцию входил роспуск рейхстага, если он находил это нужным. Президенту принадлежало командование вооруженными силами, назначение на высшие военные и гражданские должности, введение чрезвычайного положения в любой момент, который президент сочтет опасным для существующего порядка. Причем чрезвычайное положение вводилось с применением вооруженной силы и приостановлением действия свобод. Президент был компетентен в назначении правительства, которое было ответственно перед рейхстагом. Главой императорского правительства был канцлер, которому поручалось «формулирование руководящих принципов политики». Кризисная ситуация, сложившаяся в Германии, привела к уступкам. Провозглашалась свобода совести, печати, слова и др.¹ На предприятиях и в округах создавались производственные советы, в компетенцию которых входили вопросы труда, зарплаты и некоторые другие. Конституция объявляла частную собственность

¹Давид Рене. Основные правовые системы современности. Учебник. – М.: Прогресс. – 2016. – 225 с.

«социальной обязанностью». Веймарская конституция являлась буржуазно-демократической, признавая свободу партий и организаций, свободу слова и печати, право на труд и охрану труда. Были узаконены 8-часовой рабочий день, право на заключение коллективных договоров, введение пособий по безработице, избирательное право. В марте 1919 г. вновь выступил берлинский пролетариат, а в середине апреля восстание в Мюнхене привело к образованию Баварской советской республики, правительство которой декретировало национализацию банков и конфискацию вкладов, рабочий контроль на производстве, вооружение пролетариата и организацию Красной Армии. Эта республика просуществовала недолго. 1 мая 1919 г. отряды социал-демократов Носке ворвались в Мюнхен и ликвидировали советскую власть в Баварии, сломив сопротивление рабочих. Этим событием завершилась в Германии революция 1918 г.

В 1923 г. Германия вновь попадает в кризис как в экономике, так и политике. Политический строй Веймарской республики оказывается несовершенным. В Саксонии и Тюрингии возникли рабочие правительства. В 1923 г. произошло гамбургское восстание. В 1929 г. наступил экономический кризис, который привел к сокращению выпуска промышленной продукции и к массовой безработице. Народные массы переходили на сторону компартии, а охваченные страхом перед новой революцией собственники крупных монополий Германии решили передать власть фашистской партии Гитлера. Партия Гитлера возникла в 1919 г., получив официальное название национал-социалистической рабочей партии.¹ Программа партии рассчитывалась на привлечение определенной части недовольных. В связи с этим коммунистическая партия Германии предложила левым силам объединиться в антинацистском фронте. Но социал-демократы объявили, что не окажут

¹Тихомиров Ю.А. Правовое регулирование: теория и практика. Учебник. – М.: Статут. – 2011. – 165 с.

сопротивления Гитлеру, если он придет к власти «легальным путем». Результаты состоявшихся в ноябре 1923 г. выборов были неожиданными для монополистов Германии. На состоявшемся в январе 1933 г. специальном совещании, они решили призвать к власти Гитлера. Формирование фашистского режима завершилось весной-летом 1933 г. Правительство и лично Гитлер получили право издавать законы, которые могли не соответствовать Конституции. Решение рейхстага покончило с остатками демократического режима Веймарской республики. Вскоре была основана тайная полиция — гестапо, кадры которого были набраны из состава охранных отрядов — эсэсовцев (СС), одетых в черную форму с эмблемой, изображавшей череп и кости. Эсэсовцы были основным орудием гитлеровского террора. Установлению фашистской диктатуры способствовало то, что монополистическая буржуазия видела в ней желанный выход из острой политической ситуации, созданной экономическим кризисом, мелкая буржуазия и некоторые слои крестьянства видели в обещаниях гитлеровской партии осуществление надежд на смягчение экономических трудностей, вызванных ростом монополий и усугубленных кризисом, а рабочий класс Германии раскололся и стал безоружным, и коммунистическая партия была не в силах остановить фашизм. Национал-социалисты, получив власть, ликвидировали серией чрезвычайных декретов 1933 г. буржуазно-демократические свободы. Так, нацисты запретили функционирование иных политических партий, оппозиционной прессы и выдворяли за рубеж неугодных новому режиму. В этот период профессиональные союзы трудящихся Германии были распущены, а средства этих союзов конфискованы.¹ Национал-социалистическая партия преследовала даже духовных лиц, увидев в религиозных деятелях своих соперников. Органы фашистской партии как центральные, так и местные,

¹Марченко М.Н. Общая теория государства и права. Учебник. – М.: Норма. – 2012.- 117 с.

наделялись правительственными функциями, а решения съездов партии получали силу закона. Члены национал-социалистической партии должны были беспрекословно подчиняться приказам местных «фюреров», назначаемых сверху. В подчинении партийного центра были «штурмовые отряды» (СА), «охранные отряды» (СС) и некоторые особые воинские части, которые состояли из сторонников Гитлера. Политическая власть была представлена в виде контроля всех сфер жизни — от партийной деятельности до семейной жизни. Государственная власть фашистской Германии была сосредоточена в правительстве, а правительственная власть — в особе фюрера. В августе 1934 г. был издан закон, уничтожающий должность президента, а его полномочия передавались фюреру, который одновременно оставался главой правительства и партии. Фюрер не был ни перед кем ответственен, пребывал в этой роли пожизненно и мог назначить себе преемника. Рейхстаг сохранялся, но только для парадных демонстраций. Иногда гитлеровцы проводили «народные опросы» в демагогических и внешнеполитических целях, объявляя заранее, что всякий, кто воспользуется правом голосовать тайно, будет считаться «врагом народа». В этот период в Германии были уничтожены органы местного самоуправления. Деление на земли упразднилось, а управление областями поручалось чиновникам, которых назначало правительство. Веймарская конституция прекратила свое действие, хотя формально не была отменена. Законом 27 февраля 1934 г. были учреждены хозяйственные палаты: общеимперская и провинциальная, имеющие важные полномочия в деле регулирования экономической жизни. Во главе этих палат были поставлены представители монополий. Хозяйственные палаты, используя правительственную власть, проводили искусственное картелирование, в результате которого мелкие предприятия поглощались крупными. Крестьяне,

торговцы, ремесленники, кустари были обмануты.¹ Они не получили ни земли, ни кредита, ни отсрочки долгов. Начиная с первых дней власти гитлеровцы стали готовиться к войне, которая должна была обеспечить германской нации господство над всем миром. В 1939 г. Германия разорвала Версальский договор и создала колоссальную военную машину. В этом же году Германия начала военные действия против Польши.

По окончании Второй мировой войны для определения политического облика и государственного устройства Германии в немецком городе Потсдаме была собрана конференция глав правительств СССР, США и Англии. На этой конференции союзники-победители решили установить в Германии временный оккупационный режим. С этой целью они разделили территорию на четыре контролируемые зоны: советскую, американскую, английскую и французскую. Также были приняты решения: 1) о роспуске германских вооруженных сил и ликвидации генерального штаба армии; 2) об аресте и передаче суду военных преступников; 3) об уничтожении монополистических союзов капиталистов, которые являлись опорой гитлеровского режима; 4) о чистке немецкого государственного аппарата от военных преступников (денацификация); 5) о ликвидации военно-промышленного потенциала Германии так, чтобы она никогда больше не смогла производить оружие. В связи с этим был создан Союзный контрольный совет, который состоял из представителей четырех держав-победителей. В полномочия Союзного контрольного совета входило управление территориями Германии. Но это продолжалось недолго. В декабре 1946 г. было создано сепаратное управление двумя западными зонами — американской и английской, а затем всеми тремя. Впоследствии эти зоны были провозглашены отдельным западногерманским государством. Произошел раскол Германии на две части. Западные зоны получили название Федеративной

¹Мелехин А.В. Теория государства и права: Учебник. – М.: Статут. – 2015. –154 с..

республики Германии.¹ В 1949 г. она получила Конституцию, обычно именуемую боннской, в связи с названием новой столицы ФРГ г. Бонна. Конституция была построена на началах федерализма, т. е. федерация в целом и каждая земля в отдельности должны быть самостоятельны и независимы друг от друга, имея свой ландтаг (парламент) и свое правительство. Верхняя палата общефедерального парламента (бундесрата) состояла из представляющих интересы земель уполномоченных, которые назначались правительствами земель. Нижняя палата (бундестаг) избиралась на четыре года по системе, которая сочетала в себе элементы пропорционального и мажоритарного голосования. Партия, собравшая менее 5 % голосов, лишалась всякого представительства. В отношениях между палатами преобладание имел бундестаг. Главой государства является президент, но его власть фактически была невелика. Германия развивалась по пути парламентской республики. Правительство формировалось парламентом и отчетывается только пред ним, а у президента оставались лишь представительские функции. Конституционный суд ФРГ являлся органом, который признан был сдерживать как центральное, так и местное правительство. Он был вправе толковать конституцию и разрешать споры, которые могли возникнуть в отношениях между федерацией и землями. Экономическая политика, проводимая канцлером послевоенной Западной Германии Аденауэром и министром экономики Экхардом была направлена на возрождение германской экономики. Западная Германия претерпела значительные трудности, возродив и преумножив экономический потенциал.² Ведущая в стране буржуазная партия — Христианско-демократический союз, выступающий долгое время в коалиции со Свободно-демократической партией, осуществляла политическое руководство страной. В результате выборов, прошедших в 1969 г., социал-демократическая партия

¹Мелехин А.В. Теория государства и права: Учебник. – М.: Статут. – 2015. –154 с..

²Давид Р. Основные правовые системы современности. Учебник. – М.: Спинози. – 2013. – 260 с..

образовала правительство, а лидер партии стал главой правительства. Победа на выборах социал-демократии ознаменовала собой важный этап в политической жизни ФРГ. В ноябре 1972 г. социал-демократы вновь одержали победу на выборах в парламент, представив силу, способную надежно защитить политические и социальные достижения рабочего класса и всех трудящихся. Осенью 1982 г. завершилось сотрудничество социал-демократов с буржуазной либеральной партией, которая решила прекратить свое сотрудничество с социал-демократами и перевести свою фракцию в парламенте на сторону христианских демократов. Это повлекло за собой переход власти в руки новой коалиции. С 1994 г. происходила борьба за парламентское большинство между социал-демократами и христианскими демократами, которые победили с перевесом в десять депутатов. Эта ситуация сильно осложняла деятельность правительства Г. Коля и грозила новыми выборами.

В ходе эволюции немецкого права XIX в. важнейшим событием было принятие Германского кодекса 1896 г. (БГБ), который стал первой в истории Германии кодификацией гражданского права. До принятия всегерманского Гражданского кодекса в стране действовали партикулярное право, а в отдельных областях Германии применялось так называемое общее право. В XX в. был внесен ряд изменений, часть которых была оформлена в виде дополнительных статей к Кодексу, а часть — в виде отдельных законов и норм, дополненных правотворчеством судей, особенно в сфере частного права. В судах складывалось новое понимание института гражданско-правовой ответственности.¹ Принцип свободы договора использовался для усиления договорной ответственности, рассматриваемой в качестве правового средства социальной защиты населения. Особенным для развития современного

¹Бабаев В.К., Баранов В.М., Толстик В.А Теория государства и права в схемах и определениях. Учебник.. – М.: Проспект. – 2013. – 233 с.

германского гражданского права было расширение понятия убытков, которые подлежали возмещению, а также введение понятия «фиктивных убытков». В имущественном праве принципиальные изменения коснулись определения права собственности. В XX в. в Германии основным направлением развития права собственности и всего германского права, становится его социализация. В Кодекс были внесены дополнения, которые посвящались регулированию права собственности на землю. В 1960 г. в Германии был принят Закон о строительстве, а в 1961 г. — специальный Закон о сделках с землей, который устанавливал правовую обязанность собственника рационально использовать землю. Изменения в Кодексе коснулись норм обязательственного и брачно-семейного права. В обязательственном праве были пересмотрены положения о договоре имущественного, жилищного найма, расширились права нанимателя. В брачно-семейном праве изменения были в условиях признания действительности брака и развода, правового статуса внебрачных детей. Для германского права характерен дуализм. Наряду с Гражданским кодексом существовал Торговый кодекс. Их существование обусловлено рядом исторических причин, главной из которых была необходимость создания не только специализированных ветвей права, но и регулирования торговли в стране, в которой существовала многовековая политическая и правовая раздробленность. В XX в. основные изменения в германском торговом праве были связаны с ограничением сферы действия норм Торгового кодекса в связи с принятием ряда специальных законов, которые содержали подробное регулирование отдельных торгово-правовых институтов. Небольшие изменения коснулись и института акционерного общества.¹ При создании акционерного Закона 1931 г. основной целью было установление большего финансового контроля в сфере акционерного предпринимательства посредством введения

¹Марченко М.Н. Источники права. Учебник – М.: Проспект. – 2014. – 220 с.

обязательной годовой отчетности и института независимых экономических экспертов. Уголовное законодательство в Германии развивалось в «социологическом» направлении, основателем которого в Германии считается профессор Ф. Лист. С 1912 по 1933 гг. было создано большое число комиссий для пересмотра отдельных положений Уголовного кодекса 1871 г., а также появились восемь новых проектов УК, ни один из которых не был принят. В 1954 г. бундестаг образовал комиссию по подготовке «большой реформы» уголовного права. Эта комиссия решила сначала ограничиться только реформой Общей части. Новацией являлся отказ от прежней трехчленной классификации преступных деяний, которые стали делиться на преступления и проступки и наказывались лишением свободы на срок до одного года или штрафом. Остальные менее тяжкие деяния рассматривались как административные правонарушения и регулировались Законом 1968 г. об административных правонарушениях. В результате проведения этой реформы с 1 января 1975 г. в ФРГ стал действовать новый Уголовный кодекс, состоящий из созданной в 60-е гг. XX в. Общей и Особенной части, которые составляли нормы УК 1871 г., измененные, но сохранившие прежнюю систему, нумерацию и формулировки. В связи с принятием Законов о борьбе с экономической преступностью (1976 г., 1986 г.), о борьбе с терроризмом (1986 г.), о преступных деяниях против окружающей среды (1980 г.), о должностных преступлениях (1980 г.) и др. в Особенную часть были внесены существенные изменения. В новой редакции Особенной части УК уделялось особое внимание преступлениям в экономической сфере и в сфере защиты окружающей среды, а также рассматривались противозаконные действия должностных лиц.¹ В уголовном законодательстве Германии предусматривается дуалистическая система уголовных санкций: назначение основного наказания (лишение свободы,

¹Марченко М.Н. Общая теория права: Учебник. – Н. Новгород. – 2013. – 213 с.

штраф) и дополнительное наказание (применение мер исправления и безопасности). Новый этап в становлении трудового права Германии начался с образования в 1918 г. Веймарской республики. В начале XX в. из общих предписаний Гражданского кодекса 1896 г. (БГБ) о найме услуг постепенно выделялись трудовые договоры. Стала формироваться отрасль трудового права в Германии, образование которой завершилось после окончания Второй мировой войны. В 1949 г. в ФРГ был принят Закон о тарифных договорах, который заложил прочную законодательную базу для определения условий организации и оплаты труда. В этот период вновь на политической арене Германии появились профсоюзы. В 80-х гг. XIX в. в Германии были приняты Закон о медицинском страховании рабочих (1883 г.), Закон о страховании от несчастных случаев (1884 г.), Закон 1889 г. о страховании на случай инвалидности и старости (пенсионное страхование) и др. Социальные законы заложили основу для создания в Германии высокоэффективного социального законодательства и развитой системы страховых организаций в XX в. В 1953 г. в Германии был создан специальный Суд по социальным делам для совершенствования системы государственного страхования. В компетенцию этого суда входило рассмотрение споров в социальной сфере. В 70-е гг. XX в. в Германии была проведена реформа социального законодательства, в ходе которой в 1975 г. в новой редакции была принята книга первая («Общие положения») Социального кодекса, в 1976 г. — книга четвертая («Положения о социальном страховании»), а в 1989 г. переработке подверглась последняя — шестая книга Социального кодекса, которая посвящена вопросам пенсионного страхования.

4.СОВРЕМЕННОЕ РАЗВИТИЕ РОМАНО-ГЕРМАНСКОЙ ПРАВОВОЙ СИСТЕМЫ.

Становление романо-германской правовой системы связано с эпохой Возрождения, когда в континентальной Европе стало формироваться новое юридическое мировоззрение. Новое общество начало осознавать необходимость права, понимать, что только право может обеспечить порядок и безопасность, которые необходимы для социального прогресса. Новое юридическое мировоззрение требовало, чтобы общественные отношения были основаны на праве и чтобы был положен конец анархии и произволу, царившим на протяжении веков. При этом само право должно быть основано на принципах справедливости и разума. Эти правовые идеи становятся господствующими в Западной Европе, и по сегодняшний день они составляют систему ценностей современного Западного общества.

Романо-германская правовая система возникла в результате рецепции (заимствования основных юридических понятий, институтов, принципов) римского права.¹

Романо-германская правовая система — это одна из основных правовых систем (семей) современности, основанная на римском праве, поэтому важнейшим источником права считает нормативно-правовой акт, признается абстрактность норм, разделение права на публичное и частное, выделение различных отраслей права. Таким образом, романо-германская правовая система как система появилась в XIII веке и является рецепцией римского права. В истории романо-германской правовой системы можно выделить три этапа: - период с XIII до XVIII века — возрождение традиций римского права в университетах (рецепция римского права силами его исследователей —

¹Конарев С.В. Взаимосвязь нормативных и ценностных элементов в содержании правомерного поведения // История государства и права. – 2014. – № 14. – С. 24 - 27.

глоссаторов). На этой стадии данная правовая система подчиняется общим закономерным связям права с экономикой и политикой, прежде всего с отношениями собственности, обмена, перехода от внеэкономического принуждения к экономике.¹ Здесь на первое место выдвигаются нормы и принципы права, которые рассматриваются как правила поведения, отвечающие требованиям морали и, прежде всего, справедливости.

- с XIX века и продолжается в наши дни. Основные черты и элементы континентальной правовой системы:

- во всех странах романо-германской правовой семьи юридическая наука объединяет правовые нормы в одни и те же крупные группы; повсюду встречается фундаментальное деление права на публичное и частное;
- в большинстве стран континентального права в качестве основного источника права действуют кодексы.

- во всех этих странах правовая норма понимается и оценивается как абстрактное (общее) предписание, а не как выражение и средство решения конкретного случая;

- период до XIII века — право выступало продуктом исключительно культуры и было независимо от политики;

- публичное право, как и частное, во всех странах романо-германской правовой семьи распадается на одни и те же основные отрасли: конституционное, административное, международное, уголовное, гражданское, процессуальное, трудовое и др.;

Романо-германская (континентальная) правовая семья включает в себя национальные системы права стран континентальной Европы - Франции, Германии, Италии, Испании, Скандинавских стран, а также ряд неевропейских

¹Тихомиров Ю.А. Правовое регулирование: теория и практика. Учебник. – М.: Статут. – 2011. – 175 с.

стран, сформировавшиеся в русле основных идей и конструкций романо-германской правовой системы.

Формам национального права, входящим в романо-германскую правовую семью, присущи единые исторические корни и основополагающие общие правовые принципы, что предопределило и целый ряд других важных аспектов их сходства и общности, входящие в эту правовую семью системы национального права имеют идентичную структуру.

Право делится на частное и публичное.

Особенностью системы романо-германской правовой семьи является одинаковое понимание природы, смысла и значения нормы права как абстрактно-всеобщего правила поведения, регулирующего однородную совокупность общественных отношений.

Такое понимание природы и характера нормы права лежит и в основе романо-германской концепции нормативно-правового акта, нормативно-правовой деятельности государства и соответствующей кодификации действующего права.¹

Романо-германские кодексы, другие законы и подзаконные акты – это определенным образом систематизированные (в той или иной степени) комплексы абстрактно-общих правовых норм.

Действующее право стран романо-германской семьи отличается большой четкостью, определенностью, простотой, обозримостью и доступностью. Его можно легко реформировать и изменять в нужном направлении.

Романо-германское право – это писаное право, состоящее в основном из письменно оформленных нормативно-правовых актов (законов и подзаконных актов)

¹Уздимаева Н.И. Правомерное поведение: понятие, квалификация, мотивы – Учебник . – Саратов. – 2006. - 445 с.

Основной источник права во всех национальных системах права романо-германской правовой семьи – закон. Законы принимаются высшим представительным органом или путем референдума.

Высшей юридической силой в системе нормативных актов здесь обладает писаная конституция (основной закон государства), которая является правовой основой для всех остальных конституционных и обычных) законов и подзаконных актов. Контроль за конституционностью обычных законов и подзаконных актов осуществляют специальные конституционные суды.

Традиционно важную роль в системе источников права в романо-германской правовой семье играют кодексы – кодифицированные нормативно-правовые акты отраслевого характера. Хотя они обладают юридической силой обычного закона, однако по существу занимают центральное место и играют ведущую роль в соответствующей отрасли законодательства.

Значительную роль в качестве источника права романо-германской правовой семье играют нормативно-правовые акты, принимаемые различными органами исполнительной власти (декреты, постановления, циркуляры, инструкции, регламенты и г. д.), как правило, такие нормативные акты принимаются «во исполнение закона» и носят подзаконный характер. При этом осуществляется судебный контроль для обеспечения соответствия подобных подзаконных актов закону.

Обычай играет в системе источников романо-германского права в основном вспомогательную роль, дополняя в необходимых случаях действующее законодательство.¹

Суд в странах романо-германской правовой семьи действует на основе и в рамках закона, поэтому он не наделен правотворческими полномочиями, не имеет права создавать новые нормы права, однако суд обладает большой

¹Хропанюк В.Н. Теория государства и права: Учебник. – М.: Зерцало. –2013. – 157 с.

свободой в толковании применяемых нормативно-правовых актов, благодаря чему судебная практика оказывает значительное влияние на провозименительный процесс и развитие действующего права.

Судьи в государствах романо-германской правовой семьи не обязаны следовать ранее принятому решению другого суда, за исключением судебной практики верховного суда, но и в этом случае высшие судебные инстанции не вправе создавать своими решениями новые нормы, а могут лишь толковать нормы, закрепленные в соответствующих юридических актах.

В ряде стран романо-германской правовой семьи общие принципы права (идеи и ценности надпозитивного права и т. д.) имеют силу норм действующего права, а при коллизиях с последними – обладают приоритетом.

Подобная роль общеправовых принципов опирается не только на традиции романо-германского права, но и на закрепленные в ряде современных конституций континентальных стран естественно-правовые принципы и нормы о прирожденных и неотчуждаемых правах человека, правовых ценностях.

По существу, речь идет о том, что конституционно признанное и закрепленное естественное право (в виде принципов естественного права, естественных прав и свобод человека и т. д.) действует как приоритетный источник позитивного права.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

В данной работе мною была рассмотрена общая характеристика романо-германской правовой семьи, а именно: историческое формирование системы, источники права и особенности структуры права.

В заключение стоит отметить, что, как и любая другая правовая система, романо-германская правовая семья имеет свои плюсы и свои минусы.

Один из плюсов состоит в том, что она четко кодифицирована, с ней легче работать в юридической практике. С другой стороны, так как ее основа состоит из законов, она менее гибкая.

По мнению многих исследователей современного права именно эта континентальная семья играет сегодня главную роль и пользуется большим влиянием, нежели англосаксонская семья. Она помогает формировать мощные экономики и политические режимы, играющие ведущую роль на политической арене современного мира. После внимательного изучения основных понятий этой правовой семьи было установлено, какую важную роль играет Закон, и насколько важно четкое отраслевое деление норм права, подразделяющихся на частное право и публичное право. По канонам этой правовой семьи живут почти все развитые европейские страны. Эта правовая система придает исключительное значение букве закона, существенно ограничивая применение других источников права, например, обычая. Она сводит на нет роль обычая, который мог бы действовать против закона. В отличие от англо-американских стран, в странах романо-германской правовой семьи судья не имеет полной свободы действий и не может заниматься правотворчеством, он должен применять законы, написанные законодателем. Однако судья имеет право, которым он весьма активно пользуется, создавать правовые нормы, если в общественных отношениях существуют пробелы, не урегулированные законом.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ

Нормативные правовые акты

1. Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (с учетом поправок, внесенных Законами Российской Федерации о поправках к Конституции Российской Федерации от 30.12.2008 № 6-ФКЗ, от 30.12.2008 № 7-ФКЗ, от 05.02.2014 № 2-ФКЗ, от 21.07.2014 № 11-ФКЗ) // Собрание законодательства Российской Федерации. – 04.08.2014. – № 31. – Ст. 445.
2. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая): федеральный закон от 26.01.1996 № 14-ФЗ: официальный текст по состоянию на 25.05.2016 // Собрание законодательства Российской Федерации. – 29.01.1996. – № 5. – Ст. 410.

Научные статьи

3. *Гриб В.Г.* Нас мало, но мы... или Феномен криминальных меньшинств / В.Г. Гриб , А. В. Ростокинский // Российский следователь. – 2013. – № 8. – С. 40 – 42.
4. *Кожевников В.В.* Виды правомерного поведения. / В.В. Кожевникова // Юрист. – 2015. – № 5. – С. – 29.
5. *Кокотов В.В.* Развитие института прав человека / В.В. Кокотов // Государство и право. – 2014. – № 5. – С. 14– 17.
6. *Конарев С.В.* Взаимосвязь нормативных и ценностных элементов в содержании правомерного поведения. / С.В. Конарев // История государства и права. – 2014. – № 14. – С. 24 – 27.
7. *Рукавишников Д.В.* Виды правомерного поведения. / Д.В. Рукавишникова // Административное право и процесс. – 2011. – № 6. – С. 57 – 59.
8. *Рукавишников Д.В.* Понятие правомерного поведения. / Д.В. Рукавишникова // Адвокатская практика. 2015. – № 2. – С. 45 – 48.

9. *Степаненко Р.Ф.* Вопросы демократизации законодательства и проблемы эффективности механизмов правового регулирования маргинального поведения. / Р.Ф. Степаненко // Юридический мир. – 2014. – № 1. – С. 73 – 76.
10. *Чайка Я.В.* Соотношение понятий «правомерное поведение» и «правовой нигилизм» / Я.В. Чайка // Российская юстиция. – 2015. – № 3. – С. 65 – 68.

Учебная литература

11. *Бабаев В.К.*, Теория государства и права в схемах и определениях. Учебник. / Бабаев В.К., Баранов В.М., Толстик В.А. – М.: Проспект. – 2013. – 403 с.
12. *Венгеров А.Б.* Теория государства и права. Учебник. / А.Б. Венгеров – М.: Юриспруденция. – 2015. – 425с.
13. *Головистикова А.Н., Дмитриева Ю.А.* Теория государства и права в таблицах и схемах. Учебник / А.Н. Головистикова – М.: Экзамен. – 2014. – 123 с.
14. *Давид Рене.* Основные правовые системы современности. Учебник / Р. Давид - М.: Прогресс. – 2016. – 495 с.
15. *Давид Р.* Основные правовые системы современности. Учебник / Р. Давид, К. Жоффре – М.: Спинози. – 2013. – 400 с.
16. *Марченко М.Н.* Источники права. Учебник / М.Н. Марченко – М.: Проспект. – 2014. – 760 с.
17. *Марченко М.Н.* Особенности судебного прецедента в системе романо-германского права. Учебник. / М.Н. Марченко. – Государство и право. – 2013. – 123.
18. *Марченко М.Н.* Сравнительное правоведение: общая часть. – Учебник. / М.Н. Марченко. – М.: Зерцало. – 2011. – 560 с.

19. *Малько А.В.*, Теория государства и права. Учебник./ А.В. Малько – М.: Юрист. – 2014. – 700 с.
20. *Мелехин А.В.* Теория государства и права. Учебник./ А.В. Мелехин – М.: Статут. – 2015. –154 с.
21. *Марченко М.Н.* Общая теория государства и права. Учебник / М.Н. Марченко. Теория права. – М.: Норма. – 2012.- 147 с.
22. *Марченко М.Н.* Общая теория права. Учебник / М.Н. Марченко – Н. Новгород. – 2013. – 213 с.
23. *Пиголкина А.С.* Общая теория права. Учебник / А.С. Пиголкина. – М.: Городец. – 2012. – 414 с.
24. *Оксамытный В.В.* Теория государства и права. Учебник для студентов высших учебных заведений. / В.В. Оксамытный. – М.: Юнити – Дана. – 2012. – 145 с.
25. *Оксамытный В.В.* Правомерное поведение личности. – Учебник / В.В. Оксамытный. – М.: Юнити. – 2013. – 217с.
26. *Сырых В.М.* Теория государства и права. – Учебник / В.М. Сырых. – М.: Бек. – 2011. – 515 с.
27. *Перевалова В.Д.* Теория государства и права: Учебник. / В.Д. Перевалова – М.: Норма. – 2012. – 314 с.
28. *Тихомиров Ю.А.* Правовое регулирование: теория и практика. Учебник. / Ю.А. Тихомиров – М.: Статут. – 2011. – 425 с.
29. *Уздимаева Н.И.* Правомерное поведение: понятие, квалификация, мотивы / Учебник / Н.И. Уздимаева. – Саратов. – 2006. - 515 с.
30. *Хропанюк В.Н.* Теория государства и права: Учебник ./ В.Н. Хропанюк – М.: Зерцало. – 2013. – 187 с.

РЕФЕРАТ. КЛЮЧЕВЫЕ СЛОВА.

Становление и развитие романо-германской правовой системы.

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

По мнению многих исследователей современного права именно эта континентальная семья играет сегодня главную роль и пользуется большим влиянием, нежели англосаксонская семья. Она помогает формировать мощные экономики и политические режимы, играющие ведущую роль на политической арене современного мира. После внимательного изучения основных понятий этой правовой семьи было установлено, какую важную роль играет Закон, и насколько важно четкое отраслевое деление норм права, подразделяющихся на частное право и публичное право. По канонам этой правовой семьи живут почти все развитые европейские страны. Эта правовая система придает исключительное значение букве закона, существенно ограничивая применение других источников права, например, обычая. Она сводит на нет роль обычая, который мог бы действовать против закона.

КЛЮЧЕВЫЕ СЛОВА: романо-германская правовая система, историческое формирование системы, правовые нормы, романо-германская правовая семья, французская система права, германская система права.

The formation and development of the Romano-Germanic legal system.

The formation and development of the Romano-Germanic legal system.

Romano-Germanic legal system is perhaps the most ancient and widely spread in the world. This is due not only to its historical roots. The system is regulatory consistency and structured sources, sustainable democratic and legal principles, strict enforcement of legal technique. The drives and motors of the system were the most powerful States: two millennia ago the Roman Empire and then of the emerging and developing countries of Europe – France, Germany and others. Their influence on the life of Europe and of other continents, both in cultural sense and in the military-political and economic, was undisputed. Romano-Germanic system of law acquired the character of a universal, of course, with those characteristics or modifications which it has undergone in various regions of the world.

According to many researchers of modern continental law, it is this family today plays a major role and is more influential than the Anglo-Saxon family. It helps to build a strong economy and political regimes that play a pivotal role in the political arena of the modern world. After careful study of the basic concepts of this legal family is revealed what an important role plays the Law, and the importance of a clear sectoral division of law, which are divided into private law and public law. According to the canons of this legal family live almost all developed European countries. This legal system attaches great importance to the letter of the law, significantly restricting the application of the other sources of law, e.g. custom. It negates the role of custom, which could act against the law.

KEY WORDS:

The Romano-Germanic legal system, the historical formation of the system, the rule of law, civil law, the French legal system, the German legal system.