

Содержание:

Image not found or type unknown



Введение

Различают две основные системы права: континентальную (романо-германскую) и систему общего (англо-американского) права. В континентальную систему права входят европейские страны (кроме Великобритании) и ряд иных стран, которыми была воспринята эта система: многие страны Латинской Америки, Япония, Китай. Отличительной особенностью континентальной системы права является характер источников права. Основным источником права здесь выступают законы, кодифицированные кодексы, применительно к частному праву - это отдельные гражданский и торговый кодексы. Однако в ряде стран континентальной системы права нет торговых кодексов (Италия, Голландия, Швейцария), нормы торгового права содержатся в гражданских кодексах либо отдельных законах. Гражданское и торговое право стран континентальной Европы и, в первую очередь, Франции и Германии является наследником традиций римского частного права. Оно успешно адаптировало классические конструкции частного права к современным условиям.

Гражданское и торговое право стран континентальной Европы кодифицировано. Кодекс - это сводный законодательный акт, которым объединяются и систематизируются правовые нормы, регулирующие сходные однородные отношения.

Для стран континентальной Европы характерен так называемый дуализм частного права, который проявляется в существовании как гражданского, так и торгового кодексов. Истоки этого коренятся в историческом развитии права в Средних веках. В англо-американском праве подобного дуализма не существует, оно является общим и не имеет деления по отраслям. Дуализм частного права стран континентальной Европы проявляется также и в том, что торговое право, формально отделенное от права гражданского, тем не менее, регулирует отношения, имеющие частно-правовой характер. Участники таких отношений равны по отношению друг к другу и не связаны административным или иным властным подчинением. Базовые институты торгового права являются

гражданско-правовыми (субъекты, сделки, договорные обязательства и др.), хотя в нем присутствуют и публично-правовые нормы.

Основными причинами появления такого дуалистического разделения в регулировании сходных общественных отношений являются сословный характер феодального общества и особенности купеческой деятельности. Обычаи и обыкновения, принятые в купеческой деятельности были отражены в торговом праве, которое отличалось от более консервативного классического гражданского права. Однако развитие торговли и промышленности требовало более гибкой и динамичной правовой материи, которой и стало право торговое. В связи с постепенным стиранием в обществе сословных границ торговое право в свою очередь также оказало влияние на развитие права гражданского. Со временем произошло такое соединение норм обеих ветвей частного права, что отдельные страны континентальной Европы (Нидерланды, Италия) устранили этот дуализм. Но и там, где такой дуализм частного права сохранен де-юре (Франция, Германия), де-факто не кодифицированные нормы гражданского и торгового права имеют много общего и не всегда можно определить их отраслевой характер.

Для кодексов стран континентальной Европы характерны следующие признаки:

хорошо обдуманная проработка норм и принципов права, сочетающаяся со стремлением упростить их восприятие;

лаконичность и текстуальная ясность;

единство предмета регулирования;

взаимосвязь и логическая последовательность в расположении разделов и глав;

формально-официальный характер законодательного принятия;

паритетный характер кодекса и других законов, регулирующих сходные отношения, согласованность положений кодекса;

отсутствие предельной детализации, что позволяет ему быть более гибким.

Все эти признаки отличают классические кодексы Европы от англосаксонских. Последние представляют собой скорее свод законодательства, т.е. инкорпорации различных законов в один акт (гражданский кодекс штата Калифорнии, Единообразный торговый кодекс США).

К источникам торгового права стран континентальной Европы относят также торговые обычаи. Отсутствует единое для всех стран определение обычая.

Во Франции в приложении к Закону о торговых обычаях помещена таблица, содержащая перечень правил, являющихся торговыми обычаями (определение веса товара брутто и нетто, порядка упаковки товаров и др.). Закон предписывает применять такие правила ко всем сделкам по торговой продаже, исключая случаи, когда договором предусмотрено иное.

В Германии обычай (в том числе торговый) приравнивается к закону, поскольку законом в смысле Германского гражданского уложения признается любая правовая норма, включая ту, которая сложилась в процессе торгового оборота.

В странах системы континентального права судебная практика играет значительно меньшую роль, чем в странах системы общего права, и не рассматривается в качестве источника правового регулирования. Тем не менее и здесь роль судебной практики в регулировании коммерческих отношений достаточно велика и проявляется главным образом в толковании судом норм законодательства и в восполнении его пробелов.

В связи с этим можно отметить, что имеется определенная тенденция сближения правовых систем континентального права и общего права: в странах континентальной Европы все большую роль приобретает судебная практика.

Во Франции судебная практика переросла роль средства толкования законов, превратившись в особый дополнительный источник права, именуемый «источником в рамках закона». Решения Кассационного суда Франции в определенной степени начинают играть роль, близкую английскому судебному прецеденту.

В Германии в соответствии с законодательством допускается широкий диапазон судебного усмотрения при разрешении конкретных дел (отсылки к добрым нравам, разумности, добросовестности). Право, возникающее в результате развития судьей действующего законодательства, характеризуется как судебное право, которое служит для судов рекомендацией при принятии решений. Что касается решений Конституционного Суда ФРГ, то его решения признаются источником права, стоящим наравне с законом. Источником правового регулирования в странах континентальной Европы может являться также правовая доктрина, т.е. общепризнанный научный взгляд по поводу решения какого-либо правового вопроса.

Кодифицированные источники гражданского и торгового права Франции

ГК Франции 1804 г. относится к числу наиболее значительных явлений мировой и правовой культуры. Он положил начало романской системе гражданского права. Это первый ГК современного права континентальной Европы, основанный на принципах свободы договора и неприкосновенности частной собственности.

Наиболее важным положением кодекса является то, что право собственности является одним из главных, естественных прав человека. Являет собой право, на котором основываются все общественные учреждения и которое ценно для человека так же, как и его жизнь. Он характеризуется небольшим количеством отсылочных норм, а за весь период его действия практически половина его статей ни разу не корректировалась и действует в прежней редакции.

Рабочей группой по разработке кодекса руководили два юриста - Парталес и Траншер. Базой было римское частное право и французский местный обычай.

В основу ГК положена институционная система, те система, заимствованная из учебника по римскому праву, в части кодификации Юстиниана.

Такая система предполагает размещение норм по следующим разделам: лица, вещи и вещные права, иски, обязательства по искам. Со временем процессуальные нормы были исключены из текста кодекса.

ГК включает три книги, которые соответствуют вышеуказанному разделению, а также предварительный раздел.

ГК ряда стран Латинской Америки почти дословно воспроизводят кодекс наполеона.

Кодекс Наполеона включает три книги, он построен по институциональной системе: титульный раздел (вводный титул об опубликовании действий и применений закона) этот титул распространяется на все французские законы за пределы ГК. Книга первая "О лицах" включает 13 титулов о пользовании гражданскими правами, о французском гражданстве, об актах гражданского состояния, о месте жительства, о безвестно отсутствующих, о браке, о разводе, о происхождении детей, об усыновлении, родительская власть, о

несовершеннолетия опеке и освобождении от родительской власти, о совершеннолетия и совершеннолетних находящихся под защитой закона, о пактах гражданского соглашения о совместном проживании и сожительстве.

Книга вторая "Об имуществах и различных видоизменениях собственности": о различиях в имуществе, о собственности, узуфрукт - пользование и проживание, о сервитутах или земельных повинностях.

Книга третья "О различных способах изобретения права собственности": общие положения и о наследовании, о прижизненном дарении и завещаниях, о договорах и обязательствах из договоров, о внедоговорных обязательствах и далее отдельные титулы по договорным обязательствам.

Французский торговый кодекс - был кодекс 1807 года, в 1999 году был принят новый. Там девять книг: О торговле вообще, о торговых товариществах и группах объединенных экономическим интересом, о некоторых формах продажи с исключительными условиями, о свободе цен и конкуренции, об оборотных документах и гарантиях, о трудном положении предприятий, об организации торговли, о некоторых профессиях подлежащих регламентации, положения относящиеся к заморским территориям.

Кодифицированные источники гражданского и торгового права в Германии.

ГГУ был принят 18 августа 1896 и вступил в силу с 1 января 1900 года. Построен на юридической терминологии, это затрудняет использование необразованными личностями этого кодекса. До принятия ГГУ гражданские правоотношения регулировались местными правовыми актами городов и земель. В основу Кодекса положена пандектная система. Характерно выделение Общей и Особенной части. Нормы ГГУ содержат множество абстракций. Определения отсутствуют. Так что можно применять эти формулировки к возникающим в будущем отношениям. Они вступили в силу в 1900 году. ГГУ включает 5 книг, они делятся на разделы, некоторые из них делятся на титулы и подтитулы, главы и параграфы и иногда подглавы.

Книга первая "Общая часть" включает семь разделов: лица, вещи и животные, сделки, сроки, исковая давность, осуществление прав самозащита и самопомощь, обеспечение интересов.

Книга вторая "Обязательственное право": содержание обязательств, обязательства вытекающие из договоров, прекращение обязательств, уступка требования, перевод долга, множество должников и кредиторов, отдельные виды обязательств.

Книга третья "Вещное право": владение, общие предписания и права на земельные участки, собственность, сервитуты, преимущественное право покупки, обременение земельного участка; ипотека, земельный долг, рентный долг.

Книга четвертая "Семейное право": три раздела - гражданский брак, родство, опека кураторство попечительство.

Книга пятая "Наследственное право": наследование, правовое положение наследников, завещание, договор о наследовании, обязательная доля, лишение права наследства в связи с недостойным поведением, отказ от наследства, свидетельства о праве наследования, покупка наследственной массы.

Специальным источником коммерческого права Германии является Германское торговое уложение (далее - ГТУ), принятое 10 мая 1897 г. и вступившее в действие одновременно с Германским гражданским уложением 1 января 1900 г. Нормы ГТУ, являясь специальными, приоритетны перед нормами Германского гражданского уложения, которые применяются субсидиарно к отношениям, не урегулированным в ГТУ.

ГТУ состоит из пяти книг: 1) Торговое сословие; 2) Торговые товарищества и негласное товарищество; 3) Торговые книги; 4) Торговые сделки; 5) Заморская торговля. Помимо ГТУ торговое законодательство представлено рядом законов: Акционерным законом; Законом об обществах с ограниченной ответственностью; Законом о производственных и хозяйственных кооперативах и некоторыми другими.

Часть положений ГТУ утратила силу после принятия специальных законов (положения об акционерных обществах и товариществах с ограниченной ответственностью). Кроме того, торговые сделки в таких сферах, как банковская, биржевая, страховая деятельность и др. регулируются в Германии соответствующим законодательством. Тем не менее значение ГТУ состоит в том, что его нормы тесно связаны с потребностями торгового оборота, которые требуют большей, нежели допускает ГТУ, степени простоты и скорости оформления²³. ГТУ в большей степени, чем Гражданский кодекс ориентируется на торговые обыкновения и обычаи, а нормы его носят общий характер, что позволяет

применять их по соглашению сторон в отношениях международной торговли.

ТГУ оказал влияние на торговое законодательство ряда стран (Японии, Италии) и с некоторыми изменениями действует в Австрии.

Список литературы

1.Солодченко В.С., Котов Г.М. Гражданское и торговое право зарубежных государств: Учеб. пособие. СПб.: Изд. центр СПбГМТУ, 2002. - 243 с.

Электронные источники

1.<https://www.bibliofond.ru/>