

B.B. НЕЗДЕМКОВСКИЙ

РЕЦЕПЦИЯ КАК ФАКТОР ПРЕЕМСТВЕННОСТИ ПРАВА: ИСТОРИКО-ТЕОРЕТИЧЕСКИЙ АСПЕКТ

В истории права мы не сможем обнаружить ни одной национальной правовой системы, которая развивалась бы только в соответствии с логикой своего внутреннего развития, которая сохраняла бы свою полную историческую и национальную самобытность, независимость.

Рецепция права (усвоение, заимствование) - процесс использования положений и норм права другими государствами.

Этим простым определением понятие правовой рецепции отнюдь не исчерпывается. Также рецепция трактуется как процесс восстановления, обновления, отбора и переработки. В Большой Советской Энциклопедии рецепция права, применительно к использованию элементов правовой системы Древнего Рима, определялась как заимствование и приспособление права другим государством в последующую историческую эпоху. Таким образом, рецепция – это не просто заимствование норм права отдельно взятой правовой системой, но и также это процесс возрождения и переработки правовой системы, применительно к ее реалиям и специфике.

Исследуя проблематику рецепции в национальном праве, российский ученый Е. Ю. Курышев определяет ее как «сложное явление, которое включает в себя процессы преемственности, восприятия, повторяемости и заимствования права, выработанного в другом государстве (правовой системе) в силу исторической преемственности и связи правовой культуры государств, социально-экономические условия которых сходны». Таким образом, автор рассматривает преемственность в качестве элемента рецепции.

Вместе с тем надо отметить, что рецепция, как в принципе и преемственные связи в целом, - очень многогранное правовое явление.

С позиции историко-правового толка термин «репцепция» чаще всего применяется относительно рецепции римского права. Репцепция римского права как крупное и сложное явление общественной жизни, как связующее звено правового развития Древнего мира. Средневековья и Нового времени неизменно привлекает, и еще долгое время будет привлекать внимание тех, кто интересуется правом и его историей. Репцепция была результатом конкретной жизненной потребности, на удовлетворение которой она и направлена.

Объяснение рецепции лишь в рамках преемственности было бы упрощением. Сама преемственность имеет основание в действии глубинных, более общих закономерностей развития права. На более высоких уровнях право снова проходит этапы начального и следующих за ним состояний.

Однако сводить рецепцию исключительно к рецепции римского права нельзя. Процессы, аналогичные средневековой европейской рецепции римского права, происходили на Дальнем Востоке, где в качестве источника рецепции выступало право Китая.

Таким образом, рецепция права является закономерной формой развития правовой культуры и сопутствует правовой жизни различных регионов и цивилизаций. Обосновывается также положение о том, что в эпоху активизации глобальных тенденций в мире явление рецепции приобретает статус универсального и системного интеграционного правового процесса.

Историко-правовая наука стремится к восстановлению всех элементов происшедшего исторического события. Однако с течением времени это удается далеко не всегда, а в некоторых случаях - например, в античной истории - представляется по объективным причинам невозможным. Более того, в действительности, по мнению автора, беспристрастное комплексное исследование в исторической науке представляет собой недосягаемый идеал. В связи с этим справедливо высказывание романиста XIX в. Р. Иеринга, считавшего, что бесконечно глубока пропасть, отделяющая нас с нашим новым пониманием права от тех первых начал образования права и государства, к которым мы теперь восходим. Для того, чтобы приблизиться к правовой ментальности прошлого, современная юриспруденция настойчиво требует от ученого не только применения метода сравнительного анализа, но и использования так называемого метода погружения, который должен показать, «почему право того или иного периода выглядело так или иначе».

При этом, очевидно, что необходимо крайне осторожно относиться к необдуманному прямому заимствованию и элементарному перенесению на национальную почву положений чужеродного права. Так, исследователи предупреждают об опасности, что механическое перенесение методики, понятий, теорий, концепций и институтов отдельной правовой системы в национальные правовые системы может привести к упрощенчеству, юридическому вульгаризаторству, к неправильному объяснению мотивов, правовых ориентаций, системы правовых ценностей и других, важных социально-правовых характеристик.

В своем исследовании историк права является, прежде всего, и более всего, юристом и должен всегда иметь в виду юридические понятия и метод юридической конструкции. Это объясняется тем, что во все времена наука от исследователей правовых древностей требует необходимого профессионализма, в котором знания сугубо исторической направленности должны гармонично сочетаться со знанием теории права.

Игнорирование современных правовых знаний повлечет за собой недооценку определенных факторов, не позволит выявить необходимые закономерности и провести качественный анализ. Отсутствие у исследователя правовых знаний либо поверхностные знания приводят к закономерным ошибочным выводам.

Наиболее показательным примером влияния рецепции как правового явления считается заимствование элементов и институтов римского права в правовых системах многих государств мира. На основании научных изысканий и исследований этого процесса выявлено, что существующие в правовой литературе методы изучения римского права можно условно охарактеризовать как историко-правовой и цивилистический.

Историко-правовой подход широко применяется в рамках науки и дисциплины «История государства и права зарубежных стран», которая особо акцентирует внимание на возникновении правовых обычаем и законов в жизни отдельных народов и стран, обозреваемых в исследуемых государствах на всем протяжении истории - от древней и средневековой до современной.

Юриспруденция различает 2 классических вида рецепции права:

1. Прямая - нормы римского права выступают как основание для законодательной деятельности.

2. Производная - нормы римского права заимствованы одной правовой системой, а потом происходил процесс заимствования модифицированного права другой правовой системой.

Прямую рецепцию можно наблюдать в праве Восточной Римской Империи (Византийской империи), а косвенную можно рассмотреть в правовых системах Западной Европы а также Российской Империи (влияние немецкого права).

Но данная классификация видов рецепции не ограничивается только двумя видами:

При открытой рецепции страна-реципиент признавала факт заимствования норм римского права и его влияние на национальное право в целом. Так создавались, например Французский гражданский кодекс 1804 года, Германское гражданское уложение 1900 года, Свод законов Российской Империи 1842 года.

При скрытой рецепции (латентной) прямо отрицалось факт влияния и заимствования норм римского права. Такой вид рецепции был зафиксирован в законодательстве СССР, где, в частности, советское законодательство отрицало частную собственность, но применило основные римские категории: обязательство, договор, деликт.

При полной рецепции правовая система государства создается путем полного копирования чужого права. Так, можно назвать в пример полной рецепции право Византийской империи (кодификация императора Юстиниана).

При частичной форме рецепции национальное право в частичной форме заимствовала лишь некоторые нормы римского права. Это происходило тогда, когда в праве реципиента отсутствовали нормы для регулирования определенных общественных отношений.

В трудах украинского ученого-правоведа Ю.С. Гамбара есть положения, где по значению рецепция делится на теоретическую и практическую.

В теоретическом плане римское право признавалось господствующим правом в источнике в национальном праве, а уже с практической точки зрения, римское право, внедренное в правовую систему страны-реципиента, находила свое применение на практике.

Российский историк Ткаченко С.В. выделяет добровольную и недобровольную рецепцию. При добровольной рецепции система-реципиент в силу идеологических и других причин по добной воле заимствует у права-донора правовые институты для улучшения регулирования общественных отношений. При недобровольной рецепции система-донор на принудительной основе насаждает свои нормы права. Так, недобровольную рецепцию делят на 2 вида: оккупационная рецепция и колониальная рецепция.

При оккупационной рецепции страна-победитель в целях укрепления своей победы насаждает собственные правовые институты на оккупированной территории. При колониальной рецепции метрополия насаждает элементы своего права местному населению как к «отсталому», «примитивному» народу.

По мере значимости в результате римское право делится на положительную и отрицательную. Если положительный результат рецепции приводит к улучшению и обновлению правовой системы, то отрицательная рецепция, наоборот, приводит к упадку местного права в целом.

Также у рецепции были чисто юридические основания. Римское право четко отрегулировало имущественные и неимущественные отношения, договорное обязательство, семейное отношение, также римское право приобрело очертание универсального права, т.е. право, неограниченное национальными рамками.

Римские юристы создали науку римского права, которая заслуженно пользуется авторитетом с древности по настоящее время. Это была первая в истории человечества юридическая наука с абстрактными нормами светского права. Наследие римских юристов продолжает активно использоваться в современном обществе. С помощью рецепции римское право как опосредованно, так и непосредственно влияло и влияет на развитие законодательства и правовой науки. Его влияние прослеживается в различных отраслях права - от уголовного до гражданского. Римская юридическая терминология, основные принципы римского права содержатся практически в любой правовой системе мира.

В последние десятилетия возрастает научный интерес к римскому праву в разных странах мира. Это связано с переходом экономики ряда европейских стран на рыночные отношения. Речь идет о странах Восточной Европы, странах бывшего СССР. Именно здесь актуальными становятся идеи о роли и месте частного и публичного начал в праве, основы которых заложило римское право.

Актуальность изучения римского права, однако, не ограничивается только прикладным значением регламентации рыночных отношений. Теория и история права исследуют принципы и механизмы эволюции римского права с целью выявления и обобщения закономерностей развития правовых систем, что позволяет оптимизировать функционирование институтов римского права, рецируемых в национальную правовую систему.

По вопросам римского права и, в частности, его рецепции написано немало работ, однако тема далеко не исчерпана. Современность ставит новые задачи перед исследователем. Так, в настоящее время история государства и права требует системности изучения явления с учетом воздействия всей совокупности факторов (экологические, культурологические, религиозные, ментальность и др.).

В советский период римское право рассматривалось как составляющая буржуазного права, отрицалась преемственность между римским правом и советским гражданским правом. В науке истории государства и права присутствовал классовый анализ римских правовых ценностей.

В исследованиях, посвященных изучению содержания римского права, выявлено игнорирование совокупности разнообразных факторов, влияющих на развитие римского права. Не выявлена и основная цель историко-правового подхода - выявление закономерностей развития права. Соответственно, выявление закономерностей обусловлено философской концепцией исследователя. Советский период изучения содержания римского права характеризовался господством марксистско-ленинской философии. Таким образом, закономерности, подгонявшиеся под эту философскую систему, в большинстве случаев утратили свое значение для современного общества. Однако этот факт вообще не является объектом изучения. В учебной литературе констатируется, что римское право в исторических условиях прошлого закрепляло, освящало эксплуатацию рабов и свободной бедноты, оправдывало произвол и деспотизм императорской власти и долгое время заглушало самостоятельное развитие правовых систем народов Средиземноморья, насилиственно включенных в состав Римской империи.

Существующие в современной правовой науке определения рецепции сводятся либо к заимствованию, либо к заимствованию и освоению иностранных правовых институтов. Однако при этом далеко не всегда учитывается влияние общественной и государственной идеологии. Именно этот фактор является основным при принятии решения о рецепции и определяет успешность его внедрения в чужую «почву». Таким образом, представляется возможным сделать вывод: рецепция представляет собой заимствование правовой системой-реципиентом от правовой системы-донора правовых институтов, норм в силу идеологической направленности реципиента в целях улучшения действия правовой системы. С учетом данного определения можно исследовать феномен рецепции римского права. Идеологический фактор рецепции римского права в Средние века заключается в попытке формирования германской средневековой империи по образу и подобию римской; в необходимости католической церкви обладать развитой системой частного права; пропаганде римских правовых ценностей в средневековых университетах.

Несовпадение идеологических установок общества с установками законодателя приводит либо к временному успеху, либо к полному поражению, либо к полной переработке чужеземных правовых порядков.

В разрешении проблем римского права нуждается современное правоведение. Особое значение такое разрешение имеет для частного права. Современные цивилисты испытывают необходимость в разработке на основе римского права теории права собственности и иных вещных прав, теории владения, теории обязательственных правоотношений, теории правопреемства и пр.

В Республике Казахстан возрастает значение римского права, в первую очередь, в связи с тем, что происходит переход от плановых механизмов экономики на рыночные. Проблема рецепции римского права в Республике Казахстан является актуальной как в силу внутренней логики развития историко-правовой науки, определяемой степенью исследованности темы, направлениями и тенденциями её развития, так и в прикладном аспекте, т.е. в востребованности предшествующего законодательного и научного опыта современной цивилистикой.

Осуществляемые в последние десятилетия истории Республики Казахстан преобразования экономических отношений, переход от административно-командной системы управления экономикой к рыночным принципам хозяйствования опирается на многовековую историю развития права. В процессе своей длительной исторической жизни отечественное право уже испытывало на себе благотворность рецепции римского права, при этом развивая в отечественном праве и свои национальные особенности. Таким образом, учитывая вектор дальнейшей трансформации казахстанского права, непременно возникает и теоретическая проблема вспомогательности римско-правовых институтов и норм в процессе адаптации казахстанского права к правовым системам, входящим в романо-германскую правовую систему.

ЛИТЕРАТУРА

1. Антология мировой правовой мысли. Т. 1-5. - М., 1999
2. Большая Советская Энциклопедия/ гл. ред. А.М. Прохоров. Т. 1 - М.: Советская энциклопедия, 1969.
3. Дмитрук В. Н. Теория государства и права. М., 1999. — С.84.
4. Е.Ю. Курышев, Л.Л. Грищенко // Проблемы научного обеспечения образовательного процесса в условиях реформирования вузов: Межвузовский сборник научных статей. - Саратов, 2002.
5. Летяев В. А. Рецепция римского права в России XIX - начала XX века (историко-правовой аспект): Автореф. дис. ...д-ра юрид. наук. Саратов, 2001. — С. 26.
6. Шундиков, К.В. Целесообразность и цели в политике и праве: проблемы оптимизации/ К.В. Шундиков// Актуальные проблемы правоведения. - 2004.- № 1(7).
7. Ткаченко С.В. Рецепция римского права: вопросы теории и истории, дисс. ... канд. юрид. наук, 12.00.01. М., 2006.
8. Гамбаров Ю.С. Гражданское право. Общая часть. Ю.С. Гамбаров. Под ред. В.А. Томсина. М.: Зерцало, 2003.

Резюме

Мақала қазіргі замандағы құқықтық жүйедегі тарихи-құқықтық және заң рецепцияларының кейбір мәселелеріне арналған.

Summary

The article is devoted to some historical and legal and theoretical legal reception in modern legal systems.