

МОСКОВСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ
им. М. В. ЛОМОНОСОВА

ЮРИДИЧЕСКИЙ ФАКУЛЬТЕТ

М. Н. Марченко

СУДЕБНОЕ ПРАВотВОРЧЕСТВО И СУДЕЙСКОЕ ПРАВО

Учебное пособие

Издание второе,
переработанное и дополненное



Электронные версии книг на сайте
www.prospekt.org



• ПРОСПЕКТ •

Москва
2017

Марченко М. Н.

М25 Судебное правотворчество и судейское право : учебное пособие. — 2-е изд., перераб. и доп. — Москва : Проспект, 2017. — 448 с.

ISBN 978-5-392-21131-9

В работе рассмотрен широкий круг вопросов, касающихся понятия и содержания судебной власти, судебного правотворчества и судейского права. Особое внимание уделено формам судейского права, существующим в различных правовых системах и правовых семьях.

Наряду с общетеоретическими вопросами в работе рассмотрен также исторический аспект судебного правотворчества и судейского права. Отдельный раздел посвящен проблемам правотворчества и характера решений Европейского суда справедливости, Европейского суда по правам человека и Международного уголовного суда.

Работа написана на основе изучения и обобщения зарубежного и отечественного материала, а также практики судебного правотворчества в России и ряде зарубежных стран романо-германского и англосаксонского права.

УДК 342.56
ББК 67.7

Учебное издание

МАРЧЕНКО МИХАИЛ НИКОЛАЕВИЧ

СУДЕБНОЕ ПРАВОТВОРЧЕСТВО И СУДЕЙСКОЕ ПРАВО

Учебное пособие

Оригинал-макет подготовлен компанией ООО «Оригинал-макет»

www.o-maket.ru; тел.: (495) 726-18-84

Санитарно-эпидемиологическое заключение

№ 77.99.60.953.Д.004173.04.09 от 07.04.2009 г.

Подписано в печать 28.09.2016. Формат 60×90 1/16.

Печать цифровая. Печ. л. 28,0. Тираж 200 экз. Заказ №

ООО «Проспект»

111020, г. Москва, ул. Боровая, д. 7, стр. 4.

© Марченко М. Н., 2007

© Марченко М. Н., 2016, с изменениями

© ООО «Проспект», 2016

ISBN 978-5-392-21131-9

СОДЕРЖАНИЕ

Предисловие	3
--------------------------	---

Раздел I

ОБЩЕТЕОРЕТИЧЕСКИЕ ВОПРОСЫ СУДЕБНОЙ ВЛАСТИ И СУДЕБНОГО ПРАВОТВОРЧЕСТВА

Глава 1. Судебная власть как основа судебного правотворчества (философско-юридический аспект)	7
§ 1. Понятие, основные признаки и особенности судебной власти	7
§ 2. Основные принципы организации и реализации судебной власти. . . .	24
§ 3. Принципы самостоятельности и независимости судебной власти . .	34
§ 4. Судебная власть и политика. Конституционный Суд — субъект политических отношений	48
§ 5. Роль судов общей юрисдикции и арбитражных судов в социально-политической сфере	62
Глава 2. Формы (источники) судебного права	75
§ 1. Понятие и виды форм судебного права	75
§ 2. Судебная практика как источник права	88
§ 3. Судебный прецедент: разнообразие понятий и многообразие форм проявления	99
§ 4. Правовые позиции конституционного суда как форма судебного правотворчества (на примере Конституционного Суда РФ)	114
Глава 3. Исторические корни судебного правотворчества.	
Формирование и развитие идей судебного права в Древнем Риме	125
§ 1. Преторское право как выражение идей судебного правотворчества в Древнем Риме	125
§ 2. Формы и содержание преторского права	136
§ 3. Прецедентный характер преторского права	148

Раздел II

СУДЕБНОЕ ПРАВОТВОРЧЕСТВО В СТРАНАХ РОМАНО-ГЕРМАНСКОГО ПРАВА

Глава 1. Исторические предпосылки становления и развития судейского права в странах романо-германской правовой семьи	161
§ 1. Неразрывная связь эволюции судейского права с процессом становления и развития романо-германского права	161
§ 2. Обусловленность судейского права особенностями романо-германского права.	175
§ 3. Влияние римского права и других факторов на процесс формирования и развития романо-германского и судейского права . . .	187
Глава 2. Особенности судебного правотворчества в странах романо-германского права	206
§ 1. Разнообразие идей и взглядов на судейское право в современной романо-германской правовой семье	206
§ 2. Роль судов в развитии современного романо-германского права . . .	219
§ 3. Особенности судебного прецедента в системе романо-германского права	230
§ 4. Соотношение прецедента с законом и другими источниками права . .	244

Раздел III

СУДЕБНОЕ ПРАВОТВОРЧЕСТВО В СИСТЕМЕ АНГЛОСАКСОНСКОГО (ОБЩЕГО) ПРАВА

Глава 1. Исторический очерк становления и развития судейского права в системе англосаксонского права	249
§ 1. Основные этапы становления и развития англосаксонского права и формирования в нем судейского права	249
§ 2. Характерные черты и особенности общего — судейского по своей юридической природе и содержанию права	267
Глава 2. Особенности судебного правотворчества в странах англосаксонского права (на примере Великобритании).	283
§ 1. Роль судов в развитии современной правовой системы Великобритании	283
§ 2. Доктрина суверенитета Парламента и судебное правотворчество в Великобритании	295
§ 3. Судебный прецедент в системе английского права	307

Раздел IV

СУДЕБНОЕ ПРАВОТВОРЧЕСТВО В РОССИИ

Глава 1. Исторические предпосылки формирования и развития идей судейского права в России	319
§ 1. Развитие идей судебного правотворчества в дореволюционной (до 1917 г.) России.	319

§ 2. Советский и постсоветский периоды развития идей судебного правотворчества	335
---	-----

Глава 2. Судебное правотворчество в современной России 346

§ 1. Конституционный Суд Российской Федерации и особенности его решений	346
§ 2. Правотворческая деятельность Верховного Суда РФ и прецедентный характер его решений	363
§ 3. Влияние системы арбитражных судов России на право	377

**Раздел V
ПРАВОТВОРЧЕСТВО НАДНАЦИОНАЛЬНЫХ
СУДЕБНЫХ ИНСТАНЦИЙ**

Глава 1. Правотворческая деятельность Европейского суда справедливости . . . 390

§ 1. Европейский суд справедливости — основной носитель судебной власти в Европейском союзе.	390
§ 2. Прецедентный характер решений Европейского суда справедливости	402

**Глава 2. Юридическая природа и характер решений Европейского суда
по правам человека 416**

**Глава 3. Международный уголовный суд и юридические особенности
его решений. 434**