

Реализация успешное балтийское сотрудничество в области исследований и инноваций требуется множество совместных и скоординированных действий, направленных на достижение общих целей. Балтийские группы экспертов, созданные в соответствии с Меморандумом о взаимопонимании по более тесному сотрудничеству в области высшего образования, исследований и инноваций, осуществляют интеграционный план для региона Балтийского региона, обмен информацией о координации процессов интеллектуальной специализации и исследовательской инфраструктуры, а также анализируя потенциал реализации совместных образовательных /исследовательских программ и внедрения схемы «Балтийского бонуса», которая является дополнительной поддержкой национальных схем поддержки для подготовки предложений «Горизонт 2020» или других инициатив в области исследований и инноваций.

Таким образом, подводя краткие итоги рассмотрения данного материала отметим следующее.

1. Координация и интеграция являются близкими, взаимодополняющими государственно-правовыми феноменами.

2. Координация способствует значительному повышению эффективности интеграции, в том числе, конвергенции национального законодательства в рамках интеграционных процессов.

3. Если интеграционные процессы являются сами по себе достаточно объективной вещью, на которую сложно влиять, то в отношении координации таких процессов вполне допустимо и принципиально результативно внутригосударственное влияние.

Список литературы:

- 1 Большой энциклопедический словарь. – М., 2002. – С.452.
- 2 Киреева С.А. Межгосударственная интеграционная деятельность как выражение внешней функции Российского государства / Под ред. Н.И. Матузова. – Саратов, 2005. – С.11.
- 3 Aubert J.L. Introduction au droit – Paris, 2004. – P.238.; Lebreton G. Libertes publiques et droits. – Paris, 2003. – P.117.
- 4 Мордовец А.С. Международное сотрудничество органов внутренних дел России / Вопросы теории государства и права. Вып.2 (11). 2000. - С.60-64.
- 5 Лунеев В.В. Тенденции терроризма и уголовно-правовая борьба с ним // Государство и права. - 2002. - № 6. – С.35-39.
- 6 http://www.stm.dk/index.dsp?page=10994&action=page_overview_search&l1_valg=2789&l2_valg=2790
- 7 http://www.irishstatutebook.ie/eli/ResultsAll.html?q=coordination&search_type
- 8 <http://www.statesassembly.gov.je/Pages/Reports.aspx?page=2&query=coordination>
- 9 <https://e-seimas.lrs.lt/portal/legalAct/en/TAD/bd8492b038ac11e4a343f25bd52b4862>
- 10 <https://e-seimas.lrs.lt/portal/legalAct/en/TAD/TAIS.461006>

ТЕОРЕТИКО-ПРАВОВЫЕ ОСНОВЫ КОНВЕРГЕНЦИИ ПРАВОВЫХ СИСТЕМ

*Ахметова Н.С., профессор кафедры теории и истории государства и права
КарГУ им. академика Е.А. Букетова, к.ю.н., доцент*

Турлаев В.А., магистрант юридического факультета КарГУ им. академика Е.А. Букетова

Актуальность исследования проблем конвергенции различных правовых систем обусловлена историческим развитием права, как основного регулятора общественных отношений во всех странах современного мира. Посредством выявления основных условий, способствующих сближению или препятствующим такому сближению можно выявить основные тенденции развития отдельных правовых систем. Посредством сравнительного анализа отдельных институтов гражданского права можно определить основные тенденции развития отдельных правовых институтов в контексте общеправового развития в рамках определенного типа правовой семьи. Подобный сравнительный анализ обусловлен необходимостью исследования отдельных институтов гражданского права, поскольку именно гражданское право направлено на регулирование имущественных и личных неимущественных отношений, направленных в конечном итоге на обеспечение и эффективную защиту юридических возможностей личности (прав человека и гражданина), а также и других субъектов права. Этот аспект подчеркивает важность и необходимость сравнительного правоведения в условиях становления и развития правового государства.

Сравнение отдельных институтов гражданского права различных стран позволяет выявить закономерности развития гражданско-правовых отношений и проанализировать сходства, а также отличия гражданского законодательства романо-германской правовой семьи и англо-американской правовой семьи. Анализ исторических памятников позволяет изучить гражданское право, а также найти и адаптировать часть норм другой правовой системы для дополнения и усовершенствования своей. Сравнительный анализ правовых систем позволяет выявить основные закономерности конвергенции, а также условия и причины при которых это будет невозможно. Выявление закономерностей поможет найти нормы права, которые могут быть заимствованы для усовершенствования национального законодательства. Через призму гражданского права мы постараемся выявить условия, при которых будет возможна конвергенция правовых систем и определить условия, препятствующие такому сближению. Это необходимо для выявления противоречащих норм права в различных правовых системах для осуществления анализа и проверки на работоспособность той или иной нормы в другой правовой системе.

Институты гражданского права имеют большое значение для регулирования общественных отношений. Большая часть общественных отношений урегулирована именно нормами гражданского законодательства. В странах романо-германской правовой семьи нормы гражданского права имеют схожие черты, такая же ситуация обстоит в странах англо-саксонской правовой семьи. Отношения имущественного и неимущественного характера, регулируемые гражданским правом, требуют стабильного правового регулирования, должны быть сопоставимы для однообразного правового регулирования имущественных отношений. Необходимо отметить, что есть и значительный ряд особенностей в гражданском праве различных стран, когда различается объем отношений, регулируемых гражданскими кодексами, а также гражданскими кодексами в соотношении с земельными, трудовыми, брачно-семейными кодексами. Соответственно, имеются отдельные институты и подотрасли, регулирующие имущественные и личные неимущественные отношения, закрепленные в различных правовых актах. Имеют отличия и в способах правовой защиты гражданско-правовых норм [1, 74-130]. Данные отличия лучше анализировать посредством изучения отдельных институтов гражданского права в ряде государств.

На протяжении долгого исторического периода формировалось единое гражданское законодательство во Франции, а также гражданско-правовое мышление у граждан. Труды ученых, юристов-практиков отразились в виде постепенной выработки универсальных правовых принципов. Революция в 1789 г. требовала появления усовершенствованных правовых решений. Можно сказать, что гражданское право в своем современном облике ведет начало с принятия Гражданского кодекса 1804 г. В нем сохранились некоторые прежние нормы, но сформулированы новые правила регулирования гражданских отношений (актуальные для того времени). Во Франции в 1807 г. Торговый кодекс включал четыре книги: «О торговле вообще», Вторая книга «О морской торговле», «О несостоятельности и судебном урегулировании, реабилитации и банкротству», «О торговой юрисдикции». После победы Наполеона Французский гражданский кодекс начал оказывать сильное влияние на развитие гражданского права в Европе. В Люксембурге, Италии, Испании, Голландии и других странах, он стал базисом гражданско-правового регулирования [2, 145-147]. Даже в Канаде и США (Луизиане) его влияние ощутимо. Большинство новых редакций только придавали большую значимость Кодексу Наполеона и подтверждали актуальность и устойчивость его положений. Разделение форм регулирования гражданско-правовых отношений создало серию новых законов. Один из них Закон «О торговых товариществах» от 24 июня 1966 г., в котором упорядочены их порядок издания, доли участия, виды управления, и др. Согласно высказываниям американских исследователей, в США ежегодно появляется большое количество договорных споров. Часть данных споров решаются неформальным путем (без вмешательства судей, арбитров) или в порядке альтернативного решения споров, включая арбитраж [3, 145-167]. Довольно часто применяются посредничество и примирение. По таким спорам тяжело привести статистические данные, в связи с тем, что документация не собирается. В судах споры рассматриваются реже, ежегодно разрешается около 15 млн. гражданских исков, а в федеральных судах — 0,25 млн. Больше 90% исков отклоняются самим судом или заканчиваются соглашением (примирением) сторон. В странах Латинской Америки Гражданские кодексы отражают большое влияние принципов и норм гражданского законодательства Португалии и Испании. Такое историческое явление обусловлено условиями господства этих стран в Южной Америке [4, 134-138]. Необходимо отметить, что оказалось очень серьезным влияние принципов континентального права на развитие гражданского и частного права. Принятие классических доктрин Кодекса Наполеона и его усовершенствований сочетается с конкретной определенностью регулирования, показывающий специфику гражданско-

правовых отношений [5,56-58]. При этом следует отметить, что сохраняя общую парадигму, в отдельных кодексах встречаются институты не характерные для всей системы в целом. Например, в Гражданском кодексе Перу, IV раздел посвящен индейским и крестьянским общинам как традиционным и постоянно существующим организациям, которые отражают публичный интерес [6, 345-357]. Таким образом, базовые принципы, заложенные в восемнадцатом веке во Франции, получили свое развитие и распространились на огромную территорию, определив основные направления развития гражданского права Романо-германской правовой семьи.

Гражданское право России преодолело длительный и противоречивый путь развития. Введение и принятие в 1922 г. Гражданского кодекса дало сильный толчок развитию гражданско-правовых отношений в стране на классической товарно-денежной основе. Уже в 20-х гг. развивается мнение о возможности широкого огосударствления народного хозяйства, о государственном регулировании экономического поведения граждан [7, 12]. Изменения затронули в большей степени экономическую сторону регулятивной деятельности права. Далее административно-правовые методы 30—40-х гг. быстро ограничивают сферу применения диспозитивных гражданско-правовых методов. Интенсивный рост науки хозяйственного права воскрес в 60—70-х гг. Именно в данный исторический период времени происходили важные изменения в области гражданского права. Увеличение количества кризисных явлений в советской экономике в 80-х гг. поспособствовало более интенсивным разработкам в гражданско-правовой сфере. Начали приниматься законы о кооперации, госпредприятии, а в начале 90-х гг. — о собственности, предприятиях и предпринимательской деятельности. Гражданский кодекс Российской Федерации 1994—1995 гг. открыл совершенно новый шаг в гражданско-правовом регулировании [8]. С этого момента гражданское право основывается на принципах равенства участников, неприкосновенности собственности, свободы договора, недопустимости произвольного вмешательства кого-либо в частные дела, необходимости осуществления гражданских прав, обеспечения восстановления нарушенных прав и судебной защиты.

В гражданском праве устанавливается статус участников (субъектов) гражданских правоотношений, а также регламентирован порядок и основания возникновения, осуществления права собственности, исключительных прав на интеллектуальную собственность. Регулирует договорные и иные обязательства, а также другие, основанные на равенстве, имущественные и связанные с ними личные неимущественные отношения. Процесс осуществления защиты гражданских прав проводится следующими путями: признанием права восстановление положения, существовавшего до нарушения права, и пресечением действий. Затрагиваются также и случаи, когда в судебном порядке сделки признаются недействительными, также может быть недействительным и правовой акт [9,112]. Таким образом, пройдя сложный путь своего развития, гражданское право России приобрело основные черты, присущие гражданско-правовым нормам романо-германской правовой семьи. Это же можно сказать и о гражданском праве Республики Казахстан, поскольку после распада СССР в Казахстане был взят курс на рыночные преобразования и внедрение рыночных институтов в систему гражданского права. Принятие Общей и Особенной частей Гражданского кодекса Республики Казахстан в середине и конце 90-х годов закрепило необратимый характер рыночных преобразований и позволило отнести гражданское право к романо-германской правовой семье.

В странах англо-американской правовой семьи гражданские правоотношения регулируются иными источниками права. Обусловленное историческим развитием в основе англо-американской семьи лежит общее право Великобритании, которое сочетает прецедентное право и статусное право. Это своего рода дуализм прецедентного права и статусного права, который был перенесен в британские колонии – США, Канаду, Австралию, Новую Зеландию и другие страны в которых это право было трансформировано с учетом потребностей экономических отношений. Наибольшие новации были сделаны в США, поскольку это было обусловлено федеративным устройством этой страны. Штаты, входящие в состав США пользуются большой самостоятельностью в создании гражданского законодательства и для единства гражданского права на территории этой страны на федеративном уровне принимаются полноценные законы или принимаются модельные кодифицированные акты, носящие рекомендательный характер. При этом, следует отметить, что несмотря на значительную специфику, американское право образует с английским правом единую правовую семью. Законодательные акты в гражданском праве англо-американской правовой семьи не играют той исключительной роли, которую они играют в романо-германской правовой семье. При этом следует отметить, что в последние годы их принимают чаще. Для гражданского права является характерным принятие не кодифицированного акта, а отдельных законов в отношении отдельных институтов. Законы принимаются в отношении права собственности, купли-продажи и других

институтов гражданского права. Наличие некоторого количества систематизированных актов касается нескольких институтов гражданского права (например, Единообразный торговый кодекс США). Основное значение имеет судебная практика, выражающаяся в форме прецедентов. Прецедентное право можно рассматривать как систематизированную англо-американской доктриной совокупность решений судов высших инстанций, подлежащих применению в других судах. Решения судов отражают потребности практики, являются источниками права и корректируют прежние решения. В настоящее время существуют сборники прецедентов, что существенно облегчает использование прецедентного права. Причем достаточно большую роль играют и обычаи, которые необходимы для выработки новых прецедентов. При этом значение деловых обыкновений также велико, в США они образуют основу для формирования рекомендательных актов частного характера, которые служат модельными актами для отдельных штатов (например, акты, посвященные договорному праву, агентам, доверительной собственности и другим институтам)[10]. Ученые-правоведы, представители англо-американской доктрины рассматривают закон как второстепенный источник, направленный на внесение изменений и поправок к действующему праву, созданному на основе судебной практики [11, 143-147]. С их точки зрения в законе следует искать не принципы права, а определенные решения, которые уточняют и конкретизируют принципы, вытекающие из судебной практики.

Таким образом, гражданское право в англо-американской правовой семье развивается на основе прецедентного права, причем логичная и стройная система правовых норм, подчиненных определенной иерархии отсутствует. Вместо стройной системы права используется, с нашей точки зрения, казуистическая практика, с одной стороны сложная и непонятная для юристов романо-германской школы, с другой стороны отражающая все потребности регулирования изменяющихся имущественных и экономических отношений. В научной литературе отмечается, что достоинства и недостатки есть у каждого подхода, причем в современных условиях наблюдается сближение этих двух направлений, что отчетливо просматривается на примере Европейского права[12, 234с.].

Исследуя процесс сближения правовых семей на основе институтов и правовых норм гражданского права, можно констатировать единую цель правового регулирования – создание комфортных условий для ведения бизнеса и осуществления разнообразных сделок субъектами гражданско-правовых отношений. С другой стороны эта цель достигается посредством различных способов закрепления правовых норм и доктринальных подходов.

Исходя из анализа правовых систем современного мира, в научной литературе рассматривается новый подход, позволяющий говорить о единой (западной) правовой семье, вбирающей в себя все другие частные правовые системы и семьи. В основе этой правовой семьи должна находиться, прежде всего, «западноевропейская культура», которая проявляется как в различных государственно-правовых стандартах и ценностях и «общих либерально-демократических политических ценностях, так и в существующих нормах права, правовых институтах, отраслях права, в правотворческой, правоохранительной и правоприменительной деятельности»[13, 484-496]. Другим авторам анализ общих черт романо-германской и англо-американской правовых семей дал возможность вести речь об их постепенной конвергенции, слиянии их друг с другом как равнозначных правовых семей или же о «новых перспективах развития общего права в Европе», в рамках существующего романо-германского права [14,195-233]. Третья группа авторов делает вывод об одновременном взаимодействии и противодействии друг другу, об их конвергенции в одних отношениях и дивергенции – в других [15,195-233]. Причем влияние осуществляется взаимно и в различных частях свет преобладает то или иная доктрина. Например, в торговых и экономических отношениях между Германией, Францией и Великобританией – родиной англосаксонского права, проявляется очень сильное влияние (можно сказать давление) на правовую систему Великобритании, что обусловлено тесными экономическими связями с другими европейскими государствами, в которых в качестве основы выступает романо-германская правовая семья. В других регионах мира, таких как штат Луизиана в США или провинция Квебек в Канаде - наследниками романо-германской правовой семьи давление оказывается со стороны англо-американской правовой доктрины как главенствующей правовой системы в этих странах.

Таким образом, взаимное проникновение принципов, характерных для других правовых систем является особенностью современного правового развития. В современных условиях прослеживается тенденция усиления роли судебной практики в странах романо-германской правовой семьи. Решения высшего суда страны (как правило, конституционного или верховного суда), рассматриваются как примеры для подобных решений нижестоящих судов. Несмотря на то, что судьи романо-германской правовой семьи, как правило, не связаны решениями вышестоящих или верховных судов, тем не

менее, прослеживается тенденция на усиление такой роли. При этом правовая природа нормативных постановлений Верховных судов (нормативных решений Конституционных судов и Конституционного Совета) рассматривается двояко. С формально-правовой точки зрения с позиции романо-германской правовой семьи это, безусловно, правовые акты, имеющие нормативный характер, с точки зрения англо-американской доктрины могут рассматриваться в качестве судебных прецедентов, облеченных в форму нормативного правового акта. К тому же можно выделить тенденции развития в гражданском праве романо-германской правовой семьи института деловых обыкновений и обычаев делового оборота. Можно предположить, что с развитием предпринимательских отношений и экономического взаимодействия субъектов предпринимательства в гражданском обороте с контрагентами англо-американского права тенденция развития института деловых обыкновений и обычаев делового оборота получит свое дальнейшее развитие.

Список литературы:

1. Пашуканис Е. Б. Избранные произведения по общей теории права и государства. - М.: Наука, 1980. - 270 с.
2. Рене Давид. Основные правовые системы современности. – М.: Прогресс, 1988. – 823с.
3. American constitutional Law. Tribe L. H. - New York, 1978. - 216p.
4. Соединенные Штаты Америки. Конституция и законодательные акты. - М.: Прогресс: Универс, 1993. - 766 с.
5. Гражданское и семейное право развивающихся стран. Гражданские кодексы стран Латинской Америки. - М., 1988. - 220с
6. Мозолин В. П., Фарневор Е. А. Договорное право в США и СССР. История и общие концепции. - М., 1988. - 1216 с.
7. Гражданское право Российской Федерации (Общая часть). – М.: Allpravo, 2003. – 487с.
8. Гражданский кодекс Российской Федерации. Ч. I. М., 1994; Гражданский кодекс Российской Федерации. Ч. II. - М., 1996. - 973с.
9. Гражданское и торговое право капиталистических государств. - М., 1993. - 516 с.
10. Источники гражданского права зарубежных стран // <http://www.preiskurant.ru/grazhdanskoe-pravo/>
11. Петрова Е.А. Актуальные вопросы теории права и сравнительного правоведения. Учебное пособие. – Москва-Берлин: Директ-Медиа, 2015. – 233с.
12. Марченко М.Н., Дерябина Е.М. Право Европейского союза: Вопросы истории и теории. Учебное пособие. – М.: МГУ им. М.В.Ломоносова, 2013. – 435с.
13. Марченко М.Н. Курс сравнительного правоведения. – И.: ООО «Городец-издат», 2002 – 1068с.
14. New Perspective for a Common Law // International and Compartive Law Quarterly / Ed/ by- M/Cappelletti/1997/ Part 4/ - 870p.
15. Merryman J. On the Convergence (and Divergence) of the Civil Law and the Common Law // New Perspective for a Common Law/ Ed/ by M/Cappelletti. - P. 195-233.

МЕМЛЕКЕТ ФУНКЦИЯЛАРЫН ІСКЕ АСЫРУ НЫСАНДАРЫ МЕН ТӘСІЛДЕРІ

Какимова М.Ш., мемлекет және құқық теориясы мен тарихы кафедрасының меңгерушісі, з.ғ.к.,

Академик Е.А.Бөкетов атындағы ҚарМУ

Кабышев Б.С., заң факультетінің магистранты, Академик Е.А.Бөкетов атындағы ҚарМУ

Мемлекет қызметі жалпы әлеуметтік мәселелерді шешуге бағытталған. Қоғам істерін басқара отырып, мемлекет оның қалыпты күйде сақтауға және үйлесімді дамуға, әлеуметтік және құқықтық тәртібін қамтамасыз етуге ынталы. Цицерон өзі «Мемлекет халық құндылығы, ал халық қандай да бір тәсілмен жиналған адамның кез келген тобыры емес, бір бірімен құқық пен мүдделердің ортақтастығы, көптеген адамдардың бірлескен бірлігі», - деді [1, 20].

Мемлекет бүкіл қоғамдық қатынастарды реттеуге және халықты басқару барысында өзіне тән бірнеше қызметтер атқарады. Мемлекеттің қызметі дегеніміз – оның мәні мен табиғатынан көрінетін іс - әрекеттердің басты бағыты. Мемлекеттің қызметтері қоғамға, қоршаған ортаға, әлеуметтік топтарға, жеке адамдарға немесе басқа мемлекеттерге бағытталады.