

2021
September 12—15



INTERNATIONAL
FORUM

Modern Problems of Law and Economics in Europe and Asia

Science and International Cooperation
in the Context of Legal Integration

2021
September 12-15

Virtual format, ZOOM platform

www.canneslegalforum.com

Russia
France
Italy
Germany
Brazil
Spain
India
China
Slovakia
Poland
Morocco
Switzerland
etc.

PANEL DISCUSSION 8.

“Modern Problems of Comparative
Law in the XXI Century”

Панельная дискуссия

Model Criminal Legislation in the Commonwealth of Nations



Elena TRIKOZ, PhD in Law, Associate
Professor of the Theory of Law and Comparative
Law Department at the MGIMO University;
Associate Professor of the RUDN University

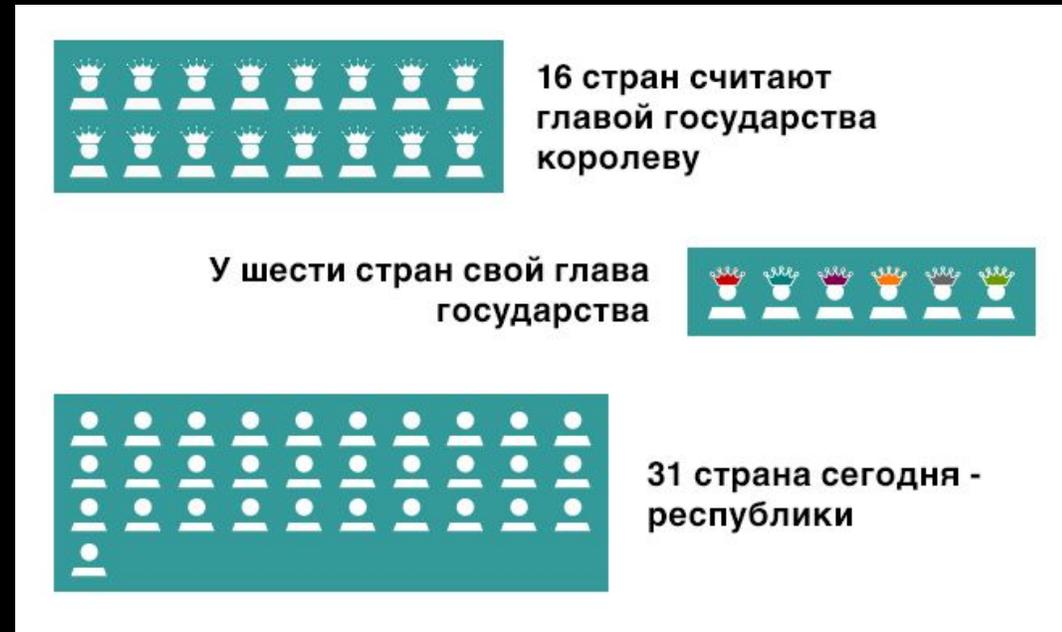


(c) 2021

1. В историко-сравнительной ретроспективе феномен позитивного права развивался в определенной «**системе координат**».

Основными осями правового развития в этой системе являются:

- **унификация** (вертикальная систематизация),
- **гармонизация** (горизонтальная систематизация) и
- **интеграция** (межсистемная конвергенция).



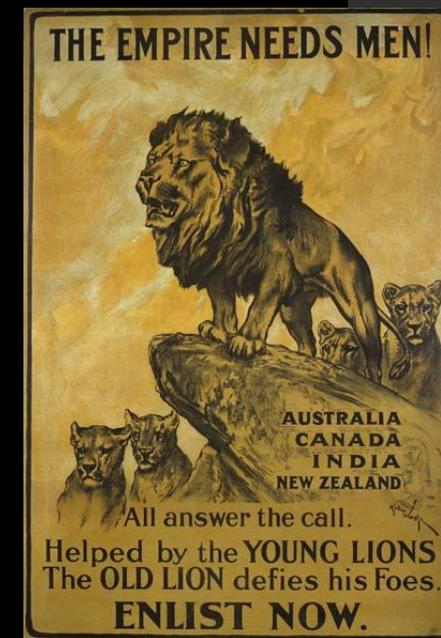
2. Кодификация, унификация, гармонизация, интеграция права — это понятийный ряд важнейших смежных феноменов юридической практики и сравнительно-правовой истории.

Именно эти формы упорядочивания права активно практикуют национальные государства и международные организации для обеспечения единства и определённости своего правового пространства

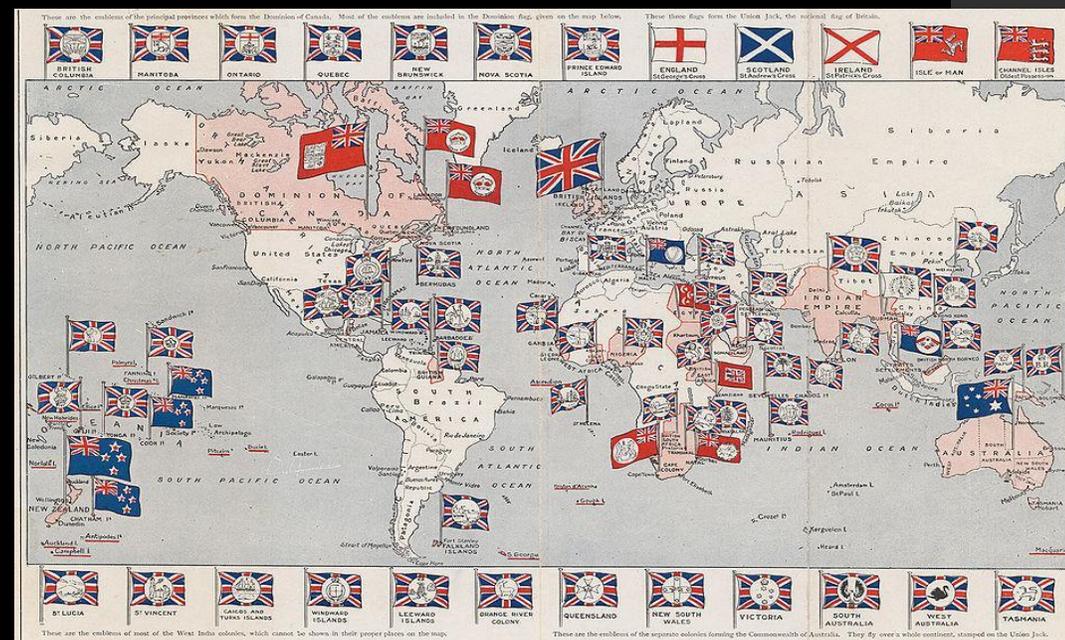


3. Интерес к **правовой кодистике** в больших составных государствах – европейских колониальных империях Нового времени активизировался еще в конце XVIII – XIX веках.

Он был обусловлен необходимостью постепенного сближения **правовых систем метрополий и колоний** в условиях трансплантации «материнского права», и **параллельной унификации** юридической терминологии, законотворческих процедур и правоприменительных режимов.

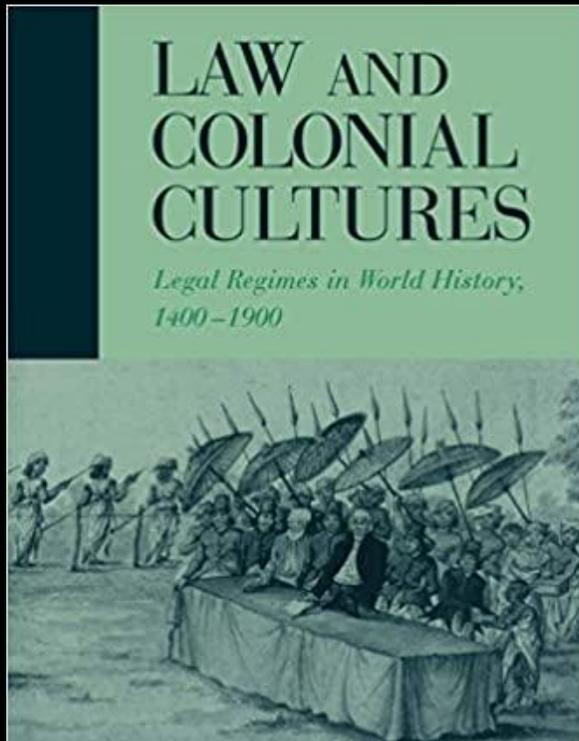


* **Правовая кодистика** имеет прикладной характер как *учение о технике и методике кодификации права*, объединяя инструментальный и доктринальный подходы к праву.



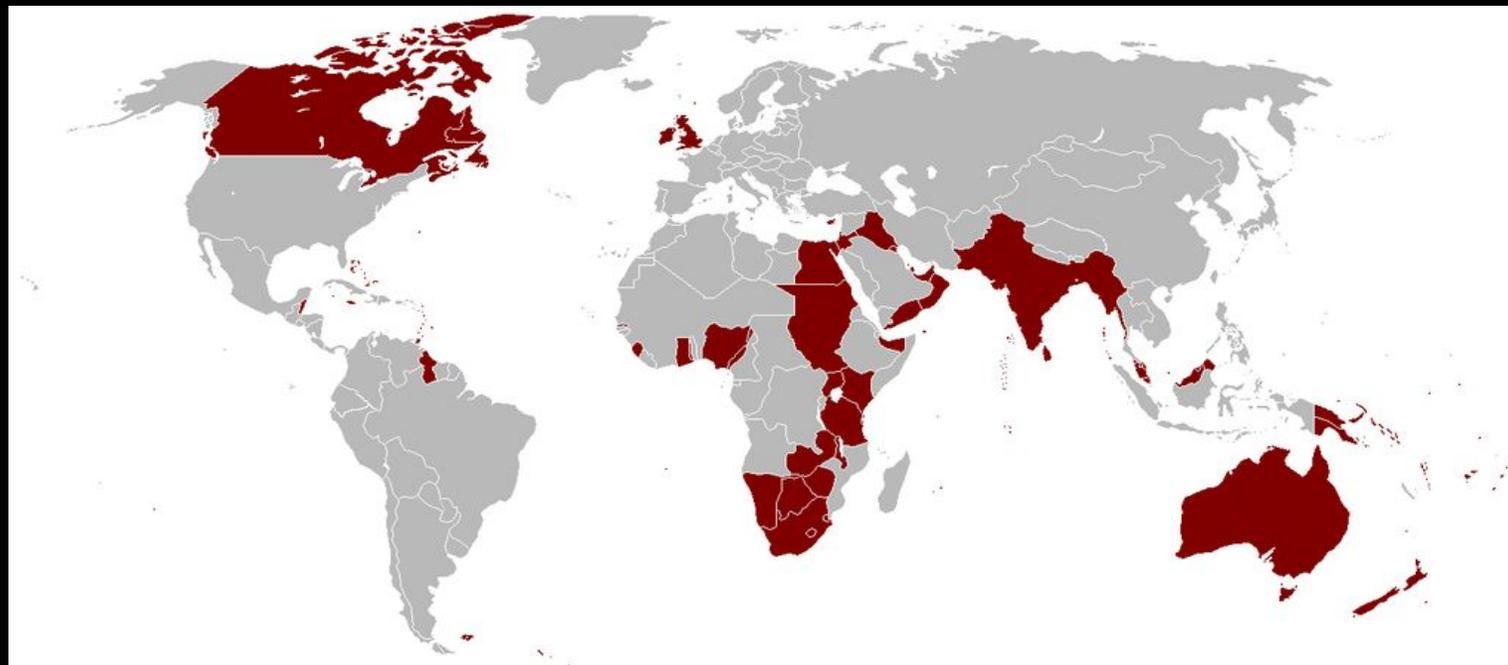
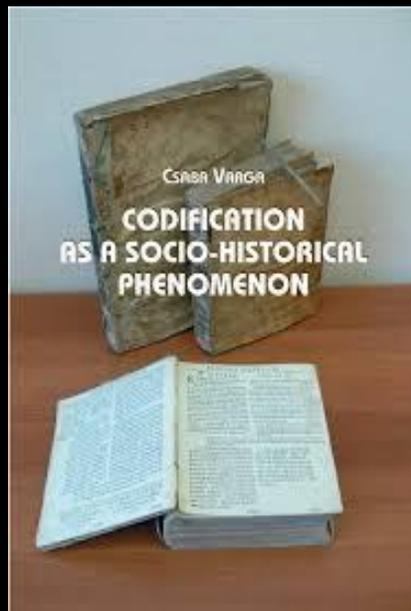
4. На примере Британской колониальной империи в XIX в. можно видеть острую потребность в правовой модернизации и национально-правовой унификации местного права в доминионах, колониях и зависимых территориях.

Это со временем приняло форму научной (доктринальной) и законодательной (правотворческой) кодификации.



5. Сравнительно-типологическое изучение **правовых кодификаций в странах (Британского) Содружества Наций, наряду с сугубо теоретическим и догматически-отраслевым изучением, позволяет выявить **некое «третье измерение» системности права.****

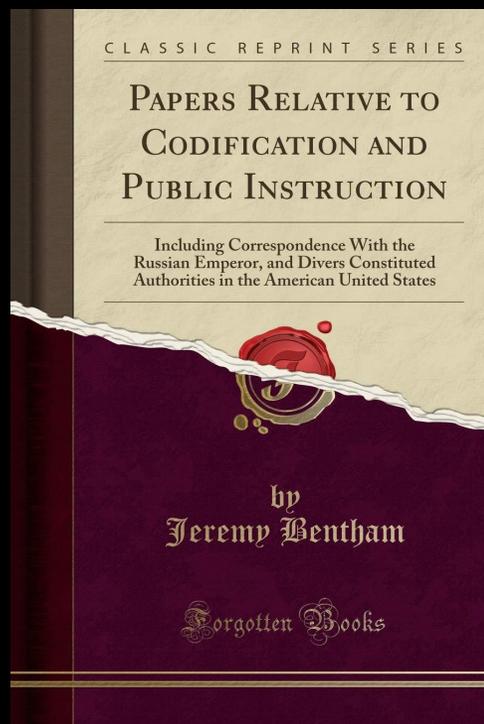
Развиваясь в определенном социокультурном контексте common law family, «**архетип кодификации**» в странах **Содружества Наций** стал важным **инструментом управления** сферой обращения **правовых моделей**, типологически близких стран британского мира.



6. В Британской колониальной империи таким «архетипом кодификации» служила теоретическая модель Уголовного кодекса, составленная на основе работ английского юриста-утилитариста Джереми Бентама в первой трети XIX в.

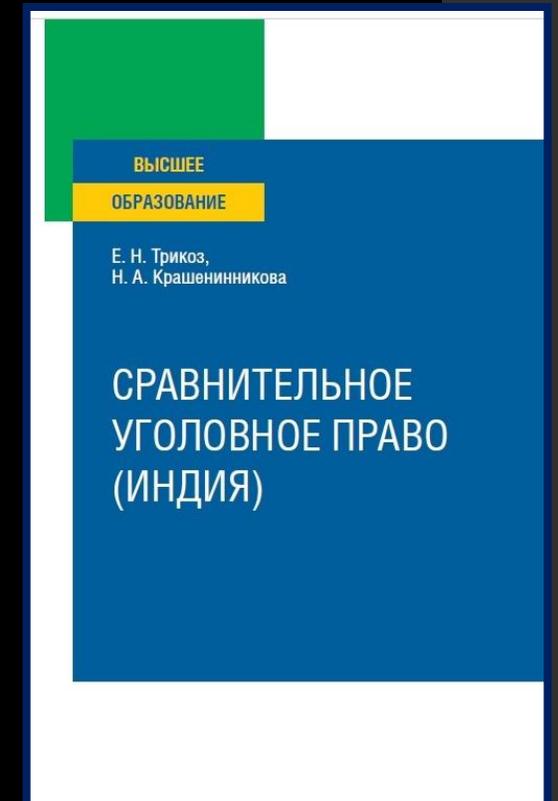
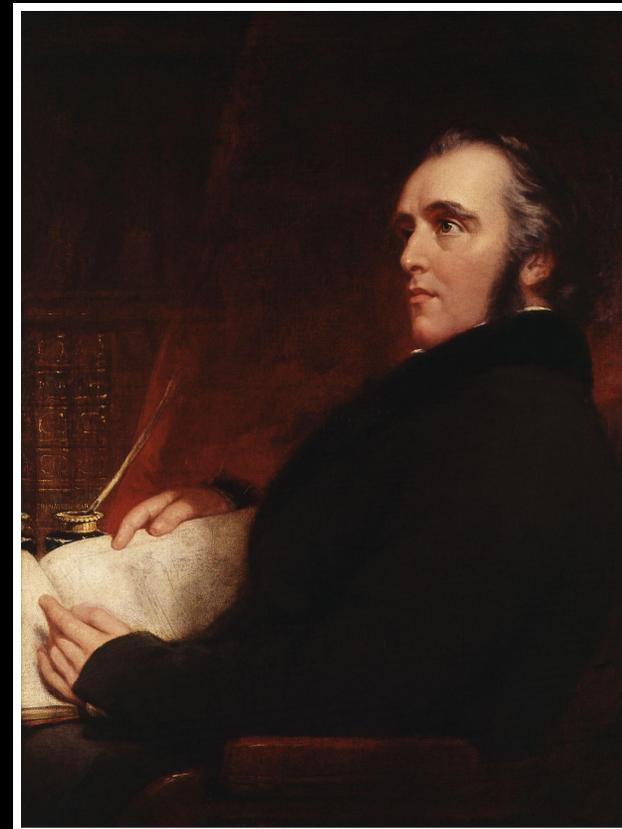
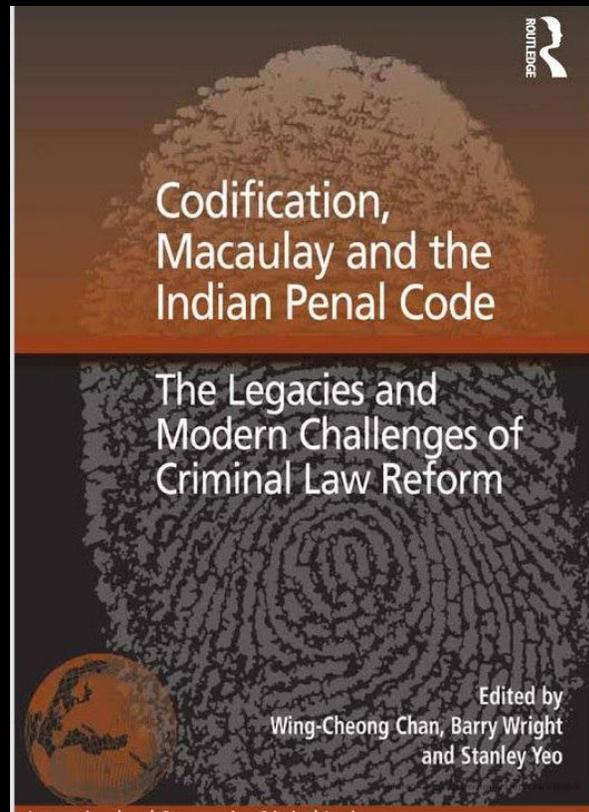
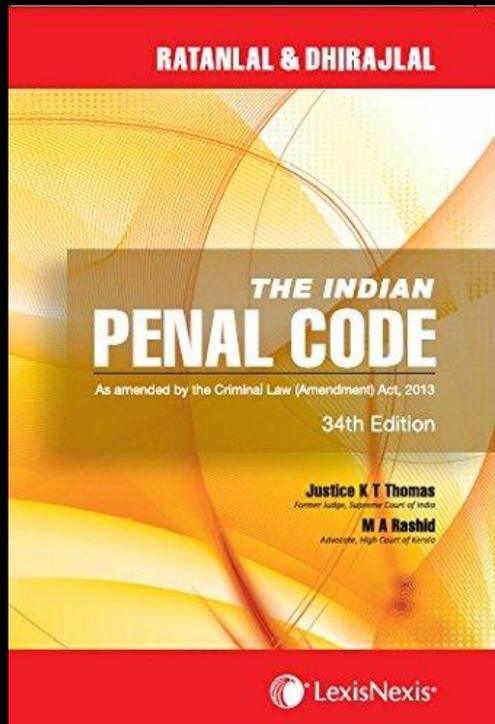
Это была по сути позитивистская модель отраслевой кодификации, структурированная по пандектной схеме с выделением Общей и Особенной частей в кодексе.

* Собственно английский термин «*codification*» (от лат. *codicem facere* – «делать кодекс») вошел в юридический оборот благодаря правоведу Джереми Бентаму (1748-1832), и его работам: «Papers Relative to Codification» (1817), «Codification Proposal» (1822), «Justice and Codification Petitions» (1827).



7. Затем после этого первого этапа «**догматизации кодистики права**» в Британских колониях и доминионах наступил **практический этап** воплощения «**архетипа**» (или *теоретической модели*) кодификации.

Так появился **Уголовный кодекс колониальной Индии**, разработанный учеником Дж. Бентама – сэром **Томасом Бебингтоном Маколеем** в 30 – 60-е гг. XIX



8. Систематизация права в Британских колониях и доминионах осуществлялась **в двух формах**:

-- официальное издание объединённых актов правотворчества, которые размещались в хронологическом или алфавитном порядке («**первичная инкорпорация**»), и

-- целенаправленное упорядочение источников права, основными приёмами которого выступали **ревизия права** и **консолидация** права.

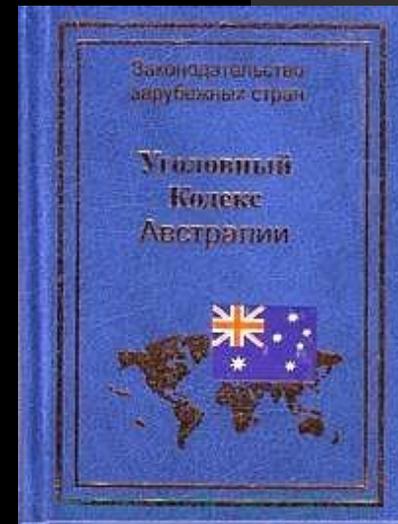
Со второй половины XIX в. в большинстве **Британских колоний**, почти параллельно с метрополией, началась кардинальная уголовно-правовая реформа, целенаправленная на **кодификацию права**.



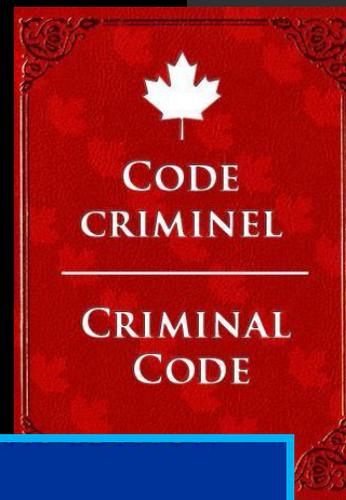
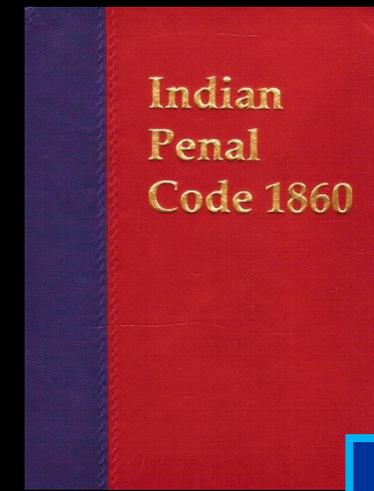
9. Ближайшим следствием такого радикального эксперимента стал **структурный дуализм правовой системы** стран Британской империи и затем уже современного Содружества Наций – это деление на «*Common Law jurisdiction*» и «*Criminal Code jurisdiction*».

Так, например, некоторые австралийские штаты приняли свои **Уголовные кодексы** (Квинсленд, Тасмания и Западная Австралия), несмотря на то что действует **общефедеральный Уголовный кодекс** Австралийского Союза 1995.

Таким образом, сложность **модели законодательной кодификации** в **Содружестве Наций** была обусловлена культурно-исторически, так как предполагает **качественную переработку** не только статутного и делегированного права, но и системы прецедентов общего права и права справедливости, а также обычного права коренных народов.



10. Сегодня **кодифицированное уголовное право** в странах Содружества Наций можно типологически разделить на **6 основных моделей** :



1) **Индийская модель** УК 1860 г. на основе бентамовского проекта Т.Б. Маколея как наиболее старая и действующая до сих пор, и по настоящее время помимо Индии в ряде стран Южной Азии и Африки;

2) **Канадская модель** УК (проект Дж.У. Бербиджа 1892 г.);

3) **Австралийская модель** УК Квинсленда по проекту судьи Гриффитса (микст УК Дж.Ф. Стифена 1878 г., УК Нью-Йорка и УК Италии);

4) **Вест-индийская модель** УК в Британской Вест-Индии и воспринятая рядом бывших колоний (УК Гондураса 1888 г., УК Сент-Люсии 1889 г., УК Гренады 1897 г.);

5) **Министерская модель** типового УК, разработанного Министерством колоний Великобритании на базе УК Австралии и Нигерии для африканских колониальных владений;

6) **Модель гибридной** (консолидированной) кодификации.

