

УДК 340.15(4)

Т.А. МАТВЕЕВА, канд. юрид. наук, доц.,
Национальный юридический университет
им. Ярослава Мудрого

СТАНОВЛЕНИЕ КОНТИНЕНТАЛЬНОГО ЕВРОПЕЙСКОГО ПРАВА

Ключевые слова: *общий рынок, Европейская конвенция, римский договор 1957 года, ЕЭС, континентальная система права, политический либерализм, публичное и частное право*

Создание и развитие современного права – это длительный исторический процесс, охватывающий несколько столетий и начался он с написания Варварских Правд (Салическая Правда, Рипуарская Правда, Приморских салических франков и др.). Этот процесс проходил более плавно и эволюционно, чем соответствующие процессы в сфере становления государства, где они часто устанавливались революционным путем.

Происхождение современного права начинается с рецепирования римского права. Так зарождается городское право, международное торговое право, корни которых достаточно глубоки и прочны. Но вместе с тем правовые системы эпохи средневековья были весьма несовершенны, а многие их положения тормозили развитие политической демократии и капиталистического предпринимательства в эпоху феодализма. Эти черты средневековых правовых систем, отличавшихся к тому же отсутствием внутреннего единства, препятствовали прогрессивным изменениям, как в государстве, так и в праве [1, с.689].

Реформирование старого феодального права на новой буржуазной основе было осуществлено революционными переворотами – английской революцией 17 столетия и французской революцией 18 столетия. Эти революции привели во многом к неоправданному разрушению правового здания, создаваемого веками, к ломке традиционной правовой культуры, к правовому нигилизму и волюнтаризму. В конечном счете они привели к

значительным изменениям и в области права, к формированию нового правового порядка, способствовавшего становлению и быстрому развитию капитализма.

Современное право в странах Запада (в первую очередь англосаксонское и европейское континентальное право – Франция) складывалось и развивалось как логическое продолжение сложившихся ранее систем средневекового (например, «общего права») и даже античного римского права. Новое право не могло быть чем-то существенно иным, чем предшествующее право, поскольку в своем саморазвитии оно вобрало в себя, сохранило и использовало многие его конструктивные, общественно-полезные элементы.

Современное право 20–21 столетий во многом базируется на предшествующем праве, тех же кутюмах Франции (обычном праве), римском праве; к тому же дореволюционные системы Англии и Франции, Германии не исчезли бесследно. Значительная часть вошла в обновленном виде в современное право, так как средневековое право функционировало в обществе, знавшем уже и частную собственность, и рыночные отношения и достаточно высокий уровень юридической техники.

Становление нового права означало становление буржуазного капиталистического права, ломало цеховые корпорации и феодальные монополии, создавая необходимый простор для роста производства и торговли, для проявления личной инициативы, для всестороннего употребления потребностей быстро развивающегося общества [2, с.276].

Право нового времени, в отличие от дореволюционного, которое характеризовалось разобщенностью и партикуляризмом, повсеместно рождалось в виде интегрированных национальных правовых систем. Именно капитализм, ломавший всевозможные сословные, региональные, таможенные и иные барьеры, привел к возникновению не только национальных государств, но и национальных правовых систем. Правовая система получает новый способ своего существования – систему законодательства и систему права,

которая практически лишь в зачаточном состоянии присутствовала в древнем и средневековом обществах. Доминирующим началом в правовых системах нового времени становится конституционное (государственное, публичное) право, на базе которого строилось правовое здание любого общества.

Особое системообразующее значение в становлении нового права имело законодательство. В новом праве, особенно с развитием конституционных начал, законодательство становится уже ведущим источником права. Это Конституция Франции 1946 года и ныне действующая Конституция 1958 года, Конституция ФРГ 1949 года и другие. Современные правовые системы наряду с принципом «верховенства права», «верховенства закона» включают в себя и принципы индивидуализма, отражавшего в свою очередь раскрепощение личности. Это нашло свое отражение в первых законодательных актах французской революции (Декларация прав человека и гражданина и др.). В центр правовых систем нового времени был поставлен именно человек, личность, неприкосновенность личности (поскольку никто не мог быть обвинен, задержан или арестован иначе как в обстоятельствах предусмотренных законом), а не сословно-корпоративные образования. Отсюда и права человека в самих юридических документах стали рассматриваться как естественные, священные и неотчуждаемые [1, с.51].

Важнейшим принципом новых правовых систем стала свобода. Она выступала как составляющий элемент гражданского общества с присущими ему свободой предпринимательства, свободой конкуренции, которые в свою очередь немыслимы без свободы политической. Свобода политическая была сформулирована еще во время Французской буржуазной революции в Декларации человека и гражданина 1789 года. Она устанавливала принципы демократического государственно-правового строя, среди которых первое место отводилось природным и неотъемлемым правам человека, в качестве которых провозглашалась свобода собственности, она

провозглашалась неприкосновенной и священной [1, с.54].

Не менее важным принципом права в новое время становится равенство, которое отразило эгалитаристские настроения в обществе. В юридическом смысле равенство было необходимым элементом самой системы предпринимательства, ибо оно положено в основу всех договорных отношений.

Континентальная система (семья) права складывалась в отличие от англосаксонской системы под непосредственным влиянием правовой системы Франции и особенно наполеоновской кодификации, осуществленной еще в начале 19 века. Становлению европейского континентального права способствовали Гражданский кодекс Наполеона 1804 года с его разработкой, основанной на принятой во время Французской буржуазной революции Декларации прав человека и гражданина 1789 года, юридического равенства, законности, единства права, правовой свободы. Кодекс исходил из осуществления гражданских прав любым французом независимо от его качества, как гражданина. Перечислял все качества собственника – абсолютное право пользования и распоряжения вещами за тем исключением, когда это запрещено законом. Кодекс давал определение договора, называя условиями осуществления договора согласие сторон, их юридическую способность заключить договор, наличие предмета обязательства, наличие цели осуществления договора, называя важным качеством принцип незыблемости договора, который имел силу закона для тех, кто его составил. Одним из таких видов договора рассматривался брак. Кодекс детально рассматривал его условия заключения и расторжения, личные и имущественные отношения супругов, отцовскую власть. Кодекс уничтожил феодальную систему наследования, введя наследование по закону и по завещанию. Уголовный кодекс 1810 года ввел принципы буржуазного уголовного права, сформулированные Декларацией 1789 года: законность, равенство всех перед уголовным законом, пропорциональность наказания

и правонарушения, недопустимость обратного действия закона. Кодексы были заимствованы рядом «романских» государств – Бельгией, Италией, Испанией, Голландией [1, с.62].

Первоначально эта система (семья) включала в себя правовые системы ряда стран европейского континента, унаследовавших основные понятия, конструкции, а также общий дух римского права. К этой семье относились правовые системы таких родственных «романских» государств, как Франция, Голландия, Бельгия, Испания, Италия. Поэтому континентальная система стала называться романо-германской правовой семьей [2, с.618].

Эволюция французского права. Объединение права во Франции восходит к революции и империи – революция принимала новые принципы, Бонапарт осуществил выдающуюся кодификацию. Гражданское право сыграло роль основополагающей отрасли права, охватив вследствие расширения предмета своего регулирования большинство социальных отношений в области частного права. Принимая во внимание способ построения Гражданского кодекса, гражданское право было с высоким уровнем обобщений, с ясными нормами. Однако скоро начнут обособляться и другие отрасли права, в то время как гражданское право изменит свои черты.

Французское право после окончания Второй мировой войны: глубоко изменилось, научная классификация отраслей права, их развитие привели к представлению о менее зависимом положении отраслей по отношению к гражданскому праву и даже об их автономии. Изменился сам образ гражданского права. Право недвижимого имущества с такими его разветвлениями, как градостроительное право и право окружающей среды вышло за пределы вещного гражданского права. Потребительское право сначала целиком охватывалось договорным правом, но постепенно уплотнилось и пошатнуло принципы гражданского права. Семейное право стало регулироваться большим законодательным массивом.

Несмотря на столь эффективный характер эволюции французского права, теперь оно

вынуждено учитывать и фундаментальные международные основания. Право европейского союза освятило свою власть знаменитыми постановлениями Кассационного суда и Государственного совета. Однако это влияние ограничивается экономической сферой, и верховенство конституционных французских норм остается незыблемым. Это новое фундаментальное право базируется, прежде всего, на судебной практике. Поэтому эволюция, происходящая во французском праве, не только имеет значение для позитивного внутреннего права, но и представляет большой интерес для сравнительного правоведения.

Образование и эволюция немецкого права. Эволюция немецкого уголовного права интересна нам потому, что она иллюстрирует роль закона, писаного права для обеспечения унификации права в важной сфере социальной жизни. Так в Баварии, где кодификация началась с середины 18 ст. в 1751 году был принят Уголовный кодекс. Однако он не был отмечен влиянием новых идей: он по-прежнему считал колдовство преступлением и сохранял жестокие наказания. Вскоре он будет заменен кодексом, разработанным Фейербахом, покоящимся на понятиях морали, переосмысленных школой естественного права и Кантом, учеником которого и был Фейербах [3, с.237].

В том, что касается процесса, эталоном станет французский Уголовно-процессуальный кодекс. Некоторые его принципы и институты будут заимствованы. Законодательство Франкфурта заимствует принцип предъявления уголовного иска прокуратурой, Пруссия введет в уголовный процесс прокуратуру и следователя, закрепит принципы устности и публичности процедуры вынесения приговора, станут привлекать граждан к участию в процессе, предоставляя им право свободной оценки доказательств. Таким образом, можно говорить о реформе германского уголовного процесса. Но из всего этого ансамбля нормативных актов в период кодификации, когда речь пойдет о создании институтов Рейха, во внимание будут приняты именно прусские акты [3, с.240].

В противоположность уголовному праву частное право вплоть до середины 18 ст. покоится главным образом на обычае. Затем начнется эпоха кодификаций, которые не приведут к унификации права, но только сделают его менее противоречивым. Была проведена успешная кодификация в Пруссии, предпринятая по инициативе императора Фридриха Великого. Спустя некоторое время появился Рейнский кодекс, который не представлял собой ничего, кроме заимствования Гражданского кодекса Франции: он будет применяться в Вестфальском королевстве. В 1865 году своим кодексом обзаведется королевство Саксония. Этот кодекс считается образцом будущего Германского гражданского уложения, что, по сути, было второй рецепцией римского права.

Затем антигуманные цели нацизма приведут его к настоящему попранию права, в особенности уголовного и публичного права. Это прекрасно демонстрирует, к каким последствиям может привести абсолютизированная концепция юридического позитивизма. После второй мировой войны будет его возрождение.

После краха нацистского государства Германия окажется разделенной. С позиции юридической техники немецкое право сохранит свою самобытность в рамках ФРГ, в то время как ГДР навязываются чуждые институты под влиянием СССР. Возврат к национальному единству предаст забвению разобщенность.

Если сразу же после войны Западная Германия, пережив драму нацизма, восстановила «романо-германское» наследие, то оно предстало значительно реформированным под влиянием новых демократических требований, сформулированных в Конституции ФРГ 1949 года [2, с.602].

Главный переворотом в развитии немецкого права будет заключаться в обретении новой роли конституционным и наднациональным правом (Римский договор, Европейская конвенция о защите прав человека и основных свобод). Основной закон закрепляет основополагающие правовые принципы и новую концепцию законности. В случае нарушения

принципов, защищаемых Конституцией, законами федеративного государства, законами земель, публичными властями допускается обжалование таких действий и актов в судебные инстанции, в том числе в Конституционный суд.

Эволюция отдельных отраслей права. Основные реформы: уголовное право и процесс. Реформа уголовного права будет осуществляться с момента учреждения республики. В самом Основном законе восстановлен принцип законности и отменена смертная казнь. Реформа была отмечена противостоянием двух проектов уголовных кодексов. Для законодателя стало неожиданностью, что принцип «ответственности-наказания» не утратил своего значения. Приняв во внимание множество других новых решений (утверждение принципа гуманности, декриминализацию, предупреждение рецидива и социальная реабилитация преступника, реформа, реализованная в законе 1975 года. Реформа Особенной части кодекса произошла недавно и в связи с этим произошла новая публикация кодекса – 1998 год [4, с.376].

Что касается процесса, то его реформирование не прекращалось с конца 19 ст. Реформа оказала значительное влияние на германскую обвинительную систему, которая представляет собой переходную модель между английской и французской системами. После 1975 года процесс реформирования продолжился, особенно с принятием Закона от 1987 года, затрагивающего доказательственное право [1, с.528]. Последние реформы также усовершенствовали право на защиту, восстановили систему предварительного заключения, постарались ускорить совершение правосудия.

Реформы в сфере гражданского права глубоко изменили облик семейного права, институт защиты интересов лиц, обладающих физическим или умственными недостатками, и институт защиты слабой стороны договора, что было достигнуто благодаря регламентации общих условий контрактов. В рамках трудового права состоялась реформа института несостоятельности. Широкая реформа

обязательственного права была осуществлена в 2001 году.

Государственное регулирование экономики, усилившееся в 30–40-х годов и повлекшее за собой правительственное вмешательство в различные сферы жизни государства, привело к дальнейшей дифференциации системы законодательства и к дроблению ряда основных отраслей права (гражданского, административного и др.). В результате отделения и становления ряда традиционных институтов появились новые отрасли законодательства: семейное, патентное, авторское, банковское, страховое и т.д.

К тому же началось тесное переплетение гражданско-правовых (диспозитивных) и административных (императивных) методов правового регулирования. Это привело к стиранию выверенных границ между административным и гражданским правом, а, следовательно, к ослаблению различий между публичным и частным правом. В некоторых европейских странах (Франции, Италии и др.) исчезает дуализм частного права выражавшийся в существовании двух самостоятельных отраслей гражданского и торгового права (например, в Италии с 1942 года действует единый гражданский кодекс, охватывающий все частное право) [1, с.523].

Единообразное регулирование всех сложных экономических отношений привело к появлению комплексных отраслей права (атомное право, транспортное и т.д.). В кодексы входят новые правовые конструкции, такие как предпринимательское право, хозяйственное право, деловое право, экономические право, право торгового оборота и т.д.

Появление новых нормативных актов, связанных с регулированием хозяйственной жизни Европейского Союза, повлияло не только на насыщение национальных правовых систем международным законодательством, но и на усиление взаимопроникновения правовых систем различных государств, особенно в сфере экономического законодательства и отдельных его видов (инвестиционное, валютно-денежное, налоговое и т.д.). Это взаимовлияние и сближение разных пра-

вовых систем отражает пути развития мирового хозяйства, поскольку в этом заинтересованы транснациональные компании.

После второй мировой войны международные экономические и политические структуры, путем воздействия своего права, влияют на национальное право отдельных государств. Это воздействие охватывает не только влияние на отраслевые кодексы, но и конституционное законодательство, и всю правовую систему в целом. В последние десятилетия европейские отраслевые кодексы рецепировали большое количество норм международного права. Именно так влияют нормы международного права на внутренне право национальных государств.

Реализация (имплементация) норм международного права осуществляется по-разному. Это может быть ратификация и официальная публикация соответствующего международного договора, как это, например, происходит во Франции и некоторых других странах. Конституция ФРГ 1949 года, Конституция Франции 1958 года и других западноевропейских стран, принятые в послевоенный период, исходят в публичном и частном праве из принципа верховенства ратифицированного международного договора над национальным законодательством.

Большие международные экономические и политические сообщества европейских государств (Общий рынок и т.п.) в рамках которых вырабатываются многосторонние договоры, например, конвенции о взаимном признании компаний (1968 г.), о патенте для Общего рынка (1975 г.) и др., опираясь на которые в свою очередь европейские государства – страны – участники договора принимают и корректируют соответствующее национальное законодательство (акционерное, патентное, антимонопольное и т.д.). Воздействие на национальное право происходит не только путем рецепирования норм международного права в национальное законодательство государств-участников Общего рынка, Европейского Союза, но и без принятия соответствующих нормативных актов, в силу самой ратифика-

ции договора (например, Римского договора 1957 года о создании ЕЭС) [1, с.526].

Для современного периода истории характерны не только существенные изменения в государственном строительстве, конституциях, государственном праве современного общества, но и заметное эволюционное развитие всех правовых национальных систем. Изменения, которые произошли в европейском континентальном праве стран Запада в 20–21 ст.ст. касались как его формы, так и содержания.

ЛИТЕРАТУРА

1. История государства и права зарубеж-

ных стран : учебник для вузов. – Часть 2 / под общ. ред. О. А. Жидкова, Н. А. Крашенинниковой. – М. : Издат. группа НОРМА-ИНФРА М, 1998. – 703 с.

2. Графский В. Г. Всеобщая история права и государства : учебник для вузов/ Графский В. Г. – М. : Издат. группа НОРМА-ИНФРА М, 2000. – 730 с.

3. Черниловский З. М. Всеобщая история государства и права / Черниловский З. М. – М. : Юристъ, 1996. – 576 с.

4. Леже Р. Великие правовые системы современности. Сравнительный подход / Раймон Леже ; пер. с французского Грядь А. В. ; 3-е изд. переработанное. – М., 2011, – 576 с.

Матвеева Т. А. Становление континентального европейского права / Т. А. Матвеева // Форум права. – 2016. – № 4. – С. 218–223 [Электронный ресурс]. – Режим доступа: http://nbuv.gov.ua/j-pdf/FP_index.htm_2016_4_36.pdf

Показано, что для современного периода истории характерны не только существенные изменения в государственном строительстве, конституциях, государственном праве современного общества, но и заметное эволюционное развитие всех правовых национальных систем. Изменения, которые произошли в европейском континентальном праве стран Запада в 20–21 ст.ст. касались как его формы, так и содержания.

Матвеева Т.О. Становлення континентального європейського права

Показано, що для сучасного періоду історії характерні не тільки істотні зміни в державному будівництві, конституціях, державному праві сучасного суспільства, а й помітне еволюційний розвиток усіх правових національних систем. Зміни, які відбулися в європейському континентальному праві країн Заходу в 20–21 ст.ст. стосувалися як його форми, так і змісту.

Matveeva T.A. Formation of Continental European Law

It is shown that for the modern period of history is characterized by not only a significant change in the state building, constitutions, state law in modern society, but also a significant evolutionary development of all legal national systems. Changes that have occurred in European civil law countries of the West in Articles 20–21 related both to its form and content.