

Англосаксонская правовая семья

Понятие и общая характеристика англосаксонской правовой семьи

- Англосаксонская (англо-американская) правовая семья является одной из распространенных правовых семей современности.
- В настоящее время под воздействием правовых норм, доктрин семьи общего права находится почти треть населения земного шара.
- В течение длительного времени общее право действует на территории Англии, США, Канады, Австралии, Новой Зеландии, Индии и целого ряда других государств. Рост англосаксонской правовой семьи продолжался все последние столетия, чему в немалой степени способствовала мировая экспансия Британской империи.

- Английское право ограничивается Англией и Уэльсом. Шотландия, Северная Ирландия, острова Ла-Манша и остров Мэн не подчиняются английскому праву. При этом английское право является исторической основой развития англосаксонской правовой семьи.
- Помимо термина «английское право», также используют категорию «англосаксонское право». Однако его употребление представляется неточным с позиции истории государства и права. Поскольку, этот термин применим только к определенному периоду эволюции английского государства и права.
- Иногда для характеристики англосаксонской правовой семьи используют понятие «общее право». Однако его употребление также неоднозначно. В узком смысле общее право это право английских королевских судов, а в широком смысле это право всей рассматриваемой правовой семьи .

- В англо-американской правовой семье следует различать две группы: английское право и право США.
- В группу английского права входит Англия, Канада (кроме Квебека), Австралия, Новая Зеландия, право бывших колоний Британской империи

История развития англосаксонской правовой семьи

- Первый период:
- период формирования предпосылок возникновения общего права - до 1066 г. Данный этап собственно и называется англосаксонским, и характеризует его наличие огромного числа обычаев варварских племен германского происхождения (саксов, англов, ют, датчан). Общее для всех право отсутствовало. Право в данную эпоху носило преимущественно неписанный и неупорядоченный характер.
- В этот период не прослеживается сколь либо значимое римское влияние, хотя римские легионы находились на территории Британии продолжительное время.

- После принятия христианства законы составлялись также как и в континентальной Европе, с той лишь разницей, что писались не на латыни, а на англосаксонском языке.
- В современном понимании они регулировали очень небольшой круг общественных отношений. Например, Законы Этельберта, составленные около 600 г. включают всего 90 коротких фраз. Законы датского короля Канута, составленные четырьмя веками позже уже более разработаны. Однако до норманнского завоевания общего права для всей Англии не было .

Второй период: 1066 - 1485 гг.

(прихода к власти Тюдоров).

- Вильгельм Завоеватель, претендуя на господство не столько в силу завоевания, сколько в силу наследственного права, придавал значение сохранению после 1066 г. англосаксонского права. При этом норманнское завоевание принесло сильную централизованную власть, богатую опытом административного управления, испытанного в герцогстве Нормандия .
- Появление общего права было подчинено определенной логике. Иностранная оккупация Англии, господство норманнских феодалов в презираемой ими и чуждой для них стране, где французский язык несколько столетий оставался придворным, а латинский церковным языком - все это требовало создания сильного централизованного государства. Политика английского короля строилась таким образом, чтобы не допустить феодальной раздробленности.
- Большая часть конфискованной у английской знати земли вошла в состав королевского домена. Земельные участки распределялись между английскими и норманнскими феодалами разрозненными участками, что мешало объединению усилий феодалов в противостоянии королевской власти. При этом английский король был объявлен верховным собственником всей земли, что делало всех феодалов вассалами короля, обязанными ему, прежде всего, военной службой .

- Усилению королевской власти способствовало укрепление королевского правосудия.
- После норманнского завоевания споры передавались в самые различные суды. Король осуществлял «высший суд» и вмешивался в исключительных случаях.
- К XIII в. сложились автономные образования наделенные судебной компетенцией комиссии с постоянным местопребыванием в Вестминстере.
- Каждый из трех судов: Суд казначейства, Суд общегражданских исков и Суд королевской скамьи рассматривал только определенные дела, но вскоре разделение компетенции отпало, и каждый из трех королевских судов Вестминстера мог рассматривать все дела, подпадающие под королевскую юрисдикцию .

В конце Средних веков королевские суды стали ключевым органом правосудия

- Королевские суды были заинтересованы в увеличении количества рассматриваемых дел, учитывая их доходы за рассмотрение дел.
- К расширению судебных полномочий стремился и король

Процедура в королевских судах в Вестминстере варьировалась в зависимости от вида иска. В этих условиях главная роль отводилась процессу, в то время как в странах континентальной Европы юристы основное внимание уделяли нормам материального права.

- Именно в ходе своей эволюции английское право приобрело в большей степени **публичный характер.**

Английский судебный процесс - публичное право, а не частное.

- публичный аспект в английском праве проявлялся и специфической технике предписаний, по которым обращались с иском в королевский суд.
- С технической стороны подобное предписание являлось своеобразным приказом короля своим чиновникам предложить ответчику не нарушать прав и удовлетворить требование истца. Если ответчик отказывался повиноваться, то истец предъявлял ему иск, который рассматривался судом не столько потому, что ответчик возражал против требований истца, сколько в связи с его неповиновением приказу властей.
- Строгость процедур английского права и необходимость укладываться в их рамки являлись основными причинами, помешавшими рецепции римского права в Англии.
- Королевские суды создали общее право единое для всей страны.

Третий период развития общего права : 1485 - 1832 гг. – (год проведения судебной реформы в Англии).

- Этот период характеризуется существованием общего права и права справедливости и началом экспансии общего права за пределы страны .
- Если в Вестминстерских судах было невозможно рассмотреть спор, то тогда лицо могло обратиться к королю - источнику всех милостей и справедливости. Средневековое мышление допускало обращение к монарху как явление вполне естественное.
- Эта процедура проходила через лорда-канцлера. Если он считал целесообразным, то передавал жалобу королю, и тот ставил ее на рассмотрение в своем Совете.

- Эти обращения носили вначале исключительный характер, но постепенно они превратились в обычный порядок обжалования решений королевских судов или даже в способ полностью или частично их обойти.
- После 1529 г. лорд-канцлер все чаще выступал в роли юриста и рассматривал жалобы как судья, применяя при этом процедуру заимствованную из канонического права и полностью отличающуюся от процедуры судов общего права.
- Принципы, применяемые лордом-канцлером, также были в значительной степени заимствованы из римского и канонического права. Этот был момент в истории правовой системы Англии, когда она чуть было не попала в семью правовых систем Европейского континента

- Постепенно назревал конфликт между судами общего права и судом лорда-канцлера. Столкновение произошло в 1616 г. король Яков I высказался в пользу канцлерского суда. Были сформулированы следующие правила:
- • юрисдикция лорда-канцлера продолжает существовать, но она не должна расширяться за счет судов общего права;
- • канцлерский суд будет осуществлять юрисдикцию в соответствии с прецедентами права справедливости, сняв тем самым упрек в произвольном решении дел;
- • король не должен больше использовать свою судебную власть для создания новых судов, независимых от судов общего права

- Право справедливости, создаваемое судом лорд-канцлера, оказало важное влияние на развитие всего английского права.
- Судебная реформа 1873 - 1875 гг. и 1880 г. упразднила сложившееся разделение судов Англии на суды общего права и права справедливости. Новая структура высших судов предусматривала использование процессуальных норм и той и другой из английских «ветвей» прецедентного права.
- Помимо развития общего права и права справедливости в данный период во второй половине XVIII в. произошло поглощение торгового права общим правом.
- До этого времени торговое право рассматривалось как международное по своей природе право, действие которого распространялось только на купцов. Однако особая торговая юрисдикция прежних времен утратила с годами свой автономный характер. По этому торговое право было интегрировано общим правом, институт торгового права перестали быть привилегией класса коммерсантов.

Четвертый период с 1832 г и до настоящего времени

- Для него характерны активные судебные и правовые реформы
- В результате которых юристы перенесли акцент с процессуального на материальное право.
- Большая работа была проведена по освобождению законодательства от архаичных, давно не действующих актов.
- В результате судебной реформы суды были уравнены в своих правах и получили возможность применять как нормы общего права, так и нормы права справедливости. При этом английское право не лишилось своих традиционных черт. Английское право по-прежнему развивалось с помощью судебной практики.
- Усилилась роль парламента и государственной администрации. Повысилась роль статутного права в настоящее время английская правовая система сближается с правовыми системами континентальной Европы, что особенно заметно после вступления Великобритании в Европейское сообщество.

- В конце XX в. были проведены конституционные реформы, имевшие своей целью передачу полномочий парламентам Шотландии и Северной Ирландии, создание Национального собрания в Уэльсе и инкорпорацию Европейской конвенции о защите прав человека и основные свобод в английское право принятием Акта о правах человека 1998 г.
- В данный период многие бывшие колонии Великобритании стали самостоятельными государствами. Англосаксонская правовая семья стала охватывать большое количество стран.

Особенности английского (англосаксонского, общего) права

- Английское право в отличие от романо-германского права развивалось не учеными-юристами, не доктринально, а юристами-практиками. Результатом подобного развития явилась качественно иная структура английского права. Оно может показаться неупорядоченным, хаотичным.
- Для английского права не характерна строгая отраслевая классификация, хотя базовые отрасли здесь получили свое развитие. Более весомы правовые институты. Наиболее развит юридический процесс, на основе которого и развиваются материальные отрасли права.

- Отсутствие резко выраженного деления на отрасли права связано с двумя факторами. В частности, все суды имеют общую юрисдикцию, то есть могут разбирать разные категории дел: публично-правовые и частноправовые. Подобная унифицированная юрисдикция не способствует отраслевой дифференциации.
- В Англии нет отраслевых кодексов европейского типа, английскому юристу право представляется однородным. Английская доктрина не знает дискуссии о структурных делениях права. Здесь право не делится на публичное и частное.
- Фактически английское право приобрело тройную структуру: общее право - основной источник, право справедливости - дополнение и статутное право - писаное право парламентского происхождения.

Английское право не связано в значительной степени с римским частным правом.

- римское право преимущественно носило частный характер и не могло быть использовано Вестминстерскими судами, решавшими в пределах своей юрисдикции не частные, а публично-правовые споры;
- - существование на пути решения вопросов, касающихся норм институтов, доктрин и принципов римского права в Англии, препятствий в виде несовместимых с римским правом местных традиций и обычаев.
- - особенности эволюционного развития Англии и ее правовой системы, не вызывающие необходимости выхода за рамки общего права .

- Нормы общего права, рождались при рассмотрении судами конкретных дел, поэтому они менее абстрактны и рассчитаны на разрешение конкретных споров, а не установление общих правил поведения на будущее. В силу этого для английского права не характерна кодификация.
- Ведущим источником права является судебный прецедент. Нормы права создаются судами при вынесении решений по конкретным делам. При этом нельзя ставить знак равенства между судебным прецедентом и судебной практикой. Последняя, представляет собой суммарный результат рассмотрения конкретных дел. Судебный прецедент создается судебным решением высшей судебной инстанции.
- В последнее время законодательство начинает занимать все более важное место в системе источников права англосаксонской правовой семьи. Эта тенденция не снижает роли судебного прецедента. По-прежнему есть правило, согласно которому норма закона приобретает реальный смысл после ее применения в суде.

- Современное правовое регулирование процесса рассмотрения дел в судах, несмотря на закрепление на уровне закона, разрабатывалось судьями.
- В Англии законы об отправлений правосудия разрабатываются специально созданными для этого комитетами, в которые наряду с другими субъектами входят и судьи. Эти правила утверждаются лордом-канцлером и вступают в силу, если их проекты не встречают возражений парламента.
- В США - Верховный суд США уполномочен предписывать федеральным судам правила о судопроизводстве, обязательные для районных и апелляционных судов. Эти акты вступают в силу, если после их одобрения Верховным судом США не последует возражения конгресса

- Научные исследования строятся на подробном анализе существующих прецедентов, что практически делает их комментариями к судебной практике, которыми руководствуются и судьи.
- Многие научные работы цитируются в судах, несмотря на давность их написания. При этом большое количество книг пишется судьями.
- Для стран англосаксонской правовой семьи не характерна кодификация. В США есть кодексы, но они представляют собой результат консолидации права. Это отличает их от европейских кодексов .

- Отсутствие кодексов не означает отсутствие систематизации в целом. Со второй половины XIX в. в Великобритании издаются «Судебные отчеты», где публикуются решения высших судебных инстанций, выступающие в качестве судебных прецедентов при рассмотрении аналогичных дел. Что касается систематизации законодательства, то в Англии это преимущественно консолидация.
- Важной особенностью общего права является довольно высокий уровень независимости судебной власти, ее реальная, разносторонне гарантированная самостоятельность как в вопросах своей внутренней жизни, так и отправления правосудия .

- В Англии сохраняет значение старинный обычай, отличающийся многовековой стабильностью и всеобщим признанием. В отсутствие писаной Конституции действуют как конституционные обычаи атрибуты монархического государства, министры рассматриваются как слуги короле, вы (короля), пожалования и пенсии даются от имени короны.

Источники права в англосаксонской правовой семье

- Первый источник английского права, который следует охарактеризовать, это судебный прецедент.
- Он создается высшими судебными инстанциями.

Система высших судов Англии

- Высшее правосудие осуществляет Верховный суд Англии, в который входят Высокий суд, Суд короны, Апелляционный суд. Их структура и юрисдикция регулируются актом о Верховном суде 1981 г.
- В Высоком суде существует три отделения: отделение Королевской скамьи, канцлерское отделение, отделение семейных дел. Распределение дел между отделениями связано с практическими соображениями, в целом каждое отделение может рассматривать любое дело, входящее в компетенцию Высокого суда.

- Суд короны - новое образование, созданное Актами о суде 1971 г., рассматривает уголовные дела.
- Апелляционный суд - вторая инстанция в рамках Верховного суда. В этом суде есть коллегия, рассматривающая уголовные дела, и коллегия, рассматривающая гражданские дела

- Апелляционным комитете Палаты лордов могут быть обжалованы решения Апелляционного суда.
- При этом Палата лордов - это высшая судебная инстанция не только Англии, но и для всего Соединенного королевства. Судьи Палаты лордов как таковые или совместно с судьями заморских территорий образуют Судебный комитет Тайного совета. Здесь рассматриваются жалобы на решения верховных судов британских заморских территорий или государств - членов Содружества.
- Решения Судебного комитета, основанные на общем праве, обладают тем же авторитетом, что и решения Палаты лордов. И те и другие решения публикуются в одних и тех же сборниках .

- В странах, входящих в англосаксонскую правовую семью, также выделяются высшие судебные инстанции. В Канаде - это Верховный суд Канады и Федеральный суд Канады, заменивший в 1971 г. Суд Казначейства.
- В США - это Верховный суд США, а на уровне штатов - это верховные суды штатов .

Правила применения прецедента

- 1) решения, вынесенные Палатой лордов, составляют обязательные прецеденты для всех судов, за исключением ее самой;
- 2) решения, принятые Апелляционным судом, обязательны для всех нижестоящих судов и (кроме уголовного права) для самого этого суда;
- 3) решения, принятые Высоким судом, обязательны для низших судов и имеют важное значение и обычно используются как руководство различными отделениями Высокого суда и Судом короны, не будучи для них строго обязательными

- До 1966 г. Палата лордов тоже была связана своими прецедентами. После 1966 г. Палата лордов на будущее отказалась от этого правила в случаях, когда особые соображения требуют использовать это нововведение в интересах правосудия.
- В дальнейшем Палата лордов осторожно использовала это правило. Она отрицательно отнеслась к тому что Апелляционный суд отказался следовать одному из своих решений.
- Не является строго обязательным соблюдение правил применения прецедента и для Судебного комитета Тайного совета .
- обязывающая сила прецедента основана на доктрине *stare decisis* (стоять на решенном). Судебный прецедент содержит держит две части: *ratio decidendi* и *obiter dictum*. Первая излагает нормы права, во второй содержится дополнительная информация, в том числе уточняющие аргументы и рассуждения .

Второй источник английского права: законодательство.

- В зависимости от юридической силы законы подразделяются на конституционные и обычные, или текущие. К первым относятся конституции или (если нет писаной конституции) конституционные акты. В Англии это: акт о Парламенте 1911 г., акт о министрах короны 1975 г.
- В Канаде: Конституционный акт 1982г.
- Конституционные законы занимают более высокое место в иерархии.
- В Великобритании в силу отсутствия писаной конституции закон сложно признать неконституционными. Поэтому, чтобы избежать противоречия, в английской правовой системе действует презумпция приоритета более позднего закона над более ранним.

- В Англии и ряде стран общего права законы делятся на публичные частные. Если публичные законы содержат в себе правила общего характера, то частные законы касаются вполне определенного круга лиц и одержат строго определенные установления.
- В зависимости от способов систематизации выделяются кодифицированные и консолидированные акты.
- По временному признаку в Англии выделяются законы, рассчитанные на определенный период времени. Их может продлевать парламент, причем не один раз.

В Англии закон второстепенный источник права.

- Созданные парламентом должны в точности применяться судьями. Вместе с тем они вносят некоторые исключения в общее право и должны трактоваться ограничительно.
- Наконец, стоит учесть, что судьи применяют закон. Но норма, которую он содержит, принимается окончательно и инкорпорируется полностью в английское право лишь после того, как она будет неоднократно применена и истолкована судами в той форме и степени, какую установят суды .

Делегированное законодательство 3 источник права

- Под ним понимается система законодательных актов, принятая различными государственными органами на основе полномочий, переданных им парламентом или другими представительными органами.
- особенности делегированного законодательства как источника права в англосаксонской правовой семье:
- Во-первых, делегированное законодательство издается не высшими законодательными, но всегда полномочия на такое издание исходят именно от них. В Англии такая возможность обосновывается доктриной верховенства парламента.
- Во-вторых, полномочия по приятию делегированных актов могут передаваться правительству и иным «субординированным» органам. Происходит это следующими путями. Например, может быть издан специальный закон, наделяющий правительство правом издавать те или иные акты.

- Также может быть принят рамочный закон (в общих фразах), который должен обрасти соответствующими правительственными актами.
- Кроме того, полномочия на издание делегированных актов могут передаваться непосредственно «министрам короны».
- В-третьих, делегированное законодательство зачастую имеет строго функциональный характер.
- В-четвертых, акты, изданные в порядке делегирования законодательства, подлежат обязательному контролю.

Третий источник : правовой обычай

- Исторически обычное право предшествовало общему праву. При этом английское право не является обычным правом. В настоящее время обычай имеет ограниченное значение в английском праве.
- Обычай можно считать обязательным лишь в том случае, если он имеет характер старинного обычая. Действующий до сих пор закон 1265 г. уточнил это условие, установив, что старинными считаются обычаи, существовавшие в 1189 г. Доказательств такой древности обычая в настоящее время не требуется, но обычай не будет считаться юридически обязательным, если будет доказано, что он не мог существовать в 1189 г.
- Требование, чтобы обычай был старинным, касается местных обычаев, на торговые обычаи оно не распространяется. В этой области главным образом и действуют после поглощения торгового права общим правом юридически обязательные обычаи.

- Действующие правовые обычаи Англии можно сгруппировать в три группы:
- 1) местные обычаи;
- 2) обычаи торгового оборота;
- 3) конституционные обычаи .

Четвертый источник: правовая доктрина

- Доктрину можно рассматривать как научную и философскую теорию, систему идей, взглядов. В странах общего права, особенно в Англии, где право изначально создавалось судьями практиками, роль правовой доктрины как источника права недооценивалась, что однако не означает ее полного отсутствия.
- В развитии доктрины сыграли свою роль известные юристы Кок, Брэктон, Глэнвидл и др. Хотя римское право не оказало почти никакого влияния на развитие правовой системы права Англии, считается, что в этом случае мы имеем дело с одним из немногих его проявлений. При этом если раньше успехом пользовались отдельные сочинения юристов, то, начиная с конца XIX — начала XX вв. все большее значение приобретают цельные систематизированные доктрины .

Пятым источником права является разум

- Разум как источник права определяется в фактическом, сугубо эмпирическом плане.
- его рассматривают как средство восполнения пробелов в статутном праве.
- как повседневную жизнь судейского права.
- понимается в виде принятия разумного судейского решения в тех случаях, когда имеются пробелы в механизме правового регулирования.
- Это далеко не произвольный процесс. Здесь играют роль доктрины, попутно сказанное (*obiter dictum*) и т.д.