

ISSN 2079-0295

ВЛАСТЬ ЗАКОНА

НАУЧНО-ПРАКТИЧЕСКИЙ ЖУРНАЛ № 2 (22) 2015

Журнал «Власть Закона» выходит ежеквартально



SALUS POPULI SUPREMA LEX

Благо народа – высший закон (*лат.*)

Зарегистрирован Федеральной службой по надзору
в сфере связи, информационных технологий
и массовых коммуникаций.

Свидетельство о регистрации средства массовой информации –
ПИ № ФС77-38792 от 8 февраля 2010 г.

Учредитель и издатель:

Автономная некоммерческая организация

**«Научно-исследовательский институт
актуальных проблем современного права»**

Сайт издателя: www.niiapsp.ru e-mail: nii.pravo@gmail.com

Сайт журнала: www.vzlaw.ru e-mail: vzlaw@yandex.ru

Подписано в печать 25.06.2015. Формат 70×100 1/16. Объем 13.1 п.л. Тираж 3000 экз.

При использовании материалов данного печатного издания
обязательна ссылка на источник публикации.

Мнения, высказанные в публикациях, размещенных в данном печатном издании,
являются субъективными позициями авторов относительно рассматриваемых ими
вопросов, за которые редакция журнала ответственности не несет.

© Власть закона, 2015

И. В. Шайдуrow

аспирант кафедры граждан-
ского права ФБОУ ВПО
«Кубанский государственный
аграрный университет»
shaydurovilya@yandex.ru

РОЛЬ ПАНДЕКТНОГО ПРАВА В СТАНОВЛЕНИИ РОССИЙСКОЙ ЦИВИЛИСТИ- КИ

ROLE OF PANDECT RIGHT IN THE FORMATION OF THE RUSSIAN CIVIL

Аннотация: В статье рассматривается вопрос о роли немецкой пандектистики в становлении российского гражданского права. Анализируя источники римского права, автор приходит к выводу, что римское частное право на протяжении веков не оставалось неизменным, а свой современный вид наука частного права получила в середине XIX века, благодаря трудам представителей Школы пандектистов.

Ключевые слова: Пандекты; римское частное право; Свод Юстиниана; Дигесты; дореволюционные юристы; Историческая школа права; становление гражданского права.

Annotation: In article the question of a role German pandectist science in formation of the Russian civil law is considered. Analyzing sources of the Roman law, the author comes to a conclusion that the Roman private law throughout centuries did not remain invariable, and the science of private law received the modern look in the middle of the XIX century, thanks to works of representatives of School of pandectist.

Keywords: Pandect; Roman private law; Code of Justinian; Digests, pre-revolutionary lawyers; Historical school of the right; formation of civil law.

В науке гражданского права не получило должную доктринальную оценку влияние немецкого пандектного права, на российскую цивилистику. Традиционно принято считать, что российское гражданское право основано на римском частном праве. Прежде всего, так считают из-за римской юридической терминологии, широко используемой в российском гражданском праве.

Парадоксально, но многие современные юристы имеют смутное представление о пандектистике, как о науке гражданского права, зародившейся в Германии XVII - XIX вв. и о ее роли в становлении русского гражданского права. В основном знания о ней сводятся к тому, что отечественный Гражданский Кодекс построен по пандектной системе. Где выделяется общая часть, вещное право, обязательственное право, семейное право, наследственное право. Из курса римского права студент-юрист узнает о Законах XII таблиц, *Corpus iuris civilis*, Институциях Гая, Дигестах Юстиниана, о глоссаторах, постглассаторах. В курсе гражданского права, теме его становления и развития уделяется незначительное внимание. Изредка на лекционных занятиях упоминаются труды немецких пандектистов, а в юридической литературе применительно к тем или иным вопросам основываются на их трудах¹. Однако их значение для становления современного гражданского права крайне велико².

Значение пандектистики в российской юридической литературе до сих пор широко не признано. Основные научные исследования в этой области относятся к девятнадцатому веку. Это в первую очередь труды С.А. Муромцева³, В.В. Сокольского⁴. Большую научную ценность имеет работа П.Г. Виноградова «Римское право в средневековой Европе»⁵. С приходом большевиков и установлением Советской власти, изучение и преподавание пандектного права в России прекратилось. Новой властью, немецкая доктрина гражданского права объявлялась злой отраслью

¹ См.: Лескова Ю. Г. Становление и развитие саморегулируемых организаций в современной России: исторический и правовой аспекты // Исторические, философские, политические и юридические науки, культурология и искусствоведение. Вопросы теории и практики. – 2011. – № 2. – С. 115; Руденко Е. Ю. Некоторые правовые вопросы о единоличном исполнительном органе юридического лица в свете реформы гражданского законодательства // Политематический сетевой электронный научный журнал Кубанского государственного аграрного университета. – 2014. – № 101. – С. 2444.

² См.: Камышанский В. П. О количестве и качестве юристов в современной России // Юридическое образование и наука. – 2010. – № 4. – С. 6.

³ Муромцев С.А. Рецепция римского права на Западе / С. А. Муромцев – М.: Тип. А.И. Мамонтова и Ко, 1886. – 159 с.

⁴ Сокольский В. В. Очерк истории науки и литературы римского права в ранний период средних веков по новейшим исследованиям // Журнал министерства народного просвещения. – 1891. – № 2.

⁵ Виноградов П. Г. Римское право в средневековой Европе / П.Г. Виноградов. – М., 1910. – 288 с.

системы буржуазного права, регулирующая имущественный оборот капиталистических стран.

Знаменитый труд *Corpus iuris civilis*, который известен также под названиями «Свод Юстиниана» или «Кодификация Юстиниана», является основным источником для изучения римского права. Свод состоит из четырех основных частей:

1. Институции, состоят из 4 книг;
2. Дигесты (Пандекты), включают в себя 50 книг;
3. Кодекс Юстиниана, состоит из 12 книг, это свод наиболее важных императорских указов от Адриана до Юстиниана;
4. Новеллы - 168 новых законов, опубликованных после составления кодекса.

Дигесты Юстиниана или Пандекты, представляют собой систематизированный сборник казусов и комментариев к ним известных римских юристов. Именно Пандекты составили основной предмет рецепции римского права. Что в последствии оказало влияние на формирование современного гражданского законодательства и цивилистики, как в Европе так и в России¹. Римское частное право классического периода представляет собой совокупность решений конкретных казусов. В этом большое внешнее сходство римского частного права с англо-американским "общим правом" (*common law*)². Кодификацией Юстиниана не завершился процесс исторического развития римского частного права. С XII века Кодификация Юстиниана подвергалась обстоятельной научной проработке в Италии, которая впоследствии вылилась в переработку и приспособление римского гражданского права юстинианового периода к новым условиям жизни средневекового общества. «Переработанное» римское гражданское право некоторое время применялось в судах Италии, потом Франции и Германии.

Варварские племена проживавшие на территории развалившейся римской Империи признавали превосходство римской традиции и римских юридических принципов, над своими собственными. Некоторые племена осуществляли судопроизводство по правилам римского права. Наука также значительно способ-

¹ См.: Диденко А.А. Современная система источников в российском гражданском праве // Политематический сетевой научный журнал Кубанского государственного аграрного университета. – 2007. - № 30. – С. 209.

² Римское частное право. Учебник. / под ред. И. Б. Новицкого, И. С. Перетерского – Юристъ, 2004. – 314 с.

ствовала рецепции римского права. Так с XII века глоссаторы Болонского университета снабжали текст *Corpus juris* пояснительными записями – *glossae*. Затем они сопоставляли текст, и выявляли противоречия (антиномии), которые пытались согласовать между собой. В то время достижения глоссаторов не использовались в практической жизни, но влияние этих достижений было далеко за пределами Италии. Университет приобрел широкую известность. Слушатели из Франции и Германии возвращаясь в родные края с идеей совершенства римского права, именно оно помогало им разрешать многие задачи возникающие в повседневной практике.

В Германии рецепция происходила не так стремительно как в Италии. Лишь со второй половины XV в., после упадка суда шеффенов, которые считались хранителями национальных обычаев, частное право Рима утвердилось, приобретя характер «общего права» (*gemeines Recht*). Здесь велика заслуга немецкого духовенства и университетов. Немецкие юристы-практики разработали доктрину *Usus modernus pandectarum*, в которой органически сочетались национальные принципы и римское право времен Юстиниана. С начала XIX в. В Германии большой авторитет заслужила историческая школа права. Ее основателем является Густав Гуго (1764-1844)¹. Но настоящего расцвета эта школа достигла во главе с Фридрихом Карлом фон Савиньи (1779-1861). Савиньи полагал, что право это исторически обусловленный элемент культуры определенного народа. Он считал, что право зарождается и существует не как позитивная воля законодателя, а как результат работы «внутренних, незримых сил народного духа»,² которым и определяется ход истории. Савиньи считал, что настоящим правом является обычное право, нашедшее свое отражение в нравах, привычках, традициях и этических нормах. Соответственно носитель права — народ, а представители народа — юристы. При Савиньи историческая школа права сконцентрировалась на изучении Дигест Юстиниана. Именно тогда в этой школе зародилась мысль, что Свод законов Юстиниана — кладезь не подверженных времени правовых ценностей и если привести их в надлежащий порядок и как следует систематизировать, то

¹ Новгородцев П. И. Немецкая историческая школа юристов, ее происхождение и судьба / П. И. Новгородцев – М., 1896 С. 25.

² Цвайгерт К., Кётц Х. Введение в сравнительное правоведение в сфере частного права / К. Цвайгерт, Х. Кётц – Т. I. М., 2000. – С. 215

станет возможным применять их непосредственно в качестве действующего права.

Первым систематически изложенным трудом пандектной науки считается «Курс современного римского права» в восьми томах (1840-1849) Ф.К. Савиньи. В своем труде ученый разрабатывает догматику современного частного права. Он считал, что «Юристу необходимо двоякое понимание: историческое, чтобы четко понимать своеобразие каждой эпохи и каждой правовой формы, и систематическое, чтобы видеть каждое понятие и каждое

положение в живой связи и взаимодействии с целым, т.е. в отношении, которое является единственно верным и естественным»¹.

Последователи Савиньи продолжили работу по систематизации, упорядочению и разработке абстрактных понятий, на основе римских источников. Так из исторической школы права родилась пандектная наука, которая занималась исключительно систематизацией и догматической обработкой нормативного материала римского права².

Российская юридическая мысль испытала не себе большое влияние немецкой пандектики. Так по инициативе М. Сперанского для совершенствования юридических знаний были отправлены несколько групп молодых ученых к Ф.К. Савиньи. Среди них Неволин, Богородский, Благовещенский, Знаменский, Орнатский, Крылов, Редькин, Мейер, Осокин, Куницын, Федотов-Чеховский и Крахихфельд. По возвращении на родину, молодые ученые становились профессорами в российских университетах. Они передавали знания студентам в контексте европейской юридической науки. Так в России зародилась мощная цивилистическая школа. Появилась целая плеяда выдающихся юристов. Среди ученых-юристов того времени было нормой владение несколькими иностранными языками. Многие фундаментальные труды изданные на русском языке, отличались высоким научным уровнем, некоторые из них даже переводились на иностранные языки.

¹ Friedrich Carl von Savigny System des heutigen römischen Rechts, 8 Bände, 1840 bis 1849

² Цвайгерт К., Кётц Х. Введение в сравнительное правоведение в сфере частного права / К. Цвайгерт, Х. Кётц – Т. I. М., 2000. – С. 217

Среди пандектистов оказавших большое влияние на юридическую науку и законодательство известны также Карл Адольф фон Вангеров («Учебник Пандектов», нем. «Lehrbuch der Pandekten», 1839), Бернхард Йозеф Хуберт Виндшайд («Учебник пандектного права», нем. «Lehrbuch des Pandektenrechts», 1862—1870), Генрих Дернбург («Пандекты», нем. «Pandekten», 1884—1887).

Выдающаяся заслуга пандектистов состоит в том, что они создали уникальный механизм точных системообразующих понятий¹. Этот механизм был успешно использован при разработке Германского Гражданского Уложения 1896 г.

Таким образом, в Европе и прежде всего в Германии, римское частное право, подверглось переработке с целью приспособления для нужд зарождающегося капиталистического общества. Тексты римских источников анализировались с формально-логических позиций². Из них были выведены общие принципы права, была построена упорядоченная система. Пандектистами на основе текстов Дигест были сформулированы понятия: обязательственное право, договор, сделка, право собственности, вещное право, деликт. Именно пандектистика привела гражданское право в современный вид. Поэтому своим подлинным предшественником российское гражданское право должно считать именно пандектное право³.

Изучение истоков науки гражданского права нам представляется насущной необходимостью. Несомненно, современный юрист обязан знать действующее законодательство, но для успешной юридической деятельности, этого недостаточно. Порой для разрешения какой-либо ситуации недостаточно ссылки на нормативно-правовые акты. Для построения грамотной юридической аргументации, необходимо понимать сущность правового института, владеть понятийным и категориальным аппаратом, понимать логику права, а для этого нужно знать не только отечественные законы, но и памятники римского права, а также уче-

¹ См.: Камышанский В.П. О количестве и качестве юристов в современной России // Юридическое образование и наука. – 2010. – № 4. – С. 3.

² Римское частное право. Учебник. / под ред. И. Б. Новицкого, И. С. Перетерского – Юрист, 2004. – 314 с.

³ См.: Камышанский В. П. Каким должно быть юридическое образование? // Современное право. – 2010. – № 2. – С. 4.

ния иностранных и дореволюционных российских цивилистов¹. Для того чтобы адекватно и всесторонне воспринимать настоящее, нужно знать прошлое.

¹ См.: Камышанский В.П. О количестве и качестве юристов в современной России // Юридическое образование и наука. – 2010. – № 4. – С. 6.
