



Il sistema di common law inglese

Origini del common law

- 1066 Battaglia di Hastings, i normanni con Guglielmo il Conquistatore subentrano ai Sassoni
- 1166 Assise di Clarendon, con Enrico II (1154-1189)
- Formazione della CURIA REGIS o KING'S COUNCIL, assemblea di alti feudatari e funzionari che assistono il monarca con funzioni consultive ed esecutive + svolge attività giudiziaria
- RE è depositario della giustizia e custode pax publica+ supremo signore feudale che pronuncia su vertenza tra grandi vassalli + unica autorità cui sottoporre un reclamo vs. il falso giudizio di qualche corte inferiore
- Poiché in assemblea plenaria è riunita raramente, l'ordinaria attività amministrativa è affidata a dignitari e funzionari, dai quali si formano, per specificazione e tecnicizzazione funzionale, 3 CORTI GIUDIZIARIE

Schacchiere (Exchequer)
*Ambito demaniale, fiscale,
contabilità stato/corona*

Corte delle Udienze
Comuni
(Common Pleas) 1178
*Prima itinerante poi stabile,
giurisdiz. ordinaria tra
privati*

Court of King's Bench
*Cause più importanti, civili e
penali, o casi controversi,
per danni e atti illeciti con
violenza*

WRITS

- Ordini del Re indirizzati a chi presiede la corte periferica (sceriffo o barone) ingiungendo di rendere giustizia relativamente ad una vertenza in corso
- In origine richiesto a pagamento da parte di chi si proclamava vittima di denegata giustizia o chi nella corte locale non riesce ad essere reintegrato nel proprio diritto
- Il WRIT prevede che o si rende giustizia o la causa viene convocata di fronte a corte regia
- Tutte le liti sono di diritto pubblico, in tutte c'è interesse della corona
- Ad ogni pretesa = un writ = un'azione

Writ of right

Writ precipe
quod reddat

Writ of debt

Writ of
convenant

Writ of
trespass




Writ of covenant

- “Il re allo sceriffo. Intima a B che secondo giustizia e senza indugio mantenga nei confronti di A il patto concluso tra lo stesso A e B .. E se non lo farà ... allora notificagli ... che dovrà comparire davanti ai nostri giudici (a questa data) a Westminster, ad esporre perché non lo ha fatto”



Writ of trespass

- “venga il convenuto di fronte ai nostri giudici a spiegare perché a mano armata ha ingiuriato A, lo ha ferito, lo ha imprigionato e maltrattato, con grave danno dello stesso A e con violazione della Nostra pace”

- 
- I WRIT, con tipizzazione e generalizzazione, riconducono alla giurisdizione regia tutte le cause relative al possesso terriero
 - si cristallizzano in formula fissa costantemente riprodotta, divengono di uso ordinario, de cursu, economicamente più accessibili
 - Moltiplicazione dei writs, ma estensione non illimitata, per lotta tra re e lords (sono 50 nel XIII secolo)
 1. È un diritto per azioni, di formazione giudiziale
 2. Artificiosità e formalismo giuridico, finzioni
 3. Si sostituisce alle consuetudini
 4. Unificazione per via giurisprudenziale, per customs of the realm
 5. Il diritto è formulato solo nella sentenza, la decisione del g. è mezzo di ricerca e dichiarazione del diritto, il g. non crea ma scopre il diritto




Magna Charta Libertatum

- Art. 39: Nessun uomo libero sarà preso o imprigionato o espropriato o bandito o esiliato o in altro modo colpito, né noi andremo su di lui o su di lui manderemo, se non in base ad un giudizio legale dei suoi pari e secondo la legge del paese.

EQUITY

- Sistema di principi che si sviluppa nel XV sec. Attraverso prassi giudiziaria della corte regia di cancelleria
- Giurisdizione equitativa, discrezionale ispirata alla giustizia del caso singolo, strumenti integrativi, correttivi, innovativi, per sopperire al progressivo irrigidimento della common law cristallizzatasi nei writs (serrata dei writs)
- Cancelliere è custode del sigillo regio per vigore ad atti pubblici, riceve le suppliche del re, si avvale di gruppo di chierici-giuristi e decide sulle richieste
- Cancelliere ha poteri per
 1. Casi senza tutela dal common law
 2. Sospendere la procedura di common law per occuparsi del caso
 3. Sottrarre in partenza la causa alle 3 corti ingiungendo alle parti di non rivolgersi ad esse
 4. Bloccare, su istanza di parte, l'esecutività della sentenza pregiudizievole di common law e sostituirvi rimedio più equo (ingiunzione sub poena)

- 
- Cancelliere è teologo, confessore del Re, è la sua coscienza e in base a questa decide
 - Il suo provvedimento purifica la coscienza del convenuto, l'equity è considerato un diritto superiore a quello formale di common law
 - Legata a idea di diritto canonico, l'equità segue il diritto, opera solo in stretto riferimento alla persona (poi con rottura anglicana di Enrico VIII si rende autonoma da diritto canonico)
 - Il cancelliere non può creare diritto positivo riconoscibile dalle corti di common law, né modificare il diritto di common law, ma può solo agire costrittivamente sul convenuto
 - Poi nel XVII sec. Anche l'equity si irrigidisce, crea precedenti, principi, istituti, regole

Common law

1. Diritto di impronta casistica, imperniato su rimedi processuali specifici per specifiche situazioni
2. Creato da esperti, da tecnici, da giuristi, che studiano negli Inns di Londra, non nelle università a base romanistica continentale (corporazioni professionali)
3. La mediazione dei giuristi rende i comandi regi non più autoritari e potestativi, ma complesso armonico di istituti che si identificano con consuetudine generale del regno
4. Diritto di origine regia ma che si affianca al re, rule of law, autonomia del diritto, primato del diritto sulla politica