

ГРАЖДАНСКИЙ ПРОЦЕСС ПО ЭНДРЮСУ: СУДЕБНЫЙ ПРОЦЕСС И ОСНОВЫ, ЧАСТЬ 1(1)

Особенности правовой системы
Англии





План лекционного занятия

1. Особенности англосаксонской правовой семьи
2. Понятие и характерные особенности «общего права»
3. Понятие «права справедливости» и его отличие от «общего права»

1. ОСОБЕННОСТИ АНГЛОСАКСОНСКОЙ ПРАВОВОЙ СЕМЬИ

Англосаксонская правовая семья (англо-американская правовая система) – правовая семья, объединяющая правовые системы Великобритании и бывших британских колоний, в том числе стран Британского Содружества наций, и США, в основе которых лежит «общее право» Англии.

| № | Признаки англосаксонской правовой семьи |
|---|--|
| 1 | - доминирование прецедента |
| 2 | - преобладание процессуального права над материальным правом |
| 3 | - отсутствие четкого деления системы права на отрасли |
| 4 | - отсутствие выраженного разделения права на публичное и частное |
| 5 | - усложненность и казуистичность права |

| № | Источники английского права |
|---|--|
| 1 | Судебный прецедент |
| 2 | Законодательство (законы и подзаконные акты) |
| 3 | Вспомогательные источники права (доктрина и правовой обычай (признаются лишь обычаи, которые действовали до 1189 г.) |

Судебный прецедент (лат. «precedent» - предшествующий) - решение, вынесенное судом по конкретному делу, которое стало правилом, обязательным для всех судов при решении аналогичных дел.

Прецедент может быть отменен законом или вышестоящим судом.

В праве Англии - около 800 тыс. судебных прецедентов и каждый год их число увеличивается.

| № | Виды норм, содержащихся в судебном решении |
|---|---|
| 1 | «Ratio decidendi» - норма, заключенная в судебном решении, которую суд считает прямо (непосредственно) необходимой для своего решения. Признается источником права |
| 2 | «Obiter dictum» (попутно связанные) – все иные положения, содержащиеся в судебном решении, которые не относятся к категории «ratio decidendi». Судья не обязан следовать «dictum», хотя имеет на это право. |

«Stare decisis» – принцип обязательности судебных прецедентов. Единственное исключение из этого принципа сделано для Палаты лордов (с 2005 года – для Верховного суда, заменившего судебную функцию Палаты лордов). Это исключение применяется крайне редко.

| № | Недостатки прецедентов |
|---|---|
| 1 | Возникновение прецедентов, которые противоречат друг другу, из-за невозможности рассмотреть все относящиеся к ситуации прецеденты, при разрешении в суде какого-либо дела |
| 2 | Высокий уровень риска выпадения каких-то прецедентов из поля зрения адвокатов и судей, из-за дефицита времени |

Существует доктрина прецедента, которая упорядочивает все обязательные судебные решения путем создания иерархии системы прецедентов, степень обязательности которых зависит от места суда в судебной системе.



| № | Система прецедентов и степень их обязательности |
|---|---|
| 1 | - решения Верховного суда (до 2005 г. - Палаты лордов) являются обязательными прецедентами для всех судов и для самого Верховного суда |
| 2 | - решения Апелляционного суда являются обязательными для всех судов, кроме Верховного суда |
| 3 | - решения Высокого суда правосудия не являются строго обязательными, однако имеют большое значение в качестве руководства для различных отделений Высокого суда |

| № | Условия применения судебных прецедентов в праве Англии |
|---|---|
| 1 | - необходимость опубликования прецедента в надежном судебном сборнике («law reports»). Обычно публикуются решения Высокого, Апелляционного и Верховного судов Англии по наиболее важным делам, поскольку решения других судов обязательными прецедентами не считаются |
| 2 | - необходимость применения судом только обязательных прецедентов («binding precedent») в отличие от рекомендательных прецедентов («persuasive precedents»), который может быть проигнорирован. Обязательный прецедент основан на решающих аргументах судьи («ratio decidendi»), тогда как к рекомендательному прецеденту относятся его попутно высказанные аргументы («obiter dicta»). Прецедентами могут стать только суждения по вопросам права |
| 3 | - необходимость схожести основных (существенных) фактических обстоятельств дела и прецедента («material facts»). Сложность: разделить фактические обстоятельства дела на основные и второстепенные |
| 4 | - необходимость согласованности прецедента с предыдущими прецедентами. Так, если судья не учел ранее сложившийся прецедент, то прецедент не применяется в качестве небрежно вынесенного (основание «per incuriam») |
| 5 | - необходимость соответствия прецедента основополагающим принципам права (при несоответствии он не подлежит применению) |
| 6 | - максимальная конкретность прецедента |

| № | Состав законодательства Англии |
|---|--|
| 1 | Акты Парламента – Законы (статуты) (acts of parliament; statutes; primary legislation): имеют приоритет перед прецедентным правом. Источник права с XVII в. Возможна кодификация прецедентов путем принятия Законов (пример: Закон о продаже товаров 1979 года). С 1973 года все акты Парламента должны соответствовать Директивам и Регламентам ЕС |
| 2 | Делегированные Законами Парламента акты (делегированное законодательство) (delegated / secondary legislation): часто относятся к компетенции министра или территориального органа. Делегированными актами могут быть правила судопроизводства и профессиональные регламенты (пример: ПГС 1998 года). Особыми делегированными актами являются королевские указы («orders in council»), проект которого вносится Правительством через Тайный совет, обходя таким образом слушания в Парламенте |

Сегодня, 90% дел, рассматриваемых в Апелляционном суде и Верховном суде, решаются на основании статутного права, а не прецедентного.

Соотношение прецедента и закона

Согласно правовой доктрине Англии статуты начинают действовать только после реального применения на практике, что превращает их в «прецеденты толкования», которые основаны исключительно на законе.

Сегодня прецедентное право развивается в основном через прецеденты толкования, а не через «чистые» прецеденты».

2. ПОНЯТИЕ И ХАРАКТЕРНЫЕ ОСОБЕННОСТИ «ОБЩЕГО ПРАВА»



По словам британского судьи Миллиша: «Все нормы права справедливости и девять десятых норм общего права в действительности были созданы судьями» (Цит. по: Кросс Р. Прецедент в английском праве. – М., 1985. – С.46).

По признанию профессора Гудхарта: «Английский судья – раб прошлого и деспот будущего, он связан решениями своих предшественников и связывает поколения судей, которые будут следовать за ним» (Цит. по: Саидов А.Х. Сравнительной правоведение. – М., 2000. – С.242).

Прецедентное право

1. Общее право (common law)
2. Право справедливости (law of equity)

Общее право (common law) - единая система прецедентов.

Общее право наряду с правом справедливости (англ. - law of equity) является одной из составных частей прецедентного права. Имеет главенствующее значение в странах англо-американской правовой системы.

Общее право сложилось в XIII—XIV веках на основе местных обычаев и практики королевских судов.

Один из основных источников права в системе общего права - судебный прецедент.

| № | Ключевые параметры действия системы общего права |
|---|---|
| 1 | Общее право создается и определяется самими судьями в решениях по конкретным делам |
| 2 | Решение принимается по конкретному делу и это решение в дальнейшем будет применяться к другим подобным делам |
| 3 | При отсутствии четких определений закона, судьи имеют полномочия и обязанность творить право, создав прецедент, совокупность которых называется «общим правом» |
| 4 | Если аналогичный спор был решен в прошлом, суд обязан следовать всем аргументациям, использованным в предыдущих решениях (принцип обязывающей силы прецедентов – «stare decisis») |
| 5 | Если суд установит, что суть рассматриваемого дела в корне отличается от всех предыдущих случаев, он решает дело как рассматриваемое впервые, после чего новое решение становится прецедентом |

Это упрощенная, схематичная картина действия общего права. Конечно, на практике общеправовая система является намного более сложной.

Решения суда являются обязательными только в конкретной юрисдикции (например, Англия и Уэльс составляют одну юрисдикцию, Шотландия – другую, Северная Ирландия - третью), и даже в рамках той или иной юрисдикции некоторые суды имеют больше власти, чем другие.

Однако принцип обязывающей силы прецедентов – «stare decisis» - лежит в основе всех систем «общего права».

Переход термина «общее право» из римско-канонического права XII—XIII веков в право Англии

«Общее право» (лат. «jus commune») - та часть римско-канонического права XII—XIII веков, которая применялась во всем христианском мире, в отличие от местных обычаев (лат. «lex terrae»)



Право, применявшееся в системе королевских судов, являвшихся общей для всей Англии XII—XIII веков и существовавших наряду с местными (графскими) судами

Характерные особенности «общего права»

| № | Виды норм английского права |
|---|-----------------------------|
|---|-----------------------------|

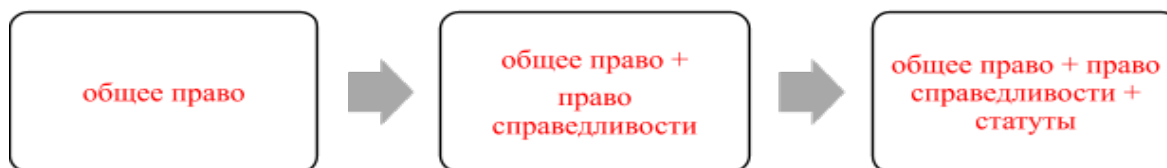


| | |
|---|--|
| 1 | Нормы, вытекающие из «общего права», которые не получили отражения в конкретном законе <ul style="list-style-type: none">• до XX века: большая часть уголовного и процессуального права не была закреплена в статутах• сегодня: большая часть гражданского и деликтного права регламентируется только в судебных решениях и не урегулирована статутами (законами) |
| 2 | Нормы, закрепленные в статутах и постановлениях исполнительной власти |

| Отличия англосаксонского общего права от континентальных правовых систем | |
|---|--|
| Общее право | Континентальные правовые системы |
| Не кодифицировано | Кодифицировано |
| Первостепенное значение придается судебным решениям, которые считаются главным источником права наравне с законодательным актом | Приоритет законов и второстепенное значение судебных решений (например, кодекс Наполеона прямо запрещает судье создавать судебный прецедент) |

3. ПОНЯТИЕ «ПРАВА СПРАВЕДЛИВОСТИ» И ЕГО ОТЛИЧИЕ ОТ «ОБЩЕГО ПРАВА»

История развития английского права (процесс)



- Актуальность изучения особенностей возникновения и формирования правовой системы Англии**
- 1. Оказало влияние на правовое устройство многих стран (бывшие колонии и доминионы - США, Канада, Австралия, Индия и др.)
 - 2. Право Англии (в частности, «право справедливости») оказало влияние и на право Казахстана (например, возникновении института траста или доверительной собственности)

«Право справедливости» - система правовых принципов, действующих в рамках «общего права» и дополняющих в необходимых случаях их чрезмерно строгие правила в случаях, когда требование их исполнения могло бы быть слишком жёстким.

Происхождение права справедливости



Право справедливости сложилось в Англии примерно в XIV в.

- Из-за строгого формализма «общего права» простые люди не имели возможности подать иск в королевские суды, что заставляло многих обращаться к королю напрямую, прося его о справедливости. Среди них были и те, кто не был согласен с вынесенными судами решениями

Жалобы от имени короля рассматривал Лорд-канцлер

- Из-за постоянного роста количества жалоб при Лорде-канцлере был создан специальный орган, который позднее получил название «Канцлерский суд» (или «Суд справедливости», т.к. при вынесении решения он руководствовался только принципами справедливости), в котором был определен свой собственный порядок рассмотрения дел



В практике деятельности Канцлерского суда (Суда справедливости) возникли прецеденты, т.е. нормы, основанные на вполне конкретных случаях, которые впоследствии сформировали систему «права справедливости».

Причина возложения судебных функций короля на Лорда-Канцлера: являясь духовным лицом, Лорд-Канцлер не был связан требованиями общего права и при вынесении решений руководствовался своим представлением о справедливости.

Становление и развитие «права справедливости»

Становление «права справедливости»

До 1474 года - становление «права справедливости», когда Суд Канцлера действовал от имени короля

1474 год - дата возникновения «права справедливости», когда Суд Канцлера начал действовать от своего имени

1529 - 1827 годы – период формирования практически всех норм «права справедливости»

Развитие «права справедливости»

| | |
|--------------------|---|
| Середина XVII века | – начало разрешения дел на основании прецедентов, а не «по личной совести и убеждению» Канцлера |
| Конец XVII века | – окончательное формирование системы «права справедливости» |

Источник формирования «права справедливости» - Суд Канцлера.

Соотношение «общего права» и «права справедливости»



1. «Право справедливости» - это либеральная интерпретация «общего права», так как оно являлось результатом «переработки норм английского права с учетом уже сложившегося опыта правовых систем континентальной Европы»

- отношение между общим правом и правом справедливости следует рассматривать как отношение между кодексом и дополнением к нему
- «право справедливости» следует рассматривать как средство дополнения уже

2. «Право справедливости» является самостоятельной системой права (И.В. Стрижаков)

- существует ряд особенностей, которые характеризуют «право справедливости» не только как дополнение, но и как средство расширенного и уникального регулирования общественных отношений
- на представления о справедливости Лорд-Канцлера, как духовного лица, влияло каноническое (церковное) право, что подтверждается заимствованием «правом справедливости» ряда положений, свойственных каноническому праву.

О принципах «права справедливости»

Насчитывается несколько десятков принципов «права справедливости»

| № | Главные различия между «правом справедливости» и «общим правом» |
|---|---|
| 1 | Тип судебного процесса |
| 2 | Характер процессуальных средств защиты |

Некоторые процессуальные отличия Суда общего права от Суда Канцлера:

| Суд «общего права» | Суд Канцлера |
|--|--|
| 1) ответчик обязан отвечать только на вопросы, о которых он был заранее уведомлен | 1) ответчик должен отвечать на все вопросы, которые будут ему заданы |
| 2) основное доказательство - письменные документы | 2) устные показания - доказательство, равное по силе письменным документам |
| 3) отсутствие права у суда требовать представления необходимых документов от той стороны, у которой они находились | 3) право Канцлера потребовать представления необходимых документов от той стороны, у которой они находились |
| 4) конкретно определенный перечень санкций | 4) более широкий круг санкций, назначаемых по усмотрению суда. Например, впервые были введены такие виды санкций, как: - судебные запреты; исполнение в «натуре» («общее право» предусматривало лишь денежную компенсацию за неисполнение договора); - аннулирование; - ректификация (устранение ошибки, т.е. распоряжение суда внести соответствующие поправки в контракт, чтобы его текст правильно отражал действительные намерения сторон. Институт ректификации применяется в отношении не только контрактов, но и страховых полисов, договоров жилищного найма, инструментов траста, иных актов распоряжения имуществом) |



| | |
|---|--|
| 5) Суд «общего права» не мог пересматривать решений Суда Канцлера | 5) Канцлерский суд хотя и не мог прямо отменить решение, вынесенное судом «общего права», однако мог вынести такое решение, которое значительно изменяло или сделало бы невозможным действие решения принятого ранее Судом «общего права». Такое решение, формально не являясь юридическим в полной степени, тем не менее соответствовало требованиям справедливости |
|---|--|

Вывод: «право справедливости» предоставляло защиту более широкого круга прав, а также большее разнообразие средств их защиты.

Исторический конфликт компетенции судов «общего права» и права справедливости

Жалобы Палаты Общин Англии на работу Суда Канцлера (XIV в.)

- запретить Суду Канцлера нарушать положения общего права
- не отменять в Суде Канцлера решений судов общего права в обход надлежащей процедуры
- обжалуемые судебные постановления не должны принуждать стороны обращаться в Суд Канцлера

Примеры из практики, демонстрирующие противостояние между судом «общего права» и судом Канцлера: (Источник: Стрижаков И.В. «Право справедливости» Англии 15-17 вв. как самостоятельная система права // Гуманитарные, социально-экономические и общественные науки. - 2015. - №5. - С.101-103).

Пример 1: В 1394 году король согласился с обращением Палаты общин и отныне победа ответчика в Суде Канцлера давала право взыскать судебные расходы с другой стороны (т.е. с истца), что внесло некоторые изменения в порядок работы Суда Канцлера.

Пример 2: В период царствования короля Якова I по делу, которое рассматривал главный судья Кок, лица, представлявшие интересы истца, представили суду ложную информацию о том, что свидетель, который должен был давать показания по делу, не может явиться ввиду болезни. В результате суд вынес решение в пользу истца. Узнав об этом, Лорд Канцлер направил истцу приказ о запрете приведения этого решения в исполнение.

Тогда против ответчика и его представителей было возбуждено уголовное дело за оспаривание решения Суда королевской скамьи, что привело к тому, что Канцлер был вынужден вступить за них.

Так возник первый конфликт между судом общего права и судом справедливости, который был разрешен после вмешательства короля в пользу расширения полномочий суда справедливости (1615 год). Это привело к следующим изменениям:

- возникала возможность обращаться к суду справедливости даже тогда, когда решение суда общего права уже состоялось, и добиваться пересмотра вынесенного решения;
- начал формироваться принцип, согласно которому в случае возникновения противоречий между судами общего права и права справедливости, приоритет отдавался юрисдикции суда права справедливости.

Вывод (по мнению И.В. Стрижакова): представляется неверным утверждение о том, что «право справедливости» выступало дополнением общего права, т.к. факт существования противоречий между судами и их разделение по признаку принадлежности к праву «справедливости» или «общему» праву, а также наличие особых принципов, которыми руководствовались суды справедливости, говорит о самостоятельности каждой из этих систем права.

В настоящее время лорд-канцлер - один из старших должностных лиц правительства Великобритании, назначается монархом по представлению премьер-министра на пять лет. Сегодня лорд-канцлер выполняет функции министра юстиции.

В Англии должность функционирует - с 1066 года, в Великобритании - с 1707 года. С начала XVII в. лорд-канцлеры - только светские лица (как правило, из числа выдающихся юристов).

С 11 июня 2017 года эту должность занимает Дэвид Лидингтон.



Некоторые отличия «общего права» и «права справедливости»

| «Общее право» | «Право справедливости» |
|--|---|
| - применялось к любым видам правоотношений | - чаще всего применялось в области гражданских правоотношений |

Институты англосаксонского права, сложившиеся в ходе применения и развития «права справедливости»:

- доверительная собственность;
- исполнение договоров в натуре;
- вопросы договорной собственности;
- вопросы возмещения ущерба и т.д.

| № | Историческая критика «права справедливости» |
|---|--|
| 1 | - у «права справедливости» не было чётких правил применения, из-за чего лорд-канцлер мог выносить решение, руководствуясь собственной совестью |
| 2 | - «дублирование» прав ещё более усложняло английскую правовую систему |

«Право справедливости» впоследствии значительно утратило свою «гибкости». С XVII века оно было интегрировано в систему «общего права».

После судебной реформы 1873—1875 годов «право справедливости» стало формальной частью «общего права» окончательно.

Использованная и рекомендуемая литература

1. Михайлов А.М. Сравнительное правоведение: судебная власть в правовой системе Англии. Учебное пособие. - М.: Издательство Юрайт, 2019. – 355 с.
2. Стрижаков И.В. «Право справедливости» Англии 15-17 вв. как самостоятельная система права // Гуманитарные, социально-экономические и общественные науки. - 2015. - №5. - С.101-103.
3. Белых Д.Г. Источники английского права: прецеденты, законодательство, толкование законов (2016) // <https://finstran.wordpress.com>
4. Универсальная интернет-энциклопедия (Википедия).