

УДК 340(075)  
ББК 60.0я7  
Б50

А

Книга издана при поддержке  
Благотворительного фонда «Достоинство»  
и Ассоциации «Научная инициатива»

Перевод с английского:

части 1–4: Василий Токарев

введение, главы 5–9: Татьяна Ставицкая

главы 10–11: Азгар Ишкильдин

и Татьяна Ставицкая

**Берман, Гарольд.**

Б5 Природа и функции права / Г. Берман, У. Грейнер, С. Салиба ; пер. с англ. В. Токарева, Т. Ставицкой, А. Ишкильдина. — Эл. изд. — 1 файл pdf : 1073 с. — Москва ; Челябинск : Социум, 2022. — Систем. требования: Adobe Reader XI либо Adobe Digital Editions 4.5 ; экран 10". — Текст : электронный.

ISBN 978-5-91603-734-0

Классический учебник (и в значительной мере хрестоматия) вводного уровня по системе прецедентного права. В фокусе книги — особые общественные функции, выполняемые правом. Рассматриваются ярко выраженные аспекты уголовного и гражданского процессов, альтернативные способы разрешения споров (арбитраж), особенности судебной аргументации на основе прецедентов, некоторые аспекты договорного и трудового права, а также международного законодательства о правах человека, расового и гендерного равенства.

Значительную часть книги составляют выдержки из классических книг и статей, анализирующих разные аспекты юридической системы, основанной на прецедентном праве. Уникальная особенность книги — подробный анализ нескольких десятков судебных дел, ставших ключевыми прецедентами для решения тех или иных судебных споров.

В американских колледжах этот учебник используется в качестве единственного курса права для студентов неюридических специальностей и как вводный курс в школах права. В странах с континентальным правом эта книга будет полезна не только студентам, но и практикующим юристам, правоведам и преподавателям юридических факультетов как всеобъемлющее введение в устройство и функционирование системы прецедентного права.

УДК 340(075)  
ББК 60.0я7

**Электронное издание на основе печатного издания:** Природа и функции права / Г. Берман, У. Грейнер, С. Салиба ; пер. с англ. В. Токарева, Т. Ставицкой, А. Ишкильдина. — Москва ; Челябинск : Социум, 2022. — 1073 с. — ISBN 978-5-91603-138-6. — Текст : непосредственный.

This translation The Nature and Functions of Law, 6th Edition  
by Harold J. Berman, William R. Greiner and Samir N. Saliba  
is published by Sotsium Publishers through arrangement  
with LEG Inc., d/b/a West Academic Publishing.

В соответствии со ст. 1299 и 1301 ГК РФ при устранении ограничений, установленных техническими средствами защиты авторских прав, правообладатель вправе требовать от нарушителя возмещения убытков или выплаты компенсации.

ISBN 978-5-91603-734-0

© LEG Inc., d/b/a West Academic Publishing  
© Социум, 2022

А

# СОДЕРЖАНИЕ

Предисловие к шестому изданию . . . . .	xxix
Из предисловия к пятому изданию . . . . .	xxx
Из предисловия ко второму изданию . . . . .	xxxii
Из предисловия к первому изданию . . . . .	xxxii
Благодарности. . . . .	xxxiii
ВВЕДЕНИЕ . . . . .	1
Изучение права в рамках гуманитарного образования . . . . .	1
Надлежащие цели изучения права студентами колледжей гуманитарных и естественных дисциплин. . . . .	4
Понимание правового порядка как жизненно важной части социального порядка . . . . .	6
Понимание юридической науки как важнейшей части социальных наук. . . . .	7
Понимание правовой аргументации как важнейшего компонента ответственного социального мышления . . . . .	14
Что такое право? . . . . .	15
Функциональный подход к праву. . . . .	27
Структура и метод этой книги. . . . .	39

## ЧАСТЬ ПЕРВАЯ

<b>Право как процесс разрешения споров: примеры из гражданского и уголовного судопроизводства . . . . .</b>	<b>51</b>
<b>ГЛАВА 1. КОМПЕТЕНЦИЯ И ЮРИСДИКЦИЯ СУДОВ . . . . .</b>	<b>53</b>
1. Основы «гражданского судопроизводства» . . . . .	53
2. Требование о наличии реальных противоречий в гражданских делах . . . . .	57
2.1. Притворные разногласия . . . . .	59
Лорд против Визи. . . . .	59
Примечания и вопросы . . . . .	64
2.2. Консультативные заключения . . . . .	67
Дело Государственной промышленной комиссии . . . . .	67
Примечание «Прецедентное право; общее право». . . . .	70
Вопросы. . . . .	71
Конституция Соединенных Штатов, статья III . . . . .	72
Вопросы. . . . .	75
Примечание. . . . .	75
2.3. Дела, утратившие актуальность: незрелые споры . . . . .	77
Коул против начальника полиции Фолл-Ривера . . . . .	77

Примечание: «Общее право»	
и «право справедливости»: исторический очерк . . . . .	79
<i>Примечания и вопросы</i> . . . . .	82
Примечание: Деклараторные судебные решения. . . . .	85
2.4. Политические вопросы . . . . .	86
Конституция Соединенных Штатов, статья I, раздел 8. . . . .	86
Статья II, раздел 2, поправки II, III, V . . . . .	87
Соединенные Штаты против Сиссона. . . . .	87
<i>Вопросы</i> . . . . .	90
Соединенные Штаты против Сиссона. . . . .	90
<i>Примечания и вопросы</i> . . . . .	92
2.5. Право на иск . . . . .	98
Тайлстон против Ульмана . . . . .	98
<i>Примечания и вопросы</i> . . . . .	99
2.6. Споры, подлежащие и не подлежащие	
рассмотрению в судебном порядке. . . . .	102
По против Ульмана. . . . .	102
<i>Примечания и вопросы</i> . . . . .	114
Грисволд против Коннектикута. . . . .	114
<i>Примечания и вопросы</i> . . . . .	115
2.7. Самоограничение судей: две точки зрения. . . . .	117
Из книги «The Symbols of Government»	
(Thurman Arnold) . . . . .	117
Из книги «The Problems of Jurisprudence»	
(Lon L. Fuller) . . . . .	120
<i>Вопросы</i> . . . . .	122
3. Обязательное условие о применении в уголовном	
процессе закона, непосредственно запрещающего	
совершение инкриминируемого деяния . . . . .	122
3.1. «Преступления по общему праву» . . . . .	124
Огайо против Лафферти . . . . .	124
<i>Вопросы</i> . . . . .	130
<i>Примечание</i> . . . . .	133
3.2. Строгое формулирование положений уголовного	
законодательства . . . . .	134
Макбойл против Соединенных Штатов . . . . .	134
<i>Вопросы</i> . . . . .	136
3.3. Доктрина аналогии в уголовном судопроизводстве. . . . .	138
Нет преступления без закона . . . . .	139
Доктрина аналогии: примеры из советского	
уголовного права . . . . .	141
3.4. Репрессивные и восстановительные санкции. . . . .	142
Из книги «On the Division of Labor in Society»	
(Emile Durkheim) . . . . .	143
Из книги «The Crock Of Gold» (James Stephens) . . . . .	144

4. Юрисдикционные требования федеральной системы . . . . .	144
4.1. Разделение судебной власти между судами штатов и федеральными судами . . . . .	145
4.2. Разделение судебной власти между судебными системами штатов и федерации . . . . .	151
4.3. Организация апелляционных судов федеральной судебной системы. . . . .	154
<i>Примечания и вопросы</i> . . . . .	156
5. Персональная подсудность по гражданским делам . . . . .	158
<i>Примечания и вопросы</i> . . . . .	162
 ГЛАВА 2. ГРАЖДАНСКИЙ ПРОЦЕСС ДО НАЧАЛА СУДЕБНОГО РАЗБИРАТЕЛЬСТВА. . . . .	171
6. Категоризация фактов. . . . .	171
Из книги «The Bramble Bush» (Karl N. Llewellyn). . . . .	171
<i>Примечание.</i> . . . .	172
7. Предварительное производство по делу . . . . .	173
7.1. Что такое предварительное производство по делу? . . . .	173
Из книги «Handbook of The Law of Code Pleading» (Charles E. Clark) . . . . .	173
<i>Примечания.</i> . . . .	174
7.2. Современное предварительное производство по делу: федеральные правила гражданского процесса . . . . .	175
Исковое заявление . . . . .	176
Судебная повестка . . . . .	177
Ответ . . . . .	178
<i>Вопросы.</i> . . . .	180
Диогварди против Дернинга . . . . .	180
<i>Вопросы.</i> . . . .	182
Диогварди против Дернинга . . . . .	183
<i>Вопрос</i> . . . . .	184
7.3. Положения о гарантировании честности при подаче исковых заявлений. . . . .	184
<i>Примечания и вопросы</i> . . . . .	185
7.4. Дополнение к состязательным бумагам: показания под присягой и раскрытие сведений . . . . .	188
Цель получения показаний . . . . .	190
Получение показаний: современные инквизиции (из статьи Джеффри Хезарда). . . . .	191
<i>Вопросы.</i> . . . .	194
8. Досудебные совещания и соглашения: правило 16. . . . .	194
<i>Примечание и вопрос.</i> . . . .	195
9. Досудебное разбирательство и состязательный процесс. . . .	196
<i>Вопросы.</i> . . . .	198

9.1. Фактологическое пледирование против уведомительного пледирования: сравнительная перспектива. . . . .	199
9.2. Сравнительный взгляд: гражданский процесс в Германии. . . . .	201
Из статьи «The German Advantage in Civil Procedure» (John H. Langbein). . . . .	201
Вопросы. . . . .	208
<b>ГЛАВА 3. ДОСУДЕБНОЕ РАЗБИРАТЕЛЬСТВО В УГОЛОВНОМ ПРОЦЕССЕ . . . . .</b>	<b>209</b>
10. Уголовное судопроизводство в Америке: предварительные замечания. . . . .	209
Из книги «Modern Criminal Procedure» (Livingston Hall, Yale Kamisar, Jerrold Israel, and Wayne La Fave). . . . .	209
Этапы уголовного процесса. . . . .	209
Примечание. . . . .	218
11. Конституционные основы досудебного производства в уголовном процессе: предварительные замечания . . . . .	218
Поправка IV. . . . .	219
Поправка V . . . . .	219
Поправка VI. . . . .	219
Поправка VIII. . . . .	219
Поправка XIV. . . . .	219
Из книги «The American Legal System» (Lewis Mayers) . . . . .	220
11.1. Модель надлежащей правовой процедуры против модели борьбы с преступностью в уголовном судопроизводстве: баланс между конфиденциальностью и безопасностью . . . . .	222
12. Конституционные ограничения проведения полицией обысков и изъятия имущества . . . . .	229
Иллинойс против Гейтса . . . . .	231
Вопрос . . . . .	233
12.1. Проблема средств правовой защиты. . . . .	235
Правило об исключении доказательств . . . . .	236
12.2. Задержание в интересах следствия: право останавливать и обыскивать . . . . .	240
Из статьи «Police Questioning of Law Abiding Citizens» (Charles A. Reich). . . . .	240
Терри против Огайо . . . . .	242
Вопросы . . . . .	244
Вопросы . . . . .	249

Развитие событий после судебного решения по делу Терри: «демонстрация власти» . . . . .	249
Судебный приказ habeas corpus . . . . .	253
12.3. Допрос подозреваемых лиц: признания . . . . .	254
Федеральные правила уголовного судопроизводства: Правило 5 . . . . .	254
Мэллори против Соединенных Штатов . . . . .	255
<i>Примечание.</i> . . . . .	256
<i>Вопросы.</i> . . . . .	257
Миранда против Аризоны (№ 759) . . . . .	262
<i>Примечание и вопросы.</i> . . . . .	267
Правила допроса. . . . .	267
Развитие событий после вынесения решения по делу Миранды . . . . .	267
<i>Примечания.</i> . . . . .	268
13. Обвинение в досудебном производстве. . . . .	272
13.1. Усмотрение обвинительной власти . . . . .	272
Из руководства «Principles of Federal Prosecution (United States Attorney Manual) . . . . .	272
Соединенные Штаты против Кокса. . . . .	273
<i>Примечания и вопросы</i> . . . . .	277
<i>Примечание.</i> . . . . .	278
Из книги «Discretionary Justice» (Kenneth C. Davis). . . . .	279
<i>Примечания и вопросы</i> . . . . .	280
13.2. Подготовка и предъявление официальных обвинений в совершении преступления. . . . .	282
Федеральные правила уголовного судопроизводства:	
Правило 7 . . . . .	283
Обвинительное заключение и информация. . . . .	283
Институт предъявления обвинения Большим жюри. . . . .	284
Из книги «Handbook for Federal Grand Jurors» . . . . .	285
Соединенные Штаты против Кокса. . . . .	290
<i>Вопросы.</i> . . . . .	295
13.3. Заключение сделки о признании вины . . . . .	299
Из доклада «The Challenge of Crime in a Free Society», Final Report of the President's Commission on Law Enforcement and Administration of Justice. . . . .	299
<i>Примечания и вопросы</i> . . . . .	302
Сантобелло против Нью-Йорка, Северная Каролина против Элфорда, Скотт против Соединенных Штатов: извлечения и комментарии. . . . .	302
<i>Вопросы.</i> . . . . .	309

13.4. Сравнительный взгляд: ограничение дискреционных полномочий прокуратуры в Германии . . . . .	310
Из книги «Discretionary Justice» (Kenneth C. Davis). . . . .	310
13.5. Сравнительный взгляд:	
предварительное расследование во Франции . . . . .	313
Примечания и вопросы . . . . .	317
ГЛАВА 4. СУДЕБНОЕ РАЗБИРАТЕЛЬСТВО . . . . .	319
14. Наука и искусство доказывания. . . . .	321
14.1. Доказательства . . . . .	321
Из книги «A Student's Textbook Of The Law Of Evidence» (John H. Wigmore) . . . . .	321
Из книги «Materials For A Basic Course In Civil Procedure» (Richard H. Field And Benjamin Kaplan) . . . . .	329
14.2. Бремя первоначального представления доказательств и бремя доказывания . . . . .	337
15. Проведение судебного разбирательства с участием присяжных . . . . .	341
15.1. Право на рассмотрение дела с участием присяжных . . . . .	341
Конституция Соединенных Штатов, поправки V, VI, VII, XIV. . . . .	341
Конституция штата Массачусетс, статья XV . . . . .	341
Конституция штата Нью-Йорк, статья I раздел 2 . . . . .	341
Право на рассмотрение гражданских дел с участием присяжных в Англии. . . . .	342
Вопросы. . . . .	342
Ответы. . . . .	343
15.2. Роль жюри присяжных . . . . .	344
Из книги «Courts On Trial» (Jerome Frank). . . . .	344
Вопросы. . . . .	351
Примечание. . . . .	352
16. Судья первой инстанции . . . . .	353
16.1. Роль судьи первой инстанции . . . . .	353
Из статьи «A Trial Judge's Freedom and Responsibility» (Charles E. Wyzanski, Jr.) . . . . .	353
Вопросы. . . . .	363
17. Ответственность адвоката перед судом и клиентом. . . . .	363
Из исследования «Professional Responsibility: Report of the Joint Conference» (American Bar Association Journal). . . . .	363
17.1. Английский и американский взгляды на роль адвоката в состязательном процессе . . . . .	366
Из статьи «The Functions and Responsibilities of an Advocate» (Sir Hartley W. Shawcross). . . . .	366
Из книги «It's Your Law» (Charles P. Curtis) . . . . .	370

<i>Вопросы</i> . . . . .	373
17.2. Этические дилеммы адвоката в состязательном процессе . . . . .	374
Американская ассоциация юристов «Модельные правила профессионального поведения» . . . . .	375
Американская ассоциация юристов «Модельный кодекс профессиональной ответственности» . . . . .	376
<i>Задача</i> . . . . .	379
<i>Вопросы</i> . . . . .	379
Из статьи «Where the Bodies are Buried: The Adversary System and the Obligation of Confidentiality» (Monroe H. Freedman) . . . . .	379
<i>Вопросы</i> . . . . .	383
Из статьи «The Criminal Lawyer's "Different Mission": Reflections on the 'Right' to Present a False Case» (Harry I. Subin) . . . . .	383
<i>Вопросы</i> . . . . .	388
Из статьи «The Search for Truth: An Umpireal View» (Marvin Frankel) . . . . .	390
<i>Вопросы</i> . . . . .	398
18. Гражданский процесс в Германии. . . . .	398
Из статьи «Civil Procedure — Reflections on the Comparison of Systems» (Benjamin Kaplan) . . .	398
<i>Вопросы</i> . . . . .	412
 ГЛАВА 5. АЛЬТЕРНАТИВНЫЕ МЕТОДЫ РАЗРЕШЕНИЯ СПОРОВ: МЕДИАЦИЯ И АРБИТРАЖ В ОТЕЧЕСТВЕННОЙ И МЕЖДУНАРОДНОЙ ПРАКТИКЕ . . . . .	413
19. Потребность в альтернативных путях к правосудию: обзор . . . . .	414
Из доклада «Paths to Justice: Major Public Policy Issues of Dispute Resolution» (National Institute for Dispute Resolution) . . . . .	414
<i>Вопросы</i> . . . . .	421
20. Посредничество . . . . .	422
<i>Вопросы</i> . . . . .	424
21. Арбитраж . . . . .	425
21.1. Развитие коммерческого арбитража . . . . .	426
21.2. Сущность арбитражных соглашений и арбитражного процесса . . . . .	428
Разбирательство дела в третейском суде. . . . .	429
21.3. Исполнение арбитражных оговорок и решений. . . . .	430
<i>Примечание и вопрос</i> . . . . .	432
Исполнение арбитражных решений . . . . .	433
<i>Примечания и вопрос</i> . . . . .	436



22. Международный коммерческий арбитраж . . . . .	436
Из книги «An Introduction to International Law» (Mark W. Janis). . . . .	438
Международный центр по урегулированию инвестиционных споров. . . . .	440
Примечания и вопросы . . . . .	441
Приведение в исполнение международных коммерческих оговорок и арбитражных решений. . . . .	442
«Мицубиси Моторс Корп.» против «Солер Крайслер-Плимут Корп.» . . . . .	444
Основания для отмены арбитражных решений. . . . .	454
Вопросы. . . . .	456

## ЧАСТЬ ВТОРАЯ

<b>Право как процесс поддержания исторической преемственности и доктринальной последовательности: примеры ответственности производителя в рамках деликта . . . . .</b>	<b>457</b>
--	------------

ГЛАВА 6. РАССУЖДЕНИЕ ПО АНАЛОГИИ С ПРЕЦЕДЕНТОМ . . . . .	457
--	-----

23. Правовая аргументация. . . . .	457
24. Анализ дел . . . . .	469
Из книги «The Brambel Bush» (Karl Llewellyn) . . . . .	469
25. Развитие доктрины ответственности производителя за небрежность . . . . .	479
Томас и его жена против Винчестера. . . . .	481
Вопросы. . . . .	487
Луп против Личфилда . . . . .	488
Вопросы. . . . .	492
Лози против Ключа . . . . .	492
Вопросы. . . . .	494
Девлин против Смита. . . . .	495
Вопросы. . . . .	500
Торгесен против Шульца . . . . .	501
Вопросы. . . . .	504
Макферсон против «Бьюик Мотор Компани». . . . .	504
Вопросы. . . . .	517
26. Рассуждение от дела к делу . . . . .	517
Из книги «An Introduction to Legal Reasoning» (Edward H. Levi). . . . .	517
Вопросы . . . . .	538
Из книги «Law and the Modern Mind» (Jerome Frank). . . . .	539
Вопросы. . . . .	540

ГЛАВА 7. РАССУЖДЕНИЕ ПО АНАЛОГИИ С ДОКТРИНОЙ И ЗАКОНОМ .....	541
27. Развитие доктрин ответственности производителя без вины .....	541
Эскола против Компании по розливу кока-колы во Фресно .....	545
<i>Вопросы</i> .....	550
<i>Примечание</i> .....	552
Хеннингсен против «Блумфилд Моторс, Инк.» и корпорации «Крайслер» .....	559
<i>Вопросы</i> .....	564
<i>Примечание</i> .....	564
<i>Вопросы</i> .....	568
«Прецедент» закона .....	568
28. Дальнейшее развитие правовых норм об ответственности производителей за продукцию, причиняющую вред .....	572
Доусон против корпорации «Крайслер» .....	574
<i>Вопросы</i> .....	578
Из статьи «Judicial Review of Manufacturers’ Conscious Design Choices: The Limits of Adjudication» (James A. Henderson, Jr.) .....	579
<i>Примечания и вопросы</i> .....	583
29. Рассуждение на основании доктрины и прецедента: сравнительный и исторический анализ .....	587
29.1. «Общее право» и «гражданское право» .....	587
29.2. Общие основания западного правоведения .....	588
29.3. Зарождение современных различий между «гражданско-правовыми» и «общеправовыми» приемами рассуждения .....	597
Из введения к книге Karl Renner, «The Institutions of Private Law and Their Social Functions» (Otto Kahn-Freund) .....	599
<i>Вопрос</i> .....	604
29.4. Историческое развитие доктрины прецедента .....	604
Примечание: Источники права .....	607
<i>Вопросы</i> .....	608

### ЧАСТЬ ТРЕТЬЯ

<b>Право как процесс защиты и содействия добровольным соглашениям: примеры из договорного права .....</b>	<b>609</b>
---	------------

ГЛАВА 8. ДОГОВОРНОЕ ПРАВО КАК ПРОЦЕСС ЗАЩИТЫ ДОБРОВОЛЬНЫХ СОГЛАШЕНИЙ .....	610
---	-----

30. Какие виды добровольных соглашений подлежат исполнению в качестве контрактов? .....	610
--	-----

30.1. Сделка как важнейший элемент договора . . . . .	611
Бальфур против Бальфура. . . . .	611
<i>Вопросы</i> . . . . .	615
Restatement of the Law, Second:	
Contracts, §§ 1, 2, 4, 19. . . . .	616
Шнелль против Нелла . . . . .	617
<i>Примечания и вопросы</i> . . . . .	620
<i>Задачи</i> . . . . .	621
Хамер против Сидвзя. . . . .	622
<i>Вопросы</i> . . . . .	625
Свод права (2-е изд.): договоры, § 90 . . . . .	626
30.2. Соглашения с открытыми условиями . . . . .	626
«Роуз энд Фрэнк Компани» против	
«Дж. Р. Кромптон и Братья, Лтд.». . . . .	626
<i>Вопросы</i> . . . . .	632
Производственная компания	
Оскара Шлегеля против фабрики клея	
Питера Купера (Апелляционный суд) . . . . .	634
Производственная компания Оскара Шлегеля	
против фабрики клея Питера Купера	
(Апелляционный отдел) . . . . .	637
<i>Вопросы</i> . . . . .	639
Иной подход к открытым условиям . . . . .	640
Единообразный торговый кодекс, статья вторая,	
§§ 2-305, 2-306 . . . . .	640
<i>Вопросы</i> . . . . .	643
Из книги «Commercial and Consumer Law» (Richard	
E. Speidel, Robert S. Summers, and Jamen J. White) . . . . .	644
Хеннингсен против «Блумфилд Моторс» . . . . .	650
<i>Вопросы</i> . . . . .	660
Единообразный Торговый Кодекс,	
статья вторая, § 2-302. . . . .	640
<i>Вопросы</i> . . . . .	661
Из статьи «The Bargain Principle and Its Limits»	
(Melvin Eisenberg) . . . . .	661
31. Договор и распределение рисков: далее о заблуждении	
и непредвиденных событиях. . . . .	664
31.1. Обоюдное заблуждение . . . . .	664
Вуд против Бойнтон. . . . .	664
Шервуд против Уокера. . . . .	666
<i>Вопросы</i> . . . . .	670
Леонард против Ховарда . . . . .	671
Джеремиа против Боярски . . . . .	673
<i>Вопросы</i> . . . . .	675

31.2. Распределение рисков непредвиденных событий:	
доктрина общего права об отпадении цели. . . . .	677
Парадайн против Джейна . . . . .	677
<i>Примечания и вопросы</i> . . . . .	678
Тэйлор против Колдуэлла . . . . .	678
<i>Вопросы</i> . . . . .	680
Крелл против Генри . . . . .	680
<i>Вопросы</i> . . . . .	685
Из книги «Corbin on Contracts» (Arthur L. Corbin) . . . . .	685
Единообразный торговый кодекс,	
статья вторая, § 2-615. . . . .	690
<i>Вопросы</i> . . . . .	693
31.3. Пределы доктрины крушения цели как основания	
освобождения от ответственности за неисполнение:	
примеры из договорной практики в международной	
торговле. . . . .	694
<i>Вопрос</i> . . . . .	701
32. Средства правовой защиты на случай	
нарушения договора . . . . .	701
Из рукописи «Some Observations on the Course	
in Contracts» (George K. Gardner) . . . . .	701
Из статьи «The Path of the Law»	
(Oliver Wendell Holmes) . . . . .	701
Из статьи «The Reliance Interest in Contract Damages»	
(Lon L. Fuller and William R. Perdue). . . . .	704
Хоукинс против Макги. . . . .	714
<i>Примечания и вопросы</i> . . . . .	718
Пивихаусы против угледобывающей	
компании Гарланда. . . . .	719
<i>Вопросы</i> . . . . .	728
Единообразный торговый кодекс, статья вторая,	
§§ 2-711, 2-712, 2-713. . . . .	729
«Джейкоб энд Янгс, Инк.» против Кента. . . . .	730
<i>Вопросы</i> . . . . .	733
Примечания об исполнении договора в натуре	
как средстве правовой защиты от нарушения	
договора . . . . .	734
Из книги «The Common Law»	
(Oliver Wendell Holmes). . . . .	734
Из книги «Basic Contract Law» (Lon L. Fuller) . . . . .	734
<i>Вопрос</i> . . . . .	738
Хэдли против Баксендэйла . . . . .	738
<i>Вопросы</i> . . . . .	741
Из статьи «The Reliance Interest in Contract Damages»	
(Lon L. Fuller and William R. Perdue). . . . .	741

33. Реприза о возмещении договорных убытков . . . . .	744
Салливан против О'Коннора . . . . .	744
<i>Вопросы</i> . . . . .	750
34. Контракты на мировом рынке . . . . .	750
<i>Примечания и вопросы</i> . . . . .	751
35. Правоведческий и исторический постскрипtum	
о договоре в судебном процессе . . . . .	752
Из статьи «Contracts of Adhesion – Some Thoughts about Freedom of Contracts» (Friedrich Kessler) . . . . .	752
Примечание: сравнительный и исторический взгляд на договорное право . . . . .	758
Договорное право в первобытных обществах . . . . .	759
Договор в Договор в средневековом английском праве . . . . .	760
Из книги «Basic Contract Law» (Lon L. Fuller) . . . . .	760
Развитие исковой практики о неисполнении принятого на себя обязательства, не скрепленного печатью . . . . .	765
Развитие современных представлений о договоре . . . . .	768
Влияние понятия о договоре в современной истории . . . . .	772
Договорное право в плановой экономике . . . . .	776

#### ЧАСТЬ ЧЕТВЕРТАЯ

<b>Право как процесс разрешения острых социальных конфликтов: примеры из трудовых, расовых и гендерных взаимоотношений . . . . .</b>	<b>778</b>
--	------------

ГЛАВА 9. ЗАЩИТА ОСНОВНЫХ ПРАВ ТРУДЯЩИХСЯ: ОТ ПРЕСТУПНОГО СГОВОРА ДО КОЛЛЕКТИВНЫХ ПЕРЕГОВОРОВ. . . . .	781
36. Подъем рабочего движения . . . . .	781
Из книги «Cases on Labor Law» (1969, Archibald Cox and Derek C. Bok) . . . . .	781
<i>Примечание</i> . . . . .	787
37. Судебное вмешательство в трудовые споры . . . . .	788
37.1. Начальная история судебного запрета в трудовых отношениях . . . . .	788
Из книги «The Labour Injunction» (Felix Frankfurter and Nathan Greene) . . . . .	788
Из книги «Cases on Labor Law» (Archibald Cox) . . . . .	781
Веджелан против Гюнтнера . . . . .	792
<i>Примечания и вопросы</i> . . . . .	798
Примечание: Философия судей . . . . .	800
38. Законодательство и трудовое право: 1890–1921 гг. . . . .	802

38.1. Законодательство, ограничивающее организованный труд: антимонопольный закон Шермана 1890 г. . . . .	803
Из книги «Labor and the Law» (Charles O. Gregory). . . . .	803
Лёве против Лоулора (дело шляпников из Данбери). . . . .	807
Вопросы. . . . .	810
Примечание. . . . .	810
39. Законодательные ограничения на применение судебного запрета в трудовой сфере. . . . .	811
39.1. Общественное мнение и рабочее движение. . . . .	811
Из книги «Cases on Labor Law» (1969, Archibald Cox and Derek C. Bok) . . . . .	811
39.2. Закон Клейтона 1914 г. . . . .	813
Из книги «The Labour Injunction» (1930, Nathan Greene) . . . . .	815
Вопросы. . . . .	818
Закон Эрдмана 1898 г. . . . .	819
Из книги «Cases on Labor Law» (1962, Archibald Cox and Derek C. Bok) . . . . .	819
Примечание. . . . .	820
40. Законодательство и трудовое право: 1932–1947 гг. . . . .	821
40.1. Закон Норриса—Ла Гвардия . . . . .	821
Закон Норриса—Ла Гвардия. . . . .	822
Вопросы. . . . .	825
41. Национальный акт о трудовых отношениях 1935 г. . . . .	826
Из книги «Cases on Labor Law» (1969, Archibald Cox and Derek C. Bok) . . . . .	826
Вопросы. . . . .	832
42. Реакция Суда на новое трудовое законодательство: 1937–1947 гг. . . . .	832
42.1. Соответствие закона Вагнера Конституции США. . . . .	833
NLRB против «Джонс и Лафлин Стил Корп.» . . . . .	833
Примечание. . . . .	840
Вопросы. . . . .	842
43. Законодательное возрождение трудового запрета . . . . .	842
43.1. Закон Тафта—Хартли . . . . .	842
Из книги «Cases on Labor Law» (1991, Cox, Bok, Gorman and Finkin) . . . . .	842
Закон Ландрума—Гриффина . . . . .	847
44. Административное регулирование отношений труда и капитала . . . . .	848
44.1. Предварительный обзор административного права. . . . .	848
Из книги «Administrative Law Text» (Kenneth Culp Davis) . . . . .	848

Что такое административное право? . . . . .	848
<i>Вопрос</i> . . . . .	853
44.2. Недобросовестная трудовая практика и процедуры рассмотрения дел в Национальном совете по трудовым отношениям . . . . .	853
Национальный акт о трудовых отношениях § 10. . . . .	854
Из книги «Cases on Labor Law» (1991, Cox, Bok, Gorman and Finkin). . . . .	854
NLRB: организация и процедуры рассмотрения дел. . . . .	854
<i>Примечания и вопросы</i> . . . . .	863
По ту сторону от коллективных переговоров . . . . .	863
Транснациональные корпорации, аутсорсинг и труд. . . . .	864
 ГЛАВА 10. ГРАЖДАНСКИЕ ПРАВА ЧЕРНОКОЖИХ АМЕРИКАНЦЕВ: ЗАКОНЫ ОБ ОТНОШЕНИЯХ МЕЖДУ РАСАМИ, 1865—2003 ГГ. . . . .	867
45. Расовая принадлежность и Конституция. . . . .	867
45.1. Освобождение рабов и Реконструкция: обещания и действительность. . . . .	867
От президента Соединенных Штатов Америки: Прокламация. . . . .	867
Поправка XIII: Рабство (1865). . . . .	868
Из книги «A Century of Civil Rights» (Milton R. Konvitz and Theodore Leskes). . . . .	868
Поправка XIV: гражданство, привилегии и льготы гражданства Соединенных Штатов, надлежащая правовая процедура и равная защита закона (1868) . . . . .	870
Поправка XV: право голосовать. . . . .	870
45.2. Раздельные, но равные: законы Джима Кроу . . . . .	871
Плесси против Фергюсона. . . . .	872
<i>Вопросы</i> . . . . .	878
Из книги «The Strange Career of Jim Crow» (C. Vann Woodward). . . . .	878
45.3. Раздельные, но равные: атака на джимкроуизм. . . . .	881
Из книги «The Petitioners» (Loren Miller) . . . . .	887
<i>Вопросы</i> . . . . .	890
Браун против Совета по образованию. . . . .	890
<i>Примечания и вопросы</i> . . . . .	895
Боллинг против Шарпа . . . . .	900
<i>Вопросы</i> . . . . .	901
45.4. Претворение в жизнь решения по делу Брауна: средства судебной защиты . . . . .	901

Браун против Совета по образованию (Второе решение) . . . . .	901
<i>Примечания и вопросы</i> . . . . .	903
46. Законодательные похороны джимкроуизма . . . . .	905
Положения Акта о гражданских правах 1964 г. . . . .	905
<i>Примечания и вопросы</i> . . . . .	914
VI. Запрет дискриминации в программах, получающих федеральную поддержку. . . . .	909
VII. Равные возможности при устройстве на работу. . . . .	909
47. Применение раздела VII комиссией по обеспечению равных условий при найме (ЕЕОС) . . . . .	918
Из книги «Labor Law And Legislation» (David P. Twomey) . . . . .	918
<i>Примечания и вопросы</i> . . . . .	919
47.1. Средства правовой защиты от расовой дискриминации при трудоустройстве. . . . .	921
47.2. Устранение препятствий перед входом: тесты, квоты и графики работы . . . . .	923
Григгс против Энергетической компании Дьюка. . . . .	923
<i>Вопросы</i> . . . . .	931
Объединенные рабочие сталелитейной промышленности Америки против Уэбера. . . . .	935
<i>Примечания и вопросы</i> . . . . .	946
48. Эволюция антидискриминационных мер. . . . .	947
Груттер против Боллингера и других. . . . .	949
<i>Примечания и вопросы</i> . . . . .	955
ГЛАВА 11. ЗАКОНЫ О РАВНОПРАВИИ ПОЛОВ . . . . .	957
49. Равная защита со стороны закона и проблема гендера. . . . .	957
49.1. Дискриминация по признаку пола в исторической перспективе: ранние дела . . . . .	957
<i>Примечания и вопросы</i> . . . . .	962
49.2. Гендерный вопрос и «новое положение о равной защите» . . . . .	963
<i>Примечания и вопросы</i> . . . . .	966
50. Равенство полов и закон об абортax: право на репродуктивную автономию . . . . .	969
Грисвольд против Коннектикута . . . . .	969
Роу против Уэйда . . . . .	970
<i>Примечания и вопросы</i> . . . . .	972
51. Сексуальные домогательства как дискриминация по признаку пола. . . . .	976
51.1. Сексуальные домогательства и закон: раздел VII . . . . .	977



Домогательства <i>quid pro quo</i> . . . . .	978
Враждебная рабочая среда . . . . .	979
Сберегательный банк «Меритор» против Винсон . . . . .	979
Харрис против «Грузоподъемные системы, Инк.» . . . .	982
Фарага против Города Бока Рэтон . . . . .	982
«Барлингтон Индастриз, Инк.» против Эллерт . . . . .	982
Онкэйл против «Морские операции Сандаунер, Инк.» . . . . .	983
Средства правовой защиты и компенсация ущерба. . . . .	984
Альтернативные квалификации обстоятельств дела, используемые для возмещения ущерба за сексуальные домогательства. . . . .	984
<i>Примечания и вопросы</i> . . . . .	985
52. Гендерное равенство и равноправие в межвузовском спорте. . . . .	986
Козн против Университета Брауна . . . . .	988
Робертс против Университета штата Колорадо . . . . .	996
Кук против Университета Колгейт . . . . .	997
<i>Примечания.</i> . . . . .	994
<i>Вопросы.</i> . . . . .	999
Библиография . . . . .	1000
Указатель прецедентов . . . . .	1005
Table of cases . . . . .	1017
Предметный указатель . . . . .	1025
Латинские термины и выражения . . . . .	1037