

ПРОГРАММА УЧЕБНОЙ ДИСЦИПЛИНЫ
«ВВЕДЕНИЕ В СРАВНИТЕЛЬНОЕ ПРАВОВЕДЕНИЕ»

Утверждена Академическим советом ООП
(Протокол № 4 от «19» июня 2018 г.)

Авторы	Б.В. Назмутдинов , кандидат юридических наук, доцент кафедры теории и истории права факультета права НИУ ВШЭ (ethemerr@gmail.com); А.А. Панов , преподаватель факультета права НИУ ВШЭ (seminaryhse@yandex.ru); Л.Р. Сюкляйнен , доктор юридических наук, профессор кафедры теории и истории права факультета права НИУ ВШЭ (leosyk@mail.ru);
Число кредитов	2
Контактная работа (час.)	40
Самостоятельная работа (час.)	36
Курс	1
Формат изучения дисциплины	Без использования онлайн-курса

I. Цель, результаты освоения дисциплины и пререквизиты

Цель освоения дисциплины «Введение в сравнительное правоведение» - дать специалисту, получающему высшее образование в НИУ ВШЭ, базовое представление об основных понятиях и категориях сравнительного правоведения, предложить комплекс знаний, необходимых для будущей профессиональной деятельности в избранной сфере.

В результате освоения дисциплины студент должен:

знать:

- основные черты ключевых зарубежных правовых систем;
- ключевые правовые понятия, использующиеся в различных правовых системах;
- основные тенденции развития правовых систем современности;
- ориентироваться в системе законодательства;

уметь:

- ориентироваться в правовых системах различных стран;
- находить необходимую информацию для самостоятельного изучения правовых явлений;
- выражать свою точку зрения во время публичной дискуссии, связанной с проблематикой сравнительного правоведения;
- применять полученные знания при изучении иных учебных дисциплин, а также в практической деятельности;

владеть:

- навыками анализа и сравнения значимых источников ключевых правовых систем.

Изучение дисциплины «Введение в сравнительное правоведение» базируется на изучении иных общетеоретических дисциплин:

- Теория государства и права;

- История государства и права зарубежных стран;
- Всеобщая история.

Для освоения учебной дисциплины студенты должны владеть следующими знаниями и компетенциями:

- знает один иностранный язык на уровне, достаточном для поиска источников информации;
- умеет использовать основные положения социальных, гуманитарных наук при решении социальных и профессиональных задач, анализировать социально значимые проблемы и процессы, приобретать новых знаний с использованием современных технологий, работать с информацией, обладает навыками презентации своей деятельности;
- обладает культурой критического мышления, способен к обобщению, анализу, восприятию информацию и др., способен логически верно, аргументированно и ясно строить свою устную и письменную речь.

Основные положения дисциплины должны быть использованы в дальнейшем при изучении следующих дисциплин:

- Гражданское право
- Уголовное право
- Конституционное право
- Проблемы теории государства и права
- История политической и правовой мысли зарубежных стран
- "Европейская идея" в прошлом и настоящем: правовые аспекты
- Уголовная политология
- Рецепция римского права в Западной Европе
- Теория исламского права и государства
- Юридическая конфликтология, медиация и посредничество.

II. Содержание учебной дисциплины

Раздел I. Теория и методология сравнительного правоведения

Тема 1. Сравнительное правоведение как наука

1. Содержание понятия «сравнительное правоведение»:
 - а) происхождение термина «право», понятие «права»;
 - б) значение понятия «сравнительное право» в различных правовых традициях.
2. История сравнительного правоведения: античность, Средние века, Новое время.
3. Современное положение сравнительного правоведения
4. Ключевые понятия сравнительного правоведения (правовая система, правовая семья).
5. Функции сравнительного права (когнитивная, эпистемологическая, описательно-географическая, унификационная и др.). Соотношение сравнительного правоведения с иными юридическими науками.
6. Понятие методологии сравнительного правоведения. Виды сравнений: синхронное и диахронное, внешнее и внутреннее, микро- и макросравнение, безоценочное и оценочное.
7. Соотношение сравнительного метода с другими методами:
 - а) историко-правовым; б) формально-логическим (текстуальным); в) функциональным.

8. Социологические методы при сравнительно-правовом исследовании.
9. Методические рекомендации при сравнительно-правовом исследовании.

Раздел II.

Семья Общего права

Тема 1. Общее право (Common Law) как система

Место и роль общего права в современном мире. История возникновения общего права. Обычное право англосаксов. Нормандское завоевание. Саксонские и нормандские системы земельного владения. Влияние Вестминстерских судов на формирование «общего права». Роль суда лорда-канцлера: появление «права справедливости». Эдвард Коук. «Комментарии к английским законам» Уильяма Блэкстона. Реформы XIX и XX веков.

Принцип *Stare decisis. Binding precedent. Ratio decidendi* и *obiter dictum*. «Креативные» судебные прецеденты и прецеденты толкования. Соотношение конституционного, статутного, прецедентного и регуляторного права.

Rule of Law. Доктрина парламентского суверенитета. Эволюция английского парламентаризма. Конституционная реформа 1998-2009. Реформа судебной системы. Деволюционный процесс.

Право США: общая характеристика. Американская конституционная традиция. Дело *Marbury v. Madison*, (1803). Система конституционных клаузул как основополагающих принципов, на которых базируется американская система права. *Commerce clause*. Система конституционных прецедентов. Разбор *Plessy v. Ferguson* (1896) и отменившего его *Brown v. Board of Education* (1954) как пример *landmark case*. Основные школы в толковании конституции: Оригиналисты и другие школы.

Особенности образования и юридической профессии в Англии и США.

Тема 2. Отдельные институты общего права

Property law. Виды имущества в семье общего права и их отличие от соответствующих аналогов в континентальном праве. Понятие *property rights* и их отличие от вещных прав в семье континентального права. Понятие титула. Способы приобретения *property rights*. Права на землю – *freehold* и *leasehold*. Сделки с землей и переход прав. Будущий интерес в вещи. Способы защиты *property rights*.

Tort law. Виды тортов. *Negligence torts, property torts*. Некоторые доктрины *tort law* (*proximate cause* и т.д.). *Liability torts*. Виды ответственности в *tort law*. Способы защиты. Отдельные характерные виды *torts* (*trespass, malpractice, defamation*). Отличие институтов *tort law* общего права от деликтов в континентальной правовой семье. Сравнение отдельных институтов *tort law* с институтами деликтной ответственности в российском права (гл. 59 ГК РФ).

Место *contract law* в системе общего права. Подходы к договору, доктрины *Law & Economics*. Понятие и виды договора. Элементы договора. Встречное удовлетворение. Эстоппель. Исполнение договора. Расторжение договора. Нарушение договорного обязательства. *Express* и *implied term of contract*. Способы толкование договора. Ответственность за нарушение контракта. *Warranties*. Способы защиты. Сравнение отдельных институтов российского договорного права с институтами общего права.

Раздел III.

Романо-германская правовая семья

Тема 1. Романо-германская правовая семья: общая характеристика

Исторические корни романо-германской правовой семьи. Деление права на частное и публичное. Общность основных правовых институтов европейских стран. Место

Конституций и конституционного надзора в европейских правопорядках. Современные тенденции европейского конституционализма. Основные источники права: современные тенденции. Соотношение статута и прецедента с похожими формами фиксации права в современных европейских правопорядках.

Право ЕС, национальный и коммунитарный законодатель. Принцип подразумеваемой компетенции, субсидиарность. Лиссабонский договор. Национальные и общеевропейские юрисдикции.

Рецепция римского права, пандектная и институциональные системы. Место российского права в семье частного континентального права. Национальное и универсальное в частном праве стран Европы. Общий обзор карты Европы и мира с позиций распространения тех или иных моделей частного права. Проект европейского гражданского кодекса. Отрасли права, связанные с современной моделью социальных государств в Европе.

Свобода договора и ее пределы. Патерналистские ограничения свободы договора. Заключение договора. Условия договора. Основания признания договора недействительным. Концепции неосновательного обогащения. Деликтные концепции. Права собственности, вещные права – особенности национальных моделей. Наследственное и семейное право.

Тема 2. Правовая система Франции

Французская правовая история. Кутюмы, южнофранцузская рецепция римского права. Французские цивилистические школы. Потье. Французский гражданский кодекс и его развитие в XIX- XX веках. Французская конституционная история.

Первичные источники права. Неписаное право: обычай. Понятие обычая: материальный момент, психологический момент. Место обычая в современном позитивном праве. Соотношение законов и обычаев: обычай «secundum legere» (созданный законом), обычай «praeter legem» (стоящий над законом), обычай «contralegem» (противоречащий закону). Вторичные источники права. Судебная практика, административная практика. Гражданские суды первой инстанции. Суды первого звена: Трибунал Большой Инстанции. Основные суды исключительной компетенции первой инстанции: Трибунал юстиции, мировые суды.

Институциональная система гражданского права. Французский гражданский кодекс – соотношение с современным российским гражданским законодательством. Обязательственное право – деление договоров на меновые и обязательные. Современные тенденции во французском вещном праве. Рецепция институтов французского права российским – астрент и пр. Французское семейное законодательство (конструкция ПАКСа и др.).

Тема 3. Правовая система Германии.

Особенности немецкого правового развития. История немецкого конституционализма. Примат *Grundgesetz* (основного закона) в немецкой правой действительности. Общий обзор основного закона. *Ewigkeitsklausel* - исторический контекст. Прямое действие конституции, дела *Elfes* (1957) и *Luth* (1958). Система конституционного иммунитета демократии (*wehrhaft*) – правовое оформление. Конституционные принципы (ст. 20). Земельные конституционные суды. Административное право Германии. Процессуальное право и система судов Германии. Последовательность *Titel*, *Klausel*, *Zustellung*. Немецкое юридическое образование и профессия юриста.

История немецкого частного права. Германское гражданское уложение 1896 г. (BGB) и его влияние на мировую традицию частного права. Историческая связь

немецкого и российского частного права. Основы обязательственного права, ст. 242 BGB. Современные тенденции развития немецкого обязательственного права, реформа 2002 года. Система юридических лиц в немецком праве, их отличие от российской системы юридических лиц. Особенности отдельных институтов вещного права Германии. Особенности немецкого брачного и семейного права.

Раздел IV

Смешанные правовые системы

Понятие смешанной правовой системы.

Право Квебека. Дуалистическая правовая система: влияние общего права и континентально-правовых систем. Кодификации гражданского права 1866 г. и 1991 г. Соотношение права Квебека с федеральным правом Канады.

Право ЮАР. Влияние староголландского права, права Англии.

Право Израиля. Влияние иудейского права, права Османской империи.

Право штата Луизиана в США. Влияние права Франции, общего права.

Раздел V

Исламское право и традиционное право Африки

Подходы к исламскому праву как к религиозному феномену и юридическому явлению. Понятие шариата, его определение и структура. Понятия иджтихада и фикха. Фикх – исламская правовая доктрина и исламское право в объективном смысле. Основные источники фикха. Соотношение религиозных (Коран и сунна) и рациональных (аналогия, «исключенные интересы», истихсан и др.) источников.

Доктрина – ведущий источник исламского права. Основные классификации, теоретические конструкции и концепции исламского права. Основные принципы фикха и исламского права. Отражение в них религиозного начала и юридической природы исламского права.

Развитие исламской концепции государства (халифата) в рамках исламской правовой доктрины (фикха).

Нарушение норм шариата как религиозный грех и правонарушение в юридическом смысле религиозные и «мирские» санкции за правонарушения. Критерии классификации правонарушений: характер нарушенных прав и закрепление меры ответственности в основных источниках фикха. Три категории правонарушений: худуд, кисас и тазир.

Шариатское правосудие – ведущий институт исламского государства и ислама как нормативной системы. Исламская мысль о ведущих началах правосудия. Принципы организации шариатского суда. Требования, предъявляемые к кади (шариатскому судье). Реализация принципа равенства в организации и деятельности шариатского суда. Полномочия шариатского судьи.

Исламская и западная правовые культуры: противостояние и взаимодействие.

Понятие и общая характеристика обычного права стран Африки.

Колонизации Африканского континента и влияние западного права (французского права в Западной Африке, бельгийского права в Конго др.).

Деколонизация африканских государств и тенденции развития права в постколониальный период.

Раздел VI.

Правовые системы Индии и стран Дальнего Востока

Право Индии. Индусское право как право индусской общины. Соотношение варнокастового деления с провозглашенным в Индии принципом светского государства.

Конституция Индии 1950 г. (с последующими 98 поправками) – самая объемная конституция в мире.

Индия – крупнейшая демократия в мире. Избирательная система Индии. Конституционный механизм чрезвычайного положения и практика его применения в Индии.

Индийский федерализм. Конституционный механизм федерального вмешательства в дела субъектов федерации (президентское правление) и практика его применения.

Право Китая. Влияние конфуцианства. Период «социалистического права». Влияние правовой системы СССР. Роль закона. «Советско-китайская» модель состава преступления.

Право Японии. Значение обычаев. Революция Мейдзи 1868 г.; влияние правовых систем Германии и Франции. Влияние права США после 1945 г.

Раздел VII.

Правовая аргументация: сравнительно-правовой анализ

Понятие правовой аргументации. Аргументация и риторика. Аргументация и принятие решений. Виды правовой аргументации. Убеждение и принуждение.

Судебная аргументация. Аргументация судебных решений. Аргументы к факту. Аргументы к праву. Проблема толкования и судебского усмотрения. Квалификация и оценка факта. Доктрина, принципы права и "policy". *Stare decisis* и единообразие судебной практики в аргументации судебных решений.

Аргументационные ошибки. Сила аргумента. Оправдание аргументов.

Методология сравнительно-правового исследования аргументации судебных решений: проблемы сравнимости аргументационных моделей в различных правовых семьях.

Особенности аргументационных моделей судов России, Англии, Германии, Франции, США.

III. Оценивание

3.1. Формула определения результирующей оценки по дисциплине

3.2. Критерии оценивания по элементам текущего контроля

Преподаватель оценивает работу студентов на семинарских и практических занятиях:

активность студентов в дискуссиях; правильность решения задач на семинаре; умение сформулировать обоснованное, нестандартное решение сложной правовой проблемы; дополнительные навыки, приобретенные в течения курса; в случае спорной оценки - частоту посещения семинаров и лекций.

Оценки за работу на семинарских занятиях преподаватель выставляет в рабочую ведомость. Накопленная оценка по 10-ти балльной шкале за работу на семинарских занятиях определяется перед итоговым контролем - $O_{аудиторная}$.

Преподаватель оценивает корректность написания эссе. Требования к его написания см. ниже. Оценка за эссе - $O_{эссе}$

Результирующая оценка за итоговый контроль в форме экзамена выставляется по следующей формуле, где $O_{экзамен}$ – оценка за работу непосредственно на экзамене:

$$O_{итоговый} = 0.5 \cdot O_{экзамен} + 0.4 \cdot O_{аудиторная} + 0.1 \cdot O_{эссе}$$

Способ округления накопленной оценки промежуточного (итогового) контроля в форме экзамена: арифметический.

На пересдаче студенту не предоставляется возможность получить дополнительный балл для компенсации оценки за текущий контроль.

В диплом ставится оценка за итоговый контроль, которая является результирующей оценкой по учебной дисциплине.

На конкретных факультетах и отделениях НИУ ВШЭ, с учетом специфики содержания преподаваемой дисциплины и количества часов обучения, в порядок формирования итоговой оценки могут быть внесены изменения и дополнения.

3.3. Критерии оценивания по результатам промежуточной аттестации (экзамен)

<i>Содержание ответа</i>	<i>Оценка по 10-балльной шкале</i>	<i>Оценка по 5-балльной шкале</i>
Знания по предмету полностью отсутствуют.	1 – неудовлетворительно	
Экзаменуемый не знает до конца ни одного вопроса, путается в основных базовых понятиях дисциплины, не в состоянии раскрыть содержание основных общетеоретических терминов дисциплины.	2 – очень плохо	
Отдельные фрагментарные правильные мысли все же не позволяют поставить положительную оценку, поскольку в знаниях имеются существенные пробелы и курс в целом не усвоен.	3 – плохо	Неудовлетворительно – 2
Ответы на вопросы даны в целом правильно, однако неполно. Логика ответов недостаточно хорошо выстроена. Пропущен ряд важных деталей или, напротив, в ответе затрагивались посторонние вопросы. Слабое участие в дискуссии по ответам других экзаменующихся. Базовая терминология дисциплины в целом усвоена.	4 – удовлетворительно	
Ответы на вопросы даны в целом правильно, однако ряд серьезных дефектов логики и содержания ответов не позволяет поставить хорошую оценку. Была попытка участвовать в дискуссии по ответам других экзаменующихся. Базовая терминология дисциплины усвоена хорошо.	5 – весьма удовлетворительно	Удовлетворительно – 3

<p>Вопросы раскрыты достаточно полно и правильно. Была удачная попытка дополнять и уточнять ответы других экзаменующихся. По знанию базовой терминологии дисциплины замечаний нет.</p>	<p>6 – хорошо</p>	
<p>Вопросы раскрыты полно и правильно. Активное участие в дискуссии по другим ответам. Безупречное знание базовой терминологии дисциплины. Однако отдельные дефекты логики и содержания ответов все же не позволяют оценить его на «отлично».</p>	<p>7 – очень хорошо</p>	<p>Хорошо – 4</p>
<p>Вопросы раскрыты достаточно полно и правильно. Активное участие в дискуссии по ответам других экзаменующихся. Безупречное знание базовой терминологии дисциплины, умение раскрыть содержание понятий.</p>	<p>8 – почти отлично</p>	
<p>На все вопросы даны правильные и точные ответы. Показано знакомство с проблемами дисциплины. Сделан ряд правильных дополнений и уточнений к ответам других экзаменующихся. Безупречное знание базовой терминологии дисциплины, умение раскрыть и прокомментировать содержание понятий.</p>	<p>9 – отлично</p>	
<p>Ответ отличает четкая логика и знание материала далеко за рамками обязательного курса. Точное понимание рамок каждого вопроса. Даны ссылки на первоисточники – монографии и статьи. Обоснована собственная позиция по отдельным проблемам дисциплины. Сделаны правильные дополнения и уточнения к ответам других экзаменующихся. Ответ отличает безупречное знание базовой терминологии дисциплины, умение «развернуть» понятие в полноценный ответ по теме.</p>	<p>10 – блестяще</p>	<p>Отлично – 5</p>

IV. Примеры оценочных средств

4.1. Оценочные средства для текущего контроля успеваемости студентов (примерные тесты)

1) Инициаторы первого съезда правовых компаративистов в Париже 1900 г. стремились противопоставить методы сравнительного права методам

- 1) юридического позитивизма
- 2) социологической юриспруденции
- 3) естественно-правовых доктрин
- 4) психологических теорий права

2) Основная цель безоценочного сравнительно-правового исследования состоит в

- 1) выявлении более сбалансированного правового института
- 2) получении новых знаний о правовых институтах
- 3) получении прогноза развития правового института
- 4) составлении практических рекомендаций по реформированию правового института

3) К романо-германской правовой семье относятся правовые системы

- 1) Нидерландов, Греции, Израиля
- 2) Японии, Турции, Аргентины
- 3) Бельгии, Чехии, Австрии
- 4) Швеции, Франции, Новой Зеландии

4.2. Оценочные средства для промежуточной аттестации (вопросы для экзамена)

1. Наука сравнительного правоведения: предмет и методология
2. Российское право на правовой карте мира.
3. Зарубежные и отечественные школы сравнительного правоведения.
4. Особенности зарубежных (в т.ч. англоязычных) методологий сравнительно-правовых исследований.
5. Тенденции конвергенции и дивергенции современных правовых семей.
6. Проблема классификации национальных правовых систем.
7. Возникновение и развитие права Англии
8. Роль прецедента в правовой системе Англии
9. Роль английского права в формировании «общего права».
10. Особенности юридической техники в Англии.
11. Соотношение права Великобритании и права Европейского Союза.
12. Юридическое образование в Англии: истоки, развитие, своеобразие.
13. Избирательная система Великобритании.
14. Феномен деволюции в Великобритании. Статус Северной Ирландии и Шотландии.
15. Общая характеристика права США.
16. Американский федерализм.
17. Конгресс США. Избирательная система США. Партийная система США.
18. Институт президента в США. Процедура импичмента.
19. Верховный суд США и его основные решения (Мэрбери против Мэдисона, Миранда против штата Аризона, Миссисипи против Джонсона, судебные дела интернированных американцев японского происхождения и пр.)
20. Гражданское общество в США. Неправительственные (некоммерческие) организации (NGOs).
21. Юридическое образование в США и Великобритании: истоки, развитие, своеобразие.

22. Право Австралии, право Новой Зеландии.
23. Современные тенденции развития правовой семьи общего права
24. Возникновение и развитие романо-германской правовой семьи.
25. Основные черты романо-германской правовой семьи
26. Становление правовой системы Франции: от обычного к писаному праву
27. Гражданское право Франции: общая характеристика
28. Значение судебной практики в романо-германской правовой семье
29. Общая характеристика правовых систем Южной Европы (Италия, Испания, Португалия).
30. Современные тенденции развития романо-германской правовой семьи.
31. Роль канонического права в развитии романо-германской правовой семьи и правовой семьи общего права.
32. Роль доктрины в романо-германской и англо-американской правовых семьях
33. Правовая аргументация судебных решений во Франции, Германии и США
34. Соотношение федерального права Канады и правовой системы провинции Квебек
35. Правопорядки ЮАР и Израиля как «смешанные правовые системы»
36. Право Индии и «индусское право»
37. Конституция Индии 1950 г.
38. Индийский федерализм.
39. Конституционный механизм федерального вмешательства в дела субъектов федерации (президентское правление) и практика его применения в Индии и иных странах.
40. Общая характеристика правовых систем стран Дальнего Востока.
41. Общая характеристика права Японии
42. Общая характеристика права КНР
43. Соотношение «шариата» и «фикха».
44. Исламское право: понятие и источники.
45. Общие принципы фикха и их значение для исламского права.
46. Формы взаимодействия исламского и европейского права в современных правовых системах.
47. Роль сравнительного правоведения при проведении национальных правовых реформ.
48. Значение новые информационных технологий для сравнительного правоведения

V. Ресурсы

5.1. Основная литература

1. Леже Р. Великие правовые системы современности: сравнительно - правовой подход. М., 2011.
2. Мальцев Г.В. Культурные традиции права. М. 2013. (см. систему Znanius.com)

5.2. Дополнительная литература

1. Марченко М.Н. Источники права. М., 2017. (см. систему Znanius.com)
2. Романов А.К. Право и правовая система Великобритании. М.: Норма, 2014. (см. систему Znanius.com)
3. Цвайгерт К., Кетц Х. Введение в сравнительное правоведение в сфере частного права. В 2 тт. (любое издание).

5.3. Программное обеспечение

№№ п/п	Наименование	Условия доступа
1.	Microsoft Windows 7 Professional RUS Microsoft Windows 10 Microsoft Windows 8.1 Professional RUS Microsoft Windows XP	Из внутренней сети университета (договор)
2.	Microsoft Office Professional Plus 2010	Из внутренней сети университета (договор)

5.4. Профессиональные базы данных, информационные справочные системы, интернет-ресурсы (электронные образовательные ресурсы)

№№ п/п	Наименование	Условия доступа
<i>Профессиональные базы данных, информационно-справочные системы</i>		
1.	Консультант Плюс	Из внутренней сети университета (договор)
2.	Электронно-библиотечная система Юрайт	URL: https://biblio-online.ru/
3.	Электронно-библиотечная система Знаниум.ком	URL: http://znanium.com/
<i>Интернет-ресурсы (электронные образовательные ресурсы)</i>		
1.	Открытое образование	URL: https://openedu.ru/

5.5. Материально-техническое обеспечение дисциплины

Учебные аудитории для лекционных занятий по дисциплине обеспечивают использование и демонстрацию тематических иллюстраций, соответствующих программе дисциплины, в составе:

- ПЭВМ с доступом в Интернет (операционная система, офисные программы, антивирусные программы);
- мультимедийный проектор с дистанционным управлением.

Учебные аудитории для самостоятельных занятий по дисциплине оснащены оборудованием с возможностью подключения к сети Интернет и доступом к электронной информационно-образовательной среде НИУ ВШЭ.