

# Особенности зарождения общего права (common law) в Англии



ШТОДИНА ДАРЬЯ, 1 МЭП, 2 АК.ГР.

# История вопроса

---

Особенность права Англии-преемственность права и его развития, нет деления на до- и послереволюционное право.

Профессор ван Каенэгом пишет, что «...ни одно современное сочинение по английскому праву нельзя вполне понять, если в нем нет достаточно обширных экскурсов в историю». «Право Англии гораздо больше, чем любая другая правовая система, основанная на кодификации, является продуктом его исторического развития, так как любая кодификация-всегда удар топором по непрерывной связи времен».

## Этапы развития общего права-

- 1) формирование системы общего права (1066 г. битва при Гастингсе, Вильгельм Завоеватель)! Утверждение господства норманнов
- 2) Реформирование архаического общего права и переход к новому общему праву (14-середина 19 вв.)
- 3) Реформирование системы общего права (середина 19 в.-90-е годы 20 в.) !становление единой судебной системы, усиление роли Парламента
- 4) Современный этап (21 в.)-роль делегированного законодательства

# Английское право до и после норманнского завоевания

- до норманнского завоевания отсутствовала централизованная правовая система (после нашествия викингов на северо-востоке господствовало датское право, а на юго-западной части Англии-англосаксонские правовые обычаи).

- после норманнского завоевания- централизованная система правления+ судебная система, так появилось COMMON LAW с тем, чтобы сделать всех судей подотчетными только королю и больше никому., т.о. усилился процесс ЦЕНТРАЛИЗАЦИИ. Вильгельм Завоеватель приложил усилия к тому, чтобы сохранить обычаи англосаксов, но возродить право ему так и не удалось. Общее право зародилось в 12 в. В 13 в. Бароны отказались принимать в судах ссылки на судебные решения, принятые судами других стран.

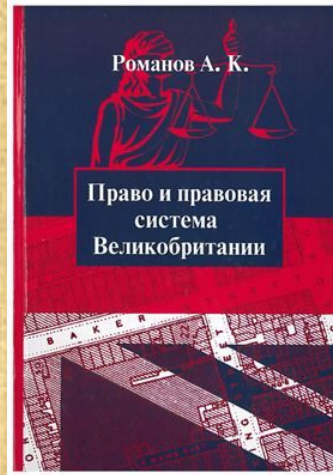
**Недостатками общего права принято считать следующее:**

- 1) чрезвычайная строгость
- 2) признание единственной санкции в гражданском праве-денежной компенсации, а в уголовном праве-смертной казни
- 3) отсутствие средств обеспечения явки свидетелей в суд
- 4) медлительность и дороговизна судебной процедуры
- 5) нарекания в адрес системы приказов суду( -демократизация)

**СЛЕДУЕТ ПОМНИТЬ, что система общего права не имеет аналогов!!!**



# Понятие общего права



**Романов А.К.** «Право и правовая система Великобритании»- право, созданное королевскими судьями в процессе прецедентного правотворчества. Оно не исходит от парламента, а потому законы не являются источниками общего права.

В 18 в. Английские юристы полагали, что «право не относится к тому, что может быть сотворено людьми. Право просто есть, и, следовательно, статуты, принимаемые парламентом,-не что иное, как поправки к уже существующему порядку вещей».

В самом примитивном виде мы можем охарактеризовать Common law как прецедентное право, создаваемое судьями.

# Реформы общего права

---

A view by Ashburner , that «common law and equity are two streams running alongside one another, but never mingling their waters».

Параллельно с общим правом начинает формироваться право справедливости (law of equity) – теперь право создается не судьями, а лордом-канцлером. (14-15 вв.).

Суды не обеспечивали защиту новых отношений, а именно, - контрактов, деликтов, преступлений. Выход был найден не сразу, так как судьи вынуждены были пойти на определенные компромиссы и прибегать к использованию канонического права как менее жесткого по сравнению с общим правом (не предусматривалась смертная казнь).

Историк английского права Генри Мэйн выделяет элементы общего права- «На мой взгляд, таких инструментов было три. Это юридические фикции, право справедливости и законы».



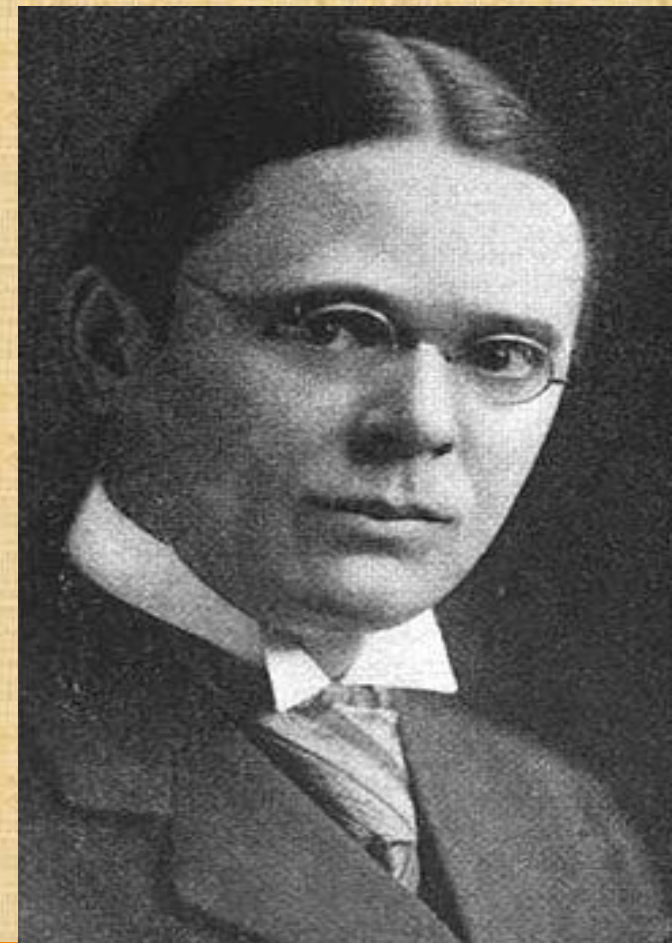
# Современный подход

**Общее право-это** совокупность норм и принципов, сформированных судьями, назначаемыми английской Коронай, противопоставляется прежде всего статутному праву, т.е. тому праву, которое формируется не судебной, а законодательной ветвью власти посредством принятия соответствующих статутов Парламентом.

Роско Паунд- «Общее право-это англо-американская правовая традиция. Это традиция судебного и юридического мышления. Скорее это особые приемы разрешения правовых проблем, чем фиксированная совокупность определенных правил и норм».

Область общего права-принципы и нормы, не провозглашенный Парламентом официально.--> это ближе к правовому обычаю, неписаному праву.

Общее право **не опирается на систему государственного принуждения, а на авторитет судьи.**



# Деклараторная теория общего права

---

-автор –английский юрист Блэкстон.

Судьи не творят право, а лишь декларируют или «открывают» его , т.к нормы права существуют независимо от судей.

Судья как «оракул права».

Решение суда всегда ретроспективно- относится к событию, которое имело место в прошлом. Суд лишь провозглашает право в том виде, в каком оно уже сложилось к моменту вынесения судебного решения, нет подхода к «праву каким оно должно быть», а к «праву, которое было до этого».

Пример – правовая норма о ковенанте (письменной форме контракта)



# Право справедливости

Возникает и развивается с 14 в.

Основа-идея естественной справедливости “equity”, однако сегодня право справедливости –это общее право, отдельная отрасль права (как рукотворное дополнение к общему праву, но не входит в общее право).

Короля просили разрешать дела «по справедливости», т.к суды нередко отказывали простым людям в иске с ссылкой на право.

Решения выносились лордом-канцлером (назначались королем из числа служителей церкви)., с 1529 г. –первый светский лорд-канцлер Томас Мор. Дела рассматривались в Суде канцлера (Канцлерском суде справедливости).

Право справедливости не самостоятельное право, оно лишь дополняет общее право, или «следует общему праву».



# Право справедливости (продолжение)

---

Преимущества law of equity –

- 1) гибкость
- 2) широкий набор санкций
- 3) свидетели могли быть доставлены в суд для дачи показаний
- 4) дешевая процедура судебного рассмотрения

Новые концепции права- ответственность за обман, институт траста, specific performance, injunction. (in personam)

С 1873 года судебные системы общего права и права справедливости были реформированы и объединены( можно подать иск в суд общего права+ справедливости).

Право справедливости направлено на « моральное разрешение дела», т.к. «кто обращается к справедливости, должен сам быть справедливым» или «право справедливости в первую очередь интересуют намерения, а не действия».

# Максимы права справедливости

Право справедливости не оставит любое неправильное поведение без ответственности (даже если ее нет по общему праву!!!)

Право справедливости и следует общему праву

К справедливости может обращаться лишь тот, у кого «совесть чиста»

Решения принимаются на основании усмотрения суда, а не на основании абстрактных норм общего права

Кто добивается справедливости, должен сам поступать справедливо

Равенство есть справедливость

# Соотношение общего права и права справедливости

Общее право применяется справедливо

(1615 г. дело графа Оксфордского)-приоритет у права справедливости!

Право справедливости-постороннее вмешательство в разрешение судебных споров

Право справедливости дополняет нормы общего права

Общее право формально по природе

Право справедливости обеспечивает большую свободу судебного усмотрения по сравнению с общим правом

# Выводы

Право развивалось по принципу- право там, где есть защита

Общее право -это основной источник, тогда как право справедливости-дополняющий и корректирующий источник права +статутное право

Все суды имеют общую юрисдикцию и рассматривают различные категории дел

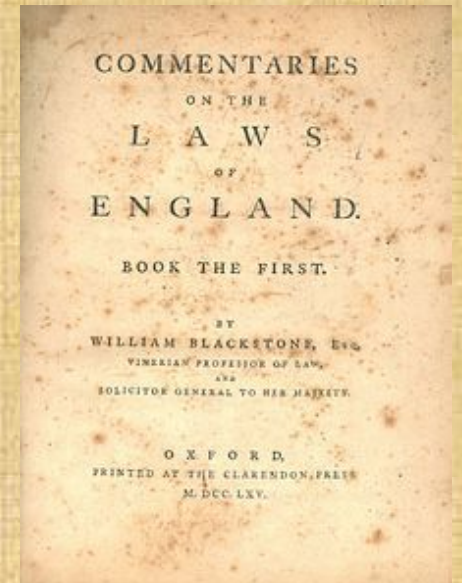
Право развивалось юристами-практиками

Нормы общего права не абстрактны, т.к. были рассчитаны на разрешение конкретных споров, а не на установление правил поведения на будущее

Нет кодификации, деления права на отрасли

Приоритет права процессуального, а не материального

Б.Дизраэли : «Прецедент увековечивает принцип».



# Список использованной литературы :

---

- 1) М.Н.Марченко «Сравнительное правоведение»,учебник.-2-е изд., перераб. и доп.-Москва : Проспект,2018.-784с.
- 2) Туманов В.А. О развитии сравнительного правоведения // Советское государство и право.1982.№11. С.41.
- 3) Романов А.К. Право и правовая система Великобритании:учебное пособие\ А.К. Романов .- М.: ФОРУМ,2014.-288с.
- 4) Романов А.К. Правовая система Англии: Уч.пособие.- 2-е изд., испр.- М.:Дело, 2002.-344 с.
- 5) А.Х Саидов Сравнительное правоведение