

# AFRICA – ESPANSIONE DEL COMMON LAW

**Più diffusamente v. più diffusamente v. «K. Zweigert, H. Kötz, Introduzione al diritto comparato, Giuffrè Editore»**

**DOTT.SSA LUANA FIERRO**

# le ex-colonie

- l'Africa è stata parte dell'impero coloniale britannico,
- quindi il Common Law aveva esercitato la sua influenza anche sui sistemi giuridici degli stati che erano stati parte di questo impero.
- trattasi di
- Sierra Leone,
- Gambia
- Nigeria
- Ghana
- Liberia (il cui sistema è stato influenzato sia dal Common Law inglese che americano)

# Africa Orientale

---

- anche nell’Africa Orientale c’erano Stati che avevano subito l’influenza britannica:
- Kenia,
- Uganda e
- a partire dal 1920 anche la Tanganyka (prima appartenuta all’Impero coloniale tedesco).
- Quest’ultima nel 1964 si è unita a Zanzibar, ed ha consentito la fondazione della Repubblica di Tanzania

# recezione

- nei paesi dell'Africa Orientale la recezione del Common Law è avvenuta quasi ovunque con: un **decreto del monarca o un'ordinanza** degli organi legislativi coloniali
- ma le colonie, dopo aver raggiunto l'indipendenza, nella loro legislazione speciale hanno continuato a seguire il modello inglese
- ai giorni nostri però, per la maggior parte della popolazione africana, questo ha poca importanza,
- perché il **diritto di famiglia**, le successioni,
- i contratti, la proprietà immobiliare
- sono regolati dalle norme del diritto africano consuetudinario,
- ed in alcuni casi dal diritto islamico

# diritto consuetudinario africano

---

- questo è accaduto perché la Corona inglese durante le colonizzazioni non imponeva il proprio diritto, ma lasciava vigente il diritto già presente
- quindi rimasero in vigore anche le norme del diritto consuetudinario africano non scritto
- e non furono toccati neppure i Tribunali africani esistenti

# diritto consuetudinario africano

---

- per questi motivi: si sono creati contesti in cui i diritti consuetudinari africani, ed a volte il diritto islamico, hanno convissuto
- ed anche casi in cui non era chiaro se doveva essere applicato il diritto inglese o il diritto consuetudinario

# redazione per iscritto

---

- ad un certo punto è iniziato un percorso in cui gli **Stati** hanno iniziato, spesso con l'aiuto di **esperti inglesi**, la redazione per iscritto delle consuetudini,
- al fine di esporle in forma ordinaria in un Restatement
- è stato superato anche il dualismo che esisteva sin dal periodo coloniale tra Tribunali che applicavano il diritto consuetudinario ed altri che applicano il common law

# La Repubblica del Sudafrica

---

DOTT.SSA LUANA FIERRO

8



- 
- Anche nella Repubblica del Sudafrica il diritto consuetudinario è stato affiancato dalle norme di diritto di origine europea
  - in questo contesto il diritto che prende l'attenzione del comparatista è quello che viene applicato alla popolazione bianca, che detiene il potere
  - ✓ la particolarità è che qui il **diritto romano ha ancora molto spazio**, e nel contempo esso, nel corso della sua evoluzione,  
**è entrato in connessione con il diritto inglese**

# dir. romano

---

- Ma da dove parte questo diritto romano?
- nel 1652 un **olandese fondò a Capo di Buona Speranza un insediamento**, per mandato della Compagnia delle Indie Orientali
- qui avrebbero dovuto rifornirsi le navi olandesi che viaggiavano verso le Indie Orientali
- ma l'insediamento presto divenne una **fiorente colonia**, ed aumentò la sua popolazione, per merito delle immigrazioni di olandesi, francesi e tedeschi
- questo portò la colonia ad espandere i suoi confini

# diritto

- dal punto di vista giuridico: il **diritto vigente era quello applicato nella madre-patria, quindi in Olanda, che era la Provincia più importante della Repubblica dei Paesi Bassi ,**
- **e la sede della Compagnia delle Indie Orientali olandese**
- ed il diritto vigente nella Provincia d'Olanda: era il diritto romano,
- modificato ed adattato ai bisogni dell'epoca e del contesto
- **quindi a Colonia del Capo era vigente un diritto romano-olandese**

# 1806

- nel 1806 **gli inglesi presero il Capo di Buona Speranza**, al fine di garantirsi i collegamenti via mare con l'India,
- e lo dichiararono colonia inglese
- Nel frattempo, nel 1809 nei Paesi Bassi il diritto romano-olandese fu sostituito dal Code Civil
- poi da un documento che riprendeva il Codice Napoleonico,
- che fu poi introdotto nelle colonie olandesi delle Indie Orientali
- solo che il Sudafrica non faceva più parte dell'Impero coloniale olandese,
- quindi il cambiamento non sarebbe qui arrivato.

# influenza

---

- nel contempo la Corona inglese non impose qui il proprio diritto...
- questo fu quanto accadde qui ed a Sri Lanka, oltre che in parti della Guayana...
- ma il diritto inglese cominciò a far sentire qui (a Colonia del Capo) la sua influenza:
  - ✓ gli inglesi cercarono di riordinare e modernizzare la Costituzione,
  - ✓ l'amministrazione e l'organizzazione dei Tribunali

# recezione materie

---

- sia nei procedimenti penali che in quelli civili le prove e la procedura vennero disciplinate secondo il modello di Common Law
- e l'inglese fu scelto come unica lingua da poter utilizzare davanti alle Corti
- ci furono poi materie che **furono recepite dall'Inghilterra quasi senza variazioni, perché c'erano settori del diritto che sino ad allora non erano stati affatto disciplinati, e quella della recezione sembrò essere la scelta migliore:**
  - ✓ trattasi delle Leggi inglesi sui titoli di credito,

## ...le materie

---

- ✓ le procedure concorsuali
- ✓ il dir. della navigazione
- ✓ le assicurazioni
- ✓ il dir. delle società

ma anche nei casi in cui il dir. romano-olandese **era poco chiaro o antiquato** i Tribunali decisero di rifarsi al case-law inglese

# 3 Repubbliche

---

- nel corso del 19° secolo migliaia di boeri abbandonarono Colonia del Capo per andare più a nord, dove fondarono 3 Repubbliche indipendenti:
- Natal
- Stato Libero dell'Orange
- Transvaal
- col passare del tempo le 3 entrarono a far parte dell'Impero coloniale inglese
- nel 1910 le 3 e Colonia del Capo si riunirono in un unico Stato: Unione Sudafricana
- la cui Costituzione è stata sancita in una legge del Parlamento britannico: South Africa Act del 1909



# influenze

---

- successivamente è rimasta la prevalenza del Common Law nel
- dir. costituzionale,
- amministrativo,
- commerciale
- processuale
- organizzazione delle Corti
- la posizione del giudice
- professioni legali

## < influssi

---

- gli influssi sono stati minori sul dir. di famiglia,
- successioni
- proprietà
- su questi settori maggiore è stato l'influsso del diritto romano