

Министерство образования и науки Российской Федерации
Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение
высшего образования
АМУРСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ
(ФГБОУ ВО «АмГУ»)

СРАВНИТЕЛЬНОЕ ПРАВОВЕДЕНИЕ
сборник учебно-методических материалов
для направления подготовки: 40.04.01 – Юриспруденция

Благовещенск, 2017

*Печатается по решению
редакционно-издательского совета
юридического факультета
Амурского государственного университета*

Составитель: Чердаков С.В., канд. юрид. наук, доцент

Сравнительное правоведение: сборник учебно-методических материалов для направления подготовки: 40.04.01 – Юриспруденция. - Благовещенск: Амурский гос. ун-т, 2017.

© Амурский государственный университет, 2017

© Кафедра конституционного права, 2017

© Чердаков С.В., составление

СОДЕРЖАНИЕ

Введение	4
1 Краткое содержание курса лекций	5
2 Методические рекомендации (указания) к лабораторным и практическим занятиям	7
3 Методические указания по самостоятельной работе студентов	14

ВВЕДЕНИЕ

Дисциплина «Сравнительное правоведение» отнесена учебным планом к базовой части профессионального цикла. Содержание курса предполагает овладение студентами наиболее проблемных и актуальных вопросов сравнительного правоведения.

Целью дисциплины является формирование у магистрантов целостной системы знаний, умений и навыков, а также компетенций в сфере познания общего и особенного в правовых системах стран мира на основе использования сравнительно-правового метода.

Задачи дисциплины:

- изучение процессов формирования и развития идей сравнительного правоведения;
- исследование объекта, предмета, источников и принципов сравнительного правоведения;
- понимание места и роли сравнительного правоведения в обществе, в т.ч., в системе юридического образования;
- рассмотрение взаимосвязи и взаимодействия международного и внутригосударственного права;
- анализ классификации правовых систем.

Учебное издание содержит краткое содержание курса лекций, методические рекомендации (указания) к практическим занятиям, лабораторным, методические указания по самостоятельной работе студентов, способствующие усвоению пройденного материала по дисциплине «Сравнительное правоведение».

1 КРАТКОЕ СОДЕРЖАНИЕ КУРСА ЛЕКЦИЙ

ТЕМА 1. ФОРМИРОВАНИЕ И РАЗВИТИЕ ИДЕЙ СРАВНИТЕЛЬНОГО ПРАВОВЕДЕНИЯ

Сравнительное правоведение в Древнем мире. Идеи сравнительного правоведения в Древнем Китае. Идеи сравнительного правоведения в государствах Месопотамии. Идеи сравнительного правоведения в Древней Греции и Риме.

Сравнительное правоведение в Средние века и Новое время. Влияние римского права. Идеи сравнительного правоведения в средневековых научных исследованиях. Ф. Бэкон, Дж. Фортестья, Х. Гермейн, В. Фулбеке, К. Струве, Н. Стрик. Идеи сравнительного правоведения в эпоху Просвещения. Влияние доктрины естественного права. Ш. Монтескье, Г. Гроций, С. Пуфендорф. Кодификация и унификация различных отраслей права. Гражданский кодекс Франции 1804 г. (Кодекс Наполеона).

Сравнительное правоведение в современный период. Хронологические рамки. Стадии. Особенности. Р. Давид, К. Жоффре-Спинози, К. Цвайгерт, Х. Кётц и др.

Сравнительное правоведение в России. Периодизация развития сравнительного правоведения в России. Сравнительное правоведение в досоветский период. Н.М. Коркунов, Ф.Ф. Кокошкин, С.А. Котляревский, Ф.Н. Кистяковский, Е.Н. Трубецкой, С.А. Муромцев, И.В. Михайловский, В.М. Хвостов, Г.Ф. Шершеневич и др. Сравнительное правоведение в советский период. Роль марксистско-ленинской идеологии. Периодизация развития советского сравнительного правоведения. Довоенный период. М.М. Агарков, И.Б. Новицкий, П.И. Стучка, Е.Г. Пашуканис, А.Н. Трайнин и др. Послевоенный период. С.Л. Зивс, В.А. Туманов, А.А. Мишин, Л.С. Явич и др. Сравнительное правоведение в России второй половины 80-х гг. XX в. по настоящее время. М.Н. Марченко, Ю.А. Тихомиров, В.Е. Чиркин, А.Х. Саидов, Ф.М. Решетников и др.

ТЕМА 2. СРАВНИТЕЛЬНОЕ ПРАВОВЕДЕНИЕ КАК НАУКА И УЧЕБНАЯ ДИСЦИПЛИНА

Понятие сравнительного правоведения. Сравнительное право и сравнительное правоведение. Основные подходы к содержанию сравнительного правоведения. Терминологический и содержательный аспекты понятия сравнительного правоведения. Сравнительное правоведение и национальное право.

Объект и предмет сравнительного правоведения. Объект как реально существующая в разных странах правовая действительность, правовые системы. Предмет как общие принципы и закономерности возникновения, становления и развития, а также функционирования различных правовых систем, рассматриваемые в сравнительном плане.

Метод и методология сравнительного правоведения. Сравнительный метод как средство познания права. Сравнительно-правовая методология как теория сравнительного метода. Место сравнительного метода в системе методов познания правовой действительности.

Источники сравнительного правоведения. Понятие источников права, их многообразии и роль в разных правовых системах.

Принципы сравнительного правоведения. Принципы как основные идеи и положения, пронизывающие собой всю сравнительно-правовую материю. Принцип сравнимости рассматриваемых явлений, институтов и учреждений. Принцип строгого соответствия друг другу различных уровней, форм и видов элементов сравнительных систем. Нормативно-правовое сравнение и проблемно-правовое сравнение. Формы сравнения.

2 МЕТОДИЧЕСКИЕ РЕКОМЕНДАЦИИ (УКАЗАНИЯ) К ЛАБОРАТОРНЫМ И ПРАКТИЧЕСКИМ ЗАНЯТИЯМ

Темы дисциплины «Сравнительное правоведение» изучаются на практических занятиях, лабораторных занятиях в форме коллоквиумов.

Коллоквиум – это разновидность практического занятия, подготовку и проведение которого организуют студенты самостоятельно, для этого предлагаются конкретные вопросы темы. Занятие представляет собой научное собрание, целью которого является слушание и обсуждение докладов. При подготовке к занятию студенты должны проанализировать учебную, монографическую литературу, а также законодательство (федеральное и региональное). В ходе коллоквиума могут также проверяться рефераты, практические задачи и другие письменные работы студентов.

Практическая работа проводится после лекций, и носят разъясняющий, обобщающий и закрепляющий характер.

В ходе лабораторных и практических работ студенты воспринимают и осмысливают новый учебный материал. Практические занятия носят систематический характер, регулярно следуя за каждой лекцией или двумя-тремя лекциями.

Проведение лабораторных и практических работ включает в себя следующие этапы:

- постановку темы занятий и определение задач лабораторной и практической работы;

- определение порядка лабораторной и практической работы или отдельных ее этапов;

- непосредственное выполнение лабораторной/практической работы студентами и контроль за ходом занятий и соблюдением техники безопасности;

- подведение итогов лабораторной/практической работы и формулирование основных выводов.

При подготовке к лабораторным занятиям необходимо заранее изучить методические рекомендации по его проведению. Обратить внимание на цель занятия, на основные вопросы для подготовки к занятию, на содержание темы занятия. Лабораторное занятие проходит в виде диалога – разбора основных вопросов темы. Также лабораторное занятие может проходить в виде показа презентаций, демонстративного материала (в частности плакатов, слайдов), которые сопровождаются беседой преподавателя со студентами.

Студент может сдавать лабораторную/практическую работу в виде написания реферата, подготовки слайдов, презентаций и последующей защиты его, либо может написать конспект в тетради, ответив на вопросы по заданной теме. Для проверки академической активности и качества работы студента рабочую тетрадь периодически проверяет преподаватель.

ТЕМАТИКА ПРАКТИЧЕСКИХ И ЛАБОРАТОРНЫХ ЗАНЯТИЙ

Тема 1. Формирование и развитие идей сравнительного правоведения.

Сравнительное правоведение в Древнем мире. Идеи сравнительного правоведения в Древнем Китае. Идеи сравнительного правоведения в государствах Месопотамии. Идеи сравнительного правоведения в Древней Греции и Риме.

Сравнительное правоведение в Средние века и Новое время. Влияние римского права. Идеи сравнительного правоведения в средневековых научных исследованиях. Ф. Бэкон, Дж. Фортескью, Х. Гермейн, В. Фулбеке, К. Струве, Н. Стрик. Идеи сравнительного правоведения в эпоху Просвещения. Влияние доктрины естественного права. Ш. Монтескье, Г. Гроций, С. Пуфендорф. Кодификация и унификация различных отраслей права. Гражданский кодекс Франции 1804 г. (Кодекс Наполеона).

Сравнительное правоведение в современный период. Хронологические рамки. Стадии. Особенности. Р. Давид, К. Жоффре-Спинози, К. Цвайгерт, Х. Кётц и др.

Сравнительное правоведение в России. Периодизация развития сравнительного правоведения в России. Сравнительное правоведение в досоветский период. Н.М. Коркунов, Ф.Ф. Кокошкин, С.А. Котляревский, Ф.Н. Кистяковский, Е.Н. Трубецкой, С.А. Муромцев, И.В. Михайловский, В.М. Хвостов, Г.Ф. Шершеневич и др. Сравнительное правоведение в советский период. Роль марксистско-ленинской идеологии. Периодизация развития советского сравнительного правоведения. Довоенный период. М.М. Агарков, И.Б. Новицкий, П.И. Стучка, Е.Г. Пашуканис, А.Н. Трайнин и др. Послевоенный период. С.Л. Зивс, В.А. Гуманов, А.А. Мишин, Л.С. Явич и др. Сравнительное правоведение в России второй половины 80-х гг. XX в. по настоящее время. М.Н. Марченко, Ю.А. Тихомиров, В.Е. Чиркин, А.Х. Саидов, Ф.М. Решетников и др.

Тема 2. Сравнительное правоведение как наука и учебная дисциплина.

Понятие сравнительного правоведения. Сравнительное право и сравнительное правоведение. Основные подходы к содержанию сравнительного правоведения. Терминологический и содержательный аспекты понятия сравнительного правоведения. Сравнительное правоведение и национальное право.

Объект и предмет сравнительного правоведения. Объект как реально существующая в разных странах правовая действительность, правовые системы. Предмет как общие принципы и закономерности возникновения, становления и развития, а также функционирования различных правовых систем, рассматриваемые в сравнительном плане.

Метод и методология сравнительного правоведения. Сравнительный метод как средство познания права. Сравнительно-правовая методология как теория сравнительного метода. Место сравнительного метода в системе методов познания правовой действительности.

Источники сравнительного правоведения. Понятие источников права, их многообразии и роль в разных правовых системах.

Принципы сравнительного правоведения. Принципы как основные идеи и положения, пронизывающие собой всю сравнительно-правовую материю. Принцип сравнимости рассматриваемых явлений, институтов и учреждений. Принцип строгого соответствия друг другу различных уровней, форм и видов элементов сравни-

тельных систем. Нормативно-правовое сравнение и проблемно-правовое сравнение. Формы сравнения.

Тема 3. Место и роль сравнительного правоведения в обществе.

Цели и функции сравнительного правоведения. Многообразие подходов к определению целей сравнительного правоведения. Познавательная, информационная, аналитическая, интегративная, критическая и др. цели. Проблема соотношения функций сравнительного правоведения и национального права. Основные направления воздействия сравнительного правоведения на общественную и межгосударственную жизнь

Место и роль сравнительного правоведения в системе юридического образования. Образовательные функции сравнительного правоведения. Зарождение и развитие изучения сравнительного правоведения в вузах. Преподавание сравнительного правоведения на современном этапе.

Значение сравнительного правоведения для научной деятельности. Сравнительный метод в научных исследованиях. Стадии развития сравнительного правоведения как науки. Основные тенденции научного познания сравнительно-правовой материи. Основные проблемы сравнительно-правовых исследований. Проблемы планирования, координации и систематизации сравнительно-правовых исследований; проблемы разработки и совершенствования понятийного аппарата; проблемы определения наиболее оптимального уровня сравнительно-правовых исследований; проблемы органического сочетания разрабатываемой теории и практики.

Значение сравнительного правоведения для практической деятельности. Заимствование норм, принципов, положений и институтов. Влияние на правотворчество. Институт референдума.

Роль сравнительного правоведения в процессе унификации и гармонизации права. Многообразие методов и средств унификации и гармонизации права. Решения судебных органов. Международный суд ООН. Комиссии ООН. Роль международных конвенций. Модельные законы.

Тема 4. Международное право, национальное (внутригосударственное) право и сравнительное правоведение.

Международное право и внутригосударственное право: общее и особенное. Понятие международного права и внутригосударственного (национального) права. Регулятивный характер. Государственно-волевой характер. Общее и особенное в предметах регулирования. Общие и особенные субъекты права. Источники международного права и внутригосударственного права.

Международное право и внутригосударственное право: взаимосвязь и взаимодействие. Дуалистический подход. Монистический подход и его варианты.

Международное право и правовая система России. Конституция РФ 1993 г. о примате норм международного права. Развитие конституционного принципа в отраслевом законодательстве. Решения Конституционного Суда РФ и содержащиеся в них правовые позиции о соотношении международного права и правовой системы России.

Тема 5. Классификация национальных правовых систем.

Понятие правовой системы и правовой семьи. Основные элементы правовой системы. Правовая семья: понятие и признаки.

Критерии классификации национальных правовых систем. Многообразие подходов к классификации правовых систем. Простые и сложные критерии классификации правовых систем. Относительный характер классификации.

Тема 6. Романо-германская правовая семья.

Основные этапы становления и развития романо-германского права. Значение римского права. Периоды становления и развития романо-германского права. Право современной Германии. Право современной Франции.

Особенности романо-германского права. Органическая связь с римским правом. Ярко выраженные доктринальность и концептуальность. Особая значимость закона. Ярко выраженный характер деления права на публичное и частное. Ярко выраженный кодифицированный характер права.

Источники романо-германского права: понятие, виды, классификация. Многообразие подходов к определению понятия источника романо-германского права. Виды источников романо-германского права, их соотношение. Общие и особенные источники романо-германского права. Основания классификации источников романо-германского права. Первичные и вторичные источники.

Закон в системе источников романо-германского права. Особенности концепции закона в романо-германском праве. Виды законов.

Обычай в системе источников романо-германского права. Многообразие подходов к понятию и содержанию обычая как источника романо-германского права. Эволюция обычая как источника романо-германского права. Виды обычаев.

Прецедент и доктрина в системе источников романо-германского права. Неопределенность и внутренняя противоречивость статуса прецедента как источника романо-германского права. Прецедент и закон. Прецедент и обычай. Доктрина в системе источников романо-германского права.

Тема 7. Англосаксонская правовая семья. Система общего права.

Основные этапы становления и развития общего права. Период формирования предпосылок возникновения общего права. Период становления и утверждения общего права. Период расцвета общего права. Период сосуществования общего права с быстро развивающимся статусным правом и приспособления его к радикально меняющейся официальной среде.

Особенности системы общего права. Англосаксонское право и система общего права: терминологические характеристики. Общие черты с системой романо-германского права. Специфические черты англосаксонского права. «Судейское право». «Казуальный» характер. Незначительное влияние римского права. Повышенная роль процессуального права. Высокий уровень независимости судебной власти. Обвинительный характер судебного процесса.

Прецедент в системе источников англосаксонского права. Понятие источника права в англосаксонском праве. Основные виды источников. Прецедент как источник права и результат правотворческой деятельности высших судов. Гарантии реальности и эффективности правотворческой и правоприменительной деятельности английских судов. Доктрина прецедента.

Закон в системе источников англосаксонского права. Понятие закона в англосаксонском праве. Виды законов.

Делегированное законодательство, обычаи и др. источники англосаксонского права. Понятие и особенности делегированного законодательства. Понятие и особенности правового обычая. Понятие и особенности правовой доктрины.

Тема 8. Конвергенция романо-германского и англосаксонского права.

Романо-германское право и англосаксонское право: общее и особенное. Общий фундамент. Однотипность экономической, социально-политической, идеологической и цивилизационной основ. Отличительные черты. Различный характер правовых систем. Правотворчество судов и парламента. Порядок образования и деятельности судебных и иных правотворческих органов. Особенности структуры. Масштабы кодификации. Приверженность романо-германского права к доктринальному восприятию правовой материи. Различие в стиле.

Эволюция романо-германского и англосаксонского права в направлении их сближения. Влияние процессов глобализации и регионализации на правовые системы. Факторы, способствующие сближению правовых систем. Факторы, препятствующие сближению правовых систем.

Основные пути развития и формы проявления процесса конвергенции романо-германского и англосаксонского права. Конвергенция форм (источников) романо-германского и англосаксонского права. Судебный прецедент в романо-германском праве и праве Евросоюза. Усиление сходства структуры и содержания романо-германского и англосаксонского права.

Тема 9. Правовые системы социалистических и постсоциалистических стран.

Проблемы типизации социалистических и постсоциалистических правовых систем. Социалистическое право в трудах западных компаративистов. Идея славянской правовой семьи.

Типологическая идентификация правовой системы современной России. Правовая система СССР как часть социалистической правовой семьи. Правовая система России и романо-германское право: общее и особенное.

Особенности социалистической правовой системы. Характерные признаки социалистического общества. Основные характеристики социалистического государства и права.

Особенности постсоциалистического права. Дискуссия о переходном типе государства и права. Основные черты государства и права постсоциалистических стран.

Источники социалистического и постсоциалистического права. Особенности нормативных правовых актов. Феномен советских конституций. Закон и другие источники.

Судебная практика в российской правовой системе. Развитие взглядов о месте и роли судебной практики в отечественной юридической науке. Решения Конституционного Суда РФ и содержащиеся в них правовые позиции. Решения Верховного Суда РФ и др. органов судебной власти.

Тема 10. Религиозные правовые системы. Системы традиционного права.

Мусульманское право. Понятие и особенности мусульманского права. Источники мусульманского права. Коран. Сунна. Иджма. Мусульманское право в современном мире.

Иудейское право. Понятие и особенности иудейского права. Основные принципы иудейского права. Основные источники иудейского права. Иудейское право как подсистема общей системы израильского права. Иудейское религиозное право и современное израильское право: основные формы взаимосвязи и взаимодействия.

Дальневосточная правовая семья. Конфуцианство, буддизм, синтоизм как религиозно-философские системы, их влияние на государство и право. Правовая система Китая и ее особенности. Правовая система Японии и ее особенности

Индийское право. Индуизм, его влияние на государство и право. Влияние английской колонизации. Право современной Индии.

Африканская правовая семья. Доколониальный, колониальный и постколониальный периоды в истории африканского континента. Основные тенденции развития государства и права.

ПРИМЕРНАЯ ТЕМАТИКА НАУЧНЫХ ДОКЛАДОВ ПО СРАВНИТЕЛЬНОМУ ПРАВОВЕДЕНИЮ

Требования к научному докладу: 1 занятие – 4 доклада. Подготовка презентации обязательна. Доклад должен носить научный характер, содержать обзор современного состояния науки по рассматриваемому вопросу, формулирование и обоснование собственной позиции.

1. Сравнительное правоведение в Древнем мире.
2. Сравнительное правоведение в Средние века и Новое время.
3. Сравнительное правоведение в современный период.
4. Сравнительное правоведение в России.
5. Понятие сравнительного правоведения.
6. Объект и предмет сравнительного правоведения.
7. Метод и методология сравнительного правоведения
8. Источники сравнительного правоведения.
9. Принципы сравнительного правоведения.
10. Цели и функции сравнительного правоведения.

11. Место и роль сравнительного правоведения в системе юридического образования.
12. Значение сравнительного правоведения для научной деятельности.
13. Значение сравнительного правоведения для практической деятельности.
14. Роль сравнительного правоведения в процессе унификации и гармонизации права.
15. Международное право и внутригосударственное право: общее и особенное.
16. Международное право и внутригосударственное право: взаимосвязь и взаимодействие.
17. Международное право и правовая система России.
18. Понятие правовой системы и правовой семьи.
19. Критерии классификации национальных правовых систем.
20. Основные этапы становления и развития романо-германского права.
21. Особенности романо-германского права.
22. Источники романо-германского права: понятие, виды, классификация.
23. Закон в системе источников романо-германского права.
24. Обычай в системе источников романо-германского права.
25. Прецедент и доктрина в системе источников романо-германского права.
26. Основные этапы становления и развития общего права.
27. Особенности системы общего права.
28. Прецедент в системе источников англосаксонского права.
29. Закон в системе источников англосаксонского права.
30. Делегированное законодательство, обычаи и др. источники англосаксонского права.
31. Романо-германское право и англосаксонское право: общее и особенное.
32. Эволюция романо-германского и англосаксонского права в направлении их сближения.
33. Основные пути развития и формы проявления процесса конвергенции романо-германского и англосаксонского права.
34. Проблемы типизации социалистических и постсоциалистических правовых систем.
35. Типологическая идентификация правовой системы современной России.
36. Особенности социалистической правовой системы.
37. Особенности постсоциалистического права.
38. Источники социалистического и постсоциалистического права.
39. Судебная практика в российской правовой системе.
40. Мусульманское право.
41. Иудейское право.
42. Дальневосточная правовая семья.
43. Индийское право.
44. Африканская правовая семья.

3 МЕТОДИЧЕСКИЕ УКАЗАНИЯ ДЛЯ САМОСТОЯТЕЛЬНОЙ РАБОТЫ

Самостоятельная работа магистрантов направлена на решение следующих задач:

дать более полное предоставление об особенностях сравнительного правоведения, нежели это возможно в рамках общего объема курса;

познакомить с содержанием основных методов сравнительного правоведения;

уяснить особенности сравнительного правоведения в сравнении с другими юридическими дисциплинами;

уяснить особенности сравнительного правоведения как самостоятельной юридической дисциплины;

дать более подробное представление о современных тенденциях развития правовой теории.

В рамках изучения курса «Сравнительное правоведение» предполагается самостоятельная работа магистрантов с монографической литературой, периодикой, нормативным материалом, как предлагаемым преподавателем, так и дополнительными источниками.

Качественными результатами самостоятельной работы магистранта, оцениваемой преподавателем, являются:

1) ответы на вопросы по тематике лабораторных и практических занятий. Ответы на лабораторных и практических занятиях – обязательное условие положительной оценки по итогам работы в целом. Для подготовки к занятиям используются основная учебная литература, лекционный материал, дополнительная литература и нормативные акты. Отличная оценка по итогам занятия выставляется магистранту в следующих случаях:

- ответ на один из вопросов плана занятия с обязательным использованием дополнительной литературы и первоисточников;

- ответы на дополнительные вопросы с обязательным использованием дополнительной литературы и первоисточников в течение всего занятия.

2) доклад (реферат) по предложенной тематике вопросов занятия, либо выбранной самостоятельно и согласованной с преподавателем.

Продолжительность доклада 10-15 минут. Основной задачей докладчика является наиболее полное изложение выбранного вопроса, с использованием дополнительной литературы (использование основной учебной литературы при подготовке доклада должно быть ограниченным). Приветствуется свободное выступление, с отрывом от текста, поскольку это дает возможность потренироваться в публичных выступлениях, и умение владеть вниманием аудитории.

По желанию, выступление может быть проиллюстрировано наглядным материалом (таблицы, графики и т. д.);

Для систематизации знаний по дисциплине первоначальное внимание магистрантам следует обратить на рабочую программу курса, которая включает в себя разделы и основные проблемы дисциплины, в рамках которых и формируются вопросы для промежуточного и итогового контроля. Поэтому, заранее ознакомившись с про-

граммой курса, можно лучше сориентироваться в последовательности освоения курса с позиций организации самостоятельной работы.