

К. Цвайгерт, Х. Кётц

*ВВЕДЕНИЕ
В СРАВНИТЕЛЬНОЕ
ПРАВОВЕДЕНИЕ
В СФЕРЕ
ЧАСТНОГО ПРАВА*

Том I

- Civil
- Com
- Cust
- Relig
- Com
- Unknown



«МЕЖДУНАРОДНЫЕ ОТНОШЕНИЯ»

К. Цвайгерт, Х. Кётц

*Сравнительное
частное
право*

«МЕЖДУНАРОДНЫЕ ОТНОШЕНИЯ»



- Civil Law
- Common Law
- Customary Law
- Religious Law
- Common and Civil Law
- Unknown

Ю.А. Тихомиров

Курс сравнительного правоведения



- Civil Law
- Common Law
- Custodial Law
- Religious Law
- Common and
- Unknown

Москва, 1996

Раймон Леже

ВЕЛИКИЕ
ПРАВОВЫЕ СИСТЕМЫ
СОВРЕМЕННОСТИ

3-е издание,
переработанное

Wolters Kluwer



В. Е. Чиркин

Сравнительное правоведение

Учебник для магистратуры

2-е издание

Издательство
НОРМА



ПОНЯТИЕ СРАВНИТЕЛЬНОГО ПРАВОВЕДЕНИЯ

ОПРЕДЕЛЕНИЕ: СРАВНИТЕЛЬНОЕ ПРАВОВЕДЕНИЕ ЕСТЬ АНАЛИТИЧЕСКОЕ ИЗУЧЕНИЕ ПУТЕМ СОПОСТАВЛЕНИЯ ОТДЕЛЬНЫХ АСПЕКТОВ ПРАВОВЫХ СИСТЕМ ДВУХ ИЛИ БОЛЕЕ СТРАН С ЦЕЛЬЮ ВЫЯВЛЕНИЯ ИХ ОБЩИХ И/ИЛИ ОТЛИЧИТЕЛЬНЫХ СВОЙСТВ

Спор о природе сравнительного правоведения как юридической дисциплины*

Научный метод

(сравнительный метод изучения права без самостоятельного предмета)

Чистая наука

(самостоятельная дисциплина со своим самостоятельным предметом)

Вспомогательная научная дисциплина

в рамках теории государства и права
(теория сравнительного метода как часть общей теории права)

Формы сравнения

По институтам сравнения:

макросравнение

(базисное сравнение):

общий сравнительный анализ структуры (истории, классификации, инфраструктуры, методологии и правовой культуры) правовых систем (Общая часть) (см. схему 3)

микросравнение

(надстроечное сравнение):

сравнительный анализ специфических положений отдельных институтов материального или процессуального права разных правовых систем (Особенная часть) (см. схему 3)

По целям сравнения:

функциональное:

сравнение с конечной целью — практическое применение результата данного сравнения (см. схему 2)

теоретическое:

сравнение с целью академического применения результата сравнения (см. схему 2)

По уровням сравнения:

внутринациональное:

сравнение законов субъектов одного федерального государства

историческое:

сравнение действующего закона со старым или с проектом нового

межотраслевое:

сравнение институтов или отраслей права одной страны

межсистемное:

сравнение правовых систем разных правовых семей**

внутрисистемное:

сравнение правовых систем одной правовой семьи**

* Спора не возникает по одному вопросу: сравнительное правоведение не является отраслью права.

** В традиционном понимании сравнительное правоведение (компаративистика) охватывает лишь внутрисистемное и межсистемное сравнение.

Способствует изучению национального права ("истина познается в сравнении")

Облегчает понимание зарубежных правовых систем

Повышает культурный уровень обучающихся

Разрушает правовую ксенофобию*

Сфера академического применения

СФЕРЫ ПРИМЕНЕНИЯ СРАВНИТЕЛЬНОГО ПРАВОВЕДЕНИЯ

Сравнительное законодательство:
помогает разработчикам законопроектов разных стран учесть зарубежный опыт

Практическое применение

В научном исследовании:
помогает ученым использовать зарубежный опыт в своих работах

Транснациональная юридическая практика:
помогает частнопрактикующим юристам компетентно решать проблемы зарубежного права, возникающие в их работе

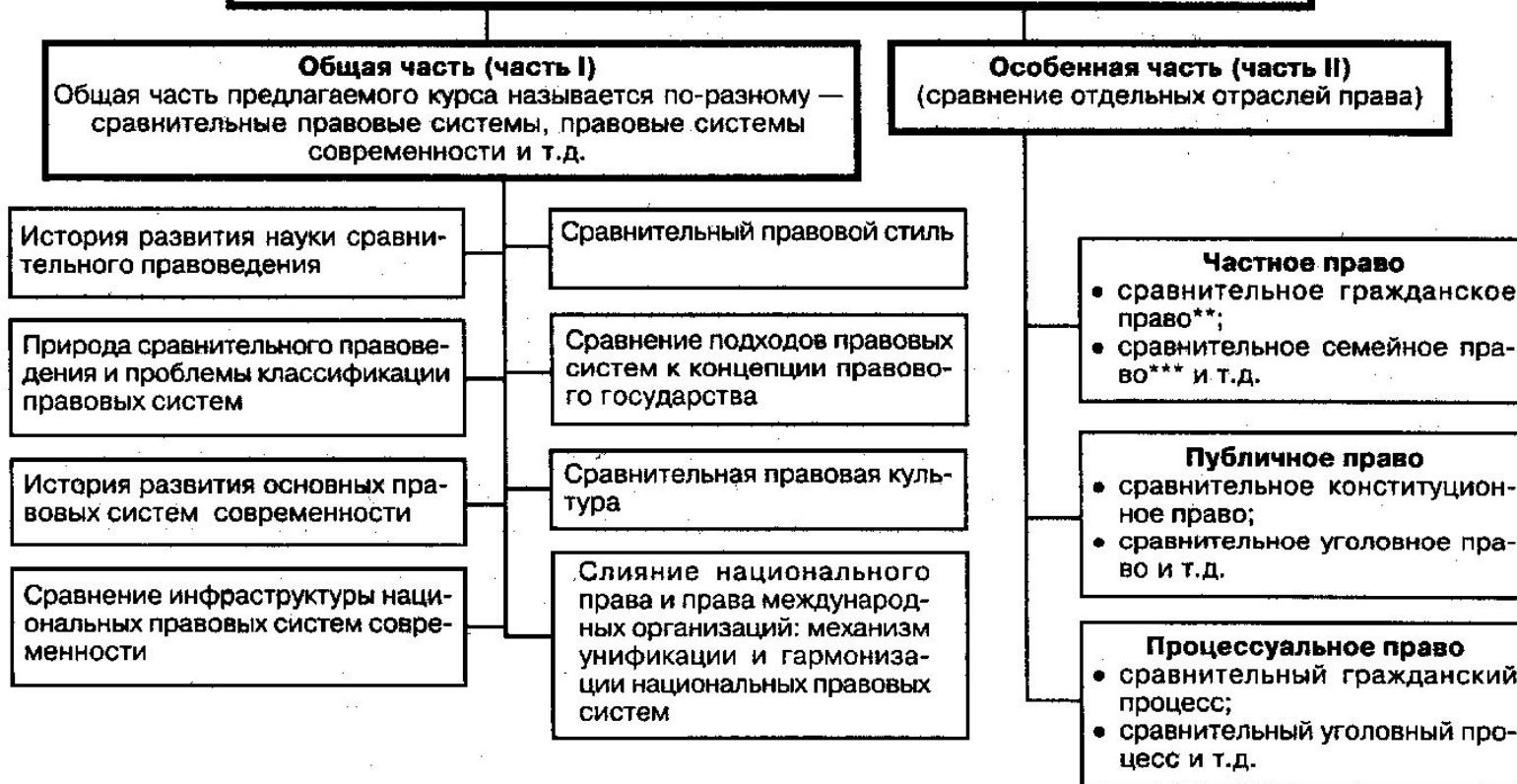
Гармонизация частного права:
способствует гармонизации и унификации норм национального частного и частнопроцессуального права путем разработки международных конвенций, коллизионных норм, модельных законов и типовых договоров

Гармонизация публичного права:
способствует гармонизации и унификации норм национального публичного и публично-процессуального права путем разработки рекомендательных (модельных) документов по вопросам национального публичного и публично-процессуального права

В судебных решениях:
восполняет пробелы в праве при вынесении судебных актов посредством интерпретации с помощью компаративистского метода решений, вынесенных в иных правовых системах

* Ксенофобия — болезненный, навязчивый страх перед незнакомыми лицами или явлениями.

СРАВНИТЕЛЬНОЕ ПРАВОВЕДЕНИЕ КАК АКАДЕМИЧЕСКИЙ ПРЕДМЕТ: ПРОГРАММА КУРСА*



* Предлагаемая программа рассчитана на два семестра обучения; изучение Общей части создает необходимый базис для понимания сути отраслевого сравнения в Особенной части курса.

** В странах СНГ коммерческое право входит в понятие гражданского права.

*** В континентально-европейском праве семейное право входит в понятие гражданского права.

Примечание. Предлагаемые схемы охватывают всю Общую часть данного предмета (схемы 1–140), а также сравнительное гражданское право (схемы 141–304) и сравнительный гражданский процесс (схемы 305–403).

Право, как язык или музыка, есть нормативное выражение истории, психики, психологии, традиций и культуры каждого народа (нет и не может быть двух идентичных национальных правовых систем в мире)

Несмотря на исторические различия правовых систем, намечается процесс их сближения и взаимозамещения. Но пока рано говорить о слиянии, или конвергенции, правовых систем

Сравнительное правоведение поощряет и одобряет заимствование идей одной правовой системы для обогащения другой ("Надо взять от старого мира все лучшее"). Но такое заимствование требует их тщательного анализа на совместимость

Сравнение правовых систем требует интеллектуальной объективности (нет места религиозным или культовым предубеждениям против той или иной правовой системы либо против определенного народа)

АКСИОМЫ СРАВНИТЕЛЬНОГО ПРАВОВЕДЕНИЯ

В реальной жизни существует разрыв между формальным (на бумаге) и "живым" (в практике) правом. Сравнительный анализ правовых систем должен учесть эту проблему

Сравнительное правоведение требует диалектического подхода к изучению правовых систем (у каждой правовой системы есть свои положительные и отрицательные аспекты, каждую национальную правовую систему можно совершенствовать на основе опыта других правовых систем)

Правовые системы больше похожи друг на друга в области материального частного права, нежели материального публичного и процессуального, так как в основе материально-публичного и процессуального права лежит больше "политики", чем "чистого права"

Цель сравнительного анализа правовых систем — не хвалить одну систему и порочить другую, а понять исторические предпосылки формирования каждой из них (в сравнительном правоведении нет разделения национальных правовых систем на только плохие или только хорошие)

