

СРАВНИТЕЛЬНОЕ ПРАВОВЕДЕНИЕ КАК САМОСТОЯТЕЛЬНОЕ НАПРАВЛЕНИЕ ПРАВОВЫХ ИССЛЕДОВАНИЙ

А.В. Егоров, ректор Витебского государственного университета имени П.М. Машерова, профессор кафедры гражданского права и гражданского процесса, кандидат юридических наук, доцент

Аннотация. Определены объект, предмет и метод сравнительно-правовой науки. Рассмотрена категория правовой семьи, как модели сравнительно-правовых исследований. Анализируются роль и значение основания и выводов из правового сравнения. Показан общеправовой, методологический характер правовой компаративистики. Определено системное место сравнительного правоведения в правовой науке.

Введение. Сравнительное правоведение (правовая компаративистика) является самостоятельным направлением правовых исследований. Сравнительный анализ осуществляется в отношении самых различных компонентов правовой действительности. Правовая наука активно использует метод сравнения в качестве средства познания правовой материи.

Основная часть. 1. Сравнительное направление правовых исследований имеет самостоятельный предмет, качественно отличающийся от предмета общей теории права, что определяет самостоятельный научный характер сравнительного правоведения, рассматривавшегося в качестве элемента общеправовых теоретических исследований в рамках науки теории государства и права (общей теории права). Таковым предметом следует признать типичные, всеобщие закономерности возникновения, функционирования и развития правовых элементов, принадлежащих разным правовым системам и рассматриваемых в качестве иностранных правовых элементов относительно друг к другу, исходя из общей компаративной природы правовых компонентов макро- и микро - уровней. Общая теория права может методологически направлять проведение сравнительно-правовых исследований, но не определять характер самих исследований, что гарантируется компаративным характером правового объекта, заложенным в самой природе постоянно функционирующей и развивающейся правовой сферы.

Всеобщность закономерностей, исследуемых сравнительно-правовой наукой, выражается во внациональном характере любого правового явления и абстрагировании его до уровня общего объекта сравнительного правоведения, который имеет абсолютный компаративный характер и в силу этого определяет научную компаративную природу сравнительного правоведения, что не исключает использование сравнительного метода как общего приема познания другими отраслевыми юридическими науками, исследующими объекты правовой действительности как особенное и единичное по отношению к сравнительно-правовой науке, но рассматривающие данные компоненты в виде собственного предмета отраслевого исследования.

Наличие собственного предмета научных исследований является самостоятельным теоретико-методологическим основанием сравнительного правоведения, что выводит данное направление правовых исследований на самостоятельный научный уровень в системе общеправовых наук методологического характера.

2. Существование множества объектов правовой материи определяет необходимость их качественной и количественной типологии, что привело к необходимости обоснования общей типовой модели сравнительного правоведения в виде правовой семьи (семьи права). Данное теоретическое образование представляет собой универсальную формально-правовую общность определенного однородного множества национальных систем права, источников права при одновременной нормативной однородности сообществ национальных правовых систем, выраженной в степени казуализации или абстрактности правила поведения и порядка его формирования в обществе традиционными способами и при наличии общности правового понятийного фонда, представленного понятийно-категориальным аппаратом, существующем в общей системе компаративных связей на уровне рассматриваемого сообщества – правовой семьи. Данную теоретическую конструкцию определяют факторы исторического формирования всех указанных компонентов формально-правовой общности и тип юридического мышления, способный в отличие от национального правосознания, формироваться и существовать исключительно на уровне данного макрообъекта.

Определение правовой семьи в данном качестве позволяет завершить реализацию выдвинутой сравнительным правоведением идеи трихотомии правовых систем определением и обоснованием существования трех крупных групп национальных правовых систем как территориального, так и персонального характера – романо-германской, англосаксонской (англо-американской) и религиозно-общинной правовых семей. Все множества существующих объектов сравнительно-правовых исследований подлежат предварительной компаративной оценки на предмет принадлежности того или иного конкретного объекта исследования к определенной формально-правовой общности, после чего возможна его качественное научное исследование компаративного характера.

Теоретическая типология правовой семьи в качестве общей компаративной правовой модели, которой соответствуют компаративно значимые для исследователя правовые компоненты представляет собой самостоятельное теоретико-методологическое основание сравнительного правоведения.

3. Объектом сравнительно-правовой науки является компаративный элемент правовой действительности общего уровня, представленный модельными типовыми характеристиками общего абстрактного характера безотносительно к национальной природе сформировавшегося правового компонента. Объект сравнительного правоведения является базовым компонентом компаративного отношения и имеет структуру следующего вида.

А. Правовые системы как объекты сравнительно-правовой науки представляют собой образования формально-правового характера, характеризующиеся наличием общесемейных признаков в отношении компонентов, определяемых типологическими характеристиками правовой семьи, которой принадлежат правовые системы, а также наличием групповых признаков относительно оценки тех же компонентов особым образом, воспринимаемых однородной группой правовых систем, функционирующих в границах своей формально-правовой общности и собственно внутрисистемными признаками, реализующими правовые компоненты общесемейного и внутригруппового характера исключительно в пределах конкретной правовой системы территориального или персонального типа.

Б. Материально-правовые образования как объекты сравнительного правоведения, выступающие в форме отрасли иностранного права, иностранного правового института и нормы иностранного права, представляют собой теоретические компаративные конструкции правового характера в виде нормативных комплексов, ограничиваемых нормативными и социальными рамками своего функционирования, что определяет традиционные виды нормативного и функционального сравнения, обеспечивающие качественное проведение правовой рецепции посредством изучения социальных условий и нормативных особенностей возникновения, функционирования и развития иностранного нормативного комплекса в условиях иной социальной и нормативной реальности.

В. Юридическая практика и правовая доктрина, выступающие объектами сравнительно-правовой науки, представляют собой элементы внешней формы правовой действительности безотносительно к национальной правовой природе конкретных элементов юридической практики и правовых теорий, сложившихся на территории конкретных государств и выглядят в данном компаративном качестве следующим образом: юридическая практика как объективированный компонент любой правовой системы, выражающей свои нормотворческие и право реализующие, включая правоприменительные, качества посредством определенного инструментария и принципов правотворческой и правореализационной деятельности; правовая доктрина как объективно обусловленная, устойчивая и предметно определенная система взглядов на право и связанные с ним правовые явления, что ставит данный элемент в разряд самостоятельных объектов сравнительного правоведения, ограничивая компонент правовой доктрины от системы национального правосознания и понимания определенных юридических теорий, рассматриваемых в рамках других наук правового характера.

Компаративный характер общих объектов сравнительного правоведения, реализуемых в форме сравнительно-правовых конструкций абстрактного характера, представляет собой самостоятельное достаточно важное для реализации компаративного отношения основание правовой компаративистики и определяет предметно ориентированное понимание компаративного отношения, реализуемого в сфере правовой действительности посредством инструментария науки сравнительного правоведения.

4. Помимо объектов компаративного характера, свидетельствующего о всеобщей компаративной направленности возникновения, функционирования и развития всей правовой реальности, компаративное отношение включает основание сравнения, как полное тождество или подобие правовой действительности, на основе чего происходит реализация всего многообразия правовой сферы, а также вывод из сравнения, представляющий определенное новое знание об элементе правовой сферы, реализуемого в условиях конкретных правовых систем посредством научно обоснованной правовой рецепции, представляющей собой высокоорганизованную форму правового заимствования знания об условиях и механизмах возникновения, функционирования и развития компаративного правового объекта в иностранной (инородной) правовой среде.

Заключение. Правовая рецепция – есть волевое приведение в действие механизма правового заимствования, что отличает правовую рецепцию от иных явлений интеграционного правового плана, реализуемых в сфере взаимодействия правовых систем, приводящего к взаимопроникновению правовых компонентов из одних правовых семей права и правовых систем в другие.

Наличие компаративного отношения и его практическая реализация посредством всеобщего метода компаративистского познания правовой материи представляет собой еще одно самостоятельное теоретико-методологическое основание сравнительно-правовой науки

УДК 378.4(476.5)(062)

РЕАЛИЗАЦИЯ ИНОСТРАННОГО ПРАВОВОГО ЭЛЕМЕНТА В УСЛОВИЯХ НАЦИОНАЛЬНОЙ ПРАВОВОЙ СИСТЕМЫ

А.Г. Егорова, доцент кафедры гражданского права и гражданского процесса Витебского государственного университета имени П.М. Машерова, кандидат юридических наук

Аннотация. В статье рассматривается теория и практика адаптации иностранного права и других правовых компонентов иностранного происхождения в условиях новых правовых систем. Рассмотрены две разновидности реализации правовых компонентов – правотворческая и правоприменительная. Выделяется несколько форм взаимодействия иностранного права с национальными правовыми системами. Дана оценка правовой рецепции как самостоятельной категории правовой науки.

Введение. Иностранный элемент применительно к национальному праву необходимо рассматривать в качестве компонента юридической модели общественного отношения, который сложился за рубежом и может стать основанием для возникновения других правоотношений в иной национальной правовой среде. Данная взаимосвязь представляет собой систему отношений правового характера между различными правовыми системами на макро- и микро уровнях.