

Семья общего права: системное разнообразие

Ассистент кафедры
теории и истории
государства и права
Н.А. Раханова



Факторы, оказавшие влияние на системное разнообразие семьи общего права

- Привнесение в колониальные правовые системы лишь **общей модели** английского права: английское общее право подлежало применению в той мере, в какой его нормы соответствовали условиям колоний => **свобода действий в создании национальных прецедентов** (в пределах правила не пренебрегать судебной практикой, как основой нормотворчества, и руководствоваться идеей справедливости при вынесении любого судебного решения).

Факторы, оказавшие влияние на системное разнообразие семьи общего права

- Принятие английским парламентом **законов, обязательных для исполнения** либо в силу прямого указания об этом в законе, либо в общем порядке (по принципу подчиненности английскому протекторату) => **отсутствие полной правовой автономии, НО!** под воздействием судебной практики законы могли быть изменены до неузнаваемости.

Факторы, оказавшие влияние на системное разнообразие семьи общего права

- влияние развития правовой системы на зависимых территориях решений Тайного совета, юрисдикция которого распространялась на все части империи (был последней инстанцией при рассмотрении судебных дел).

Варианты развития правовых систем по модели английского права

Английское право действовало во всех британских владениях, хотя и с довольно значительными различиями:

1. Там, где не существовало разветвленной местной правовой системы, английское право становилось единственной действующей правовой системой (те колонии, которые входили в категорию переселенческих, т.е. территорий, занятых английскими поселенцами из метрополии и аннексированных британской короной: Канада, Австралия, Новая Зеландия, территории Карибского бассейна); принцип: английские поселенцы приносят с собой английское право как свое личное право.

Варианты развития правовых систем по модели английского права

2. Коронные колонии, т.е. территории, приобретенные путем завоевания или цессии и подчиненные британской короне:

2.1. если не имелось правовой системы, применялось исключительно английское право;

2.2. в тех коронных колониях, которые до этого были заселены местным населением и в которых уже имелась своя правовая система, продолжало действовать существовавшее до этого право, за исключением случаев его изменения Короной, НО! Короне здесь не принадлежала абсолютная власть. Английское право применялось также по отношению к англичанам, проживающим в коронных колониях.

Семья общего права: классификация

- правовая система Англии
- правовые системы США и штатов
- правовые системы Канады, Австралии и Новой Зеландии (ранее – британские доминионы; ограниченное экстерриториальное действие общего права и развитие автономных правовых систем);
- правовые системы иных стран Содружества наций.



Правовая система Соединенных Штатов Америки

Юридическая география

О юридической географии США, как национально-государственного образования, можно говорить лишь условно, поскольку «правовая система США» охватывается не вся территория данного государства: **право Луизианы** принадлежит исторически французской системе, а право **Пуэрто-Рико** тяготеет к романо-германской правовой семье.

Под вопросом остаются **Пенсильвания** и даже **Нью-Йорк**, где формирование прецедентов происходило на основе более или менее устоявшихся романо-германских взглядов на право (под воздействием голландских и шведских правовых систем).

Исторические условия формирования правовой системы США

- Появившиеся **колонии объявлялись независимыми** от английского влияния => формировавшееся региональное право ничем не обязано английскому, за исключением заимствования прецедентно-судейской модели нормотворчества.
- Англичане не были первыми из тех, кто начал осваивать американский материк => в ряде местностей уже к концу XVII века было сильным **романское влияние**, привнесенное шведами и голландцами.

Исторические условия формирования правовой системы США

- Заселение материка шло **неравномерно**, как и само создание права.
- Местное население, колонизированное англичанами, имело **низкую религиозно-общинную правовую культуру**.

Исторические условия формирования правовой системы США

- Развитие правовой системы США в целом стало следствием **объединения автономных систем права** различных колоний, а не широкая рецепция английского права => отсутствие монолитности, 50+1 формально автономная правовая система.
- Федеративное устройство США стало следствием появления системы **федерального общего права** (сформировано политических условий: война Севера и Юга, борьба за независимость и т.д.), изначально чуждого системе английского права.

Исторические условия формирования правовой системы США

- **Собственное право справедливости**, подлежащее ограниченному применению в следующих случаях ((а) неурегулированность ситуации нормами общего права; и (б) применение всех средств разрешения дела) и основанное на постулатах канонического церковного права.

Особенности источников права США

Структура системы источников не отличается от английской, **НО!**

1) федеративность территории сделала **прецедент более гибким** (в том числе и в вопросах конституционного толка): не обязателен для применения судами, если вступает в неразрешимое противоречие с прецедентами другого штата => **каждый штат имеет собственную систему прецедентов**, а федеративные суды не имеют возможности создавать нормы для разрешения возникающих коллизий;

Особенности источников права США

2) возрастающая роль закона, исходящего от публичной власти (**Свод законов США**, содержащий как публично-правовые, так и частно-правовые нормы, которые имеют прецедентное закрепление) + правительственное нормотворчество (исполнительные и административные приказы, декреты, меморандумы), которые не затрагивают прецедентной основы, но нередко уточняют судебные решения.

Особенности источников права США

3) склонность к **кодификации** (гражданские и гражданско-процессуальные, уголовные и уголовно-процессуальные кодексы, Единообразный торговый кодекс, основанные на общем праве),
НО! строго теоретически – это плод **консолидации**, а не кодификации: презюмируется, что законодатель хотел воспроизвести в кодексе прежние **нормы, созданные практикой**.

Особенности источников права США

4) **основанность на Конституции** (за всю историю США принято 146 конституций штатов, самая старая из которых – Конституция штата Массачусетс 1780 г., а самая новая – Конституция штата Джорджия 1982 г.; при этом ни одна из ныне действующих не имеет значительных черт сходства с федеральной) => сравнительно частое обращение американских судов к рассмотрению конституционных вопросов.

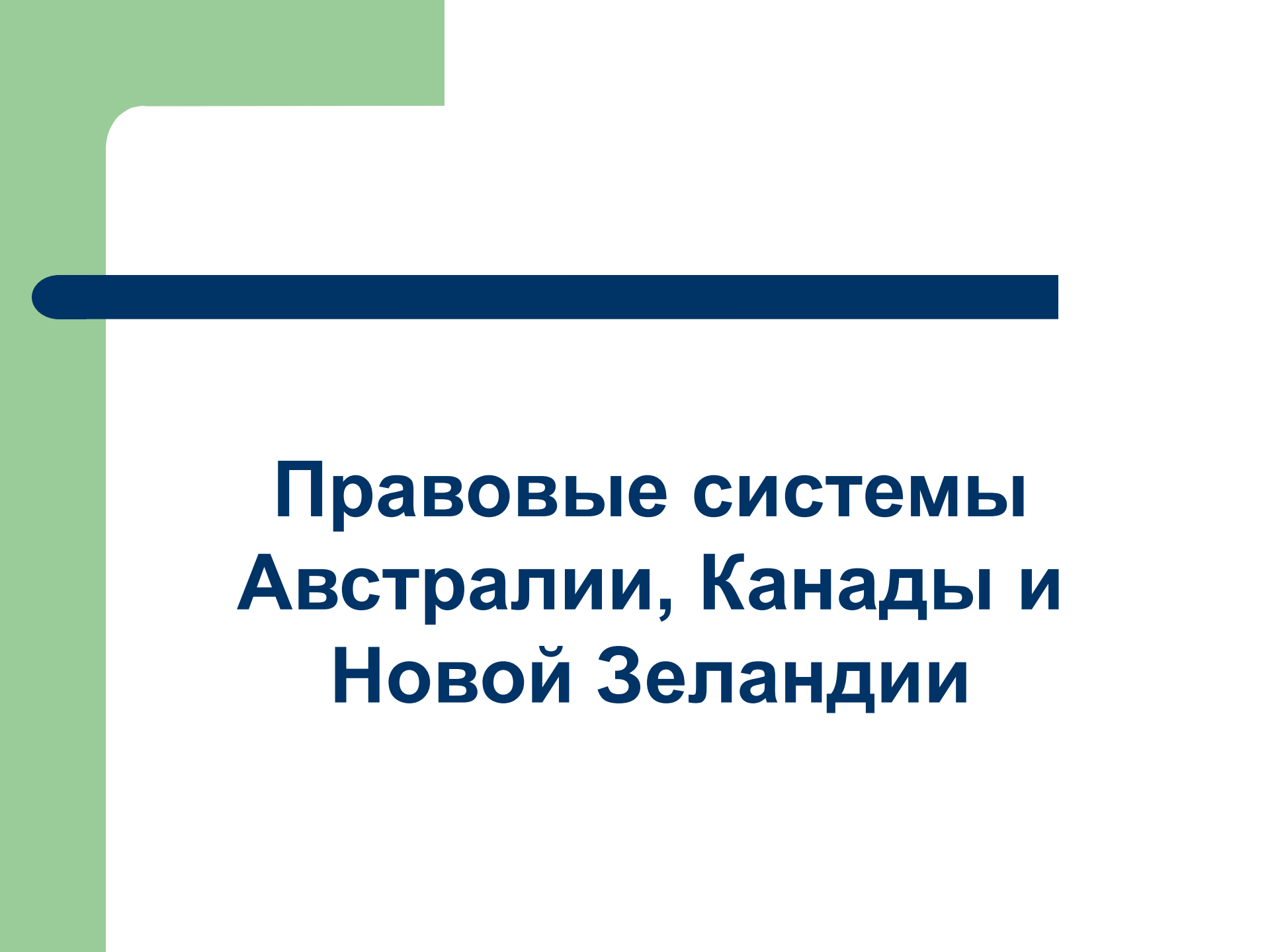
«Разум» в системе правовых источников США

В контексте: источник ≠ форма права

Право США создано исключительно на разуме судей.

Английские правовые традиции – общая методологическая помощь в формировании правовой системы, которой американский судья к тому же противился, **НО!**

Общая концепция: «разум – это прежде всего право», т. е. **приоритет разума перед простым нормотворчеством** => норма – конкретная правовая ситуация, опосредованная в судебном решении.



Правовые системы Австралии, Канады и Новой Зеландии

Особенности исторического развития правовых систем Австралии, Канады и Новой Зеландии

- Более **длительное влияние английского права** (в сравнении с США, относительно быстро завоевавшими независимость), которое имело прямое действие на территории этих стран.
- Не только заимствование принципа прецедента, но и **укоренение английского общего права** в национальных правовых системах.

Особенности исторического развития правовых систем Австралии, Канады и Новой Зеландии

- **Принцип «убедительного прецедента»:** судебное решение, утвержденное в одной судебной иерархии обязательным прецедентом, т.е. источником права, может показаться столь убедительным для суда другой судебной иерархии (в том числе другой страны), что суд может принять свое решение на его основе и иностранный прецедент, таким образом, станет источником права страны суда.

Особенности исторического развития правовых систем Австралии, Канады и Новой Зеландии

- Конкурирующее **влияние американского права** (особенно усилившееся после Первой мировой войны) на **Канаду** (обусловлено сходством ряда проблем: действие писаной Конституции в общем праве, взаимодействие права федерации и ее субъектов), Австралию и Новую Зеландию.

Особенности исторического развития правовых систем Австралии, Канады и Новой Зеландии

- Взаимодействие национальных правовых систем с **обычным правом коренного населения** (австралийских аборигенов, новозеландских маори, канадских индейцев) => проблема признания обычного права аборигенов.

Особенности исторического развития правовых систем Австралии, Канады и Новой Зеландии

- Особенность развития права **Канады и Австралии** осложняется федеративным устройством. Причем в Канаде в силу исторических причин в девяти провинциях действует общее право, а в **провинции Квебек** - романо-германское гражданское право и общее уголовное право.

Особенности источников права в правовых системах Австралии, Канады и Новой Зеландии

- Наличие конституций, в том числе в субъектах федераций + **принцип верховенства конституции.**

В **Австралии** (подобно США) действует одна из старейших конституций – Конституция 1900 г.

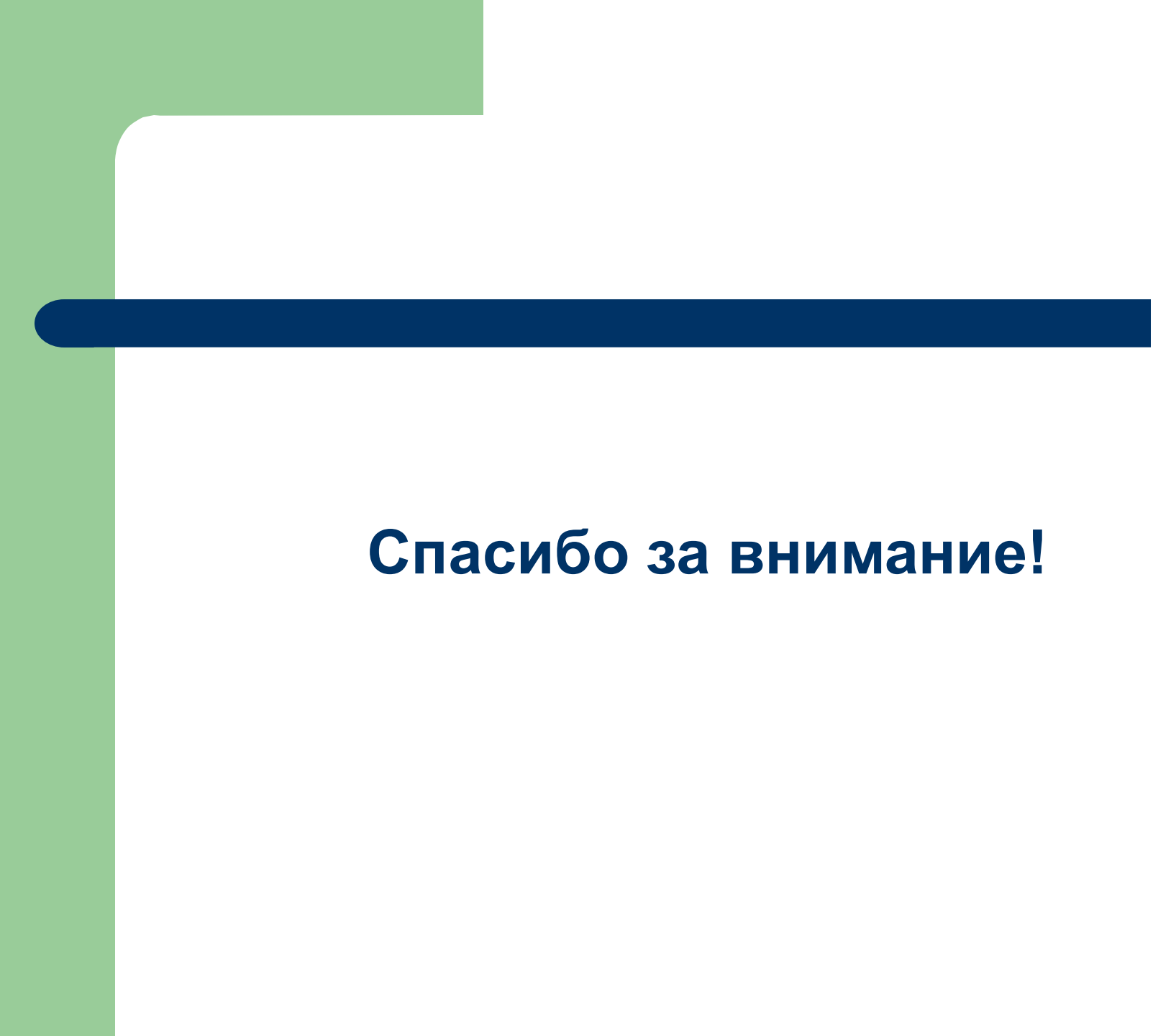
В **Новой Зеландии** (как и в Соединенном Королевстве), писаная конституция в принципе отсутствует, есть только ряд актов английского и новозеландского парламентов.

В **Канаде** Конституция представляет собой ряд законов, принятых в период с 1867 по 1982 г.

Особенность **Конституций Канады и Австралии** заключается в том, что, будучи разработаны национальными органами, они были окончательно приняты английским парламентом и содержатся в его актах.

Особенности источников права в правовых системах Австралии, Канады и Новой Зеландии

- **Кодификация** - соединение в едином акте норм прецедентного и статутного права, НО! реальное действие кодекса определяется прецедентным правом.



Спасибо за внимание!