
ОСОБЕННОСТИ ФОРМИРОВАНИЯ ПРАВОВОЙ СИСТЕМЫ ШОТЛАНДИИ*

А.А. Графшонкина

Кафедра теории и истории государства и права
Российский университет дружбы народов
ул. Миклухо-Маклая, 6, Москва, Россия, 117198

Статья посвящена истории правовой системы Шотландии, факторам, повлиявшим на национальную самоидентификацию. В статье приведен пример документа, описывающего национальный суверенитет Шотландии, религиозные аспекты, повлиявшие на самоопределение нации.

Ключевые слова: суверенитет, Шотландия, Арбротская декларация, церковная реформация Дж. Нокса, Акт об унии, национальная идентификация.

Говоря о такой правовой системе, как Шотландия, прежде всего стоит определиться с двумя понятиями. Во-первых, с самим понятием «правовая система», которое в последнее время приобрело новую интерпретацию. Современные ученые все более склонны понимать под правовой системой совокупность представлений общества о праве, его особенностях, правовой культуре, правосознании, а не государственное устройство.

Во-вторых, следует дать определение понятию смешанной правовой системы.

Особенность смешанных правовых систем состоит в том, что в них сочетаются элементы романо-германской правовой семьи с элементами правовой семьи общего права, а также с элементами традиционных и религиозных правовых систем.

Если Шотландия и является неотъемлемой частью Соединенного Королевства, процесс объединения проходил с определенными перипетиями. Он не привел к объединению правовых систем, однако невозможно отрицать значимость влияния английского права [5].

Шотландская правовая система, как и английская, складывалась в процессе длительной эволюции. Однако различие исторических факторов, влиявших на государственное формирование Шотландии и Англии, привело к тому, что их правовые системы отличаются друг от друга.

В самую первую очередь, говоря об особенностях Шотландии, хотелось бы отметить тот факт, что англичане и шотландцы первоначально имеют разное этническое происхождение. Шотландцы являются потомками пиктов (смесь кельтов и иберов) и гэлов (иногда произносят гаэлов), англичане же являются потомками англов (германские племена) и саксов.

* Статья выполнена в рамках НИР «Сравнительные исследования правовых систем, правовых культур» на период 2013–2015 гг. (тема № 090404-0000).

Таким образом, основа шотландского права примерно до XI в. представляет собой смесь различных правовых традиций и обычаев, представляющих различные культуры, населявших в то время землю таких этносов, как кельты, валлийцы, ирландцы, норвежцы и англо-саксы [9]. Порой трудно с уверенностью сказать, в какой степени современное шотландское право включает в себя эти древние источники. Например, есть основания полагать, что, как в конце XVII в. законы о браке в горных районах Шотландии и на островах складывались на основе кельтских обычаев, которые противоречат католическим религиозным принципам.

В отличие от Шотландии Англия изначально позиционировала себя не только как самостоятельное государство, но и как государство, ведущее активную экспансию. Шотландии же по причине множества внутриклановых междоусобиц ходе всей своей истории приходилось отбиваться от ближайших соседей и доказывать свою способность на суверенное существование. Возможно, как раз это и заложило в шотландском обществе стойкое осознание своей национальной идентификации.

Хорошим примером борьбы и отстаивания национального суверенитета (как от внешних посягателей, так и от произвола монарха) может служить *Арбротская декларация (Declaration of Arbroath) 6 апреля 1320 г.*, сделавшая Шотландию независимым, суверенным государством в период борьбы за независимость с Англией.

В ответ на поддержку папством английского завоевания Шотландии и отлучения от церкви шотландского короля Роберта Брюса духовенство и бароны Шотландии во главе с аббатом Арбротского монастыря Бернардом де Линтоном издали адресованную папе Иоанну XII декларацию суверенитета Шотландии.

Делая акцент на историю страны, авторы декларации утверждали право Шотландии на суверенитет и независимость от Англии. «Мы ведаем, Святейший Отец и Господин, и заключаем из древних преданий и книг, что среди других славных народов наш, шотландский, народ был отмечен многими хвалами. Перешедши из Великой Скифии через Тирренское море и Геркулесовы Столпы и обитая в течение долгого времени в Испании меж свирепейших племен, он никогда не мог быть покорен ни одним из них, сколь бы варварскими они ни были. Удалившись оттуда спустя тысячу двести лет после перехода израильтян через Красное море, многими победами и неустанными трудами он обрел себе пределы на западе, кои населяет и поныне, изгнав бриттов и совершенно истребив пиктов, и, невзирая на постоянные нападения норвежцев, датчан и англичан, всегда сохранял их свободными от всякой повинности, чему свидетельством старинные предания» [8].

А также провозглашалось право на шотландский престол короля Роберта Брюса, избранного народом. «С помощью того, Кто излечивает и исцеляет раны, мы освобождены от этих бесчисленных бедствий доблестным государем, королем и господином нашим Робертом, который во имя избавления народа и наследства своего от рук неприятелей с радостью перенес труды и лишения, голод и опасности подобно новому Маккавею и Иисусу Навину. Божественный промысел, а рав-

но законы и обычаи наши, кои мы будем отстаивать до смерти, право наследия и должное наше согласие и утверждение сделали его государем и королем нашим, коему, как благодетелю народа, как по правам его, так и заслугам, мы во всем будем хранить верность ради защиты нашей свободы» [8].

Тот факт, что Арбротская декларация опиралась на принцип народного суверенитета (правом на независимость и ее защиту, согласно документу, обладает сам шотландский народ, а не его король), резко выделяет ее в ряду общественно-политических памятников средневековья. «Если бы он отступился от начатого дела, захотев нас и королевство наше подчинить английскому королю и англичанам, мы тотчас постарались бы изгнать его, как нашего недруга и губителя прав своих и наших, и избрали бы другого короля, способного нас защищать. Ибо доколе хоть сотня из нас останется в живых, никогда и ни в коей мере не покоримся мы английскому владычеству. Ведь не ради славы, богатств или почестей мы сражаемся, но единственно во имя свободы, кою каждый добрый человек утратит лишь вместе с жизнью» [8].

Декларация сыграла важную роль в становлении национального самосознания шотландского народа и повлияла на развитие общественной мысли в Англии и других странах Западной Европы.

Кроме того, нельзя не брать во внимание влияние церковной и образовательной реформы Джона Нокса (англ. John Knox; ок. 1510 — 24 ноября 1572 г.), входе которой Библия была переведена на шотландский диалект, что в свою очередь способствовало повышению уровня образования населения в Шотландии [10].

Государство было отстранено от участия в назначении духовенства. Борьба между адептами «чистого пресвитерианства» и сторонниками сохранения епископального устройства велась на протяжении конца XVI—первой половины XVII в. и завершилась только после Английской революции ликвидацией епископата. Акт о веротерпимости (1690 г.) утвердил пресвитерианство в качестве государственной религии Шотландии.

У шотландского писателя Вальтера Скотта есть роман, написанный в 1818 г. — «Эдинбургская темница», он относится к гигантской эпопее, повествующей о длительном историческом процессе слияния Англии и Шотландии в одно объединенное королевство (со времен английской буржуазной революции 1640–1660 гг. и вплоть до конца XVIII в.).

В данном романе остро показано противостояние английскому насаждению на примере судебного процесса. Над молодой девушкой должен состояться суд по обвинению в сокрытии беременности и последующем убийстве ребенка. Ее сестра, которая должна выступить свидетелем на суде, стоит перед выбором: соврать присяжным и сказать, что сестра не скрывала беременность, либо сказать правду, что о беременности никто не знал. В это же время их отец терзается сомнениями, позволить ли дочери давать показания в послереволюционном суде, хотя это может спасти его другую дочь.

«А тут еще эта беда — этот закон насчет Портеуса, присланный нам из Лондона. Этакого удара нашей несчастной, грешной стране и гонимой церкви

не было со времени гнусного Акта о присяге... Динс опустил на скамью, раздираемый противоречивыми чувствами. Среди его единоверцев давно шли жаркие споры о том, не грешно ли истинным пресвитерианам признавать послереволюционное правительство, раз оно не признало Торжественной лиги и ковенанта» [1].

Говоря о своеобразии шотландского права, следует указать на профранцузскую правовую ориентацию, начавшуюся после «войн за независимость» с Англией (1298–1326 гг.). Она выразилась в том, что юристы Шотландии обратились к римскому праву. До XV в. в Шотландии не было своих университетов, поэтому будущие юристы отправлялись в университеты Франции, Германии, Нидерландов, где изучали главным образом римское право, которое в те времена играло роль «общего права» Шотландии. До настоящего времени сохранилось его влияние в отдельных институтах гражданского права, в правовой терминологии, в делении права на публичное и частное.

В то же время шотландские суды полностью восприняли английскую прецедентную систему. Право Шотландии никогда не было кодифицировано, а складывалась с самого начала из судебных решений шерифов и юстициариев.

Однако шотландский метод толкования норм права ближе к континентальному, чем к англосаксонскому. В Шотландии, как в системах, основанных на римском праве, конкретные правовые вопросы выводятся из общего принципа, в то время как в странах англосаксонской системы, наоборот, судьи формулируют общий принцип, выводя его из конкретных случаев. Касаясь этого различия, шотландский юрист Купер писал: «Цивилисты относятся к правовой норме с точки зрения ее политического и рационального значения, а юристы “общего права” — с позиции происхождения нормы...». Наконец, сравнивая английское и шотландское право в их историческом развитии, надо отметить три основных фактора:

- в отличие от Англии в Шотландии не было дуализма гражданского права в виде параллельной «общему праву» системы норм «права справедливости»;
- в Шотландии не получили развития искивые приказы, как это было в Англии;
- идея публичного обвинения в Шотландии вылилась в конкретную форму четко организованной службы государственного уголовного преследования [7].

Однако не все, что не совпадает с английскими институтами и нормами, было воспринято от римского или континентально права. Шотландская правовая система, отличаясь от английской, не копирует и континентальную. Независимо от двойного влияния она сохранила свои национальные особенности и обычаи, сложившиеся в результате самостоятельного исторического развития. Именно таким путем, как представляется, сформировалась система судов Шотландии и судебный процесс, которые, главным образом, и дают основания говорить о самостоятельности шотландском правовой системы [6].

Шотландия стала сближаться с континентом, что сыграет важную роль в эволюции ее права. Юристы получали свое образование во Франции, методы правового анализа отдавали приоритет общим правилам, большое место было

отведено римскому праву. Поскольку при этом решения английских судов не имели силы в Шотландии, шотландское право в течение долгого времени будет развиваться независимо от английского общего права и права справедливости [5].

Хотя Шотландия и сохранила свою независимую правовую систему, в государственном плане с 1707 г. она входит в состав Соединенного Королевства.

Хотя большинство шотландцев было против объединения и дело даже доходило до вооруженного проявления недовольства, оппозиция шотландского парламента проявила малодушие, и большинством голосов союз Англии и Шотландии был одобрен в 1707 г. Шотландия была лишена своей независимости. Якобиты говорили о шотландцах: «Мы были проданы и куплены» [4]. В 1707 г. был подписан Союзный договор, который официально связал два королевства.

Союзный договор предусматривал, что Шотландия сохраняет свое право и свои судебные институты.

Участие Шотландии в политике Британии оставалось слабым, небольшое число шотландских представителей в британском парламенте не могло оказать существенного влияния на какие-либо решения. Внутриполитическая жизнь в стране оставалась в застое.

Лишь в середине XIX в. было увеличено число представителей Шотландии в парламенте. Интерес к политической жизни вырос, выборы стали более демократичными. На первое место здесь вышла либеральная партия, которая держала подавляющее большинство вплоть до 1920-х гг.

После Первой мировой войны в Шотландии усилилась борьба за национальное самоуправление и в 1934 г. образовалась Национальная партия Шотландии, но длительное время она не могла добиться существенных успехов. В 1997 г. состоялся референдум об автономии, где задавалось 2 вопроса — об учреждении собственного парламента и об усовершенствовании системы налогообложения [5].

Парламент Великобритании также содействовал сближению правовых систем. Акт о Шотландии (1998) наделил парламент Шотландии важными полномочиями. По итогам референдума в 1999 г. после 292-летнего перерыва снова собрался Шотландский парламента.

К настоящему времени уже принято большое количество законов. В качестве примера можно назвать: Акт о шотландской службе омбудсмана 2002 г., который наделил омбудсмана широчайшими полномочиями, Акт об уголовной юстиции 2003 г., Акт об уязвимых свидетелях 2004 г., Акт об урегулировании полномочий по расследованию 2000 г., который касается судебных вопросов, Акт об отмене феодального владения 2000 г. и Акт о земельной реформе 2003 г., который значительно реформировал права на недвижимое имущество, регистрацию этих прав и способы их передачи [11].

Подводя итог, можно назвать несколько факторов, выделенных в данной статье, которые внесли свой вклад в национальную самоидентификацию Шотландии.

Во-первых, различное этническое происхождение шотландцев и англичан, которое упоминается (хотя и своеобразно) еще в Арбротской декларации 1320 г.

Во-вторых, документальное закрепление суверенитета в Арбротской декларации в 1320 г., как внешнеполитического, так и национального.

В-третьих, различные религиозные взгляды. В Шотландии с приходом Джона Нокса прочно и надолго закрепился протестантизм в виде Шотландской Пресвитерианской церкви.

В-четвертых можно отметить, что стремление к национальной самоидентификации, которое прослеживалось на протяжении всей истории, в итоге привело к отстаиванию своего парламента, даже после почти трехсотлетнего перерыва.

ЛИТЕРАТУРА:

- [1] *Вальтер Скотт*. Собр. соч. в 8 т. — Т. 5. — М.: Правда, Огонек, 1990.
- [2] *Давид Р., Жоффре-Спинози К.* Основные правовые системы современности. — М., 2009.
- [3] *Донскова И.И.* Шотландия мистическая страна кельтов и друидов. — М., 2008.
- [4] *Раймон Л.* Великие правовые системы современности. — М., 2010.
- [5] *Романов А.К.* Право и правовая система Великобритании. — М., 2010.
- [6] *Семушин Д.* «Эдинбургское соглашение»: назначен референдум о независимости Шотландии от британской короны. URL: <http://www.regnum.ru/news/polit/1582780.html#ixzz2LO72615w>.
- [7] Declaration of Arbroath. URL: http://www.geo.ed.ac.uk/home/scotland/arbroath_english.html.
- [8] Georgetown Law Library, Scottish Legal History: A Research Guide. URL: <http://www.law.georgetown.edu/library/research/guides/scottishlegalhistory.cfm>.
- [9] *Busby N., Clark B., Mays R., Paisley R., Spink P.* Scots Law a Student Guide. — Edinburgh, 2000.
- [10] Parliament of Scotland. URL: <http://www.scottish.parliament.uk>.

FEATURES IN THE DEVELOPMENT OF THE LEGAL SYSTEM OF SCOTLAND

A.A. Grafshonkina

The Department of Theory and History of State and Law
Peoples' Friendship University of Russia
6, Miklukho-Maklaya st., Moscow, Russia, 117198

The article is devoted to the history of the legal system of Scotland, the factors that affected the national identity. The article contains an example of a document that describes its national sovereignty, religious aspects that influenced its self-determination as the nation.

Key words: sovereignty, Scotland, Declaration of Arbroath, church reformation of John Knox, the Act of Union, national identities.

REFERENCES

- [1] Val'ter Skott. *Sobr. soch. v 8 t.* — T. 5. — M.: Pravda, Ogonek, 1990.
- [2] David R., Zhoffre-Spinozi K. *Osnovnye pravovye sistemy sovremennosti.* — M., 2009.
- [3] Donskova I.I. *Shotlandiya misticheskaya strana kel'tov i dryuidov.* — M., 2008.
- [4] Raymon L. *Velikie pravovye sistemy sovremennosti.* — M., 2010.
- [5] Romanov A.K. *Pravo i pravovaya sistema Velikobritanii.* — M., 2010.
- [6] Semyushin D. «Edinbyurgskoe soglashenie»: naznachen referendum o nezavisimosti Shotlandii ot britanskoy korony. URL: <http://www.regnum.ru/news/polit/1582780.html#ixzz2LO72615w>.
- [7] Declaration of Arbroath. URL: http://www.geo.ed.ac.uk/home/scotland/arbroath_english.html.
- [8] Georgetown Law Library, Scottish Legal History: A Research Guide. URL: <http://www.law.georgetown.edu/library/research/guides/scottishlegalhistory.cfm>.
- [9] Busby N., Clark B., Mays R., Paisley R., Spink P. *Scots Law a Student Guide.* — Edinburgh, 2000
- [10] Parliament of Scotland. URL: <http://www.scottish.parliament.uk>.