**Ставропольский государственный университет**

На правах рукописи

**Глазунова Ирина Николаевна**

**Влияние римского права на становление и
развитие континентальной и англосаксонской
правовых систем современности.
Процессуальный аспект**

\

**12.00.01 - теория права и государства; история права и государства;
история политических и правовых учений**

**Научный руководитель:**

**доктор юридических наук, профессор**

**Медведев Станислав Николаевич**

**Диссертация**

**на соискание ученой степени кандидата юридических наук**

**Ставрополь 1999**

**СОДЕРЖАНИЕ**

Введение 3

[Глава 1. Римский гражданский процесс 14](#bookmark4)

§ 1. Формы римского гражданского процесса § 2. Отдельные институты римского гражданского процесса

Глава II. Влияние римского процесса на становление и развитие

континентального и англосаксонского права 76

§ 1. Начало рецепции римского права и процесса § 2. Роль церкви в рецепции римского процессуального права § 3. Становление национальных правовых систем

Глава III. Влияние римского процесса на развитие современных

процессуальных систем 133

§ 1. Развитие национальных процессуальных систем § 2. Особенности отдельных институтов континентальной и англосаксонской систем процессуального права

Заключение 194

Приложение 198

Список литературы

210

**ЗАКЛЮЧЕНИЕ**

Римский гражданский процесс - это плод трудов и усилий не только

римского народа, его становлению способствовали уже существующие, хотя и

немногочисленные, установки и положения права провинций Европы и Азии,

покоренных Римом, чьи привычки и традиции претерпели адекватные

\*

изменения в соответствии с высшей степени рационалистическими критериями, которые для народа-завоевателя являлись нормой. Заметное воздействие на римский процесс оказали греческие процессуальные процедуры, вообще Греция очень сильно повлияла на римскую науку, литературу, искусство. Но ручеек греческого права, давший начало полноводной реке римского права, тоже не был кристально чист, и в своих водах нес смешанный осадок - египетское, вавилонское, сирийское, персидское, индийское, т.е. восточное право. Самые известные римские юрисконсульты также были выходцами с Востока: Папиниан - сириец, Ульпиан - финикиец, а Гай, по общепринятому мнению, преподавал право в Египте.

Современная теория гражданского процесса как и само современное процессуальное право континентальных и англосаксонских стран построено на началах солидаризма и либерализма. Своими корнями они уходят не только и не столько в позитивисткую философию XVIII в., «моральное учение» христианства, как в теорию естественного права и римское право.

Научно-исследовательская работа в области преемственности римского права, развития канонического процесса, а вслед за ним континентального и англосаксонского процессов в нашей стране некоторое время назад практически угасала. Объясняется это тем, что связи с западными романистами практически были разорваны, отсутствовала новейшая зарубежная литература, русские переводы основных правовых источников. Однако вместе с новым правопониманием, идеями правовой свободы общий порыв к праву вызывает стремление познать все мировые достижения в указанной области.

Стала очевидна та реальная, действительная общность, которой характеризуется всякий развитый правопорядок. Подавляющее большинство юридических конструкций рождалось жизненными потребностями, а не досужими рассуждениями. Безусловно, те или иные понятия, появившиеся еще в Риме, по-разному отражены в различных правовых системах, не утрачивая своего существа. Рассмотрение их в историческом развитии, начиная с «римско- правовых корней», эффективно помогает усваивать их сущность, отраженную в современном правопорядке.

Большинство теоретических работ, посвященных истории возникновения английского права, не упоминают роли и влияния римского права на развитие англосаксонской системы права. Представляется, что это произошло вследствие утверждения в научной литературе, особенно английской и американской, точки зрения о некой особенности становления, обособленности англосаксонской системы, ее автономности. Конечно, нельзя не учитывать, что географическое положение Англии сыграло определенную роль в развитии права, не схожего с правом континента, но отрицание влияния и римского наследия и континентального права беспочвенно. Безусловно, римское право никогда не было прямым источником английского права. Но каноническое право Англии впитало в себя постулаты римского, которые перешли в право обычное. Более того, римское право, без сомнения, оказало влияние на морское и торговое право, поскольку венецианские и генуэзские торговые обычаи, которые применяли эти отрасли права, основывались на римском праве. Общее право Англии само время от времени делало заимствования из римского права, и оценить степень влияния римского права на становление англосаксонской системы необходимо, опираясь на историческое ее развитие.

Основные различия между двумя мировыми процессуальными системами могут быть сформулированы следующим образом:

а) континентальная система права базируется на кодексах, англосаксонская придает огромное значение судебной практике и прецедентам;

б) континентальная система в большей степени проникнута началами, коренящимися в римском праве, англосаксонская развивалась в меньшей зависимости от последнего.

Вместе с тем, можно отметить, что в большей степени различия двух правовых систем находят отражения в институтах материального права, но не процессуального. Происходят в настоящее время и изменения в структуре источников права, правовые системы тяготеют к друг другу и взаимно обогащаются. Если в Англии и США все большее значение приобретает законотворчество, то на континенте большое внимание уделяется судебной практике, происходит стирание четких граней между публичным и частным правом. Сближение двух правовых систем происходит прежде всего по процессуальному типу, берущему свое начало в римском процессе.

Усвоение римских норм происходило и происходит не потому, что эти нормы римские, а вследствие того, что они являются результатом многовекового опыта поколений. Не обращая внимания на фактическую значимость местного права, римское заботилось о всеми принятых убеждениях как основных принципах политической теории и правового мышления во всей Европе. Как часть общей культуры христианской Европы, римское право выступало совершенно самостоятельно в крупных произведениях философии и литературы. Примеры тому «Сумма теология»Томаса Аквина и «Божественная комедия» Данте. Свои философские принципы Томас Аквин заимствовал от Аристотеля, который был для него просто «философ». Для своих примеров конкретных человеческих отношений и для многочисленных дефиниций он обращался к римскому праву и особенно к текстам Ульпиана, которого он называл просто «юристом». Дефиниция справедливости Томаса Аквина как «непреложная и постоянная воля предоставлять каждому право» исходит от

Л/\* і

Ульпиана . Данте упоминает Юстиниана как святого в раю как в книге VI и Ф VII, так и в своих политических рукописях, где он сравнивает Свод законов со

своим разумом. Многие фрагменты Данте и Аквина показывают, как тезисы свода законов даже у неюристов стали частью всеобщего высшего образования.

Не следует искать в нормах римского процессуального права удовлетворительного разрешения всех проблем, выдвигаемых современной жизнью. Римское право является продуктом определенных исторических условий и не может быть во всей полноте воспринято современными системами. Но исторические же условия придали римским процессуальным институтам и положениям космополитический характер. Поэтому изучение римского процесса и его влияния на становление и развитие континентальной и англосаксонской систем полезно прежде всего для познания собственного права. Лучшим средством углубить знания в праве своей страны является его сравнение с каким-либо другим, дающим возможность ставить вопросы о характере различий и их причинах.

В этом исследовании рассмотрены основы Римского процессуального права и его влияние на различных этапах исторического развития, выпестовавшие принципы и отдельные институты современных процессуальных систем.

Многочисленность дел в судах разных стран с присутствием иностранного элемента, заставляет мировое сообщество вырабатывать общие правила судопроизводства, понятные всем. Неизбежно обращение к римскому процессу, ибо нормы римского процессуального права - не просто сборник предписаний, различных формул и действий, но правила, которые содержат легальные способы защиты законных прав и интересов человека, целью которых является человеческая справедливость и мирное сосуществование: omne jus hominum gratia factum est...

♦