



# ЮРИДИЧЕСКАЯ ТЕХНИКА

## В РОМАНО-ГЕРМАНСКОЙ ПРАВОВОЙ СЕМЬЕ

МГИМО  
МИД РФ

Кафедра ТЕОРИИ  
ПРАВА И  
СРАВНИТЕЛЬНОГО  
ПРАВОВЕДЕНИЯ

канд. юрид.  
наук, доцент

[alena.trikoz  
@mail.ru](mailto:alena.trikoz@mail.ru)

ТРИКОЗ  
ЕЛЕНА НИКОЛАЕВНА



# СИНОПСИС КУРСА

<p><b>Раздел 3. Юридическая техника в зарубежных правовых семьях.</b></p> <p><b>Тема 3.1. Понятие, роль и место юридической техники в зарубежных странах.</b></p>	<p><b>Вопросы для обсуждения:</b></p> <ol style="list-style-type: none"> <li>1. Компаративистика о роли и значении юридической техники.</li> <li>2. Эволюция развития научных представлений о юридической технике, ее понятии, видах, целях.</li> <li>3. Особенности правотворчества в зарубежных странах</li> <li>4. Понятие и виды нормативных актов в зарубежных странах.</li> </ol>
<p><b>Тема 3.2. Особенности юридической техники в англоамериканской правовой семье</b></p>	<p><b>Вопросы для обсуждения:</b></p> <ol style="list-style-type: none"> <li>1. Роль парламента в законотворческом процессе</li> <li>2. Особенности нормотворческого процесса</li> <li>3. Правореализационная техника в странах англоамериканской правовой семьи</li> <li>4. Правоприменительная техника в странах англоамериканской правовой семьи.</li> </ol>
<p><b>Тема 3.3. Особенности</b></p>	<p><b>Вопросы для обсуждения:</b></p>
<p><b>юридической техники в романо-германской правовой семье.</b></p>	<ol style="list-style-type: none"> <li>1. Роль парламента в законотворческом процессе</li> <li>2. Понятие и роль делегированного законодательства</li> <li>3. Правореализационная техника в странах романо-германской правовой семьи</li> <li>4. Правоприменительная техника в странах романо-германской правовой семьи.</li> <li>5. Роль специализированных судов</li> </ol>

<p><b>Тема 3.4. Особенности юридической техники в исламской правовой семье.</b></p>	<p><b>Вопросы для обсуждения:</b></p> <ol style="list-style-type: none"> <li>1. Особенности законотворческого процесса в странах исламской правовой семьи.</li> <li>2. Шарият и мусульманская правовая культура</li> <li>3. Монархия и правотворчество</li> <li>4. Правоприменение с учётом мусульманской правовой культуры</li> </ol>
<p><b>Тема 3.5. Особенности юридической техники в семье обычного права.</b></p>	<p><b>Вопросы для обсуждения:</b></p> <ol style="list-style-type: none"> <li>1. Соотношение роли обычая и закона в странах Обычного права.</li> <li>2. Понятие и основные характеристики юридического документа в странах обычного права</li> <li>3. Особенности правоприменения в странах обычного права</li> </ol>
<p><b>Тема 3.6. Особенности юридической техники в международном праве</b></p>	<p><b>Вопросы для обсуждения:</b></p> <ol style="list-style-type: none"> <li>1. Терминология в международном праве.</li> <li>2. Юридическая техника за пределами законодательства в международном праве.</li> <li>3. Особенности статуса субъектов нормотворчества в международном праве.</li> <li>4. Нормотворчество в международном праве.</li> </ol>

В современный период на карте мира насчитывается **около 270 государств** (признанные государства, непризнанные или частично признанные страны, и зависимые территории), из них **193 государства-члена ООН** и **2 государства-наблюдателя**, а также «Святой Престол» (Ватикан) и Государство Палестина стали постоянными наблюдателями-нечленами ООН.

Самому «возрастному» государству – **Японии** более 2 тыс. лет, а самому «молодому» - Южный Судан всего несколько лет, оно образовалось в 2011 г. Всего же в истории человечества наберется свыше 3 тысяч государств с самыми противоречивыми формами правления, территориального политического управления и правовыми системами.

Есть ли что-либо общее между всеми этими национальными системами права? На этот вопрос дает ответ сравнительный анализ правовых систем разных стран и такие критерии, как юридическая практика и **нормотворческая техника**.



**Княжество Силенд - виртуальное государство**



Государства-члены ООН (включая зависимые территории) на карте указаны голубым цветом



Титульный лист сочинения Томаса Гоббса «Левиафан» (1651 год), посвященного проблемам государства

Объединение стран в **правовые семьи** в Новое и Новейшее время происходило, в том числе, и по **сходству черт и приёмов юридической техники**.

Для правовых семей современности особенности **нормотворческой юридической техники** – один из критериев, отличающих одну правовую семью от другой.

При характеристике **сравнительной юридической техники** необходимо иметь в виду:

- 1) структуру права (деление права на отрасли и институты);
- 2) понятие и структуру юридической нормы;
- 3) язык нормативных предписаний;
- 4) особенности законодательной техники. *(с) Е.Е. Рафалюк*

Французский ученый-компаративист **Рене Давида** в основу классификации **правовых семей** (групп правовых систем со схожими характеристиками) положил два критерия:

- 1) **идеологический** (как отражение религиозных и философских воззрений общества и его политической, экономической и социальной структуры);
- 2) **юридикотехнический** (источники права, структура права, юридическая терминология и юридическая практика).

Рене  
Давид  
**ОСНОВНЫЕ  
ПРАВОВЫЕ  
СИСТЕМЫ  
СОВРЕМЕННОСТИ**

# Обзор литературы

А.А. Малиновский

Малиновский Алексей Александрович — доктор юридических наук, профессор, заведующий кафедрой уголовного права, уголовного процесса и криминалистики Московский государственный институт международных отношений (университет) МИД России

## Юридическая техника в зарубежных правовых семьях (взгляд компаративиста)

Зарубежные компаративисты К. Цвайгерт и Х. Кетц обоснованно полагают, что для лучшего понимания зарубежных правовых систем необходимо изучать не только формальные источники права, но и правовую культуру, идеологию, религиозные нормы и юридическую доктрину<sup>1</sup>. Именно эти элементы и составляют правовой стиль, который является уникальным для каждой правовой системы, а следовательно, делает ее узнаваемой среди других и доступной для сравнительного изучения.

Из общей теории права мы знаем, что источник права — это, образно выражаясь, родник (исток), из которого юрист черпает свои знания о праве, в том числе и о праве другой страны. Разумеется, в каждой правовой системе таких «родников» несколько: это — обычаи и традиции народа («народный дух» в терминологии исторической школы права); и религиозные нормы, объединенные в священные тексты; и трактаты правоведов, излагающие юридическую доктрину; и решения судей, оформленные в прецеденты; и конечно воля законодателя, возведенная в закон.

Важно понимать, что знания о праве могут быть облечены в любую форму, подобно тому как вода, зачерпнутую из родника можно налить в любой сосуд. Поэтому наряду с формальными источниками права (законами и кодексами) доскональному сравнительному изучению должны подвергаться прецедентивные источники права и судебная практика, а также иные источники. В континентальной компаративистике данные источники именуются как вторичные, или производные, с учетом того, что они вторичны по отношению к первичному источнику — закону. Однако в других правовых системах иерархия источников права иная. Например, в мусульманской правовой семье важнейшим источником является религиозно-правовая доктрина, в англо-американской правовой семье прецедент (наряду со статутом) считается полноценным источником права. Более того, по мусульманскому праву кодекс является вторичным по отношению к Корану и Сунне, а некоторые прецеденты в Англии и США получают свое законодательное закрепление и поэтому первичны по отношению к закону.

С технико-юридической точки зрения зарубежные источники права имеют множество особенностей. Спецификой отличается также и техника толкования этих источников, посредством которой и раскрывается «сокровенное» содержание юридических норм различных правовых семей. Все это в совокупности образует неповторимый правовой стиль определенной правовой системы, взятой в конкретно-исторический период.

Отказ от детального изучения всех элементов, характеризующих правовой стиль конкретного государства представляет собой грубейшую методологическую ошибку, которая, как минимум, приведет к неполноте проводимого сравнительно-правового исследования, а как максимум — к неправильным выводам научно-теоретического или практико-прикладного характера.

Кратко проанализируем особенности юридической техники зарубежных правовых семей.

### РОМАНО-ГЕРМАНСКАЯ (КОНТИНЕНТАЛЬНАЯ) ПРАВОВАЯ СЕМЬЯ

Основным и наиболее важным источником континентальной правовой системы права является кодекс — систематизированный и четко структурированный законодательный акт, регламентирующий общественные отношения в конкретной сфере на основе общих и отраслевых принципов права<sup>2</sup>. В

ВЕСТНИК  
УНИВЕРСИТЕТА

Давыдова М. П.  
Сравнительно-правовая техника как перспективное направление инструментально-правовых и компаративистских исследований

73

## СРАВНИТЕЛЬНАЯ ЮРИДИЧЕСКАЯ ТЕХНИКА КАК ПЕРСПЕКТИВНОЕ НАПРАВЛЕНИЕ ИНСТРУМЕНТАЛЬНО-ПРАВОВЫХ И КОМПАРТИВИСТСКИХ ИССЛЕДОВАНИЙ



Марина Леонидовна ДАВЫДОВА,

доктор юридических наук, заведующий кафедрой конституционного и муниципального права Волгоградского государственного университета

В статье анализируются перспективы развития научных исследований на стыке технико-юридического и сравнительно-правового знания. В качестве методологических оснований формирования сравнительной юридической техники автор рассматривает национальные черты профессиональной деятельности юристов, которые делают возможным сравнение правовых систем. В работе характеризуются используемые подходы к развитию сравнительной юридической техники, описываются авторский опыт организации подобного исследования (преодоление понятийно-формальных и содержательных сложностей (преодоление понятийно-формальных и содержательных сложностей, выбор правовых систем нового разрыва между сравнительным правоведением и юридической техникой, конкретизация предмета исследования, выбор правовых систем для сравнения). Несмотря на существующие сложности, делается вывод о востребованности данного научного направления в современной российской науке.

**Ключевые слова:** сравнительное правоведение, юридическая техника, юридическая технология, юридическая деятельность, сравнительная юридическая техника

DAVYDOVA M. L.,  
Doctor of Law,  
Volograd State University  
Head of the Department of Constitutional and Municipal Law,  
COMPARATIVE JURIDICAL TECHNIQUE  
AS A PROJECTED DIRECTION OF INSTRUMENTAL  
AND COMPARATIVE LEGAL RESEARCH

The article analyzes the prospects of scientific research at the intersection of the technical legal and comparative legal knowledge. As a methodological basis of formation of comparative juridical technique the author considers supranational features of a professional legal activities. These features make it possible to compare the technologies of legal activities that are used in different legal systems. The paper characterized the possible approaches to developing the comparative legal technique. It describes the author's experience of such research and difficulties, which had to be overcome during it (terminological gap between the comparative law and juridical technique, concretization of the research subject, selection of legal systems to compare). The author concludes that despite the existing difficulties, this line of research is in demand in the modern Russian juridical science.

**Keywords:** comparative law, juridical technique, juridical technology, legal activities, comparative juridical technique

© М. П. Давыдова, 2016

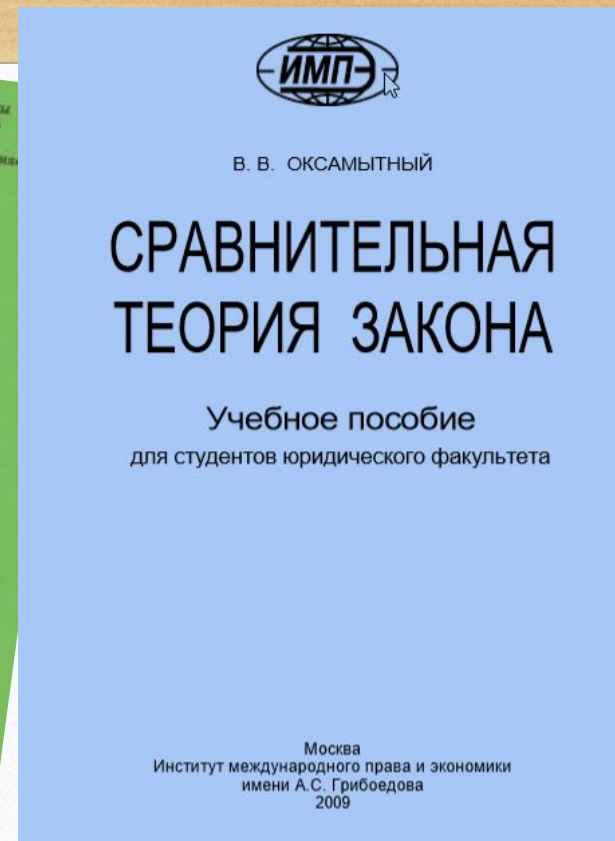
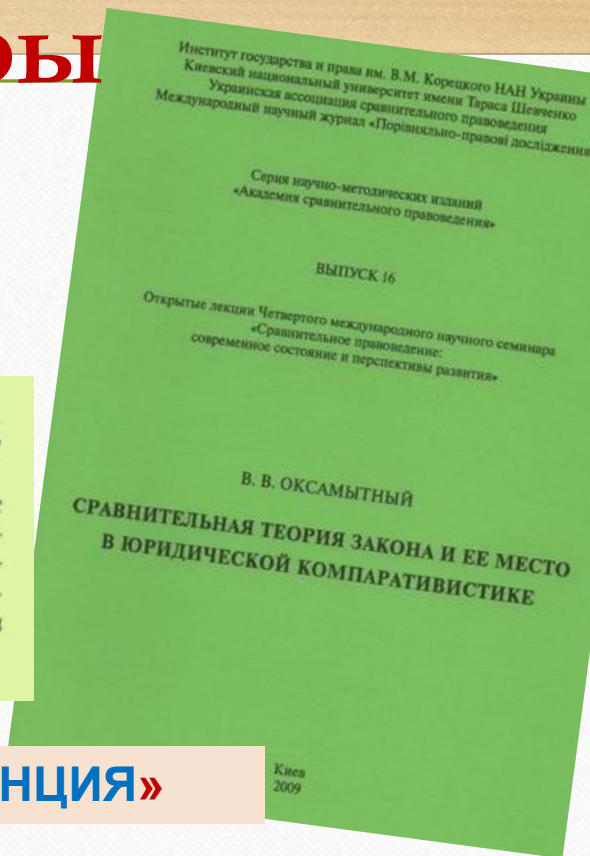
ВЕСТНИК ЮРИДИЧЕСКОГО  
УНИВЕРСИТЕТА

# Обзор литературы



## В.В. Оксамытный

Оксамытный Виталий Васильевич — доктор юридических наук, профессор, заслуженный юрист Российской Федерации, руководитель Научного центра сравнительного правоведения Института международного права и экономики им. А.С. Грибоедова, заведующий кафедрой теории и истории государства и права ИМПЭ



## ПОНЯТИЕ «КОМПАРАТИВИСТСКАЯ ЛЕГИСПРУДЕНЦИЯ»

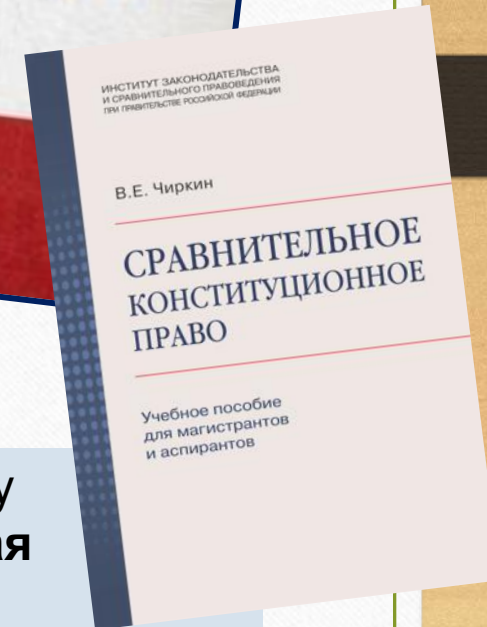
В компаративистской легиспруденции находят место проблемы понимания законодательства в юридической теории и практике различных государств и основные трактовки современного законодательства, дискуссионные аспекты соотношения системы законодательства, системы права и правовой системы, временных, пространственных и социально-личностных пределов действия закона, законодательной герменевтики, законодательного эксперимента, критериев и показателей результативности законов, а также сравнительные исследования проблемы их качества.

## Законодательная техника как составная часть «сравнительной теории закона»

Составными частями сравнительной теории закона предстают законодательная техника как совокупность приемов и правил оформления законодательных актов, в том числе ее лингвистические средства, правила законодательных конструкций, законотворческого процесса и систематизации законодательства, сложившихся в различных правовых системах и правовых семьях.

Пензенский государственный университет  
Кафедра теории государства и права и политологии –  
завкафедрой, проф., д.ю.н., д.и.н. **САЛОМАТИН Алексей  
Юрьевич;**

руководитель НОЦ Сравнительной правовой политики.

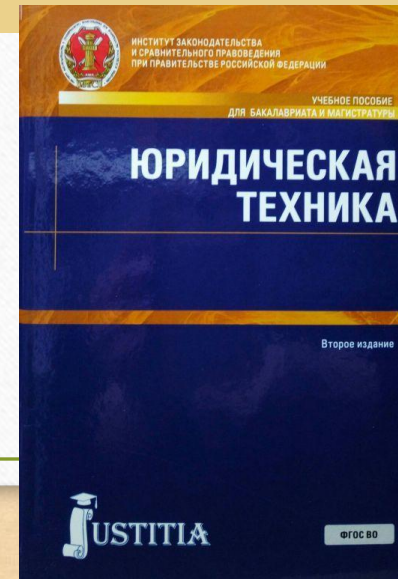
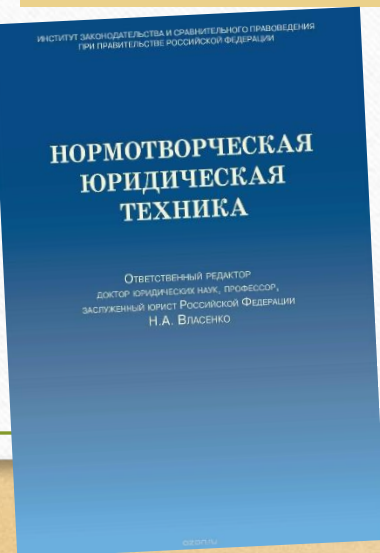


Выделяют также **сравнительную правовую политику**, расширяя традиционную сферу сравнительного правоведения. Сравнительное государствоведение и сравнительная политология вместе со сравнительным правоведением составляют **кластер компаративистских дисциплин**, важных для юриспруденции. Этот кластер может быть использован для осуществления **сравнительной правовой политики**, задача которой - определить возможность рецепции зарубежного права или отказа от таковой. (с) Саломатин А.Ю.

**Сравнительно-правовые исследования и страноведческие исследования права** представляют собой два самостоятельных вида юридического исследования, отличающихся друг от друга:

- (1) по исследовательским задачам, (2) по методам проведения исследования,
- (3) по методике организации самого исследования, и (4) по характеру правовых обобщений.

Юристы-компаративисты сейчас поднимают вопрос об **институционализации правового страноведения** как научной специальности и включения ее в «Номенклатуру специальностей научных работников» и даже выделения ее в **отдельную специальность**, наряду со сравнительным правоведением. Данную специальность предлагается сформулировать следующим образом: **«12.00.16 — Сравнительное правоведение; правовое страноведение»**





# ОСОБЕННОСТИ юридической техники в странах романо-германской правовой семьи (*civil law tradition*)

1.1. Характерные черты *civil law tradition*. 8 особенностей (см. презентацию, слайды 43-49).

1.2. Понятийно-категориальный аппарат. Структура права и дуализм. Отраслевая классификация. Концепция правовой нормы. Источники (формы) права в континентальной семье праве. (см. презентацию, слайды 51-54).

2.1. Проблемы дефиниции и иерархии источников в странах *civil law tradition*. Роль судебной практики и особенности судебного нормотворчества в странах Европы.

2.2. Особенности законотворческого процесса в странах *civil law*. Структура и компетенция парламента, стадии законодательного процесса. Делегированное законодательство.



## Модели романо-германской правовой семьи



3. Систематизационная юридическая техника в *civil law tradition*. Инкорпорация, консолидация, кодификация права в странах романской (французской) группы и в странах германской группы.

4. Специфика правоприменительной техники в *civil law tradition* (см. презентацию, слайды 55-56). Проблемы правореализации: юридико-технические аспекты на национальном и международном уровне. Конституционное правосудие.

5. Специфика составления правовых документов и ведения юридических дел в странах романо-германской семьи. Технические и процедурные особенности гражданского и уголовного процесса.

ИНСТИТУТ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА И СРАВНИТЕЛЬНОГО ПРАВОВЕДЕНИЯ  
ПРИ ПРАВИТЕЛЬСТВЕ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

# НОРМОТВОРЧЕСКАЯ ЮРИДИЧЕСКАЯ ТЕХНИКА

*Ответственный редактор:  
доктор юридических наук,  
профессор, заслуженный юрист  
Российской Федерации  
Н. А. Власенко*

## Обзор литературы

Нормотворческая юридическая техника / Под ред. Н.А. Власенко. М.: Институт законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве РФ, 2013 г.

§ 1. Зарубежный опыт развития нормотворческой юридической техники (автор – **Рафалюк Е. Е.**)

# Юридическая техника в романо-германской правовой семье: история развития

Почти 200 лет назад **Фридрих Савиньи** в манифесте германской «исторической школы права» выдвинул тезис: «не существует права вне и без **истории**» и задача юристов — осознать свою **связь** «с великим Целым всего мира и его **историей**»

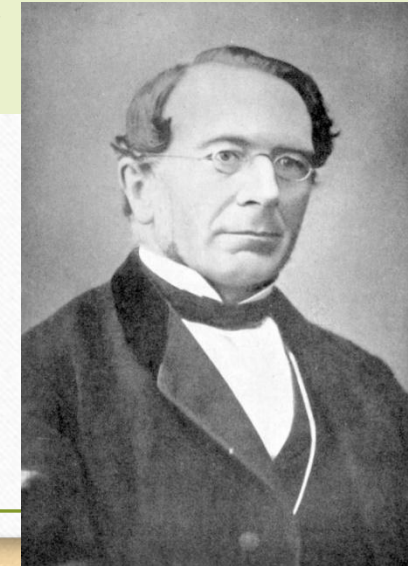


Фридрих Карл фон Савиньи

СИСТЕМА СОВРЕМЕННОГО  
РИМСКОГО ПРАВА

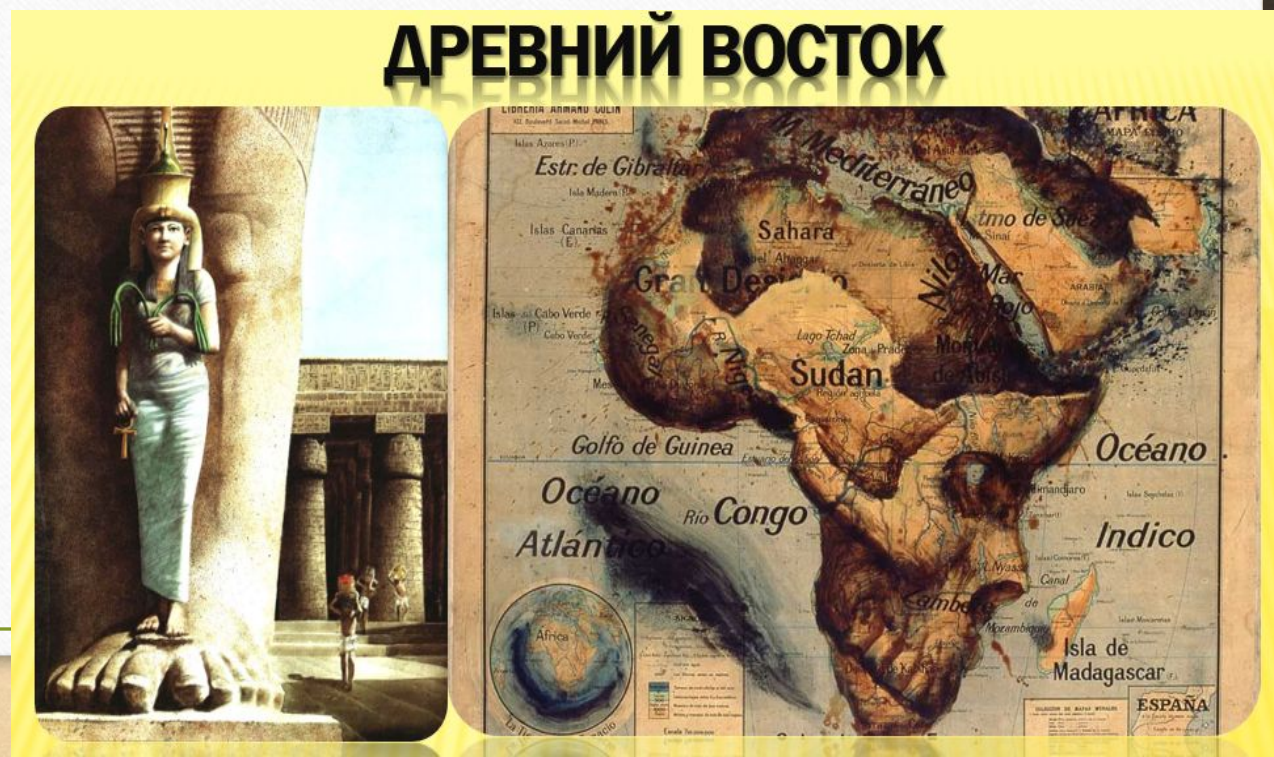
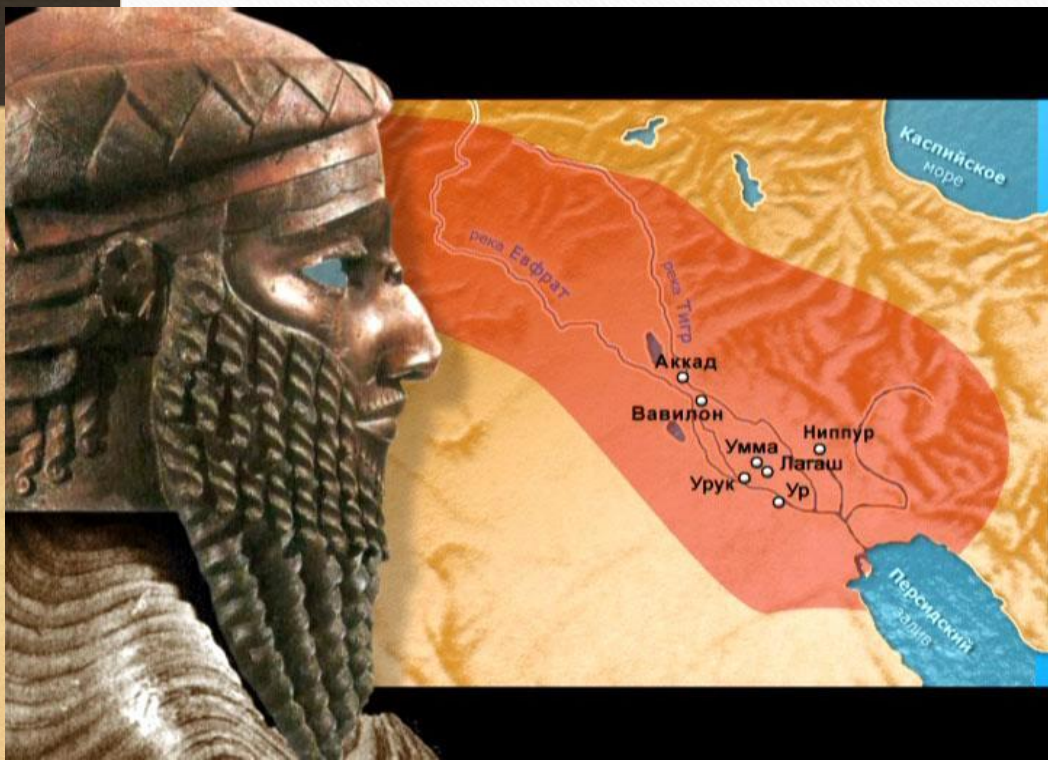


«**Техника права** не явилась на свет лишь с возникновением юриспруденции. Задолго до появления всякой науки, юридический инстинкт, руководимый смутным, но верным представлением, уже взялся за эту задачу...»  
**Рудольф фон Иеринг**

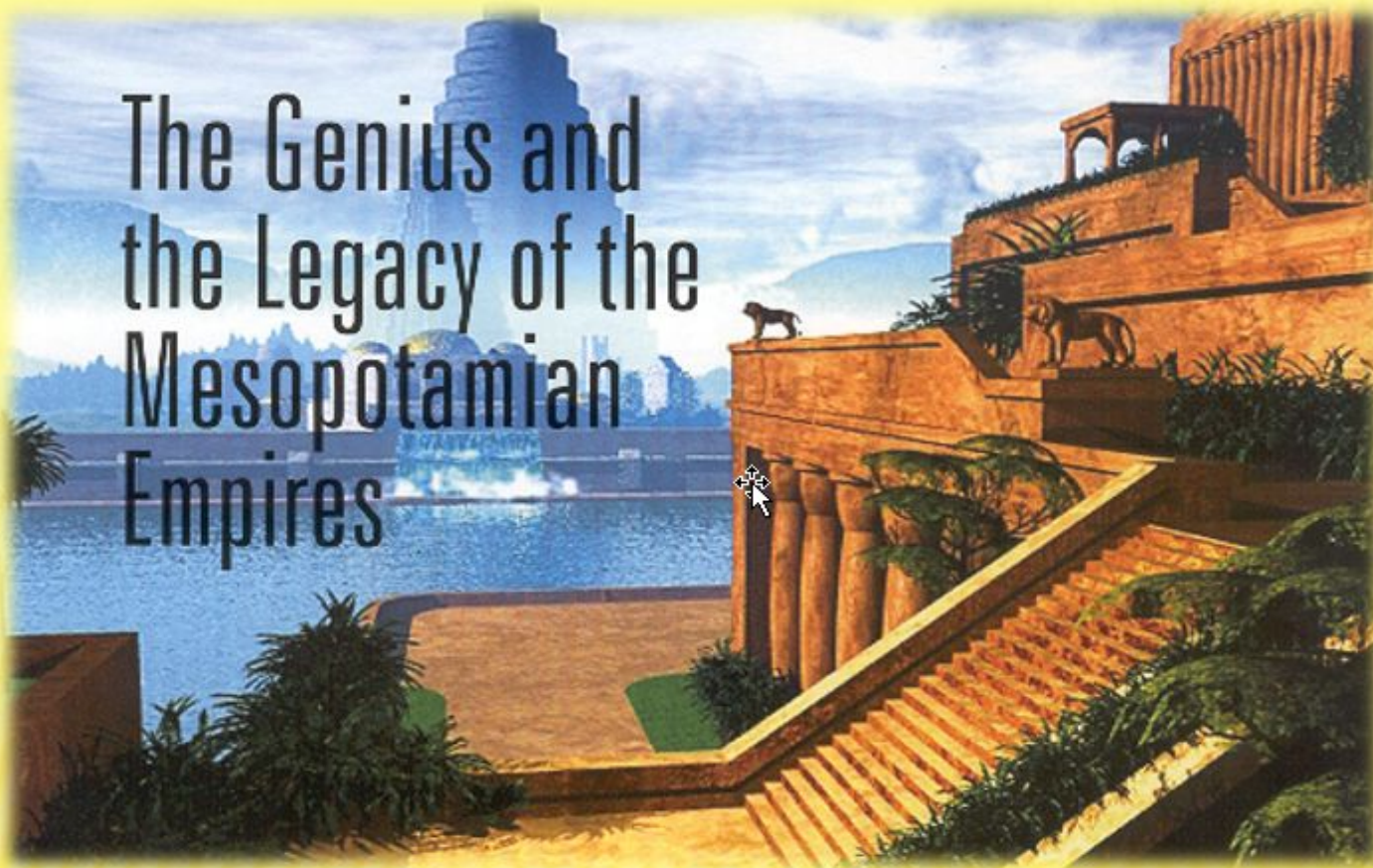


## СТАНОВЛЕНИЕ ДРЕВНЕЙ ЛЕГИСПРУДЕНЦИИ

- древневосточная «кодификация права» (юридическая техника в Шумере, Вавилоне, Египте, Персии)
- полисные законодатели-эсимнеты и древнегреческая легистика
- понтифики и децемвиры, преторы и юриспруденты в древнем Риме



# The Genius and the Legacy of the Mesopotamian Empires



## **ЗАРОЖДЕНИЕ ЮРТЕХНИКИ НА ВОСТОКЕ**

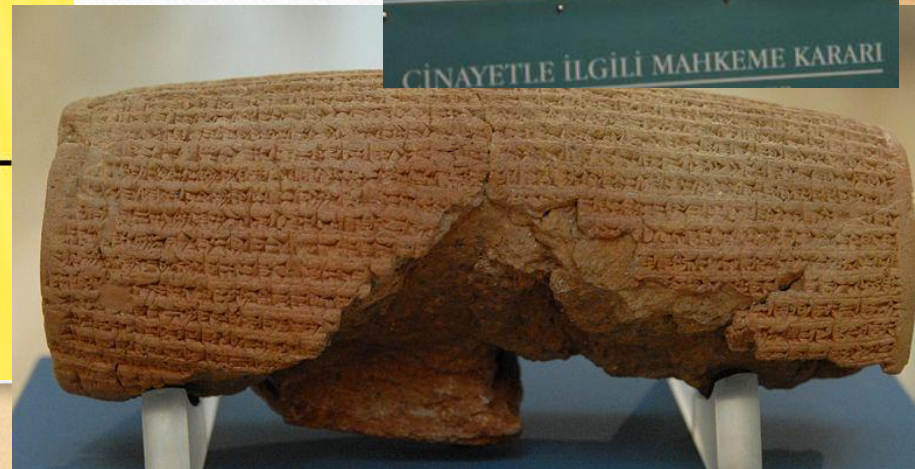


# ЗАРОЖДЕНИЕ ФОРМ ПОЗИТИВНОГО ПРАВА НА ДРЕВНЕМ ВОСТОКЕ

Зарождение **письменности**, развитие **документа** как носителя правовой информации. РАЗВИВАЕТСЯ материал (глина, папирус, пергамен(т) - *charta pergamena*, металл, дерево, кость) и форма (конус-стела-пирамида, плита-табличка-таблетка, свиток-кодекс).

## ПЕРВЫЕ ЭТАПЫ ИСТОРИИ ПРАВА

- 1. Номовое** законодательство: Законы царя-жреца.
- 2. Текстуализация** сакральных законов и традиция жреческого толкования (ведические и брахманские кодексы, сеферные своды, тексты пирамид, кодексы майя, понтификальное и авгуральное право). «Резьба жрецов» (иероглифика).
- 3. Первые кодификации** (религиозно-светские, аподиктически-казуальные): шумеро-аккадские, древнекитайские, индо-буддийские, древнееврейские, греко-египетские, греко-латинские.



# I. КЛИНОПИСНО - ИЕРОГЛИФИЧЕСКИЕ КОДЕКСЫ ЗАКОНОВ

(«МОНУМЕНТАЛЬНЫЕ» И «СВИТКОВЫЕ»)

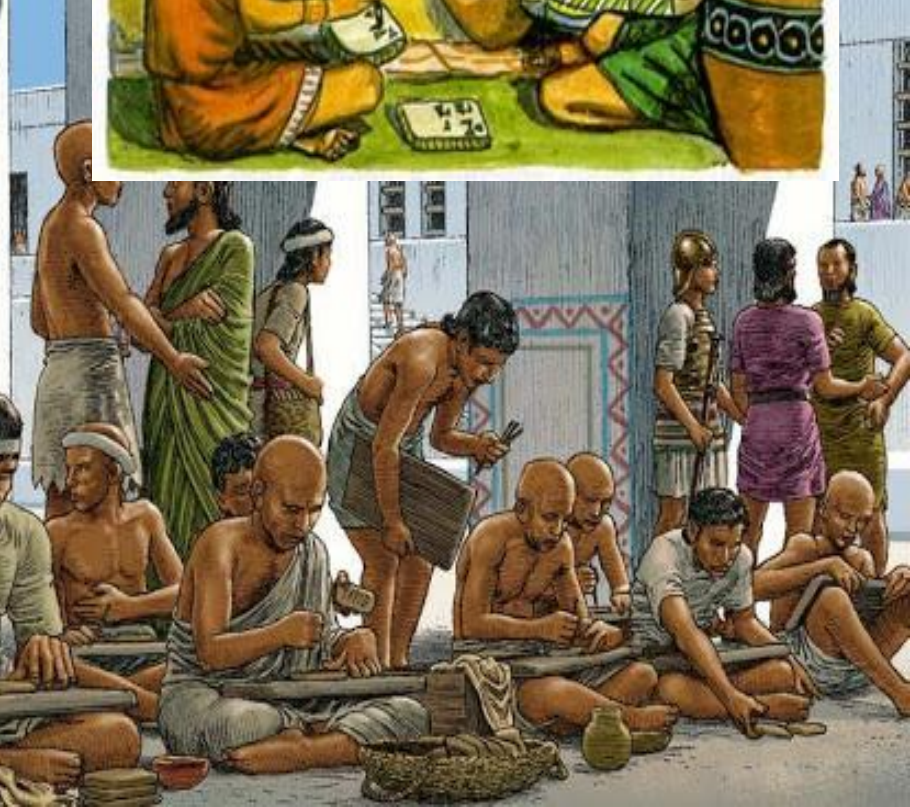
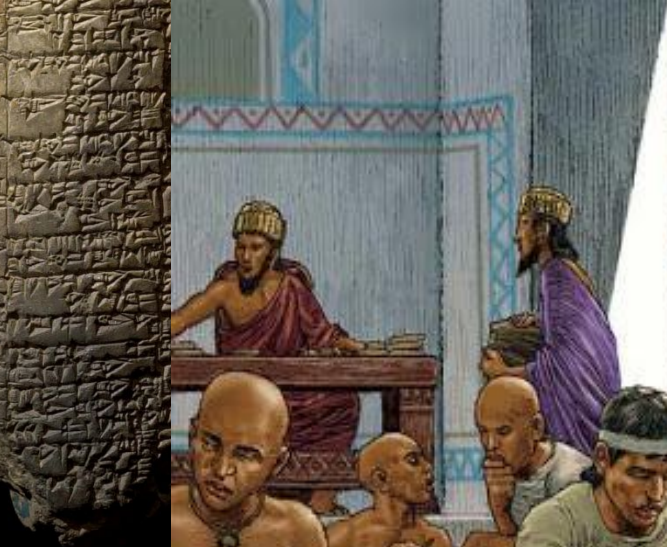
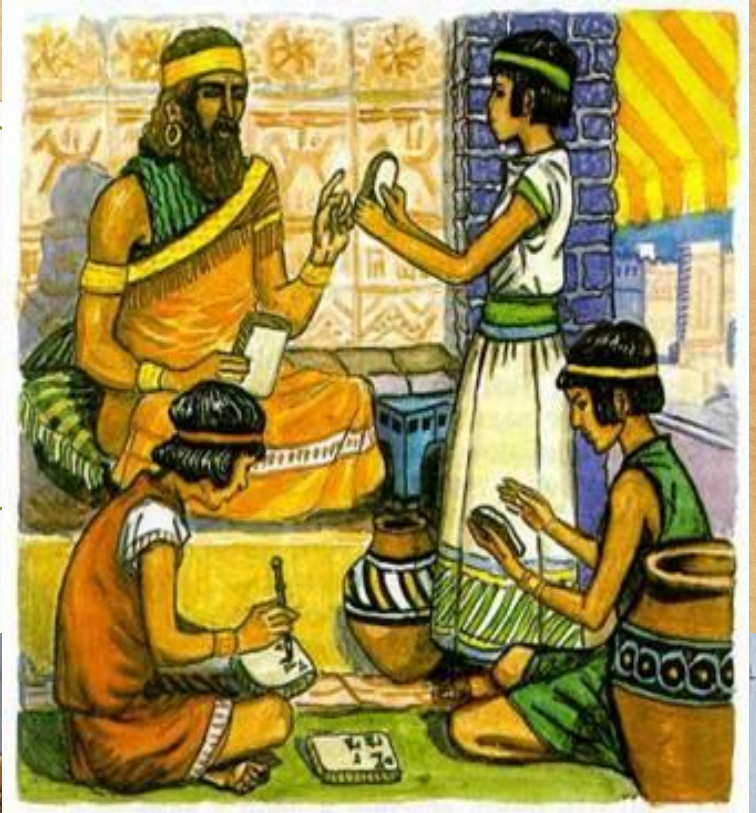
## I.1. Подпериод клинописных кодексов

– это кодекс царей отца и сына – Ур-Наммы и Шульги, своды законов Исина, законов Эшнунны, Кодекс царя Хаммураби, Среднеассирийские законы, Хеттские законы и др.

## I.2. Подпериод иероглифических кодексов

(древнеегипетские, древнекитайские, месоамериканские). Например, при фараоне первой династии Менесе (кон. IV тыс. до н.э.), фараоне Сазихисе в эру Старого царства, фараоне XX династии Рамсесе II Великом и фараоне XXIV династии Бокхорисе (720–715 гг. до н.э.).







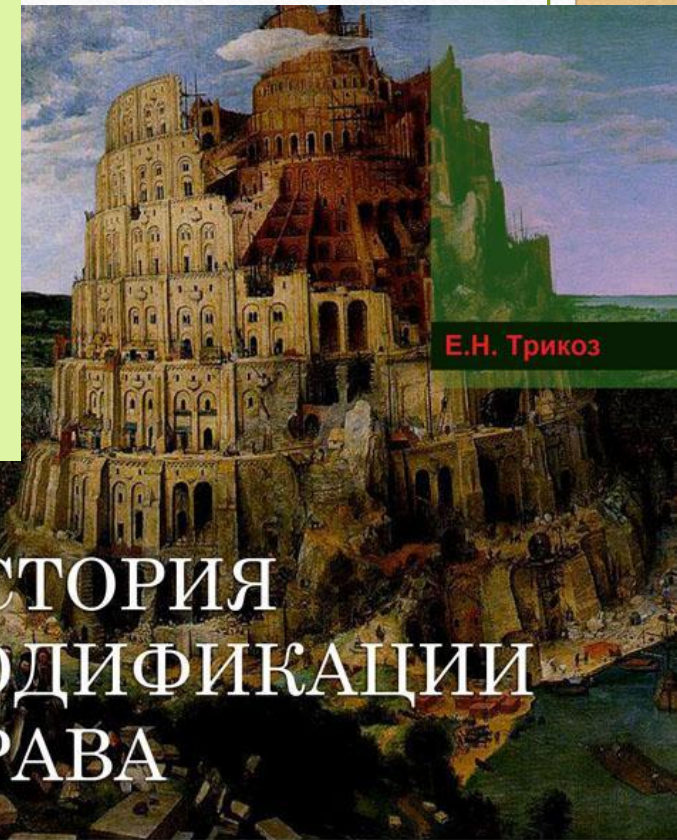
Большинство текстов судебных разбирательств – т.н. *дитилл* были систематизированы в особые картотеки царско-храмовых архивов.

*Дитилла. Ниурум, сын Урнумушды, предстал и сделал заявление: «Я клянусь царским именем, что Гемейгалма, дочь Лугалкигаллы, выйдет замуж за Уригалиму, моего сына и наследника»; это засвидетельствовали Лугалишхуш, сын смотрителя Урбабы, и Лашар, сын музыканта Ниурума; Ниурум признал заявление Лугалкигаллы; поскольку сын и наследник Ниурума женился на Инимлугале, то Ниурум пусть заплатит одну мину серебра Гемейгалмине. Урсаталана, сын Ниму, представлял царя. Лушара, Луебгала, Лудингирра и Урсатарана были судьями в этом деле. Год, когда было проконопачено судно «Коза Абзу»\*.*

По юридической технике некоторые *дитиллы* напоминали протоколы судебных заседаний. Их структуру одним из первых предложил С.А. Мерсер: заголовок (шум. *di ti-la*), стороны спора, фабула и суть спора, описание деталей, принесение клятв, указание на свидетелей, суть решения, имена чиновника царя и судей, дата рассмотрения<sup>1</sup>.

Но, безусловно, центральную роль в составлении различного рода *дитилл*, их архивной систематизации и юридическом просвещении в целом играли высокообразованные писцы (шум. *dub-sar*; аккад. *tupšarru[m]*)<sup>2</sup>. Это были учителя клинописи и выпускники знаменитых «домов табличек» (шум. *é-dub-ba-a*; аккад. *bit tuppi*)<sup>3</sup>. От их услуг зависели правители, храмы, частные лица, ведь нужно было вести бухгалтерский учёт, подписывать тексты деловых контрактов, заключать международные соглашения, составлять кодексы законов, и проч.<sup>4</sup>

В Древнем Шумере изучение юриспруденции в особых школах - *эдуббах* осуществлялось на основе перечней судебных казусов и «сводов законов». Они посвящали немало времени изучению законов и усердно осваивали труды и специфические юридические формулы, а также переписывали своды законов и судебные решения. Будущие юристы и храмовые писцы также отрабатывали умение вести дебаты и оскорблять противников прежде, чем опровергнуть их аргументы, используя приёмы диалога о превосходстве (шум. *ада-мандуг-га* – «спор») и решения **казусов-задач**.

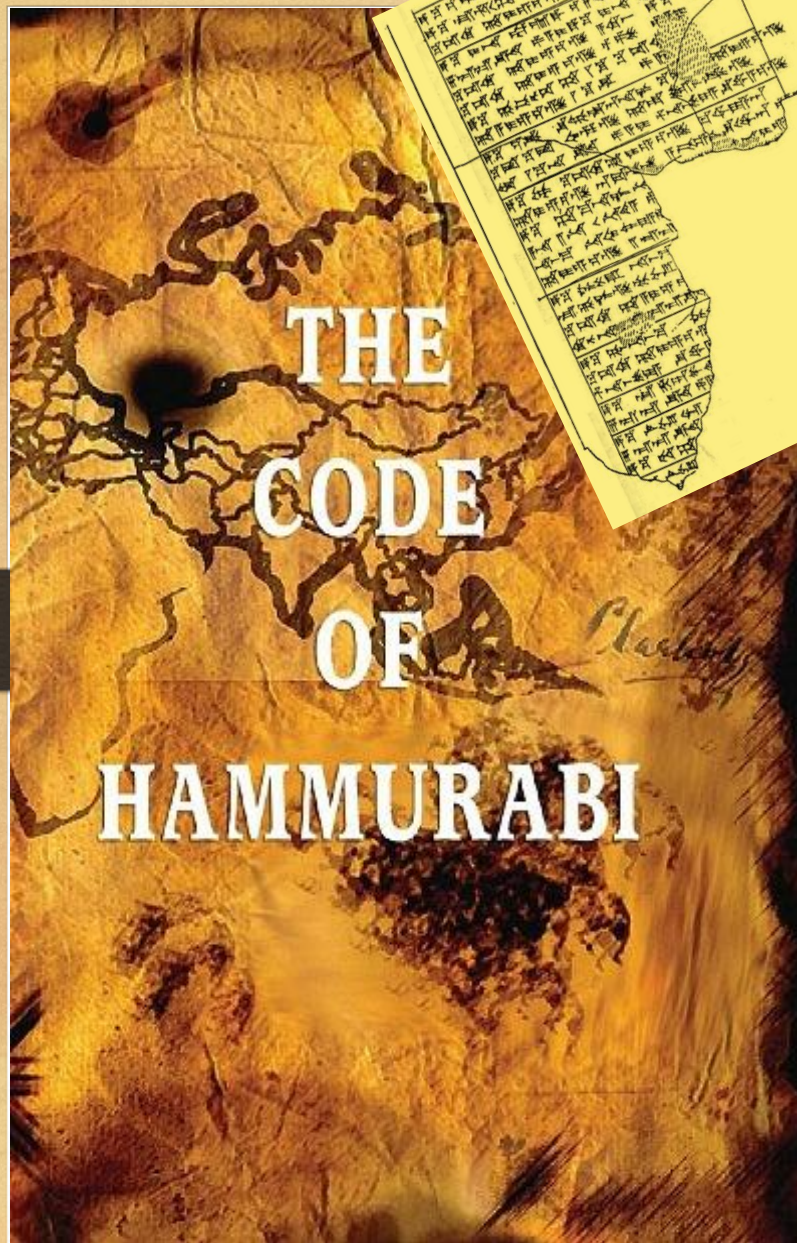


# ИСТОРИЯ КОДИФИКАЦИИ ПРАВА

выпуск ①  
ДРЕВНИЙ  
ШУМЕР



Москва  
Российский университет дружбы народов  
2013



Благодаря деятельности шумерских писцов в древневосточную юриспруденцию был привнесён такой важный технический приём, как **систематизация права** в форме учёта и архаической кодификации.





В коридоре на втором этаже здания Организации Объединенных Наций, между залами Совета Безопасности и аудиториями Экономического и Социального Совета, стоит копия так называемого «[цилиндра Кира](#)» (оригинал — в Британском музее). Этот артефакт был подарен ООН иранским правительством и лично шахом Мохаммедом Реза Пехлеви.

Подарку предшествовала одна из самых громких попыток оспорить мнимое европейское авторство на «права человека». Иранцы настаивали, что именно Персия времен царя Кира Великого должна быть признана всем миром в качестве родины ценностей и норм гуманитарного права и в доказательство этого предъявляли перевод клинописных знаков глиняного цилиндра, найденного в 1879-ом году, во время раскопок в Вавилоне, в храме Эсагила.

По мнению Пехлеви, Кир (Курош) был первым правителем на планете, который даровал подданным своей огромной империи свободу религиозных убеждений (сам он был зороастрийцем), а также объявил о приверженности принципам гуманности, свободы и справедливости безотносительно к этническому и конфессиональному происхождению людей, на которых действие этих принципов распространялись.



Нормативные предписания периода древнего Египта находили закрепление в различных мифических преданиях о богах, в жизнеописаниях фараонов, храмовых хрониках и жреческих трактатах, типологизированных поучениях образу жизни и профессиональным занятиям (например, «Поучение Ипувера», «Поучение Мерикара», «Поучение Птахотепа»), а также в «Книге мертвых», «Текстах пирамид» и других надписях на стенах храмов, на фресках, обелисках и папирусах.

Например, в «Книге Мертвых» (главы 26–30, 64 и 125) содержался перечень 42-х самых тяжких для египтян грехов-преступлений. Наиболее тяжкими признавались преступления против фараона и государства и религиозно-культурные преступления.

Именно египтяне стали рассматривать *весы* в качестве символа правосудия, справедливого суда. К весам приравнивали самого фараона:

«Ты весы... Твой язык – стрелка весов, твое сердце – гири, твои уста – коромысло». Символом, олицетворявшим саму справедливость, выступало соответствующее верховное божество: сначала бог Осирис, «владыка справедливости и двух истин» (для земного и загробного миров), а впоследствии – богиня справедливости и порядка *Маат*, которая символически изображалась в виде «пера истины».

В загробном суде Осириса, происходившем во «Дворце двух истин», это «перо *маат*» помещалось на одну чашу весов правосудия, а на другую – душа (или сердце) умершего. Начиная с эпохи Древнего царства, роль верховного жреца-«вещателя *маат*» выполнял *джати*, совмещавший административные обязанности с жреческими и собственно судебскими функциями. Существует мнение, что жрецы с целью сакрализации своих знаний о древних обычаях и законах и не допущения грамотного населения Египта к получению сведений о субъективных правах и правовых запретах стремились максимально усложнить систему рисуночного, иероглифического письма.

## "КОДЕКС БОКХОРИСА"

### Кодекс древнеегипетского фараона Бокхориса (VIII в. до н.э.)

Иероглифические (древнеегипетские) кодексы. Систематизация права при фараонах Менесе, Сазихисе и Рамсесе. Кодекс Бокхориса.



Фараон **Бокхорис** (греч. *Bókchoris*, др.-егип. *Бекенренеф*; 720 – 715 гг. до н.э.), сын основателя XXIV-й династии фараона Тefнахта, известен как крупный социальный реформатор и законодатель, правивший в Саисе (город в западной части Дельты). Хотя Бокхорис был «презренный по внешнему виду», но был мудрее своих предшественников. Но этот великий фараон, правивший так недолго, проиграл войну эфиопским владыкам и в 716 г. до н.э. попал в плен. Он был сожжён на костре (по другой версии, заживо сгорел в своём дворце) по приказу царя Шабаки, наследника Пианхи (или нубийским царём Сабаконмом).

**«Кодекса Бокхориса» состоял из свитков папируса**



] В целом ряде случаев силу **источника права** приобретали административные распоряжения высших должностных лиц и также международные договоры.

Так, известен торговый договор египетской царицы Хатшепсут (1525 – 1503 гг. до н.э.) с царем Паракху, главой государства Пунт (соврем. Сомали).

**Мирный договор 1296 г. до н.э.**, заключенный между фараоном Рамсесом II и хеттским царем Хаттусили III, является первым известным в истории международным договором, содержащим основные принципы древневосточной дипломатии и закладывавшим основы международного уголовного права: 1) оба государства отказывались от применения силы друг против друга и брали на себя обязательство решать все недоразумения путем переговоров; 2) стороны заключали военный союз на случай, если одно из договаривающихся государств станет объектом нападения со стороны третьего, и обязывались оказывать друг другу вооруженную помощь; 3) они заявляли об обоюдной выдаче преступников знатного и незнатного происхождения.

Большое значение в качестве источника права имело **законодательство фараонов**. Вообще, в истории древнего Египта весьма редки попытки крупных систематизаций законодательства, но при четырех следующих фараонах были все же составлены своеобразные своды права: при фараоне первой правящей династии **Менесе** (конец IV тыс. до н.э.), при фараоне **Сазихисе** в эпоху Древнего царства, при фараоне XX династии **Рамсесе II** Великом и, наконец, при фараоне XXIV династии **Боххорисе**.

От царских «законов» (*хеп*) отличались «наказы» фараона, или инструкции (*теп-ред*), т.е. царские узаконения, регулировавшие должностное право и адресованные **джати**, жрецам, воинам, ремесленникам и др.

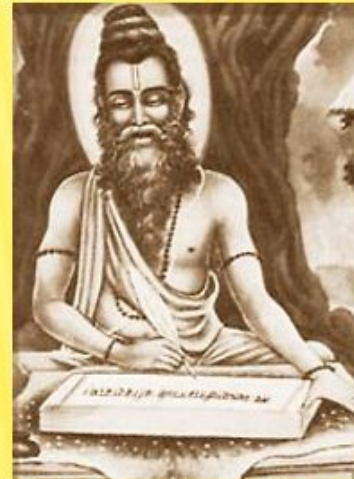


## II. ЖРЕЧЕСКИЕ КОДЕКСЫ ЗАКОНОВ (древнеиндийские и древнеиудейские религиозные кодификации)

### II.1. Брахманские кодексы древней Индии

– сборники законов, составленные одной или несколькими брахманскими школами.

Например, Дхармашастры Ману (II в. до н.э. – II в. н.э.)



### II.2. Сеферные кодексы Пятикнижия (сер. VII – V вв. до н.э.):

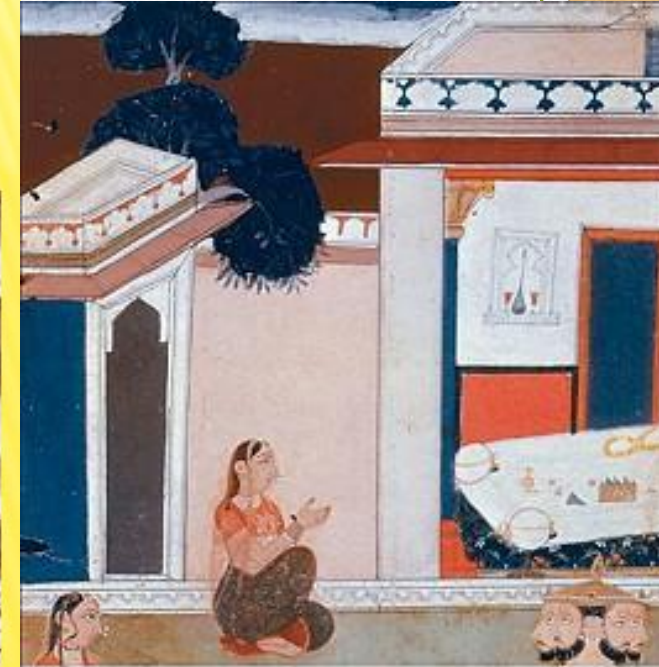
Свиток завета (Исх. 20:22, или 21:1-23:19, или 23:33);

Учение о жертвоприношениях (Лев. 1-7);

Учение о ритуальной чистоте (Лев. 11-15);

Закон святости (Лев. 17-26) и Второзаконие (Втор. 12-26).

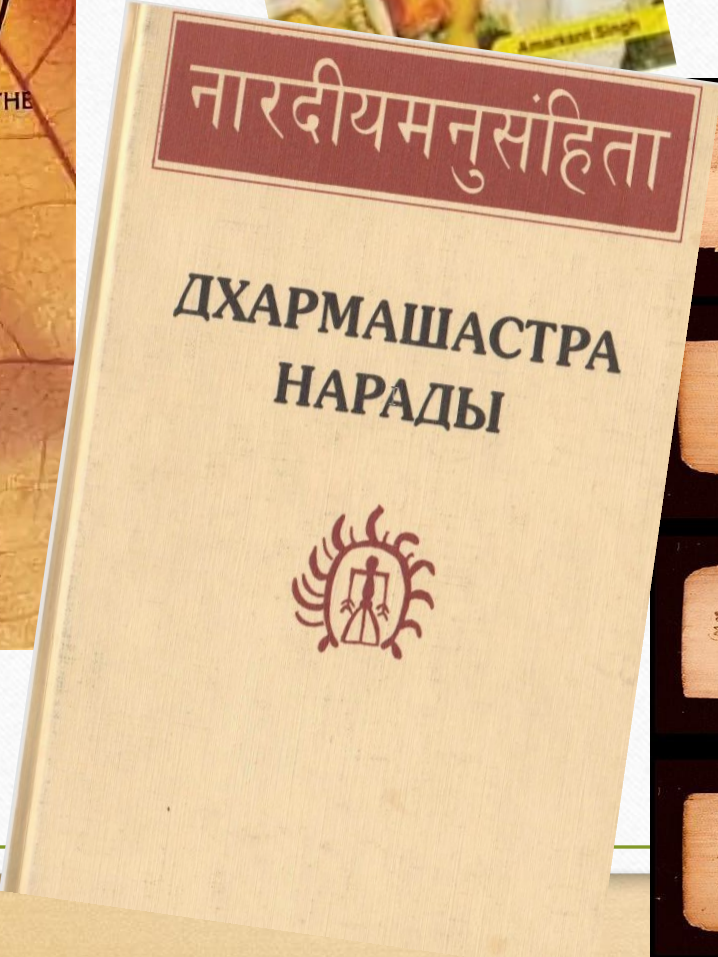
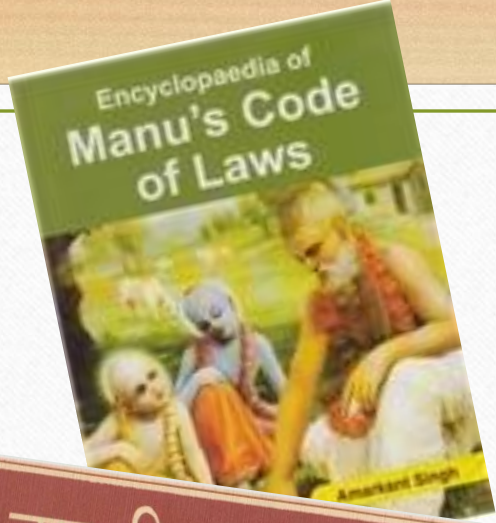
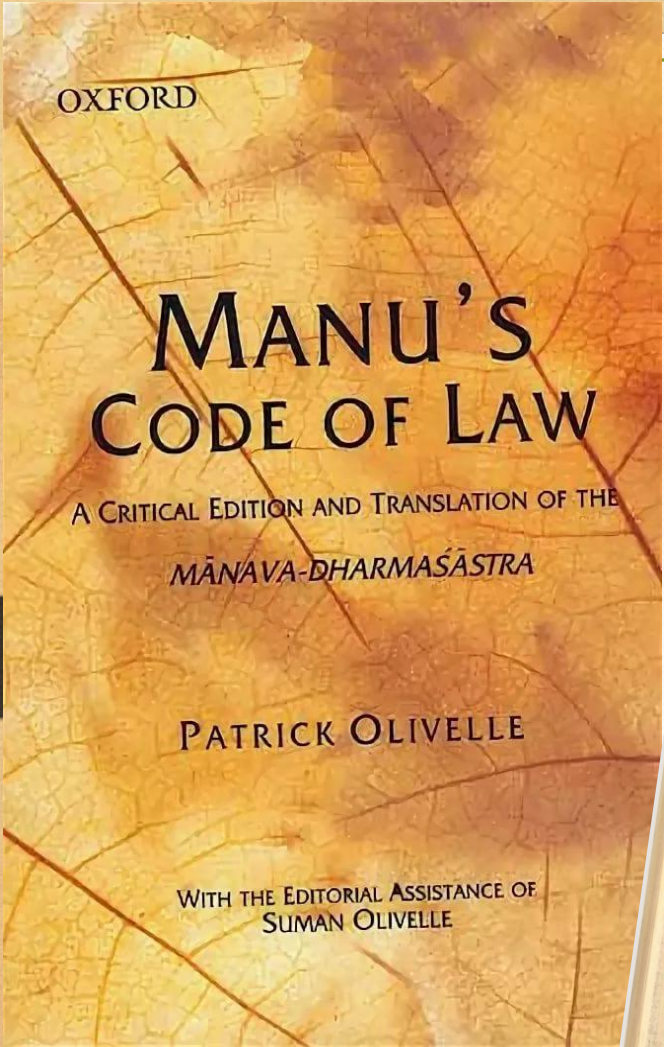
Второзаконие датируется 622 г. до н.э., все остальные составлены позже него и относятся в основном ко времени Вавилонского пленения.



The Law Code of Manu

A new translation by Patrick Olivelle

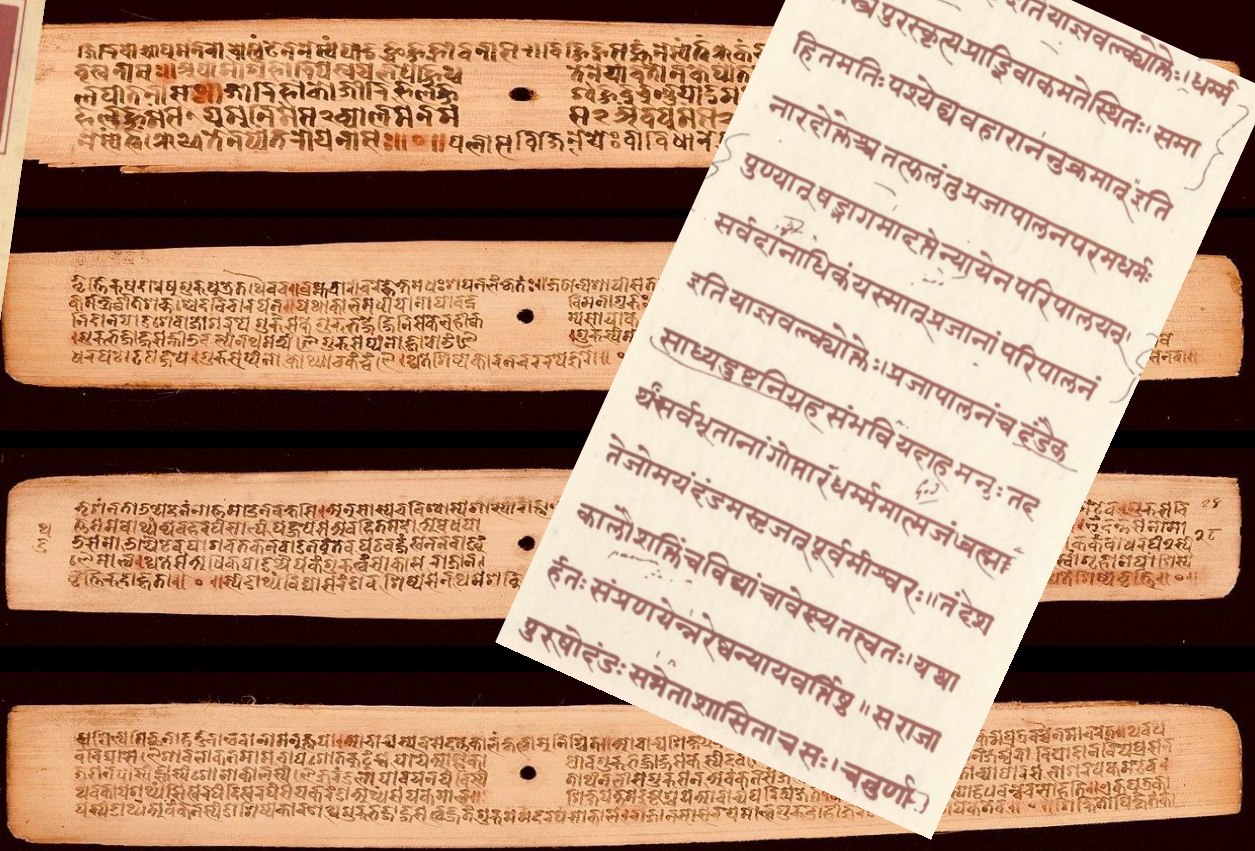
OXFORD WORLD'S CLASSICS



1) свод «Ману-смрити»

2) свод «Нарада-смрити»

3) дхармашастра Яджнавалкьи



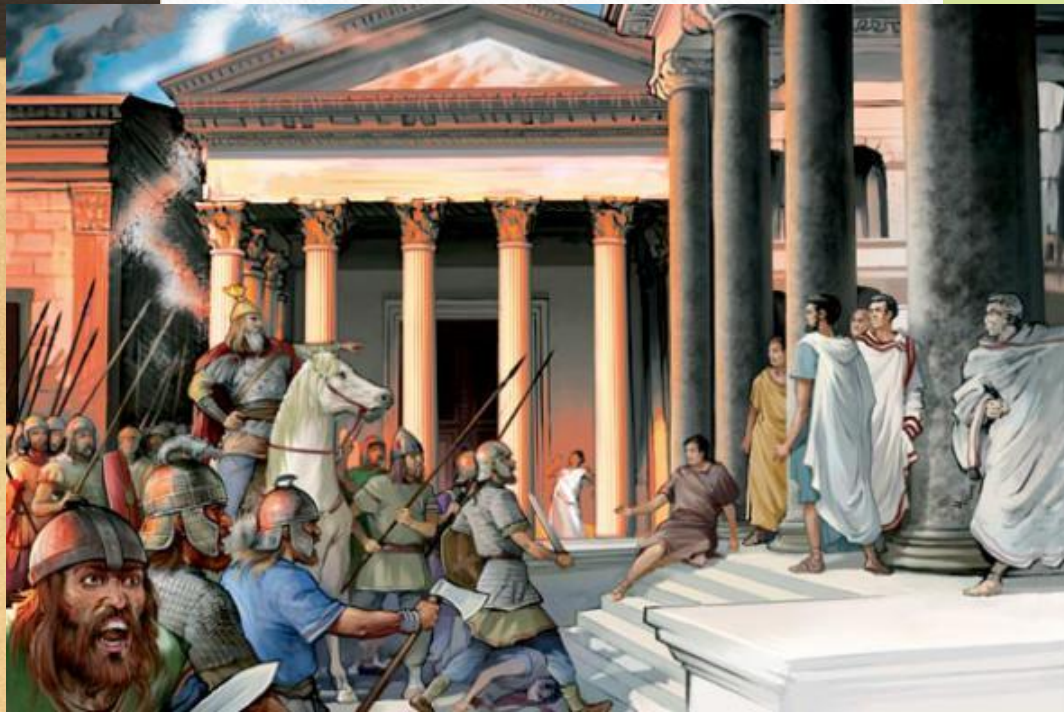




В Древней Греции деятельность ранних систематизаторов права, т.н. *номофетов* проходила в напряженной обстановке борьбы демоса с эвпатридами в VII – VI вв. до н.э.

Это была эпоха развития городской культуры и гражданского равноправия, что вызывало к жизни *реформационное законодательное движение* и деятельность целой плеяды ранних законодателей:

**Залевк** (Локры в южной Италии), **Харонд** (сицилийская Катана), **Фейдон** (Коринф), **Филолай** (Фивы), **Питтак** (Митилена), **Ликург** (Спарта), **Драконт** и **Солон** (Афины) и др. Все они выступали в роли эсимнетов, посредников и социальных реформаторов, с чрезвычайными полномочиями по записи и систематизации норм обычного права.



**Трикоз Е.Н.** Становление системы источников права в Древних Афинах // Правоведение. 2007. № 4. С. 196-207.



## ДРЕВНЕГРЕЧЕСКОЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО НА СИЦИЛИИ: ЗАКОНЫ ХАРОНДА

Древнейшее греческое законодательство на острове появилось вместе с возникновением эллинских полисов. Несмотря на вполне объяснимое заимствование законодательных традиций метрополий, в правовых системах новых полисов достаточно рано стали формироваться собственные правовые традиции.<sup>1</sup> Но определяющим этапом развития правовой системы греческого общества на Сицилии безусловно следует считать законодательство Харонда из Катаны — одной из наиболее ярких фигур в ранней истории греческого Запада, ставшей его «визитной карточкой» в остальном эллинском мире.

«**Кодекс Харонда**» получил широкое признание в качестве базового конституционно-правового устройства в ряде новых полисов Эллады и на островах. В частности, этот свод законов был принят в халкидских колониях Италии (особенно в Регии), и поэтому нередко назывался «*νόμιμα Χαλκιδιχά*» («Халкидские установления»). Эти законы Харонда как **лучшего номофета Италии и Сицилии** нередко сравнивали с «**кодексом Солона**», считавшимся лучшим образцом законодательства Афин и в целом Эллады. Отдельные схожие нормы законодательных сводов Солона и Харонда дали основания Аристотелю отнести катанского номофета к числу лучших законодателей эпохи.

Будучи написанными в **лаконичной стихотворной форме**, выдержки из «свода Харонда» нередко декламировали на публичных торжествах, читали наизусть во время пиров в Афинах. Этот древнейший греческий кодекс включал нормы о обязательном обучении детей граждан за счет общины, о призрении сирот, об институтах брака и семьи, уголовные наказания за лжесвидетельство и другие преступления, обязанности граждан, в частности, отправлять судебские повинности.

Харонд постановил, что всякий, кто желал предложить новый закон или отменить старый, должен был прийти в народное собрание с верёвкой на шее, так как, если его предложение не будет принято, он подвергнется смертной казни через удушение.

По преданию, Харонд запретил являться в народное собрание с оружием, но однажды сам по оплошности нарушил этот запрет и, когда ему указали на это, достал меч и умертвил себя на глазах у всех.

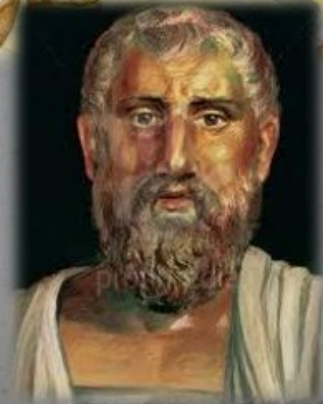


В 594/593 г. до н. э. **Солон** был избран **архонтом-эпонимом**. Ему дали чрезвычайные полномочия, согласно Плутарху, назначив «примирителем и законодателем», а согласно Аристотелю, вообще «вверили ему государство».

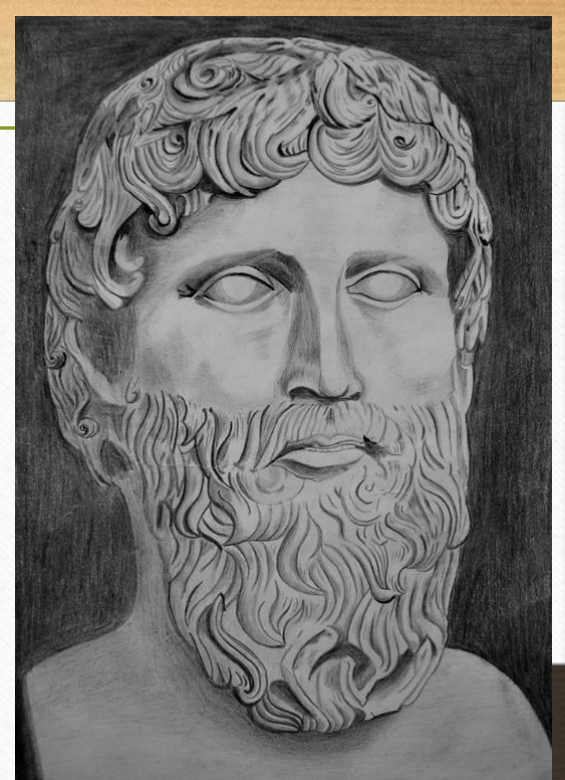
В то время архонтов назначал Ареопаг, но Солон, вероятно, избрало народное собрание ввиду особой ситуации

Солон (др.-греч. Σόλων, между 640 и 635 — около 559 до н. э.) — афинский политик, законодатель и поэт, один из «семи мудрецов» Древней Греции.

**Законы Солона** были написаны на больших деревянных плитах или цилиндрах/призмах - акхонес, прикрепленных на вертикальных вращающихся осях, стоявших в афинском Пританее (официальной резиденции архонтов) Первоначально на акхонес были записаны законы, принятые Драконом в конце VII в. до н.э. (ок. 621 до н.э.). Солон же отменил все законы Драконта, за исключением тех, которые касались убийства. Фрагменты аксонов с законами Солона еще были доступны во времена Плутарха.



**Платон** (428–348 гг. до н. э.) отмечал, что «из всех наук более совершенствует человека, ими занимающегося, **наука о законах**; по крайней мере, так должно быть, если правильны ее положения...». В своих «Законах» он выводит правила идеальной юстиции: 1) законы, исходящие от государства, как и законы природы, должны служить порядку и справедливости; 2) справедливость означает повиновение законам. Процесс законодательства Платон называет **«царским искусством»**, доступным немногим, но подобное занятие дорогого стоит, поскольку «**один лишь истинный закон может по своей природе завершить наше дело, на него у нас и надежда**». Из всех сочинений, имеющих в государствах, **сочинения о законах**, по Платону, «должны быть доступнее читателю, ибо они лучше и прекраснее других, которые должны с ними согласовываться».

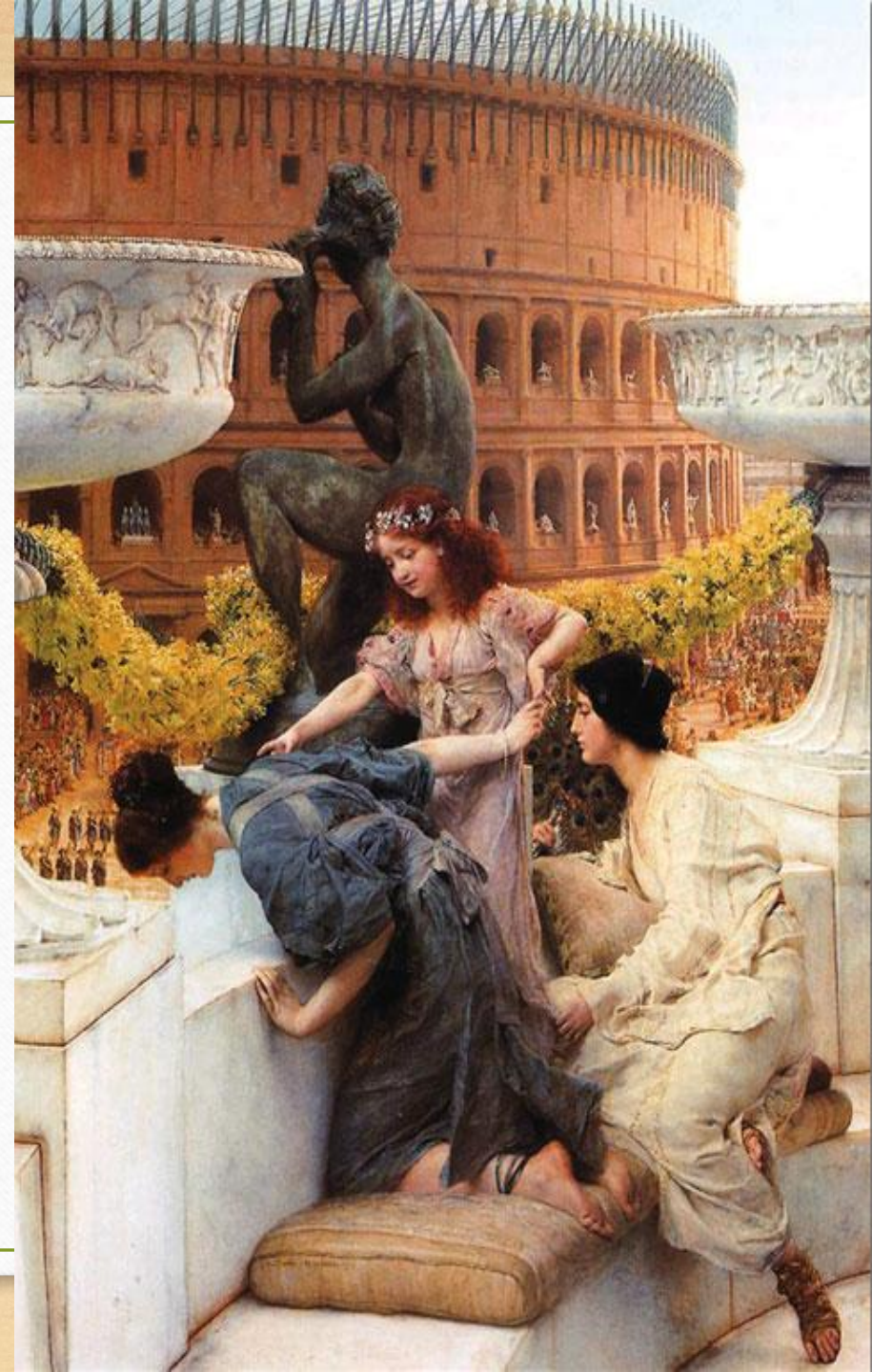


**Пифагор Самосский** (ок. 572 – ок. 497 гг. до н. э.) занимался законотворчеством непосредственно, составляя законы для Кротона и ряда других италийских городов. В течение 30 лет эти города жили под управлением его законов и, по отзывам современников, пользовались «доброй славой и заслуженной гегемонией». Свой опыт **Пифагор** обобщил в **наставлениях для законодателей**, которые и сегодня выглядят вполне актуальными :  
**«-- Законодатели! Не составляйте законов для народа, но сотворите народ для закона: закон справедливости существовал прежде народа...  
Законодатель! Подражай Природе: она равно велика как в подробностях своих, так и в своей совокупности...  
Обладатель народов! Прежде издания твоих законов, советуйся с законами безмолвными или с внутренним народным чувством».**





Постановления Сената были двух видов: т.н. "мнения" (*senatus consultum*), когда заседание вел консул, а в период его отсутствия - "суждения" (*senatus auctoritas*). Кроме постановлений, Сенат принимал другие решения - "сентенции" »



Милан Бартошек  
**РИМСКОЕ ПРАВО**  
понятия  
термины  
определения



Если в Древней Греции ведущими практиками по нормотворчеству и легистами были главным образом **эсимнеты-законодатели**, то в Древнем Риме эту роль взяли на себя первоначально **жрецы-понтифики**



IL JUS PAPIRIANUM E LE LEGGI DELLE 12 TAVOLE...

ROME

**Гай Папирий**, древнеримский великий понтифик, стал автором одного из самых ранних сборников сакрального права в Риме – «***Jus Civile Papirianum***». Этот свод был составлен после изгнания царей из Рима (ок. 509 г. до н.э.). Помпоний, что этот понтифик не стремился дать анализ права *lex lega*, преследуя цель составить всеобщий свод законов царей.

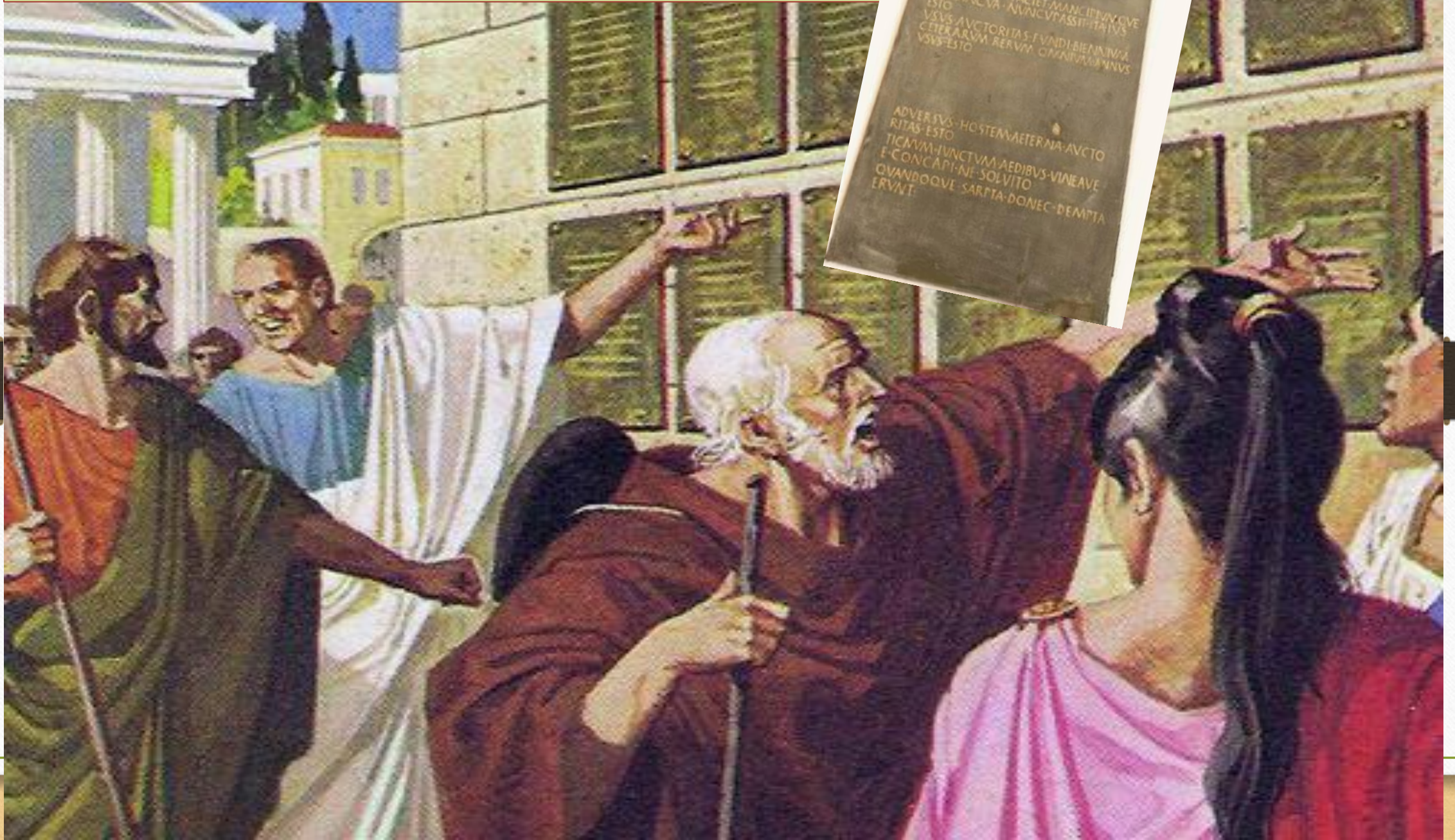
В итоге он собрал воедино и записал религиозные и юридические нормы времён царя Нумы Помпилия, законы деревянных табличек царя Анка Марция. Отдельные положения «свода Папирия» касаются сакрального права (*jus pontificium*) и жреческого ритуала, но другие содержат нормы гражданского и уголовного права. Этот документ был по сути отражением устоявшихся правовых обычаев и практик архаического Рима (*commentarii pontificum*), и записей *leges regiae* («законов царей»).



Курс  
Римское право

[https://vk.com/helenar?w=wall410003271\\_2](https://vk.com/helenar?w=wall410003271_2)

# «Leges Duodecim Tabularum»



CVM VEXVM FACIET MANCIPIVM QVE  
VTI FIACVA AVNCTVASSITITIVS  
ESTO  
VSVS AVCTORITAS FVNDI BENIVVA  
CETERARVM RERVVM OMNIVM NVVS  
VSVS ESTO  
ADVER SVS HOSTEM VETERNA AVCTO  
RITAS ESTO  
VICVM VVNVCTVM AEDIBVS VINEAVE  
E CONCAPINE SOLVITO  
QVANDOQVE SARPTA DONEC DEMPTA  
ERVNT



В римском классическом праве (I–III в. н. э.) складывается ограниченная группа юристов, получивших привилегию непосредственного нормотворчества, т.к. они наделялись правом **давать responsa** («ответы-консультации»), приравненные к императорским (auctoritate principis) и являвшиеся обязательными для судей. Всего таких привилегированных юристов было около 30 (Лабен и Сабин, Капитан и Прокул – как основатели двух ведущих юридических школ древнего Рима, Яволен, Цельс, Помпоний, Гай, Папиниан, Павел, Ульпиан, Модестин и др.).

Величайшими юристами классической эпохи были признаны **Папиниан, Ульпиан и Павел**, которым принадлежит ок. 60% объема «**Дигест Юстиниана**» (где собраны фрагменты 39 римских юристов).

**Юридический анализ**, образующий главную сферу деятельности современных юристов и современного законодательства, базирующийся на дедукции понятий, в Риме имел второстепенное значение в технике юриспруденции. Основу же юриспруденции составлял **детальный анализ казусов**, т.е. конкретных спорных случаев, и разрешение их с объяснениями (мотивированным ответом) или без таковых.

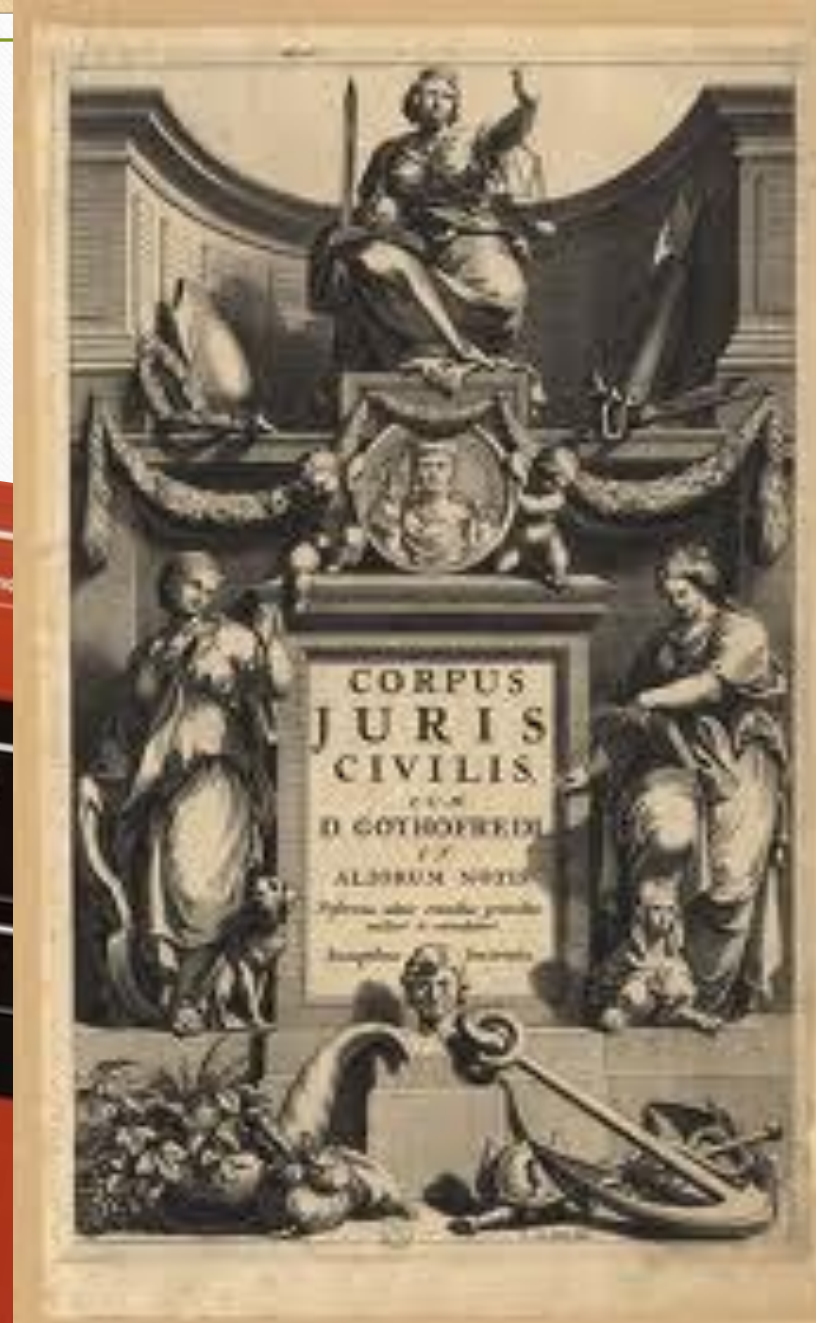
Важным **юридико-техническим средством** в древнеримском нормотворчестве была **аналогия**. Действуя посредством **толкования** (interpretatio iuris), юрисконсульты могли создавать **новые нормы права** при помощи логического приема расширительного толкования или путем уподоблений.



«**Институции Гая**» ок. 161 г. н.э.  
(лат. *institutiones* - «наставления»)



GAIVS



Римскими юристами формулировались также правила (*regulae*) общего действия, формулировки **юридических принципов**, некие общеизвестные максимы.

«Никто не может передать другому прав больше, чем имеем сам» (Диг. 50.17.46. Ульпиан).

«Не все то, что разрешено, является достойным уважения» (Диг. 50.17.144. Павел).

«Невозможное обязательства не создает» (Диг. 50.17.185. Цельс).

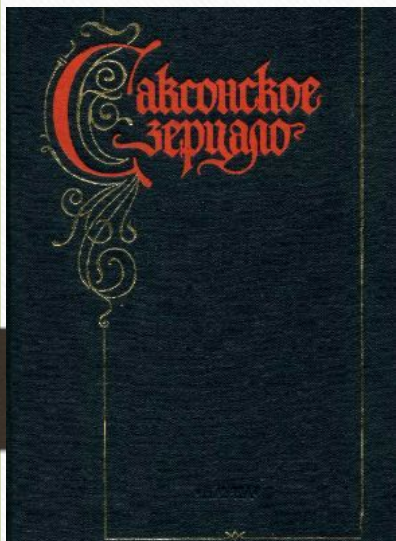


- 1) Отсутствие четкого разделения на материальное и процессуальное право; т.н. исковый, судебный характер права;
- 2) Конкретность и практическая направленность (рационализм) права;
- 3) Сочетание начал консерватизма и высокой подвижности, мобильности;
- 4) Индивидуалистический характер;
- 5) Абстрактный, универсальный характер права;
- 6) Чёткая представленность этапов развития;
- 7) Дуализм римского права.



# РАЗВИТИЕ СРЕДНЕВЕКОВОЙ ЛЕГИСПРУДЕНЦИИ

- техника интерпретации в школах комментаторов римского права
- королевские своды законов и средневековые частные систематизации





«В **Болонье** сложилось объединение лиц (***studentes***), усердно изучавших правовое наследие Рима.

Вскоре они оформили свой **союз**, дав ему латинское название автономной корпорации – ***universitas***. Университетское образование распространилось по Европе, а вместе с ним и **юридическое знание**».



## Рецепция в Римском праве

Рецепция Римского права – это преемство основополагающих принципов построения римского права в правовых системах последующих государств.

### Формы рецепции

Копирование и применение норм Римского права

Изучение Римского права

Исследование Римского права

Применение опыта Римского права как источника для построения последующих правовых систем

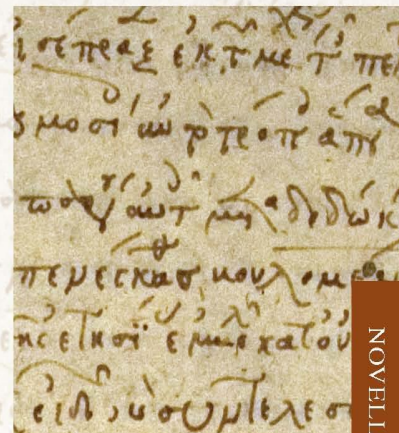
Заимствование методики правотворчества и правоприменение

Преподавание состояло в чтении и комментировании (толковании) древних источников. Толкования надписывались прямо в тексте источника, **на полях и между строк**; подобные толкования носили название **глоссы**. От него получили наименование и сами деятели первоначального периода рецепции римского права - **глоссаторы**.

# CORPUS IURIS CIVILIS

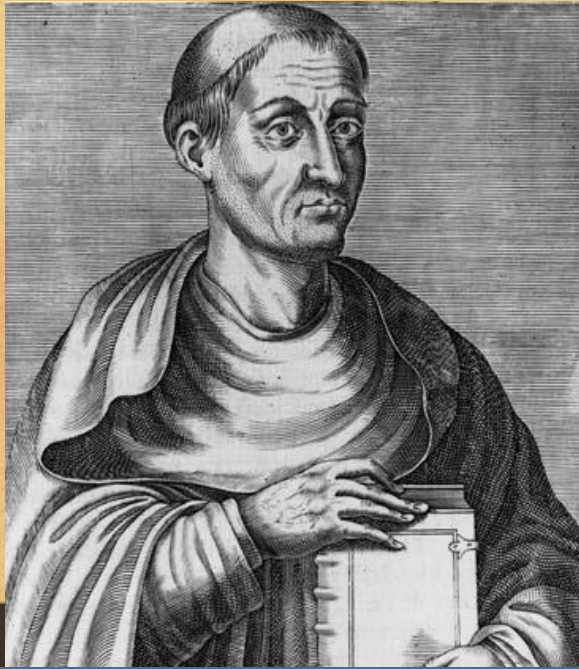
X  
Tekst en Vertaling

onder redactie van:  
J.E. Spruit  
J.H.A. Lokin  
B.H.D. Stolte  
N. van der Wal



An Introduction to the Glossa Ordinaria as Medieval Hypertext

- (лат. glossator от греч. glossa, здесь: устаревшее или редкое слово, требующее пояснения)- в средние века



- **гlossаторы** – направление формируется в Болонье и позже в других университетах с XII века; к нему относятся Ирнерий, Булгар, Мартин, Уго, Якоб. Основная деятельность заключается в формировании римского права как области научного знания, в большей степени связанной с изучением и трактовкой Дигест, чем с юридической практикой. Представителями этой школы создана «Великая Глосса», а авторитетный труд XIII века «VII статей», к которому обращались по спорным вопросам гражданского права, создан под влиянием их трудов. Каноническое право Европы тоже в определенной мере усвоило рецепцию римского права именно в традициях glossаторов.

## Глоссаторы

- Булгар, Мартин, Хуго и Якоб
- Плацентин и Азо
- Аккурсий
- Мартин – основатель правового идеализма, Булгар – родоначальник юридического догматизма





MAGNVS ACCVRSIVS FLORENTINVS  
M · CC · XXXVI ·

**Франциск Аккурзий** родился около 1180 г. во Флоренции. Один из учеников Азо, а с 1221 г. он уже сам преподавал в Болонье.

Творческая работа глоссаторов занимала период до XIII в., когда последний видный представитель этого направления **ACCURSIUS** издаёт собрание глосс – «**Clossa Ordinaria**» (ок. 1250 г.), которое оказало большое влияние как на правовую теорию, так и на практику. Это сочинение Аккурсия использовалось в судах, наравне с законами.

Существенные черты **деятельности глоссаторов** :

- углубленное изучение источников римского права;
- утверждение значимости позитивного права;
- установление важности принципа законности.

Что не признает Глосса, не признает и СУА  
(quicquid non agnoscit glossa nec agnoscit forum)

- **постглоссаторы** – Чино да Пистойя, Бальдо, Бартоло, Джасоне дель Майно. Они создали основы для превращения римского права в общее право для всей Европы. По характеру деятельности постглоссаторы близки римским юристам, поскольку они так же занимались регулярными юридическими консультациями частным и должностным лицам по самым различным вопросам.

#### **БАРТОЛО ДА САССОФЕРАТО БАРТОЛУС**

(итал. *Bartolo da Sassoferrato*), или **Бартолус** (лат. *Bartolus; Bartolus de Saxoferrato; 1313/1314-1357*), итальянский юрист; глава целой школы толкователей римского права («**бартолисты**» или постглоссаторы, консилиаторы). Автор «**Комментария к Кодификации Юстиниана**», а также трактата «О знаках и гербах». Его имя было нарицательным для обозначения «учёного законника».



«Никто не юрист, если он не бартолист» (nemo jurista nisi bartolista)



Деятельность **ПОСТГЛОССАТОРОВ** - комментаторов римского права отличалась применением **дедуктивного метода**, т.е. выведением из общих принципов права частных положений (правил, правовых норм).

Комментируя глоссы, они старались внести в правовой материал логическую упорядоченность, свести многочисленные и казуистические правила к общим понятиям и категориям, а затем из этих общих понятий логически (дедуктивно) вывести новые частные понятия, применимые к конкретному жизненному правоотношению.

Деятельность постглоссаторов была первым опытом **философского познания права**. Их усилиями было положено **основание европейской юриспруденции** как науки и теории права.



BALDVS VBALDVS PERVSINVS ·  
Anno M·CCC·LXV ·



- Главные достижения постглоссаторов:**
- выработка основ **европейской теории права**;
  - постановка задачи обнаружения **критерия справедливости** позитивного права;
  - разработка основ **общего (универсального) права** стран средневековой Европы.

# Гуманизм и гуманисты

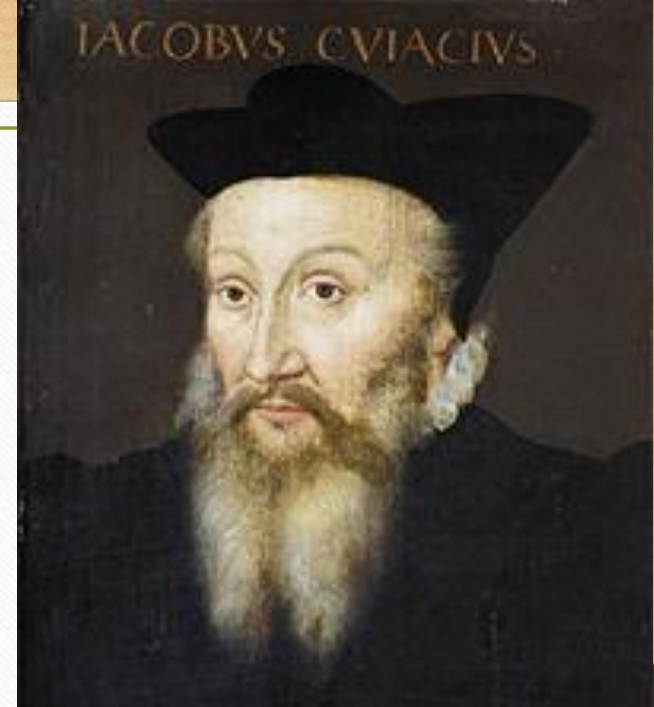
- Гумани́зм (от лат. *humanitas* — человечность, лат. *humanus* — человеческий, лат. *homo* — человек) — мировоззрение, в центре которого находится идея человека как высшей ценности; возникло как философское течение в эпоху Возрождения



Деятели **гуманистического направления** подошли к *Corpus Iuris Civilis* с тех позиций, которые были чужды глоссаторам и комментаторам - **с позиций истории и филологии**.

Стали появляться первые сообщения об **истории римского права**; началось **очищение первоначальных текстов** от многочисленных средневековых искажений.

Изменилась методика преподавания права: вместо чтения и комментирования *Corpus* (чем занимались глоссаторы и комментаторы) стало вводиться **систематическое изложение права по определенному плану**, близкому плану Юстиниановских Институций.



**Жак Кюжэ́** (лат. *Jacobus Cuiacius*; 1522 г. Тулуза - 1590) французский правовед; виднейший представитель **филологической, или элегантной** школы римского права (*школы гуманистов*). Ввёл преподавание римского права как учебной

Гуманистическая школа французских юристов открыла перспективу для самостоятельного правового творчества юристов, восприятия права **не как *ratio scripta*, но как просвещенного *ratio naturalis***. Именно гуманистическая школа в лице «князя романистов» Жака Куяция (1522–1590) **впервые отделила теорию права от догмы права** по приёмам изучения: первая включала историческую реконструкцию положительного права, вторая – лишь её толкование и систематизацию.

В **Германии** единое римское право было оружием в борьбе с местным правовым партикуляризмом. Во время общеимперской судебной реформы 1495 – 1530 гг. было оговорено, что римское право имеет прямую и вышестоящую силу в новых судах. Германское право в случае коллизий должно **уступать место** римскому как *jus commune* (общему праву). Это прямое использование римского права в качестве общегосударственного стало называть «новое применение» (***Usus modernus Pandectarum***). В итоге на его основе сложилась знаменитая **научная школа пандектного права**, повлиявшая на формирование нового германского права вплоть до XX в.

Якоб Готофред (XVII в.) составил непревзойденные по мастерству систематизации книги по «Кодексу Феодосия», впервые опубликовал по найденным им рукописям полный текст «Юстиниановского Свода».



Особое развитие получила рецепция римского права в **Голландии**. Здесь сложилась **элегантная школа** теоретической и практической юриспруденции (XVII в.). Через голландскую практику римское право повлияло на формирование права в Новом Свете, особенно – на **морское международное право**.

# ПАНДЕКТЫ

Томъ II (т. I, ч. 2, нѣм. изд.).

## ВЕЩНОЕ ПРАВО.

**Особенности  
юридической техники  
в романо-германской  
правовой семье**





# Специфика юридической техники в романо-германской правовой традиции

- Первой родовой особенностью романо-германской юридической техники (правотворческой и право интерпретационной) остается глубокая укоренённость в **римском юриспруденции**, сохранение многих его атрибутов и догмы.
- Большинство романо-германских принципов, концепций, фикций, приёмов, лексики и структуры материального права основаны на **римском праве**.





# Специфика **юридической техники** в романо-германской правовой традиции

- Вторая родовая особенность заключается в такой характерной черте континентально-европейской правовой системы, как **доктринальность** и **логичность**, что в свою очередь объясняет систематизированность, научную организованность и **высокую теоретичность** этого права.
- **Юридическая доктрина** официально не признаётся как источник континентального права, но роль трудов известных юристов довольно высока. Комментарии к действующему законодательству оказывают заметное влияние на законотворчество и судебную практику. Поэтому эту семью прав иногда именуют «**профессорским правом**»
- Специфическая **форма правового мышления**, которое отличается дедуктивным и абстрактным стилем, и **правовая идеология**, базирующаяся на идеалах коллективизма, подчинения интересов гражданина интересам общества.



# Специфика юридической техники в романо-германской правовой традиции

Третья родовая особенность континентально юртехники выражается в склонности европейских юристов к различным формам **упорядоченности** права, **кодификации** основных отраслей материального и процессуального права.

Гражданские кодексы стран романо-германской правовой семьи отличаются по своей структуре, определяется наличием или отсутствием **Общей части**, пандектной или же институциональной системой изложения.

Для кодексов «пандектной системы» характерны высокий уровень абстрактности норм, строгая логическая последовательность, переход от общих к более частным положениям (ГК Германии, Португалии, Греции, Японии). В то же время кодексы «институциональной» системы отличает более понятный язык и стиль изложения (ГК Франции, Испании, Бельгии, Люксембурга).



# Специфика **юридической техники** в романо-германской правовой традиции

- **Четвертая типологическая особенность** романо-германской юртехники заложена в подходе к **структуре материального права**, его делении на публичное и частное; при этом внутреннее частное право структурируется на гражданское и коммерческое (торговое), а международное частное право составляет третий компонент частного права.
- **Пятой исторической особенностью** европейской юртехники можно считать преобладающую роль, детальную и концептуальную разработанность **институтов частного права**, в сравнении с публичным правом.

Так, во французском праве в **понятие частного права** входят не только гражданское, коммерческое и международное частное право, но гражданско-процессуальное и даже уголовное право.





# Специфика **юридической техники** в романо-германской правовой традиции

- **Шестая особенность** юртехники континентального права проявляется в более скрупулёзной разработке и толковании норм, принципов и институтов **материального права** в сравнении с процессуальным правом. Настоящими героями романо-германского права являются «юристы-материалисты»: как те, кто принимает (законодатели) или комментирует (ученые-профессора) нормы материального права, так и те практикующие юристы, кто лишь даёт консультации по вопросам материального права и не участвует в судебной фазе правового спора.



# Специфика **юридической техники** в романо-германской правовой традиции

- **Седьмая историческая особенность** континентальной юртехники обусловлена принципом верховенства закона (господство закона), который стоит выше **судебного решения**, а последнее является в основном ненормативным источником права, а лишь вспомогательным интерпретационным средством.
- В то же время в Германии и Испании действует принцип *stansdige rechtsprechung / jurisprudentia obligatoria*, и судебный прецедент признаётся нормативным источником права.



## Специфика **юридической техники** в романо-германской правовой традиции

**Восьмая особенность** интерпретационной техники в романо-германской правовой семье обусловлена довольно развитой методикой и системой принципов **толкования права**. Разнообразие подходов, школ и видов толкования права: экзегетическое (буквальное) толкование; телеологическое (целевое) толкование закона (школа «юриспруденции интересов» Р. Иеринга); судебное толкование, развитое в рамках «школы свободного права», с точки зрения которой свобода действия суда общей юрисдикции как толкователя права относительна.



- **Нормативный акт** занимает не менее 70% общего числа других форм права.
- Используется **юридический прецедент** (когда закон неясен, противоречив), но не более чем на 15%.
- **Обычаи** (считаются устаревшим источником права).
- Юридическая **доктрина** (профессорское право).

**Судебное прецедентное право** развито в виде судебной практики Государственного Совета во Франции и Федерального Конституционного Суда в Германии.

**Структура опубликованного судебного решения** характеризуется анонимностью автора решения, неразглашением особого мнения судьи, анонимностью сторон и участвующих в деле адвокатов.



## Особенности **юридической техники** в романо-германской правовой семье

Своеобразность употребляемых **юридических фикций**, и специфическая **юридическая терминология**.



Словарь-тезаурус Европарламента **EUROVOC** широко применяется экспертами органов Европейского Союза для содержательной обработки документов, является важным инструментом для обмена информацией в многоязычной среде ЕС (издан на 9 официальных языках ЕС). Он содержит около 6,5 тыс. дескрипторов, сгруппированных по разделам, среди которых: политика, международные отношения, право, экономика, бизнес, торговля, финансы, труд, социальные вопросы, образование, наука, окружающая среда, промышленность, энергетика, транспорт, сельское хозяйство.

Русскоязычная версия тезауруса **EUROVOC** подготовлена в результате многолетнего труда сотрудников Парламентской библиотеки в сотрудничестве со специалистами различных организаций.



## Особенности **техники правотворчества** в романо-германской правовой семье

Во многих странах Европы много лет устойчиво применяются правила, касающиеся не только способов оформления законодательных текстов, но и подготовки их с точки зрения правильного выбора предмета регулирования и формы акта.

Своеобразной унификации в данной сфере способствуют **рекомендации Европейской Ассоциации содействия законодательству**, глоссарии Совета Европы по вопросам местного самоуправления и др.

В ФРГ действует «Справочник по вопросам соответствия законов и постановлений действующему праву и их единообразного оформления» («Справочник по нормотворческой технике»), утв. в 1991 г. федеральным Министром юстиции Германии.

В Польше, Франции, Чехии, Венгрии также действуют технико-юридические правила, содержащиеся в регламентах парламентов, специальных документах правительств и министерств юстиции.



# Особенности **техники правотворчества** в романо-германской правовой семье

**Новые «вызовы» для техники правотворчества** в романо-германском праве.

Например, директивы ЕС, в отличие от постановлений, которые являются актами прямого действия во всех государствах-членах ЕС, нуждаются в трансформации в национальное право.

Это явление требует соответствующих приемов юридической техники:

- 1) отсылки к предписаниям директивы;
- 2) воспроизведения предписаний директивы в национальном регулировании;
- 3) самостоятельного национального регулирования.

Выбор целесообразной формы трансформации зависит от конкретной директивы: избранная форма должна обеспечивать достижение цели, предписанной директивой, и удовлетворять требованиям определенности



# Особенности **техники правотворчества** в романо-германской правовой семье

В **Швейцарии** вопросы законодательной техники разработаны на высоком теоретическом и практическом уровне.

Так, Федеральной канцелярией Швейцарии в 2003 г. было подготовлено и опубликовано обновленное издание «**Директив по законодательной технике**».

Здесь содержатся: формальные требования, лингвистические правила, законодательная методика, применение которых рекомендовано при подготовке законодательного текста.

Директивы состоят из **трех основных частей**.

Первая часть содержит общие принципы, касающиеся структуры нормативного правового акта; вторая – устанавливает правила к структуре и форме актов Федерального Собрания, Федерального Совета, Федерального Управления, административных актов; третья – посвящена модифицирующим актам, посредством которых вносятся изменения и дополнения в действующее законодательство.





# Особенности **техники правореализации** в романо-германской правовой семье

В сфере **гражданского процессуального права** проявляются следующие признаки **техники правореализации**:

1. инквизиционный метод допроса на стадии судебного слушания,
2. допустимость отложения начатого разбирательства, чтобы стороны могли собрать дополнительные доказательства по делу;
3. субъективный стандарт доказывания по гражданским делам;
4. эпизодичность судебной стадии гражданского процесса;
5. неприменение суда присяжных при рассмотрении фактических аспектов гражданского дела;
6. применение судебного поручения как способа досудебного собирания доказательств в другом городе или районе;
7. фактический пересмотр решения суда первой инстанции в апелляционной инстанции (*de novo review*);
8. правило, согласно которому проигравшая сторона оплачивает не только свои, но и все расходы победившей стороны;
9. право суда выйти за пределы исковых требований в своем решении;
10. протокол судебного заседания должен отражать не дословно всё, что было сказано в ходе разбирательства (*verbatim transcript*), а лишь все существенные моменты (*minutes*) разбирательства дела, и т.д.



# Особенности **техники правореализации** в романо-германской правовой семье

- В сфере **уголовного процессуального права** проявляются следующие признаки **техники правореализации**:
- действует принцип инквизиции, т.е. тотального отрицания принципа состязательности.
- либеральное правило относительно допустимости всех доказательств, имеющих значение для дела;
- субъективный стандарт доказывания, согласно которому вина подсудимого должна быть доказана до "внутреннего убеждения" судьи;
- предоставление государственному обвинителю права обжаловать оправдательное решение суда первой инстанции по делу;
- фактический пересмотр решения суда первой инстанции в суде апелляционной инстанции;
- допустимость рассмотрения гражданского иска тем же судом, который рассмотрел соприкасающееся уголовное дело, возникающее из одного и того же факта.