



НАЦИОНАЛЬНЫЙ ИССЛЕДОВАТЕЛЬСКИЙ
УНИВЕРСИТЕТ

Тема № 3

СЕМЬЯ ОБЩЕГО ПРАВА





НАЦИОНАЛЬНЫЙ ИССЛЕДОВАТЕЛЬСКИЙ
УНИВЕРСИТЕТ

1. Семья общего права: введение

Семья общего права представляет собой уголовно-правовые системы ряда стран мира, являвшихся в разное время колониями (владениями) британской короны.

До настоящего дня эти системы объединены на исторически единой теоретической, прецедентной и статутной основе, ядро которой составляет английское право.





НАЦИОНАЛЬНЫЙ ИССЛЕДОВАТЕЛЬСКИЙ
УНИВЕРСИТЕТ

2. История английского уголовного права

- Период становления: с рубежа XII–XIII вв. до XVII в.

Трактат Генри де Брактона «О законах и обычаях Англии» (De Legibus Et Consuetudinibus Angliæ), появившийся около 1254–

The great characteristic of the criminal law up this period was its strange mixture of excessive severity and excessive laxity and inefficiency. A man who could not read, and a woman whether she could read or not, must be hung for stealing two shillings. But a murderer of the worst kind who knew how to read escaped from nearly all punishment, unless indeed he had married a widow. Moreover, the whole system was worked by juries, which might be and continually were exposed to all sorts of corrupt influences. One effect

James F. Stephen, 'A History of the Criminal Law of England', vol. II, 1883

Термин «common law»

§ Richard e Willeame * furent en~~tre~~ de la mort un home; se mistrerent en pays; pais dit qe euz troverent nuetaundre un qe avoit pris blez, e le voleit aver attache, e il ne faillist cely Richard e ly la misa a la tere; Richard cria, e Jon son frere survoeynt, e ly feri sur la testee, par quei qe il morust: agarde fut qe Richard alast quites. E Jon, pur ceo qil fut clerke, fut livere a la prisone le Eveske. Dit fut qe en cel tens Jon ne fut mye del age de xii.—SPIGORNEL. Sil ust fet cel fet avant le age de vii. aunz, il ne porteroit mye jowise; mes sil ust fet autre fet ou il ne perdroit vie ne membre e fut contre la pece, avant son age de xii. aunz, il ne respondroit mye, pur ceo qe avant ne est il mye ove la pea &c.

§ Richard and William were indicted for manslaughter; they put themselves on the country.—THE JURY said that they found by night one who had taken wheat, and tried to attach him; Richard made an unsuccessful attempt, and the thief knocked him down; Richard cried out, and his brother John came up, and struck the man on the head, in consequence of which he died.—And it was adjudged that Richard should go quit. And John, because he was a clerk, was sent to the prison of the Bishop.—It was said that when the event happened, John was not twelve years old.—SPIGURNEL. If he had done the deed before his age of seven years, he should not suffer judgment; but if before his age of twelve years he

had done any other deed not involving the loss of life or limb, and against the peace, he should not answer, because before that age he is not with the peace &c.¹

*Y. B. 30–31 Edw. I, Cornish Iter, Rolls Series *511, A. D. 1302*

§ Item un Garcece de xiii. anz fut ars pur ceo qe Corona,
 taunt com ele fut la servaunt un femme ele tua sa ou ele avoit
 mestresce : et fut trove ; issint ajuge tresoun. Et dictum occis sa
 fuit qe al auncien lei nul ne fut penduz denz age, ne mestrasse
 jugement de vie ne de membre. Mes SPIGURNELL pur quei
 trova qun enfaunt de x. anz tua son compaignoun et ele fut ars
 le muscha, et le fit pendre, qe [par] le mussere il mustra &c.
 qil savoit distinguer et mal de bien. Et ideo malitia
 supplet ætatem.

Plea of the
 Crown,
 where she
 had killed
 her mis-
 tress,
 wherefore
 she was
 burnt.

§ Item a girl of thirteen years of age was burnt be-
 cause while she was servant to a woman she killed her
 mistress : and it was found to be so and adjudged
 treason. And it was said that by the old law no one
 under age was hung, or suffered judgment of life or
 limb. But SPIGURNEL found that an infant of ten years
 of age killed his companion and concealed him ; and he
 caused him to be hung, because by the concealment he
 showed that he knew how to distinguish between evil
 and good. And so malice makes up for age.

*Y. B. Trin. 12 Edw. III, Rolls Series *627, A. D. 1338*

- Период доктринальной обработки: XVII – начало XIX вв.

Эдуард Коук «Институции»
(The Third Part of the Institutes of
the Laws of England; Concerning High
Treason, and Other Pleas of the Crown.
And Criminal Causes) 1644 г.

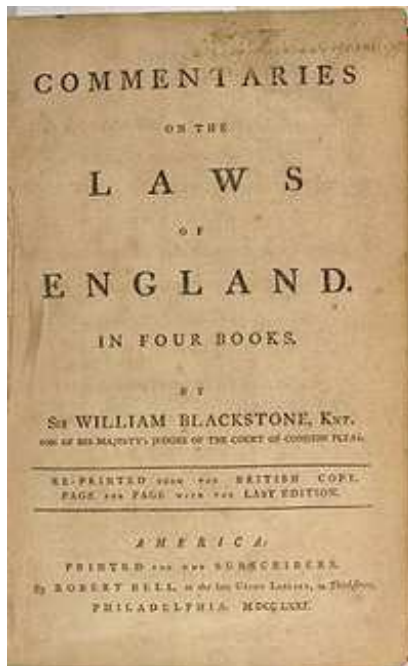


Мэттью Хэйл «История тяжб короны»
(Historia Placitorum Coronæ / The
History of the Pleas of the Crown) 1736 г.

Уильям Блэкстоун «Комментарии»

(Commentaries on the Laws of England: In Four Books) 1769 г.

Первые три тома переведены на русский язык С.Е. Десницким.



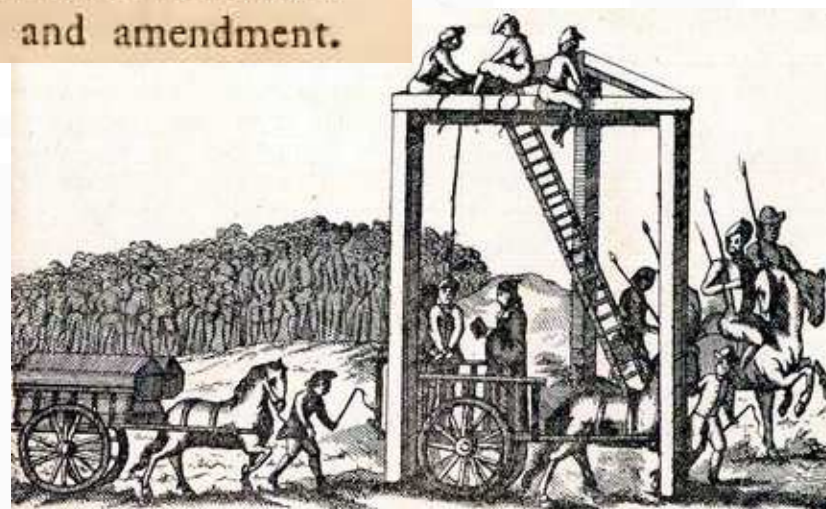
- Период консолидации и гуманизации: начало XIX – последняя четверть XIX вв.

Nolumus leges Angliæ mutari

have been amply pointed out by ingenious writers of their own^d. But even with us in England, where our crown-law is with justice supposed to be more nearly advanced to perfection; where crimes are more accurately defined, and penalties less uncertain and arbitrary; where all our accusations are public, and our trials in the face of the world; where torture is unknown, and every delinquent is judged by such of his equals, against whom he can form no exception nor even a personal dislike;---even here we shall occasionally find room to remark some particulars, that seem to want revision and amendment.

Blackstone, 'Commentaries', volume 4

*Законы 1827–1830 гг.
и 1832–1833 гг., 1861 г.*



Проект уголовного кодекса 1870-х гг.
(Джеймс Ф. Стифен).

Текст проекта стал основой для действующих до сего дня кодексов Канады (1892 г.) и Новой Зеландии (1961 г.), а также оказал ощутимое влияние на кодексы таких штатов Австралии, как Куинсленд (1899 г.), Западная Австралия (1913 г.) и Тасмания (1924 г.).



A
B I L L
TO

Establish a Code of Indictable Offences and the Procedure A.D. 1878.
relating thereto.

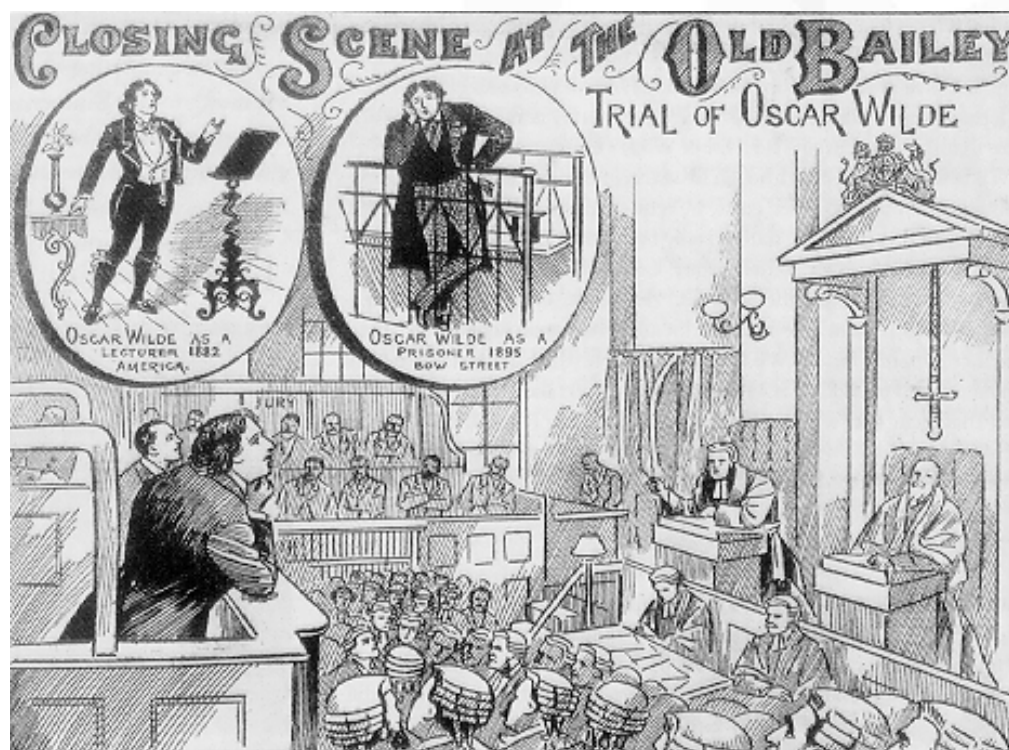
BE it enacted by the Queen's most Excellent Majesty, by and with the advice and consent of the Lords Spiritual and Temporal, and Commons, in this present Parliament assembled, and by the authority of the same, as follows :

- Период стагнации: последняя четверть XIX – середина XX вв.

'A History of the Criminal Law of England' (1883) and 'A Digest of Criminal Law' (1877) by James F. Stephen

'Outlines of Criminal Law' by Courtney Kenny (1902)

*'Criminal Law:
The General Part' by
G. Williams (1953)*



- **Современный период: с середины XX в.**

Закон об убийстве 1957 г.

Закон об уголовном праве 1967 г.

Законы о краже 1968 г. и 1978 г.

Закон о преступном причинении ущерба 1971 г.

Закон об уголовном праве 1977 г.

Закон о преступных покушениях 1981 г.

Закон о преступлениях и беспорядках 1998 г.

Закон о половых преступлениях 2003 г.

Закон об уголовном правосудии 2003 г.

Правовая комиссия для Англии и Уэльса (1965 г.)

Проект Уголовного кодекса начала 1980-х гг.

3. Общая характеристика семьи общего права

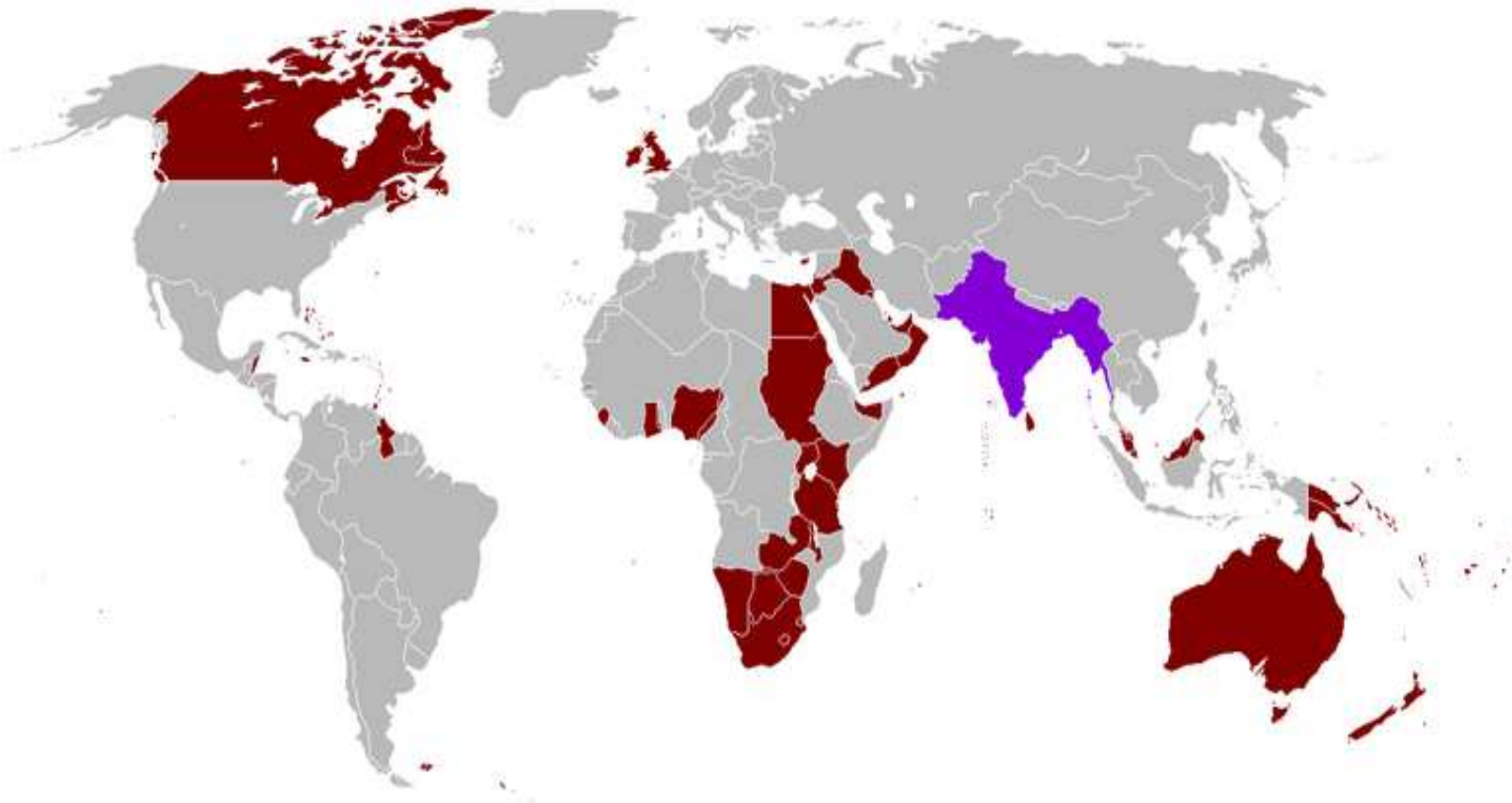
- Уголовное право исторически понимается как прежде всего щит против неоправданного произвола по отношению к человеку со стороны государственной власти – будь то монарх, или парламент, или исполнительная власть, или местные власти (феодалы в прошлом).
- Оправдывает наказание лица не только (и даже не столько) формальное нарушение уголовного запрета, сколько проявленная им в поступке «моральная злобность», заслуживающая порицания со стороны общества.
- Такой подход к уголовной наказуемости проецируется и на карательную политику: в странах семьи общего права сосуществуют, с одной стороны, суровые репрессивные меры в отношении «привычных», «опасных», «морально злобных» лиц (примером является практика применения смертной казни в ряде стран, система неопределенных приговоров, долгосрочных приговоров для «привычных» преступников и т.п.) и, с другой, сравнительно мягкие, индивидуализируемые судом варианты уголовного наказания для тех, кто не заслуживает «принесения в жертву» обществу (примером является практика применения мер наказания, не связанных с лишением свободы, мер, альтернативных наказанию).



НАЦИОНАЛЬНЫЙ ИССЛЕДОВАТЕЛЬСКИЙ
УНИВЕРСИТЕТ

4. Распространение общего права в мире

Распространение общего права в мире (карта британских колоний на 1921 год):

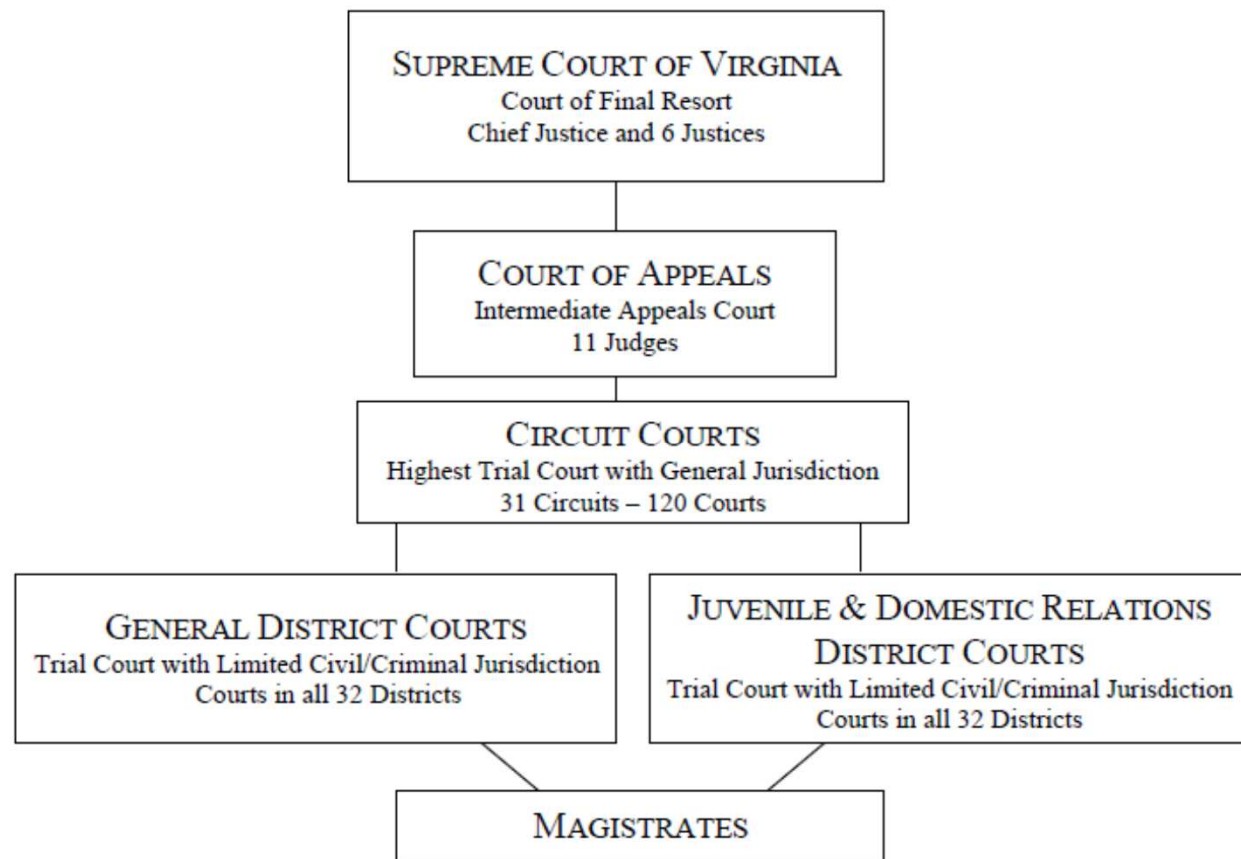


Соединённые Штаты Америки

- Наличие писаной федеральной конституции и конституций штатов (положения федеральной конституции о необходимости соблюдения в уголовных делах должной правовой процедуры (поправка V и разд. 1 поправки XIV к Конституции), о праве обвиняемого на суд присяжных по уголовным делам (поправка VI) и о запрете жестокого и необычного наказания (поправка VIII))
- Право судов объявлять неконституционными нормы законодательства
- Кодификация уголовного законодательства во всех штатах и на федеральном уровне. Примерный уголовный кодекс (Model Penal Code), предложенный Институтом американского права в 1962 г.
- Плюралистичность и единство уголовного права

The United States Federal Courts





- **Канада:** Уголовный кодекс 1892 г.; Канадская Хартия прав и свобод 1982 г.
- **Австралия:** плюралистичность уголовного права; объединяющая роль Высокого суда Австралии
- **Новая Зеландия:** Акт о преступлениях (фактически уголовный кодекс) 1961 г.
- **Ирландия**
- **Государства Карибского бассейна**
- **Индия:** Уголовный кодекс 1850 г.
- **Гонконг:** согласно Основному закону Гонконгского специального административного региона КНР (1990 г.) нормы общего права, действовавшие в Гонконге на момент возвращения его под суверенитет КНР (1 июля 1997 г.), остаются в силе (ст. 8, 18) (как минимум, до 2047 г. (ст. 5))

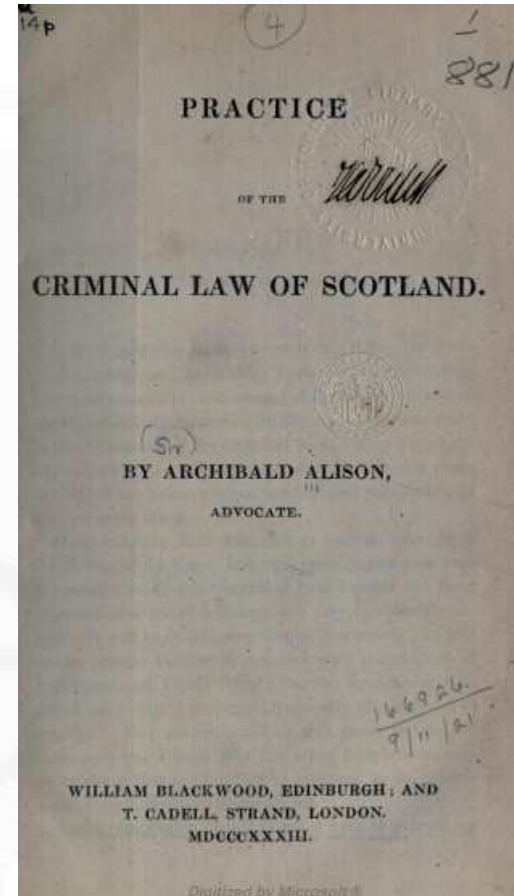


НАЦИОНАЛЬНЫЙ ИССЛЕДОВАТЕЛЬСКИЙ
УНИВЕРСИТЕТ

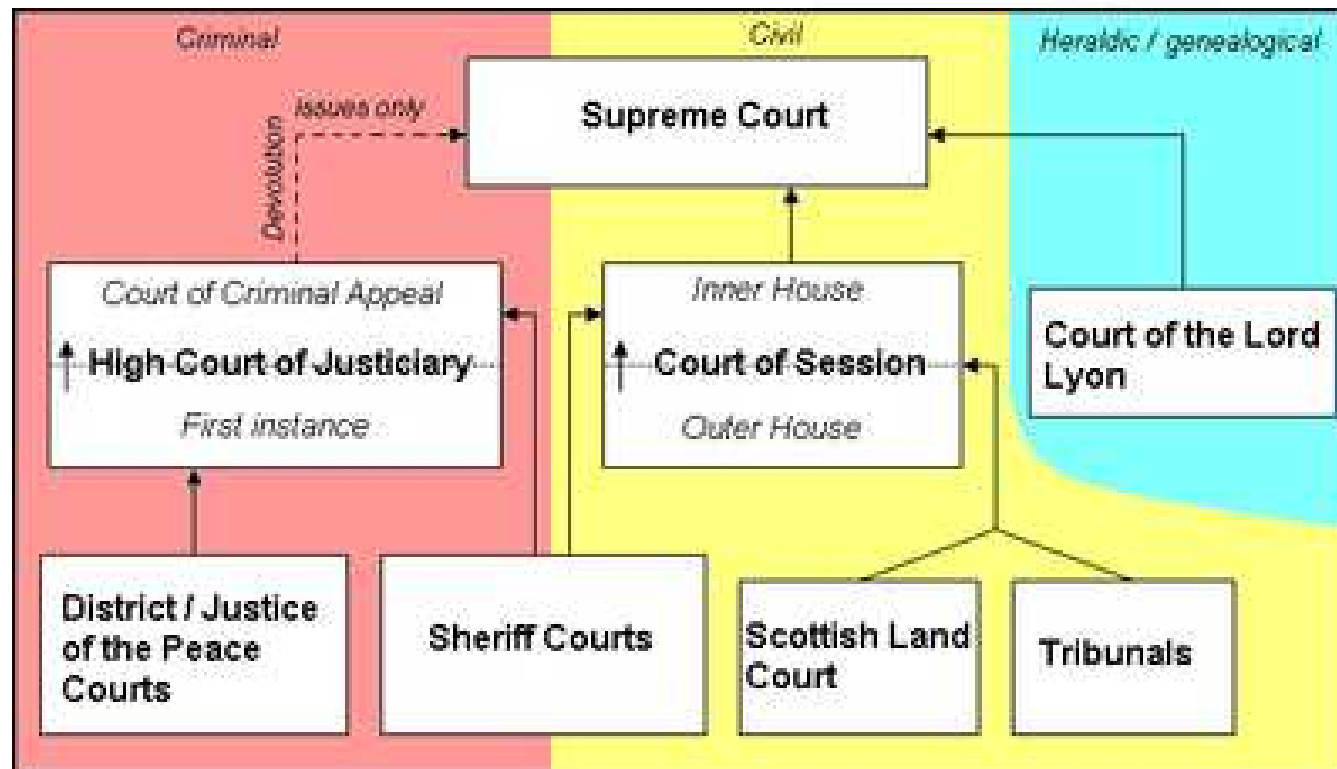
5. Общее право: гибридные правовые порядки

Шотландия

- Категориальный аппарат шотландского уголовного права отличен от английского
- Закон о Шотландии 1998 г. (Scotland Act): деление законодательной компетенции в уголовной сфере
- Давид Юм, «Комментарии на право Шотландии касательно описания и наказания преступлений», 1797 г.; А. Дж. Алисон, двухтомные «Принципы и практика уголовного права Шотландии», 1832–1833 гг.; Джон Х. А. Макдональд, «Практический курс уголовного права Шотландии», 1867 г.



- Система правосудия по уголовным делам (в отличие от гражданских дел) на настоящий момент полностью независима от английской, и Высший Суд Юстициариев является конечной судебной инстанцией для всех шотландских уголовных дел (в отличие от дел гражданских)



Уголовно-правовые системы островов пролива Ла-Манш, Джерси и Гэрнси, и острова Мэн

- *Джерси и Гэрнси*: парламент, собственная судебная система. Принятые решения могут быть обжалованы в Судебный Комитет Тайного Совета.
- *Остров Мэн* является самоуправляющейся зависимой территорией британской короны. Законодательную власть осуществляет имеющий более чем тысячелетнюю историю двухпалатный парламент – Тинвальд. Судебная система острова представлена Высоким Судом (в составе двух думстеров), который обладает исключительной юрисдикцией по всем гражданским и уголовным делам. Апелляционный Суд Мэна состоит из думстеров и апелляционного судьи – временно назначаемого видного английского юриста. Конечной апелляционной инстанцией является Судебный Комитет Тайного Совета.

Уголовно-правовые системы ряда стран Африки

В частности, уголовное право ЮАР: если содержательное наполнение права во многом прослеживается к римско-голландскому праву в том виде, в каком его представляют труды глоссаторов и голландских юристов XVI–XVIII вв., то процессуальные формы отправления правосудия, практика прецедента унаследованы от общего права и само по себе развитие права в прошлом и в настоящем испытывает влияние со стороны английского права.

Государства Северной Африки испытывают гибридное влияние мусульманского права, Центральной и Южной Африки – континентального права.