

Судебный прецедент

Лукина Анна Анатольевна

Очно-заочная форма обучения (сокращ.
программа)

1 курс, 2 группа

Источники права

в зависимости от комплекса критериев, включающих в себя их юридическую силу, социальную значимость и степень их распространенности среди других источников права

(в теории романо-германского права)



первичные

вторичные



Источники права

Первичные

- Нормативные акты (enacted law)
- Обычаи
- Общие принципы права*
- Международные конвенции (Дания); делегированное законодательство и региональные акты (Италия) и т.п.

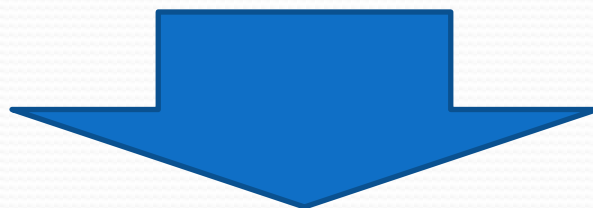
Вторичные

- Прецеденты
- Научные труды ученых-юристов (доктрина)
- Решения зарубежных судов, которые были приняты в сходных правовых системах*
- Ордонансы (Италия) и т.п.

Прецеденты как текстуальный источник права

Судебные прецеденты

Административные прецеденты



Правовой прецедент

Судебный прецедент (лат. *Praecedens* – идущий впереди, предшествующий) – правовой текст, представляющий собой **часть** судебного решения по конкретному делу, содержащую информацию о сформулированном судом правиле, которое интерпретируется как основание общезначимой и общеобязательной нормы поведения для всех, кому оно адресуется, в том числе для судов при решении аналогичных дел*.

* - А. В. Поляков, Е. В. Тимошина. *Общая теория права.* (СПб, 2005)

Характеристики прецедента

- Казуистичность
- Множественность
- Противоречивость
 - Гибкость

Прецеденты как источник права



Креативные

Интерпретативные

Обязательные

Необязательные

Официальные

Неофициальные

Формальные

Фактические

Формы проявления судебного прецедента

- **Акт правоприменения**
- **Интерпретационный акт**
- **Акт преюдиции**
- **Правовой обычай**
- **Правовая позиция суда**
- **Нормативный правовой акт**

1. прецедент как источник права нашел себе полную поддержку и признание (англосаксонская правовая система: Великобритания, Австралия, Канада, США и др.)
2. прецедент никогда не воспринимался и не воспринимается как источник права (страны, относившие себя к социалистическим до недавнего времени: Болгария, Венгрия, Румыния, Латвия, Литва, Эстония и др.)
3. прецедент как источник права занимает весьма неопределенное, довольно противоречивое положение в системе других источников права (страны романо-германского права)

Причины концепции места прецедента в романо-германской правовой системе

- Исторические: опора на нормы римского права и кодифицированные обычаи, позже – на кодексы. Прецедент не играл существенной роли.
- Низкая степень централизации судебных систем в странах романо-германского права (напротив, высокоцентрализованная судебная система в Англии).
- Различное положение судей в странах англосаксонской правовой системы и романо-германской системы. Положение судьи в Англии очень высокое.

Противоречивость статуса прецедента как источника права

- Исторически сложившиеся в странах романо-германского права весьма противоречивые традиции и обычаи, позволявшие в одних странах довольно широкое использование прецедента как источника права наряду с иными источниками права (ранее Германия, Австрия), а в других - наоборот, запрещавшие их применение (Франция).
- Отношение к прецеденту как источнику права (в наст. время – Испания, Швейцария; Германия, Дания, Греция, Италия и др.).

Соотношение прецедента с другими источниками права

- Закон неизменно находится на первом плане по отношению к прецеденту.
- Приоритет обычая. Однако, с течением времени прецеденты могут превращаться в акты, формирующие объективное право.
- Прямая и обратная связь с доктриной.