Государственное образовательное учреждение

высшего профессионального образования

РОССИЙСКАЯ АКАДЕМИЯ ПРАВОСУДИЯ

ФАКУЛЬТЕТ ПОДГОТОВКИ СПЕЦИАЛИСТОВ

ДЛЯ СУДЕБНОЙ СИСТЕМЫ

(ЮРИДИЧЕСКИЙ ФАКУЛЬТЕТ)

КУРСОВАЯ РАБОТА

**по дисциплине «**Теория государства и права»

Англо-саксонская правовая семья

**Выполнила:**

Студентка 1 курса

заочной формы обучения

Попова Е.П.

**СОДЕРЖАНИЕ**

Введение

1. История возникновения и распространения англо-саксонской системы права. Государства, принадлежащие к англо-саксонской правовой семье

2 Основные черты и особенности англо-саксонской правовой системы, ставшей основой правовых систем государств англо-саксонской правовой семьи

3 Основные черты правовой системы Великобритании, как старейшей представительницы англо-саксонской правовой семьи

4 Характерные особенности правовой системы США, как представителя англо-саксонской правовой семьи

5.Основные черты правовой системы Австралии, как государства входящего в англо-саксонскую правовую семью

Заключение

Литература

**ВВЕДЕНИЕ**

Своеобразие каждого государства, выраженное в особенностях обычаев, традиций, регулирующих жизнь общества, законодательстве, структуре юрисдикционных органов, правовом менталитете, сложилось исторически под влиянием многих факторов. Это привело к формированию в каждой стране самобытной правовой системы. Под правовой системой понимают целостный комплекс правовых явлений, обусловленный объективными закономерностями развития общества, осознанный и постоянно воспроизводимый людьми и их организациями (государством) и используемый ими для достижения своих целей.

Необходимо отметить, что в теории государства и права существуют два понятия правовой системы - узкое и широкое.

Под узким понятием правовой системы понимают национальное право, а под широким – широкая совокупность национальных правовых систем, которые источников права, основных правовых объединяет общность происхождения понятий, методов и способов развития.

Любая правовая система (в широком смысле) включает в себя ряд правовых явлений, которые можно условно разделить на три группы:

1. юридические нормы, принципы и институты (нормативная сторона);
2. совокупность учреждений права (организационная сторона);
3. совокупность правовых представлений, идей, взглядов в обществе (правовая культура).

Наряду с отличиями и особенностями в различных правовых системах можно обнаружить много схожих элементов, позволяющих объединять их в группы (правовые семьи) по ряду признаков: историко-территориальному, национальному, идеологическому. В современном сравнительном правоведении существует множество подходов к классификации правовых систем, однако, можно выделить два основных направления: концепцию « правовых семей» (ярко представлена в работе « Основные правовые системы современности» Р.Давида) и концепцию «правового стиля» (Цвайгерт К. «Введение в сравнительное правоведение в сфере частного права»).

В основе классификации правовых систем Р. Давида лежат два критерия: юридической техники и идеологический. По этим критериям Р. Давид выделяет три основные «правовые семьи» (т.е. группы государств со схожими правовыми системами), а именно: романо-германскую, англо-саксонскую, социалистическую.

К. Цвейгерт использует для классификации 5 факторов: 1)общность происхождения; 2)общность источников, форм закрепления и выражения форм права; 3)структурное сходство; 4)общность принципов регулирования общественных отношений; 5)единство терминологии, юридических категорий и систематизации норм права. Ученый выделяет 8 правовых кругов.

Классификация правовых систем Р.Давида является наиболее популярной из-за простоты и лаконичности (меньше количество и самих правовых семей и Факторов, по которым они группируются), а также по причине наиболее точного и полного охвата вопроса, стоящего перед классификацией.

В современной науке выделяют следующие правовые системы:1) англо-саксонскую (Англия, США, Канада, Австралия, Новая Зеландия и др.); 2) романо-германскую (страны континентальной Европы, Латинской Америки, некоторые страны Африки, Турция); 3)религиозно-правовую (страны, исповедующие в качестве государственной религии ислам, индуизм, иудаизм); 4)социалистическую (Китай, Вьетнам, КНДР, Куба); 5) систему обычного права (экваториальная Африка и Мадагаскар).

В данной работе будут рассмотрены государства с англо-саксонской правовой системой (правовая система в данном случае понимается в широком смысле), принадлежащие к англо-саксонской правовой семье (по классификации Р.Давида). Правовые системы государств, относящиеся к одной правовой семье, помимо общности вышеперечисленных явлений имеют значительное количество отличий, что обусловлено особенностями исторического, что обусловлено особенностями исторического развития каждого конкретного государства.

Исходя из вышесказанного, в рамках данной работы будет рассмотрена не только общая характеристика англо-саксонской правовой системы, но и особенности национальных правовых систем некоторых государств, входящих в англо-саксонскую правовую семью и представляющих интерес с точки зрения их самобытности и влияния на современные тенденции развития мирового права.

1. **История возникновения и распространения англосаксонской системы права. Государства англосаксонской правовой семьи**

Невозможнорассматривать правовую систему, характерную для государств одной правовой семьи не упомянув о её исторических корнях. Именно общность генезиса (произрастание из одного древнего государства, его правовых норм и принципов) является одним из важнейших факторов образования «правовой семьи».

Родоначальницей англосаксонской системы права стала Англия после нормандского завоевания (1066г). В период правления Генриха II сформировалась централизованная судебная система: королевские разъездные суды, решавшие дела с выездом на место именем Короны. Вырабатываемые судьями решения, брались за основу другими судебными инстанциями при рассмотрении аналогичных дел. Так сложилось правило прецендента, т.е.: однажды сформулированное решение становилось в последующем обязательным для других судей. Единая система прециндентов, общая для всей Англии получила название «common law» или общее право.

В решении судебных споров принимали участие присяжные – свободные граждане из числа местных жителей, не знавшие зачастую прецедентов и актов короля, но отлично знавшие свои обычаи и традиции. Воздействие на принимаемые решения этих норм и обычаев было существенно, поэтому общее право Англии называют обычным или традиционным.

К концу XIII века возрастает роль статутного права. Правотворчество судей ограничивается актами короля и парламента (statutes). Статуты регулировали специальные, зачастую очень узкие области права, где прецедентов было недостаточно. В то же время, судьи получают право интерпретировать статуты. Статуты достаточно быстро устаревали и их приходилось периодически обновлять (издавать новые акты, включавшие в себя необходимые на данном этапе нормы).

В XIV – XV веках, в связи с большими социальными изменениями в жизни общества, появилась необходимость выйти за жесткие рамки сложившейся системы прецедентов. Нарождающиеся рыночные отношения не находили отражения в старых правовых формах и постепенно стал складываться особый порядок апелляции к монарху, просьба рассмотреть дело « по справедливости», а не по прецеденту. Эта апелляция осуществлялась обычно через королевского канцлера, который решал вопрос о передаче жалобы королю. Вскоре и сама процедура разбирательства дела по существу переходит к лорд-канцлеру, и он становится самостоятельным судьёй. Так с рядом с общим правом сложилось « право справедливости»(Equity Law). Оно, как и общее является прецедентным, но прецеденты созданы иным путем и охватывают иные отношения, чем общее право. В Англии существовало две самостоятельные системы судопроизводства: общего права и права справедливости. После 1875 года обе эти системы слились в одну, и право справедливости стало частью английского общего права.

В XIX – XX веках английская юриспруденция начинает уделять внимание материальному праву, на основе которого выносятся решения в сфере общего права.

Основными тенденциями развития английской правовой системы в данный период можно назвать стремление к систематизации законодательной и нормативной базы и формированию более эффективной судебной системы. На протяжении нескольких десятилетий были изданы законодательные акты, консолидирующие правовые нормы по наиболее важным институтам гражданского и уголовного права. Эти акты вбирали в себя в упорядоченном виде, нормы, прежде рассыпанные ранее изданных правовых актах, а также некоторые положения, сформулированные в нормах прецедентного права. Таким образом, со временем было консолидировано большое количество актов, например, законы о семейных отношениях(1875 г.), о партнерстве (1890 г.), о продаже товаров (1893 г. ) и другие.

На протяжении XX века среди источников английского права существенно возрастает роль делегированного законодательства, особенно в таких областях, как здравоохранение, образование, социальное страхование, а также в отношении некоторых правил судопроизводства. Высшей формой делегированного законодательства является « приказ в Совете», издаваемый правительством от имени королевы и Тайного совета. Многие акты делегированного законодательства издаются министерствами и другими исполнительными органами по уполномочию парламента.

В ходе истории английское общее право стало распространяться на территории государств, находившихся под влиянием Британской империи.

Во время колонизации новых земель английские переселенцы приносили с собой систему правовых норм, принципов, взглядов понятий о справедливости, характерных для общего английского права того времени.

В последствии колонии обрели политическую независимость от метрополии и развитие национального права пошло в них своим путем, однако ядро правовой системы осталось тем же, характерным для англо- саксонской правовой системы. Это привело к образованию большой правовой семьи государств – англо-саксонской.

В настоящее время англо-саксонская правовая семья включает в себя правовые системы всех, за некоторым исключением, англоязычных стран: Англию и Уэльс (на территории Шотландии, островов Ла-Манша, острова Мэн и Северной Ирландии английское общее право не получило распространения), США, Канаду, Новую Зеландию, Австралию и другие. Огромное влияние английское общее право оказало на современные национальные правовые системы Индии, Пакистана, некоторых государств Африки.

Необходимо отметить, что в рамках стран англо-саксонской правовой семьи издавна идет конструктивное сотрудничество, многие прецеденты, выработанные английскими судами, стали достоянием других государств либо учитывались их судьями, и наоборот.

В настоящий период времени продолжается процесс « суверенизации» государств с англосаксонской правовой системой, который начался ещё в XVIII веке (со времен борьбы за независимость США). Современная система права США очень существенно отличается от системы, характерной для Великобритании. О своей правовой автономии заявили Канада и Австралия. Однако это не означает, что данные государства «уйдут» из уже формировались под влиянием особых сложившейся правовой семьи, так как влияние английского права не ограничивается только прецедентами, оно включает характер и особенности правовой деятельности, тип юридического мышления, используемые категории и понятия.

**2. Общие черты англо-саксонской правовой системы, характерные для государств англо-саксонской правовой семьи**

Англо-саксонскую правовую систему, как и другие правовые системы, можно рассматривать с точки зрения трех критериев, а именно:- нормативной стороны; - организационной стороны; - со стороны культуры права (об этом уже говорилось во введении. Нормативная сторона англосаксонской системы права определяется наличием двух видов норм: законодательных и прецедентных. Законодательные – правила поведения общего характера. Прецедентные – строго определенная часть судебного решения по данному конкретному делу. Судебное решение состоит из :

- юридического заключения по делу и мотивировки, аргументации принятия этого решения («ratio decidendi»);

- и части носящей убеждающий характер « попутно сказанного» («obiter dictum”).

К прецедентной норме относят только первую часть судебного решения, а вторая часть является необязательной для других судей. Практически же достаточно трудно отличить одну часть от другой и для этого разработана целая система методов и приемов, эффективность которых подвергается сомнению.

В своих судебных решениях юристы стран с английской системой права предпочитают не формулировать правила общего характера, т. к. у них существует презумпция неприменения широких правовых принципов.

К источникам англосаксонского права можно отнести судебные прецеденты (о которых уже говорилось ранее), законы (статуты), обычаи, юридическую доктрину.

Прецедент долгое время был главной формой выражения и закрепления норм английского права. Прецеденты создаются только высшими судебными инстанциями (Палатой лордов, Судебным комитетом Тайного совета (по делам государств – членов содружества), Апелляционным судом и Высоким судом. Нижестоящие суды прецедентов не создают. Каждая судебная инстанция обязана следовать прецедентам, выработанным вышестоящим судом и созданным ею самой. Правило прецедента гласит: “ stare decsis” (решать так, как было решено ранее). В 1966 году Палата лордов сделала заявление, в котором допускала возможность отмены ранее созданных еюпрецедентов, в случае установленной необходимости. Это стало исключением из жесткого правила прецедента.

Вторым источником англосаксонского права является статут (закон). Статут имеет приоритет перед прецедентом, т. е. может отменить его. Это не значит, что прецедент производен от закона. Напротив, закон реализуется через прецеденты. Всякий законодательный акт конкретизируется посредством обязательных судебных решений. По сфере действия законы можно разделить на публичные (распространяются на неопределенный круг субъектов и действуют на всей территории государства) и частные (распространяются на отдельных лиц и территории). Выделяют также делегированное законодательство, т. е. акты, создать которые Парламент уполномочил других субъектов (правительство, королеву, министерства). Данные акты имеют силу закона и являются обязательными для исполнения всеми гражданами. Можно еще отметить так называемое автономное законодательство - акты местных органов власти, действующие на определенной территории, некоторых учреждений, организаций. Такие законы обязательны для исполнения на местном уровне, членами организаций, их клиентами и т. п. Сила автономных актов уступает силе актов Парламента и делегированного законодательства.

Одним из источников английского права являются обычаи. По мнению юриста Э. Глассона, англо- саксонская система права основана, прежде всего, на обычаях и варварском праве. В настоящее время роль этого источника заметно уменьшилась, однако , исторически обычаи оказали очень большое влияние на правотворчество (см . раздел 1).

Особое место среди источников англо-саксонского права занимает Юридическая доктрина. Некоторые литературные источники имеют повсеместное признание и используются при рассмотрении конкретных судебных дел. К таким источникам можно отнести « Институцию» Кока, которая часто цитируется в судах (а именно судебные комментарии, описание прецедентной практики).

По первому же критерию оценки (с нормативной стороны), необходимо отметить своеобразие структуры английского права, в котором нет деления на публичное и частное. Деление прав по отраслям фактически отсутствует, или его границы размыты (нет деления на административное, гражданское и право социального обеспечения). Это обусловлено тем, что все суды имеют общую юрисдикцию, т. е. могут рассмотреть дела разных категорий, и тем, что в английском праве отсутствуют отраслевые кодексы, характерные для романо-германской системы права.

Такая своеобразная структура права повлияла на организационную сторону правовой системы, т. е. на совокупность правовых учреждений.

Основным правовым органом традиционно был суд, так как именно судебные органы формировали основной источник права – прецедент.

Законодательные органы, а именно Парламент, действуют также под воздействием институтов прецедентов и обычаев. Порядок принятия законов в английском Парламенте, например, находится под влияние сильно устаревших обычаев. Исполнительные органы лишены права заниматься нормотворчеством, за исключением случаев делегирования права нормотворчества парламентом.

Если рассматривать англо-саксонскую правовую систему с точки зрения правовой культуры, то необходимо отметить, что совокупность правовых взглядов, идей, понятий и представлений формировалась под влиянием особенностей процесса нормотворчества. А так как нормы образуются чаще всего путем принятия конкретных решений по конкретному делу одним человеком. Следовательно, правовая культура общества основана не на уважении к закону, хотя и это тоже присутствует, а на уважении к человеческой справедливости, на которой основано принятие решения по делу.

В англо-саксонской системе права сложилась формула « судебная защита предшествует праву», которая и до сих пор определяет черты правопонимания, присущие данной правовой системе.

Своеобразие структуры права, его источников наложило определенный отпечаток на понятия присущие данной системе. В англосаксонской правовой системе отсутствуют понятия « юридическое лицо», «родительская власть», « подлог», «непреодолимая сила» и другие. Однако в ней существуют понятия «доверительная собственность», «встречное удостоверение», «треспасс», «эстоппель» и т. д.

Кратко суммируя материал данного раздела, можно заметить, что англо-саксонское право – это « право судей». Юридическое регулирование строится на прецедентах (судебных решениях), юридическую суть и логически-юридические принципы которых суды обязаны применять при рассмотрении аналогичных дел. Правовая система выражена не в абстрактных нормах, а носит характер открытой системы методов решения юридически значимых проблем. Поэтому правовые системы государств, относящихся к данной группе можно отнести к нормативно-судебным. В массовом правосознании такая система права воспринимается, как « субъективное право», защищенное судом.

**3. Основные черты правовой системы Великобритании, как старейшей представительницы англо-саксонской правовой семьи**

Правовая система Великобритании на современном этапе развития продолжает сохранять многие основные черты, характерные для правовых систем государств, относящихся к англо-саксонской правовой семье: прецедентность (наличие в качестве источника права судебных решений); отсутствие кодифицированных полностью отраслей права; автономия судебной власти от любой иной власти в государстве; большое значение имеет соблюдение процессуальных норм судопроизводства (т. к. они являются составной частью механизма правообразования и правореализации).

Основные черты правовой системы Великобритании сформировались в результате сложных исторических процессов, о чем говорилось в разделе 1.

Сегодня Британское право продолжает оставаться в основном судебным, что делает нормы права менее абстрактными и более гибкими, чем нормы романо-германской системы. Суды Англии рассматривают разные категории дел (гражданские, уголовные, торговые и др.) и имеют общую юрисдикцию.

В ходе рассмотрения дела английский судья должен выяснить, не было ли аналогичное дело рассмотрено ранее и в случае положительного ответа руководствоваться уже принятыми решениями.

Степень обязательности прецедента зависит от иерархии суда, рассматривающего дело, и суда, чьё решение может стать в данном случае прецедентом. Решения высшей судебной инстанции – Палаты лордов – обязательны для всех судов. Апелляционный суд, состоящий из гражданского и уголовного отделений, обязан соблюдать прецеденты палаты лордов и свои, а его решения обязательны для всех нижестоящих судов. Высокий суд (все его отделения, включая и апелляционные) связан прецедентами обеих вышестоящих инстанций. Его решения обязательны для всех нижестоящих судов, а также влияют на рассмотрение дел в отделениях Высокого суда, не будучи строго обязательными для них. Окружные и магистратские суды обязаны следовать прецедентам всех вышестоящих инстанций, а их собственные решения не являются прецедентами. Не являются прецедентами и решения Суда короны, созданного в 1971 году для рассмотрения особо тяжких уголовных преступлений. Таким образом, в английском праве существует огромное количество прецедентов, разобраться в которых бывает довольно трудно.

Прецедент может быть отменен лишь вышестоящей организацией или парламентским актом, а сама организация не может отказаться от созданного ею прецедента. Однако, поскольку полное совпадение обстоятельств дела случается довольно редко, судья по своему усмотрению может признать, сходны ли они, от чего зависит применение той или иной прецедентной нормы. Судья вправе констатировать совпадение обстоятельств и тогда, когда они на первый взгляд, различаются. Если судья не находит никакого сходства обстоятельств, при отсутствии регламентации со стороны статутного права, судья сам создает правовую норму, становясь как бы законодателем. Из вышесказанного понятно, что полномочия судьи распространяются на достаточно широкий круг вопросов.

Одной из проблем английского права являлось наличие слишком большого количества прецедентов. По данным знаменитого историка английского права Поллока, описание прецедентов в 1916 году составляло 6549 томов. Древнейшие из них были созданы ещё в средневековье.

Важную роль в системе общего права сыграли судебные отчеты, которые собирались в «Ежегодниках» начиная с конца XIII века, с XVI века они были заменены сериями частных отчетов, составителями которых нередко становились виднейшие английские юристы. С 1870 года издаются «Судебные отчеты», содержащие решения высших судов, на которые обычно и ссылаются, как на прецеденты в последующих судебных инстанциях.

Большое значение наряду с судебной практикой придается в правовой системе Англии статутному праву (законы и разного рода подзаконные акты, принятые во исполнение закона), причем роль их в последнее время возрастает. Это обусловлено развитием международного сотрудничества и вступлением Великобритании в Европейское экономическое сообщество.

Закон (статут) по классической английской доктрине играл в правовой системе второстепенную роль, внося лишь коррективы или дополнения в судебную практику. Теперь положение изменилось, и закон фактически играет ту же роль, как и аналогичные источники на европейском континенте.

Ежегодно английский парламент издает до 85 законов. За его многовековую деятельность число действующих актов превысило 3000. Формирование закона под воздействием судебной практики оказывает прямое влияние на его структуру, казуистический характер изложения норм .

На современном этапе развития, английское право имеет тенденцию к избавлению от архаичных форм и все активнее рассматривает кодификацию, как метод формирования правовых норм.

Проблема систематизации законов встала перед юристами ещё в конце XIX века. С 1870 по 1934 годы парламент принял 109 законов консолидации (новых, более обширных специальных законодательств, основанных на модернизации старого материала статутов). Таким образом, в Англии почти незаметно приблизились к методам континентального законодательства. Примером может служить закон по коммерческому морскому праву (включает 748 параграфов), специальные законы по вексельному, торговому праву. В первую очередь модернизируются те области права, которые имеют большое значение для производства и торговли, основанных на идеях либерализма.

В 1925 году центральная часть имущественного права была реформирована благодаря Закону о собственности (PropertyAct). Были радикально упрощены формы передачи прав и отменены многочисленные права пользования, возникшие ещё при феодализме. Отличием английского права является правовой титул « поместье, наследуемое без ограничения» (“ fee simple absolute in possession “), которое во всем основном соответствует французскому или германскому праву землевладения, но в теории является лишь « субправом землевладения» по отношению к королевскому «сверхправу».Итак, английское земельное право и в настоящее время основано на феодальных средневековых принципах.

Семейное право подверглось изменению в конце XIX века. В 1893 году закон о собственности замужних женщин позволил им обладать такой же имущественной правоспособностью, как и муж и равным с ним правом заключать договор. Закон о браке (The Marriage Act) 1823 и1893годов и Закон о супружеских делах (The Matrimonial Cases Act) 1857года несколько расширили возможности для развода. Но еще в начале XX века законодательство о разводе было настолько ограниченным, что была разработана обстоятельная система его обхода путем фиктивного нарушения супружеской верности.

Необходимо отметить, что проблема соотношения закона и судебного прецедента в Англии своеобразна. Закон может отменить прецедент, а при коллизии закона и прецедента приоритет отдается первому. Однако, правоприменительный орган связан не только текстом закона, но и тем толкованием, которое было дано ему в предшествующих судебных решениях (прецедентах толкования). Поэтому в Англии вместо текста закона чаще цитируется текст судебных решений, в которых он был применен.

Некоторые авторы считают, что в Англии нет писаной конституции, а то, что англичане называют конституцией, на самом деле комплекс норм законодательного и судебного происхождения, призванных ограничить произвол власти и обеспечивающих права и свободы личности. Среди законодательных актов такого характера следует упомянуть « Хабеас корпус акт»(1679), и «Билль о правах» (1689), в которых сформулированы отдельные принципиальные положения, относящиеся к государственному праву, и к деятельности суда, провозглашены права обвиняемого в уголовном процессе и др.

Обращая внимание на организационную сторону правовой системы Великобритании, необходимо отметить, что характерной её чертой является автономия судебной власти от любой иной. Этим обусловлено отсутствие таких органов как прокуратура и отсутствие административной юстиции. Существует система судов со строгой иерархией(о которой упоминалось выше). Все суды относятся к общей юрисдикции.

Законотворчеством занимаются высшие суды и парламент. Исполнительные органы власти(правительство, министерства) не имеют права создавать законодательные акты (исключением являются так называемые делегированные законодательства).

Превосходство судебной власти в Английской правовой системе является как бы контрбалансом в отношении исполнительной и законодательной власти. Так как эта ветвь власти является независимой и придерживается принципа верховенства закона. П.Г. Виноградов в своей работе «Очерки по теории права» отмечает, что: « хотя превосходство судебной власти время от времени нарушается отменой решений высшими судами, это делается с величайшей осторожностью, ибо признается, что важно не только найти правильное решение юридической проблемы, но и придерживаться однажды принятых решений, чтобы не сбивать с толку публику и юристов. Существует изречение, что в области права уверенность более важна, чем справедливость».

Подобное изречение достаточно точно характеризует определенные аспекты правовой системы Великобритании, которые касаются правовой культуры. Описывая правосознание в британском обществе, можно привести часто встречающееся мнение, что в Англии, как ни в каком другом государстве, можно делать что угодно, не подвергаясь расспросам, упрекам, не вызывая сплетен и даже не привлекая удивленных взглядов. Однако, при любом правонарушении, путь от полицейского до суда и от суда до тюрьмы здесь куда короче, чем где-либо.

Подводя итог данного раздела, необходимо сказать, что правовая система Англии, носящая самобытный характер, в силу особенностей своего становления и развития, является одной из наиболее эффективных правовых систем современности и продолжает оказывать достаточно ощутимое влияние на законодательства стран англо-саксонской правовой семьи и стран, относящихся к другим правовым системам.

**4. Характерные особенности правовой системы США, как представителя англо-саксонской правовой семьи**

На территории Северной Америки англосаксонское право было распространено переселенцами из Англии. Обычаи и традиции местного населения (индейцев) игнорировались, как нечто чуждое и нецивилизованное. Однако английское право претерпело в колониях довольно значительные изменения. Это было связано с новыми условиями и с тем, что в Новом Свете отсутствовал феодальный уклад. Потребность в регулировании новых отношений, складывавшихся в колониях, способствовала утверждению идеи о необходимости создания кодифицированного права.

На первых порах колонисты руководствовались общим правом, но лишь в той мере и до тех пор, пока оно обеспечивало стабильное существование прав на землю и имущество и оберегало священное для них право собственности, которое представлялось для них пьедесталом свободы. Позднее главным инструментом в руках колонистов стало частноправовое учение, позаимствованное у английских землевладельцев, мелких предпринимателей и небогатых торговцев. В американском обществе, где крупные и влиятельные землепользователи, и бизнесмены на свой вкус и во имя собственной выгоды постепенно устанавливали удобные им порядки, юристы умело приспосабливали и частное право для общественного блага.

Нечто подобное происходило и с правом справедливости. Изначально задуманное в интересах нового класса коммерсантов, оно было призвано помочь им вырваться из-под гнета обычного права, несшего на себе печать феодальной косности. В США право справедливости превратилось в своего рода « суд совести» со своими судьями (канцлерами), своими учениями (доктрина доверительной собственности) и своими судебными постановлениями и «запретительными решениями» (injunctions). Но в США, за исключением нескольких штатов, одни и те же юристы стали заседать как в судах, применявших законы, так и в судах справедливости, хотя в Англии доктрины и процедуры суда справедливости имеют, куда больший вес в тех в делах, где речь идет о предпринимательстве, наемном суде и собственности.

Право США, так же как и англо-саксонское право, в качестве основных источников включает: обычаи и традиции: законодательство, которое в самом широком смысле называют статутным правом и прецедентное право, создаваемое судами.

Первоначально главную роль в формировании мировоззрения колонистов играло именно обычное право и право справедливости как совокупность нравственных и религиозных представлений об общем благе и естественной справедливости.

Однако рецепция общего и статутного права Англии в США происходило в довольно своеобразной манере. С самого начала колонисты стремились адаптировать английское право к условиям американского континента, так непохожего на Англию. И хотя, как и в Англии, в системе американского права сосуществуют обычаи, законы, прецеденты, все эти источники подверглись значительному изменению. В итоге американцам удалось преодолеть застойный, консервативный характер английского права, создать собственную правовую систему, в условиях которой каждый из источников получил новое качество. Обычное право в условиях США стало гораздо более восприимчивым к обновлению. Оно постоянно наполнялось новой социальной практикой и обычаями поселенце, многие из которых происходили не из Англии, а из других европейских стран (Германии, Франции, Ирландии, Голландии, а позднее Италии и России).

Более 150 лет длился колониальный период развития общего права в США (с момента высадки первых поселенцев и до американской революции 1787 года). В течение этого времени сосуществовали, взаимодействовали выходцы из разных стран, часто говорившие на разных языках, со своими привычками, взглядами, обычаями. Общий интерес заключался в том, чтобы дать больший простор для распределения земельной собственности и для первоначального накопления капитала. Косное и своекорыстное представление о праве владения и распоряжения собственностью характерное для английской земельной аристократии было неприемлемо для мировоззрения колонистов. Неизбежен стал конфликт между поселенцами и английской колониальной администрацией.

Англия контролировала жизнь колоний лишь теоретически, т.к. их жители признавались подданными британской короны. В действительности королевская администрация находилась на слишком большом расстоянии от своих подданных и не могла осуществлять эффективный контроль за ними.

Своеобразие американского варианта общего права постепенно становилось все более заметным. Прецедентное право постепенно отдалялось от английского прецедентного права благодаря деятельности судебной магистратуры. Хотя сам порядок вынесения решений в американских судах, основанный на изучении ранних прецедентов, ближе к английскому, чем к континентальному.

Провозглашение независимости выдвинуло на первый план идею создания самостоятельного Американского права, «порывающего» со своим английским прошлым. Принятие федеральной конституции 1787 года и конституций штатов, вошедших в состав США, явилось первым и важным шагом на этом пути. В ряде штатов были приняты уголовные, уголовно-процессуальные и гражданские процессуальные кодексы. Были запрещены ссылки на английские судебные решения, вынесенные до провозглашения независимости. Однако принятие принципов континентальной системы права не произошло. Лишь некоторые штаты, бывшие ранее французскими и испанскими колониями (Луизиана, Калифорния), приняли кодексы романского типа. Законы большинства штатов прямо говорили, что общее право является действующим. В целом в США сложилась дуалистическая система, сходная с английской: прецедентное право во взаимодействии со статутным, при приоритете прецедента.

Для американского, как и для английского юриста, право – это, прежде всего судебная практика. Нормы закона входят в систему права лишь после того, как будут неоднократно истолкованы судьями. В американских судах, как и в английских, ссылаются не на законы, а на судебные решения, в которых они были применены.

Однако Верховный суд США и апелляционные суды штатов не считают себя, безусловно связанными своими прошлыми решениями. Американские судьи в своих решениях не соблюдают так строго правило прецедента, как их английские коллеги. По их мнению, жесткость прецедента создает излишнюю сложность в принятии взвешенных решений. С начала 20 века широкое распространение в судебных органах всех уровней получили идеи Р. Паунда и О. Холмса о необходимости спасти «книжное право» от рутины и заменить его правом в действии. Верховный суд США, окружные апелляционные суды и суды штатов всех уровней не считают себя связанными своими прежними решениями. Отменяя устаревшие прецеденты, эти суды могут по своему усмотрению отвергать прецедент ретроспективно или только на будущее.

Существенное отличие права США от английского обусловлено федеральной структурой США. В пределах своей компетенции, которая достаточно значима, штаты создают своё законодательство и свои многочисленные прецеденты. В С ША существует фактически 51 система права (по одной на каждый штат и одна – федеральная). Несмотря на большое значение федерального законодательства, граждане и юристы в первую очередь пользуются правом штатов.

Юрисдикция судов каждого штата осуществляется вне зависимости от юрисдикции другого штата. Решения, принятые судами одного штата могут совершенно отличаться от решений судов другого штата по одному и тому же делу. Нередки случаи принятия совершенно противоположных решений судами разных штатов по аналогичным делам. Ежегодно в США публикуется более 300 томов судебных прецедентов. Несмотря на развитие компьютерной техники, поиск необходимого прецедента очень осложняется многочисленностью прецедентов.

Законодательства штатов значительно отличаются друг от друга. Отличаются меры уголовного наказания за одно и то же преступление, устанавливается режим общности или раздельности имущества супругов и так далее. Подобные явления делают правовую систему США очень сложной и запутанной.

Одна из самых важных особенностей правовой системы США состоит в контроле судов за конституционностью законов. Верховный суд США, Верховные суды штатов могут признать тот или иной закон неконституционным. Судебные органы федерации и штатов осуществляют также контроль за конституционностью актов применения общего права.

Любое судебное решение может быть аннулировано в случае признания его противоречащим конституционной норме. Этот правовой институт весьма важен как средство заставить судебные инстанции уважать основные принципы права и обеспечить тем самым единство правовой системы США.

В правовой системе Соединенных Штатов законодательство более значимо и весомо, чем в английском статутном праве. Существующая уже более двухсот лет

Федеральная конституция и более молодые конституции штатов играют важную роль в регулировании жизни общества. Каждый штат имеет большое количество своих собственных законов, так как обладает широкой законодательной компетенцией и активно её использует. Значительный рост Федерального законодательства был обусловлен усилением тенденций к централизации государства. Государственное вмешательство в экономику привело к расширению правотворчества высших звеньев исполнительных структур (президента, федеральных служб и так далее).

Еще одной отличительной особенностью законодательства США является наличие в ней кодексов, ранее неизвестных в английском праве. Во всех штатах действуют уголовные кодексы, в некоторых уголовно-процессуальные, в 25 штатах – гражданские процессуальные, в других – гражданские кодексы. В штате Луизиана действуют кодексы европейского типа, а в других штатах эти кодексы разительно отличаются от Романо-германских. В своих кодексах американские законодатели стремились воспроизвести прежние нормы, созданные путем судебной практики, объединить прецеденты, сделать их основой законодательства.

Одной из форм кодификации в праве США явилось создание типовых для штатов, единообразных законов и кодексов, позволяющих установить максимальное единство в тех областях права, где существует подобная необходимость. Проекты таких законов и кодексов подготавливаются специальным органом – Общенациональной комиссией. В комиссию входят представители всех штатов, с ней сотрудничают Американский институт права и Американская ассоциация адвокатов. Далее проект проходит процедуру официального утверждения штатом. Среди кодексов такого типа первым и наиболее известным стал Торговый кодекс, который содержит четыреста статей. Первоначально он был выработан в 1952 году, а потом пересмотрен в 1958 и 1962 годах. В настоящее время этот кодекс принят практически во всех штатах. Также были созданы кодексы по уголовному праву, уголовному процессу и по доказательному праву. Однако применение закона, которое зависит в США от судебных прецедентов, возможно, все же будет отличным в разных штатах.

Увеличение количества законов в США остро ставит вопрос об их систематизации, приведении в порядок для удобства пользования и применения. С этой целью был издан ряд сборников частных и официальных охватывающих федеральное законодательство или законодательство штатов. Существует, например Кодекс законов США, представляющий собой систематизированное собрание действующих законов федерации.

Важным фактором, обусловившим качественно новую роль судебных решений в США можно назвать то факт, что Конституция США имеет прямое действие и в отличие от английских судов, американские, при толковании отдельных казусов, обращаются к её тексту. Поэтому в выборе судебных решений в США существует гораздо больший диапазон и большая гибкость в выборе санкций. Объем компетенции судебной власти в США значительно превышает компетенцию соответствующих судебных инстанций в Англии, Канаде или во Франции. В ряде случаев суды федерации и отдельных штатов решают споры, требующие политической оценки и решения на уровне государственных интересов. Судебную систему возглавляет Верховный суд США, деятельность которого наполняется глубоким политическим содержанием. Верховный суд в процессе своей судебной деятельности осуществляет функцию конституционного надзора и может решать не только судьбу дела на основании закона, но и судьбу закона (его соответствие Конституции).

Верховный суд США является не только гарантией авторитета и независимости судебной власти, но и служит важным инструментом урегулирования основных политико-юридических проблем, которые возникают в отношениях между федерацией и штатами, между центром и местной администрацией, между законодательной и исполнительной властью. С этой точки зрения , даже законотворческий процесс США находится под бдительным контролем высшей судебной инстанции. Девять членов Верховного суда не занимаются разработкой законов, но имеют существенную возможность повлиять на осуществление законодательного процесса.

Для государств англо-саксонской правовой семьи роль судей в развитии юридической доктрины была и остается очень значимой. В Соединенных Штатах огромно влияние юристов на политико-правовой процесс. Роль корпорации судей и профессиональных юристов достаточно велика, так как федеральная конституция и конституции штатов устанавливают разграничение федеральной власти и законодательных органов штатов и неукоснительно гарантируют определенный минимум прав и свобод. Толкованием этих конституций всегда занимались суды.

Ещё в XIX веке в США возникла правовая доктрина о том, что суды имеют право не принимать во внимание любой законодательный или исполнительный акт, если сочтут его противоречащим федеральной конституции или конституции штата.

В 1920-1930 годах судебная корпорация была нередко враждебно настроена против новых законов, защищающих появление нового управленческого аппарата на уровне штата, который смог бы достигнуть социальной справедливости без традиционных методов судопроизводства и юридических категорий. Время показало, что судебные расследования установленных законом управленческих действий достаточно эффективны как для контроля выполнения должностными лицами своих обязанностей, так и для защиты личности от оскорбления чиновников.

Необходимо отметить, что традиция разрешения споров и конфликтов при помощи компромиссов (при рассмотрении гражданских дел) явилась также достаточно ценным достижением судебной практики. В настоящее время эта традиция стала отправной точкой для решения проблем социального взаимодействия.

Говоря об особенностях Американской правовой системы, необходимо отметить, что особое место в современном правосознании Американцев, в правовой культуре общества занимает Конституция США. Существующая более двухсот лет, Американская конституция эластична до такой степени, что даже её неполнота и возможность разных толкований, в конечном счете, стала ее преимуществом. Даже внесение в текст первых поправок, ничуть не уменьшило ее конструктивное величие и американцы до сих пор чтят Конституцию как народную святыню, почти как Библию.

Однако, несмотря на внесение поправок, в Федеральной конституции до сих пор в ней остается ряд спорных моментов. Одним из них остается вопрос о разграничении полномочий Конгресса и правительственной администрации в вопросах текущего законодательства. Многие из полномочий Конгресса периодически узурпировались президентом под предлогом решения срочных национальных проблем. На этот путь встал еще Авраам Линкольн, когда стал проводить в интересах государства многое, что не покрывалось буквой закона.

Одно из наиболее почитаемых и важных правил, лежащих в основе американской правовой системы – это выборность главы исполнительной власти. Для американцев идея выборного подконтрольного правительства не теория, а осязаемая всеми реальность. Правительство формируется из наиболее авторитетных и компетентных представителей общества. Назначенные на официальные посты на точно фиксированный срок лица рассматриваются, как временно стоящие во главе учреждений в результате свободного волеизъявления народа, что влечет за собой ответственность правительства перед Конгрессом и перед народом за все предпринимаемые действия.

Суммируя материал, изложенный в главе, можно отметить, что отличительными чертами своеобразной правовой системы США, сложившейся благодаря многочисленным факторам (историческим и географическим) являются: - качественное преобразование общего права, права справедливости и полное обновление статутного права (кодификация), заимствованных из английской правовой системы;- наделение судебной власти большими полномочиями, в том числе функцией контроля за законодательным процессом (Верховный суд США); - наличие огромного массива законодательств, связанное с федеративным строением государства; - своеобразие правовых систем различных штатов и их относительная правовая автономия; - наличие Конституции в качестве источника права и фактора определяющего правосознание граждан; - выборность как законодательной, так и исполнительной власти и их отчетность перед гражданами государства; - относительная стабильность и созидательная способность правовой системы.

**5. Основные черты правовой системы Австралии, как государства входящего в англо-саксонскую правовую семью**

Правовая система Австралии формировалась под решающим влиянием англосаксонского права, так как в течение долгого времени Австралия входила в число британских колоний. Основными юридическими источниками в Австралии являются сформулированное в прецедентах общее право и законодательные акты. Нормы общего права стали непосредственно применяться на территории Австралии с 1788 года. Позже британскими властями было принято постановление об обязательном применении норм общего права и парламентских актов, действовавших в Англии на 25 июля 1828 года, на территории всех колоний в Австралии. В дальнейшем колонистам была предоставлена формальная возможность формирования собственной правовой системы. Тем не менее, на протяжении более ста лет в Австралии в значительной мере копировались решения английских судов и акты британского парламента. Постановление о сохранении в Австралии действия норм английского права на 25 июля 1828 года привело к тому, что там до сих пор могут применяться некоторые акты парламента, которые были отменены как устаревшие в самой Великобритании.

Отличительная особенность австралийского общего права состоит в том, что оно является единым для всех шести штатов и двух территорий (Северной и Австралийской столичной), чего нельзя сказать о законодательстве. В США, например общее право, является различным в каждом штате. Главную роль в обеспечении единства австралийского общего права играет Верховный суд Австралии, решения которого по вопросам, принятые по жалобе на постановление суда любого штата, обязательны для всех судов Австралийского Союза.

Прецедентами в австралийской системе общего права признаются только решения Верховного суда Австралии и верховных судов штатов и территорий. Этим прецедентам обязаны следовать все нижестоящие суды. Сами верховные суды в Австралии не считают себя связанными своими решениями.

Влияние английского общего права на систему общего права в Австралии было очень велико до 1960-х годов. При принятии решения предпочтение отдавалось постановлениям британских апелляционных судов или палаты лордов перед постановлениями австралийских судов. Только в последние десятилетия австралийское общее право перестало рассматриваться как часть британского . Это было закреплено решением Судебного Комитета по делам государств Содружества и решениями ряда австралийских судов.

Законодательство Австралии включает в себя законы Австралийского Союза (изданные его парламентом) , законы отдельных штатов, подзаконные акты исполнительных властей. Конституция Австралии распределяет компетенцию в регулировании правовых институтов между Союзом и штатами так, что существенная часть из них регулируется законодательством штатов, часть в сфере компетенции и штатов и Союза (при приоритете законодательств Союза) и самая существенная и важная часть – в исключительной компетенции Союза. Законодательством штатов регулируются: - право земельной и других видов собственности; - договорное право; - дела об ответственности за причинение вреда; - условия труда наемных работников и т. д. в исключительном ведении Союза находятся: - законодательство, регулирующее юрисдикцию судов и некоторые другие вопросы правосудия; - законодательство по вопросам найма и увольнения; законы о пенсионном обеспечении; - законы о браке и разводе (кроме некоторых частных вопросов); - банковское право; - законы об авторском праве. Необходимо отметить, что в большинстве штатов издаются полуофициальные сборники действующих законов.

Законодательство Австралии на настоящем этапе подвергается реформированию.

Для этого во всех штатах созданы соответствующие комиссии, вносящие на рассмотрение парламентов штатов предложения по пересмотру действующих законов. В начале 70-х годов была создана общеавстралийская комиссия с целью пересмотра, упрощения и модернизации законов, которые находятся в юрисдикции Союза. Результатом работы комиссии стало принятие ряда законов: о жалобах на действия должностных лиц, о борьбе с распространением наркотиков, о страховании, по вопросам приобретения земли.

Основные отрасли австралийского права, в том числе и гражданское право, не содержат существенных отличий от британского. Исключением являются лишь нормы, относящиеся к земельному праву и отчасти к трудовым отношениям. Отличающиеся от английских законы были приняты в связи со спецификой местной природы: в Австралии, где большую часть территории занимает пустыня стоимость участка земли часто определяется наличием на нем воды, а не его размерами. Также большое влияние на принятие отличных от английских законов о государственной регистрации права собственности на земельные участки сыграло наличие месторождений золота и вспыхивающие время от времени «золотые лихорадки». Особенности в трудовом законодательстве Австралии были вызваны тем, что государство развивалось в условиях постоянного повышенного спроса на рабочую силу. В 1988 году был принят федеральный Закон о трудовых отношениях, который предусматривает активное участие правительства в регулировании конфликтов между предпринимателями и работниками, прежде всего на стадии заключения трудовых договоров. В законе предписывается создание Австралийской комиссии по трудовым отношениям, стимулируется развитие профсоюзов, регламентируются их отношения со своими членами.

В 1989 году был принят закон о корпорациях, который регулирует деятельность компаний на территории страны. Он стал результатом усилий правительства Австралии направленных на защиту интересов покупателей от недобросовестных продавцов и рядовых потребителей от произвола крупных корпораций.

На территории Австралии большое внимание уделяется защите окружающей среды от всякого рода загрязнений. В связи с этим принимаются федеральные акты в этой сфере и новые законодательства на уровне штатов (Закон об охране вод от загрязнения нефтью и другими вредными веществами 1989 года в штате Южная Австралия). Применение в подобных делах общего права тоже имеет место. Использование законов, возникших в средневековой Англии для защиты прав землевладельцев часто создает противоречивые ситуации. Например, суд отказывает в принятии иска к предпринимателю от группы борцов за защиту природы, если хотя бы один из них не является землевладельцем, понесшим конкретный имущественный ущерб.

Одной из своеобразных отраслей законодательства Австралии является система норм регулирующих положение коренных жителей Австралии – аборигенов. Первоначально Конституция признавала за ними только избирательные права, но в 1967 году они были формально признаны полноправными гражданами. В 1968 году было создано федеральное министерство по делам аборигенов (в некоторых штатах такие министерства тоже были созданы). В 1973 году был создан Национальный консультативный комитет аборигенов, состоящий из представителей коренного населения, но он не получил реальных полномочий. За последние годы были приняты законы, предоставившие аборигенам права на землю их гражданские права нередко отстаивают и представители официальных органов власти. Однако, проблемы коренного населения все ещё далеки от разрешения.

Характерными особенностями отличается уголовное право Австралии. Ведущая роль принадлежит здесь УК штата Квинселенд1899 года. Этот кодекс был разработан для Великобритании в 1877 году известным юристом Стифеном, но так и не стал английским законом. Этот же кодекс был переиздан в 1913 году для штата Западная Австралия, а в 1924 – для штата Тасмания. Уголовный кодекс штата Квинселенд наряду с уголовным кодексом Индии 1860 года послужил образцом при составлении Уголовных кодексов для колоний Англии в странах Африки. Основные виды наказания, предусмотренные уголовными законами федерации и штатов – лишение свободы, условное осуждение и штраф. Смертная казнь отменена во всех штатах в 1985 году. В качестве наказания применяется периодическое заключение, а также практикуется временное освобождение для работы в конце срока отбывания заключения.

Основные исследования в области права в Австралии сосредоточены на кафедрах юридических наук в университетах Австралийских штатов, за исключением штатов Виктория, Новый Южный Уэлс, Южная Австралия.

Австралийская судебная система включает в себя федеральные суды, суды отдельных штатов, некоторые специальные судебные учреждения со строго определенными весьма ограниченными функциями. И суды штатов, и федеральные суды могут рассматривать дела как в соответствии с законодательством федерации, так и штата. Федеральные суды созданы лишь в качестве высших судебных органов и для выполнения судебных функций в Австралийской столичной и Северной территориях. В конце 1970 годов были созданы Семейный Суд Австралии (1975 год) и федеральный суд Австралии(1976года). Высокий суд Австралии рассматривает вопросы, связанные с толкованием Конституции, дела в которых Австралийский Союз выступает в качестве одной из сторон, споры между штатами, жалобы на действия некоторых федеральных чиновников, некоторые уголовные преступления, предусмотренные законодательством Союза. Высокий суд состоит из председателя и шести членов. Уголовные дела могут быть рассмотрены и одним членом Высокого суда единолично. Помимо того Высокий суд Австралии выполняет функции апелляционного суда при рассмотрении жалоб на любые решения, приговоры судов, осуществляющих федеральную юрисдикцию, а также на соответствующие постановления верховных судов и других судов штатов.

Подводя итог всему, что было сказано в данной главе, необходимо отметить, что правовая система Австралии обрела свою автономию от британской сравнительно недавно, что наложило на неё определенный отпечаток: это и наличие в качестве источников права прецедентов (иногда совершенно архаичных выработанных еще в Англии в период средневековья), и действие английского единого общего права на территории всех штатов, и использование в качестве источника уголовного права штатов кодекса разработанного британским юристом для Великобритании. Однако, хотя реформирование и развитие правовой системы Австралии происходит не слишком быстро, правительство государства делает существенные усилия в этом направлении: принятие обновленных законодательств как федеральных, так и для штатов, создание дополнительных судебных органов (федеральные суды, семейный суд), разработка относительно новых для Австралии отраслей права как законодательство о защите окружающей среды, законодательство о защите прав коренного населения Австралии, закон о борьбе с распространением наркотиков и другие. В целом правовая система Австралии является самобытной и обеспечивает достаточно стабильное регулирование различных сторон жизни австралийского общества.

**ЗАКЛЮЧЕНИЕ**

Рассмотренные в ходе данного исследования примеры функционирования правовых систем государств англо-саксонской правовой семьи наглядно показывают, что взятое первоначально за основу английское право, входе исторического развития, на территории бывших британских колоний получило качественно новое развитие и претерпело гораздо больше прогрессивных изменений, чем на территории собственно Великобритании. Государства англо-саксонской правовой семьи хоть и сохранили в своем праве характерные для английского права черты : источники права, развитую судебную систему, особый тип юридического мышления, все же сумели построить самобытные национальные правовые системы, которые в некоторых аспектах превзошли систему породившую их первоначально. Следует отметить, что более гибкая и восприимчивая к нововведениям Американская правовая система, несомненно, способствовала созданию стабильного государства на территории США.

**Литература**

1.Теория государства и права. Учебник для вузов. 2-е издание.

Под редакцией профессора КарельскогоВ.М. М.: изд-во: НОРМА, 2003.

2Алексеев С.С. Теория права. Доработанное издание. М.: изд-во «БЕК»,1995 год.

3. Всеобщая история государства и права. Под редакцией Батыра К.И., М.: «Былина» 1995 год.

4.Берман Г.Дж. Западная традиция права. М.: МГУ 1994г.

5.Давид Р. Основные правовые системы современности. М.:1988г

6.Кросс Руперт. Прецедент в английском праве. М.: Юрлит, 1985

7. Решетников Ф.М. Правовые системы стран мира. Справочник. М.: Юрлит

1993г.

8.Саидов А.Х. Сравнительное правоведение и юридическая география мира.

М.: Юрлит. 1993

Публикации в периодических и продолжающихся изданиях

9..Козочкин И.Д. Реформа американского права. Государство и право

1993 №9.

10. .Максимов А.А. Прецедент как один из источников английского права.

Государство и право.1995 № 2.