DOI: 10.17117/na.2016.05.01.359

<http://ucom.ru/doc/na.2016.05.01.359.pdf>

Поступила (Received): 29.05.2016

Виленский Н.М., Калашникова Е.Б. Исторические особенности и закономерности формирования романо-германской правовой семьи

Vilenskiy N.M., Kalashnikova E.B.
**Historical features and regularities of formation
of the romano-German legal family**

В данной статье, на основе достижений отечественного и зарубежного сравнительного правоведения, рассмотрены основные этапы формирования романо-германской правовой семьи, обозначены ключевые особенности её становления как целостного явления, а также дан анализ ключевых факторов способствовавших её распространению

Ключевые слова: романо-германская правовая семья, римское право, право университетов, школа естественного права, кодификация

Виленский Никита Михайлович

Студент

Самарский государственный экономический университет

г. Самара, ул. Советской армии, 141

Калашникова Елена Борисовна

Кандидат исторических наук, доцент

Самарский государственный экономический университет

г. Самара, ул. Советской армии, 141

In this article, on the basis of achievements of domestic and foreign comparative jurisprudence, the main stages of formation of the romano-german legal family are considered, key features of her formation as complete phenomenon are designated, and also the analysis of the key factors promoting her distribution is given

Key words: civil law, Roman law, the right of universities, the school of natural law, codification

Vilenskiy Nikita Mihailovich

Student

Samara state economic university

Samara, Soviet army st., 141

Kalashnikova Elena Borisovna

Candidate of Historical Sciences, Associate Professor

Samara state economic university

Samara, Soviet army st., 141

Исследование правовых семей всегда занимало важное место в науке о государстве и праве. Оно позволяет проследить процесс правообразования, выявить его специфические черты и особенности, понять и осознать пути естественно-исторической преемственности права в различных государствах мира.

Среди основных правовых семей романо-германская правовая семья занимает особое место и имеет важнейшее значение для развития юридической теории и практики. Не случайно Рене Давид – французский учёный, один из крупнейших исследователей в области сравнительного правоведения, считал семью континентального права «первой семьёй, с которой мы сталкиваемся в современном мире» [1, С 17.]. Актуальность темы также обуславливается широкой

распространённостью романо-германской правовой семьи по всему земному шару. Её развитие наблюдалась не только в странах континентальной Европы. Она затронула также часть Африки, всю Латинскую Америку, Японию, Индонезию [3, С 488].

Романо-германская правовая семья имеет давнюю историю. Её истоки берут своё начало в римском праве, в чём и заключается главная особенность данной правовой семьи. Традиционно исследователи выделяют 3 основных этапа её развития: эпоха Римской империи – XII в. н. э; XII – XVII в ; XVIII – XX в.

Первый период характеризуется тем, что основные элементы и предпосылки, из которых в последствии сформировалась романо-германская правовая семья, носили характер обычного права. Кодификация Юстиниана (VI в.) имела огромное значение, как для развития романо-германской правовой семьи, так и для преемственности римского права последующими поколениями, однако в рассматриваемый период Римская империя прекратила своё существование, вследствие чего общество вернулось к более примитивному состоянию. Рене Давид, характеризуя данную эпоху, задаётся риторическими вопросами: «Для чего было знать и уточнять правовые нормы, если успех дела зависит от таких средств, как суждение божье, клятвы сторон, процедура очищения, судебное испытание, или просто от произвола местных властей? Для чего было добиваться судебного решения, если никакая власть, располагающая силой, не обязана была и не готова была предоставить эту силу в распоряжение выигрывающего процесс?» [1, с. 18-20].

Таким образом, можно сделать вывод, что право после крушения Римской империи находилось в кризисном состоянии и было неэффективным.

Следующий этап в развитии романо-германской правовой семьи связан с начавшейся в XIII-XIV в., эпохой Возрождения, одной из характерных черт которой был возросший интерес к духовно-культурному наследию античности, в том числе и в сфере права. По словам Рене Давида, «новое общество вновь осознало необходимость права» [1, с.22]. Право вновь обрело былое значение в обществе, оно стало рассматриваться, как единственный способ поддержания порядка и прогрессивного развития общества.

Большинство учёных считают, что именно в XII-XIII вв., романо-германское право сложилось, как самостоятельное явление. Основанием для этого послужило усвоение римского права странами континентальной Европы, которое в сравнительном правоведении называют рецепцией. Данное явление имеет огромное значение и трактуется исследователями неоднозначно. Польский правовед Ю. Бардах под рецепцией права понимает процесс восприятия в государстве элементов правовой системы другого государства [4, с. 27]. Немецкий исследователь Ф. Прингшайм считает, что рецепция предполагает добровольное заимствование, характеризующееся отсутствием насилия извне [5, с. 244]. В.А. Томсинов вообще отрицает понятие «рецепции римского права», считая это словосочетание для обозначения данного процесса неудачным. По его мнению, то, что называют «рецепцией», представляет из себя не что иное, как «процесс включения античных правовых текстов в духовное поле средневековой европейской культуры» [2, с. 277-278]. Главным же в университетской традиции

римского права является «особое отношение к юридическому тексту, не свойственное античной культуре» [1, с. 279].

Тем не менее, различные взгляды учёных ни в коем случае не умаляют роли рецепции римского права в становлении континентальной правовой семьи.

В экономике толчком для рецепции стали рост городов, развитие ремесленного производства, расширение торговых связей. Отношения вассалитета уже не соответствовали духу времени. Они нуждались в замене более совершенной системой, способной обеспечить формальное равенство и независимость субъектов рыночных отношений. Данное противоречие было призвано решить римское право, которое постепенно расширило свою социальную базу, став общенациональной правовой системой.

Однако, самую главную роль сыграли социально-культурные предпосылки. Основными источниками распространения римского права в Европе стали университеты. Не случайно романо-германское право называют «правом разума», «правом университетов». Здесь очень важно подчеркнуть тот факт, что возникновение и развитие романо-германской правовой системы никогда не являлись следствием централизации и усиления власти монарха или каких-либо других политических процессов. В её основе лежала духовно-культурная общность стран западной Европы. Это в корне отличает романо-германскую правовую семью от английского права, развитие которой характеризовалось зависимостью от вышеизложенных факторов, а также созданием централизованных королевских судов. Термин «романо-германская» как раз и был выбран для того, чтобы подчеркнуть совместные усилия университетов латинских и германских стран [1, с. 279]. Именно в университетах получали своё образование юристы, впоследствии способствовавшие применению основ римского права на практике.

Таким образом, можно сделать вывод, что к странам романо-германской правовой семьи относятся те государства, где юристы получали образование на основе римских правовых концепций. Не случайно римское право являлось долгое время основой юридического образования.

Третий период в развитии романо-германской правовой семьи был в значительной степени подготовлен школой естественного права, сложившейся в XVII-XVIII вв. Данный этап согласно общепризнанным мнениям продолжается и в настоящее время.

Заслуга школы естественного права заключается в том, что она, отказавшись от схоластического метода, ставит во главу угла неотъемлемые, субъективные права человека. При этом под естественным правом понималось творение человеческого разума.

Не менее важным достижением школы естественного права являлось то, что её взгляд на право фактически подготовил почву для кодификации. Кодификация была связана с превращением права университетов в реальное, действующее право, применяемое на практике. По этому поводу Рене Давид не без оснований подчёркивал, что именно тогда в Европе «впервые возник интерес к позитивному праву» [1, с. 32]. При этом стало допускаться, что суверен имеет

правотворческие функции, то есть может творить право. Теоретически считалось, что эти полномочия даются суверену для закрепления принципов естественного права, однако на практике он мог нисколько не заботиться о них [3, с. 488]. Кодификация значительно упростила практическое применение права, покончив с юридическими архаизмами и множественностью обычаев, тем самым завершив формирование семьи континентального права, как целостного явления.

На основе всего вышеизложенного, можно смело утверждать, что именно исторически сложившиеся особенности континентальной правовой семьи сделали современное европейское право таким, каким мы видим его сейчас.

Список используемых источников:

1. Рене Давид. Основные правовые системы современности. Прогресс, 1988. 254 с.
2. Томсинов В.А. О сущности явления, называемого «рецепцией римского права». М.: Зерцало, 2013. 397 с.
3. Марченко М.Н. Сравнительное правоведение. М., 2011. 299 с.
4. Bardach J. La reception dans l'histoire de l'etat et du droit // Le droit romain et sa reception en Europe. Varsovie, 1978. 256 p.
5. Pringsheim F. Reception // Revue internationale des droits de l'Antiquite. 1961. ol. 8. 244 p.
6. Watson A. The Making of the Civil Law. N.Y., 1975. 103 p.
7. René David. Main legal systems of the present. Progress, 1988. 254 p.
8. Tomsinov V.A. About essence of the phenomenon called by "reception of the Roman right". М.: Zertsalo, 2013. 397 p.
9. Marchenko M.N. Comparative jurisprudence. M, 2011. 299 p.