

Бужинская Г.

Рецепция римского права в современном гражданском законодательстве Литовской Республики

[Stable URL: <http://elar.uniyl.ac.ru/jspui/handle/123456789/2727>]

[Публикация работы:]

Бужинская Г. 1998: Рецепция римского права в современном гражданском законодательстве Литовской Республики // IVS ANTIQVVM. Древнее право. 1(3), 136-140.



НАУЧНО-ОБРАЗОВАТЕЛЬНЫЙ
ЦЕНТР АНТИКОВЕДЕНИЯ
ЯРОСЛАВСКОГО ГОСУДАРСТВЕННОГО УНИВЕРСИТЕТА
ИМ. П.Г. ДЕМИДОВА
ЯРОСЛАВЛЬ, РОССИЯ

THE SCIENTIFIC & EDUCATIONAL
CENTRE FOR CLASSICAL STUDIES
AT YAROSLAVL DEMIDOV STATE UNIVERSITY
YAROSLAVL, RUSSIA

DAS WISSENSCHAFTLICHEN FORSCHUNGS- UND
STUDIENZENTRUM FÜR DIE GESCHICHTE,
KULTUR UND RECHT DER ANTIKE
DER STAATLICHEN DEMIDOW-UNIVERSITÄT JAROSLAWL
JAROSLAWL, RUSSLAND



РОССИЙСКАЯ АССОЦИАЦИЯ АНТИКОВЕДОВ
RUSSIAN SOCIETY OF CLASSICAL STUDIES



НАУЧНО-ИССЛЕДОВАТЕЛЬСКИЙ И ОБРАЗОВАТЕЛЬНЫЙ ФОНД
«ЦЕНТР ИЗУЧЕНИЯ РИМСКОГО ПРАВА»
ЯРОСЛАВСКИЙ ФИЛИАЛ
THE RESEARCH AND EDUCATIONAL FOUNDATION
“THE CENTRE FOR ROMAN LAW STUDIES”
YAROSLAVL BRANCH



ЯРОСЛАВСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ
ИМ. П.Г. ДЕМИДОВА
YAROSLAVL DEMIDOV STATE UNIVERSITY

Г. БУЖИНСКАС

**РЕЦЕПЦИЯ РИМСКОГО ПРАВА
В СОВРЕМЕННОМ
ГРАЖДАНСКОМ
ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВЕ
ЛИТОВСКОЙ РЕСПУБЛИКИ¹**

Римское право – лишь одна из правовых систем, известных в истории мировой цивилизации. Уникальность римского права заключается в том, что оно возвело между античным миром и настоящим днем своеобразный юридический мост, пролегший в веках. Это стало возможным благодаря тому, что правовая система Древнего Рима основывалась на общих абстрактных принципах, которые, с одной стороны, не потеряли актуальности и в наши дни, а с другой – стали прекрасным «учебным пособием» для судей и других юристов в их правовой деятельности. Не сомневаюсь, что свою важную лепту в процесс изучения римского права внесет также настоящая Московская международная конференция.

Как известно, рецепцию римского права в Европе побудили изменения политического, экономического и культурного характера, начавшиеся примерно в 1050 г. Флагманом этого процесса стал североитальянский университет в Болонье, ставший главным центром по изучению и преподаванию римского права. Болонья словно магнит притягивала студентов со всей Европы.

Рецепция римского права в Литве началась гораздо позже. Ее истоки достигают начала XVIII в., когда после раздела Великого княжества Литовского, на территории, которая отошла Пруссии, начал действовать кодекс Наполеона. В самом Великом княжестве Литовском в период с 1529 по 1588 г. на свет появились три сборника законов, которые назывались соответственно Первым, Вторым и Третьим Статутами Великого княжества Литовского и которые систематизировали законы Княжества – привилегии и местные обычаи, – поэтому со средневековой рецепцией римского права были не связаны.

Говоря о современном возрождении римского права в гражданском законодательстве Литвы, можно, на мой взгляд, выделить две взаимосвязанные тенденции. Первую из них можно назвать «шаг за шагом». Ее определяют уже принятые и действующие законы. Лидерство среди таких законов принадлежит сборнику – Гражданскому кодексу, который с изменениями действует с 1965 г. Изменения коснулись таких фундаментальных институтов римского гражданского права, как право собственности, обязательственное право, купля-продажа, договор о займе и другие. Законодатель, согласуя старый Гражданский кодекс с новой Конституцией, вновь повернулся лицом к разделению права собственности на частное и общественное. Предметом частной собственности может быть любое имущество, кроме тех исключений, которые установлены ГК и другими законами. Общественная собственность состоит из государственной собственности и собственности местного самоуправления. Изменения в ГК также существенно расширили понятие имущества, которое можно предоставить под залог, чтобы обеспечить исполнение обязательства, и в ряде других случаев, например в договоре о купле-продаже.

Свершившимся фактом можно считать Закон об ипотеке 1992 г. (новая редакция Закона – от 10 июня 1997 г.). И хотя эта форма залога в Риме сложилась лишь в классический период под влиянием восточного греко-египетского права², она, безусловно, является детищем римского права. Под ипотекой подразумевается залог имущества для обеспе-

¹ Данный текст является докладом, сделанным автором на I Международной конференции «Римское право и его рецепция», состоявшейся в Москве 28–30 октября 1997 г.

² См.: Новицкий И.Б. Основы римского гражданского права. М., 1972. С. 137.

чения исполнения существующего или будущего долгового обязательства, оставляя право собственности за собственником заложенного имущества. К сожалению, Закон не отражает существовавшего в Древнем Риме четкого разграничения права собственности и владения, поэтому для правильного понимания текста Закона необходимо обратиться к ГК, ст. 96 которого предусматривает право собственника на владение, пользование и распоряжение имуществом. В соответствии с Законом об ипотеке в залог предоставляется недвижимое имущество, средства водного и воздушного транспорта, занесенные в соответствующие регистры. Предусматривается обязательный, за исключением земли, порядок страхования имущества по окончании ипотеки. Если объектом ипотеки является строение, то ипотека распространяется и на землю, на которой находится данное строение. Однако обратная взаимозависимость в Законе не предусмотрена, т. е. можно заложить землю без строений. Если же строение продается, собственник приобретает право на земельный сервитут.

Закон устанавливает такие виды ипотеки: 1) обычная; 2) общая; 3) чужого имущества; 4) максимальная; 5) совместная; 6) условная.

Под обычной ипотекой понимается залог одного конкретного имущественного объекта для обеспечения также одного обязательства.

При общей ипотеке должник конкретное исполнение обязательства обеспечивает не одним, а несколькими объектами своего имущества.

Ипотека чужого имущества – разновидность трехстороннего правоотношения. Она регистрируется в том случае, если залогодатель предоставляет свое имущество для обеспечения не своего, а чужого обязательства, т. е. обязательства должника. Если залогодатель исполнит свое обязательство, для обеспечения которого служила ипотека, либо заложенное имущество будет продано, то он в порядке регрессии приобретает право на возмещение стоимости утраченного имущества должника.

Наиболее интересным, на мой взгляд, видом ипотеки является максимальная. При ее регистрации достигается лишь договоренность о максимальной сумме, которую гарантирует заложенное имущество, и о сфере использования ссуды. Максимальный срок действия этой ипотеки – пять лет. По истечении данного срока фиксируется величина долга, а ипотека превращается в обычную. Дата установления величины долга может предусматриваться в самом договоре об ипотеке. Если такая статья договора отсутствует, то кредитор вправе в любой момент потребовать зафиксировать размеры долга, но не раньше, чем через три года с момента регистрации ипотеки. Кроме того, величина долга устанавливается и в ряде других случаев:

1. Когда другие кредиторы требуют продажи заложенного имущества с торгов.
2. При аресте заложенного имущества.
3. При объявлении должника либо кредитора неплатежеспособными, а также при их ликвидации как юридических лиц.
4. При смерти кредитора или должника, если завещатели в течение восьми месяцев с момента появления права на завещание не переписали ипотеку на свое имя.

Как видите, максимальная ипотека наиболее отдалена от классического понимания ипотеки, поскольку предоставляет определенную свободу должнику. Но этот факт не исключает максимальной ипотеки из ряда ее видов, так как Закон предусматривает, что при определенных обстоятельствах начинает действовать механизм обычной ипотеки.

Следующим видом является совместная ипотека. Суть ее состоит в том, что одно долговое обязательство гарантируется залогом нескольких объектов, принадлежащих разным собственникам.

Условная ипотека, как гласит само ее название, немыслима без дополнительных условий. В соответствии с Законом об ипотеке условия могут быть двоякие: отлагательные и пресекающие. Условия могут быть адресованы как кредитору, так и должнику.

Как отмечалось раньше, Закон об ипотеке регулирует лишь залог недвижимого имущества. Но в самом Законе говорится и об ипотеке движимого имущества, например

в статье о регистрации ипотеки. Однако до недавнего времени этот гражданско-правовой институт не был детально разработан. Лишь 10 июня 1997 г. Сейм принял Закон о залоге движимого имущества. Данный Закон вступил в силу с 1 января 1998 г., поэтому его можно считать уже состоявшимся фактом и отнести к первой тенденции возрождения римского права в гражданском законодательстве Литвы. Первая статья Закона подтверждает его новизну и гласит, что данный Закон не распространяется на залог имущества, указанного в Законе об ипотеке, а также на имущество, которое либо закладывается в ломбард в виде ценных бумаг Правительства Литовской Республики и Банка Литвы, либо закладывается коммерческим банкам для обеспечения получаемых кредитов. Закон в ст. 15 перечисляет имущество, которое подпадает под его действие:

1. Любое движимое имущество, охарактеризованное индивидуальными либо родовыми признаками.
2. Ценные бумаги.
3. Права интеллектуальной собственности.
4. Денежные средства на банковском счете залогодателя.
5. Вещные права.
6. Обязательственные права, возникающие из письменного договора.

Закон предоставляет не только широкий перечень закладываемого имущества, но также проявляет гибкость в отношении возникновения данного правоотношения. Так, залог возникает не только в результате согласования волеизъявления залогодателя-кредитора, но и путем одностороннего заявления собственника закладываемого имущества. Предоставлять имущество в залог имеет право собственник или лицо, владеющее правом хозяйственного управления имуществом. В некоторых случаях это может совершать собственник ожидаемого имущества.

Однако принятие Закона о залоге движимого имущества не разрешило всех проблем и в некотором смысле создало дополнительные.

Во-первых, остается не совсем ясным соотношение между данным Законом и восемнадцатым разделом ГК Литвы, предусматривающим основания обеспечения исполнения обязательств, среди которых перечислены ипотека и залог. Если институт ипотеки не нашел отражения в ныне действующем ГК, то институт залога движимого имущества охватывает четырнадцать статей Кодекса. Естественно, эти статьи также регулируют случаи передачи имущества кредитору и в ломбард, но в большинстве своем они аналогичны статьям Закона о залоге движимого имущества.

Во-вторых, почему нельзя рассматривать ипотеку как залог любого имущества, которое не передается кредитору? Если вспомнить историю возникновения ипотеки, то характеризующей ее особенностью стал факт оставления предмета залога и в собственности, и во владении должника. Скептики могут в этом усмотреть отступление от классического понимания ипотеки, но в некоторых случаях рецепция римского права пошла именно по такому пути.

Итак, первая тенденция в рецепции римского права в гражданском законодательстве Литвы, которая условно была названа «шаг за шагом», не характеризуется ни интенсивностью, ни внутренней логикой. Поэтому неизбежно возникла вторая тенденция, в основу которой легла попытка коренным образом изменить гражданское законодательство, более приспособив его к потребностям сегодняшнего дня. Эту тенденцию олицетворяет проект Гражданского кодекса, который 23 октября 1996 г. был обсужден Сеймом Литовской Республики и вынесен на общенародное обсуждение. По отношению к рецепции римского права это самый многосторонний вариант. Хотя срок для внесения предложений и замечаний истек, проект ГК Гражданским кодексом не стал. Но, несмотря на это, он является значительным вкладом в развитие цивилистической мысли в Литве.

Авторы, входящие в подготовительную группу, предлагают следующую систему построения ГК: шесть книг, состоящих из отдельных частей, в которые входит одна тысяча

двадцать две статьи. Некоторые части, в основе систематизации которых лежит гражданско-правовой институционализм, подразделяются на отделы, а отдельные из них – на разделы. Причем нумерацию отделов предлагается проводить в рамках всего ГК. Проект ГК проводит в жизнь многие идеи римского права: право самозащиты гражданских прав, восстановление понятия вещных прав, которые подразделяет на владение, право собственности, право хозяйственного управления, сервитуты, usufructus и ипотеку.

Знакомясь с институтом владения, убеждаешься в том, что законодатель неплохо усвоил римское отграничение его от права собственности: «иметь вещь и иметь право на вещь». Владение определяется как фактическое обладание вещью с целью владеть ею как собственной. Владение проявляется как физическое обладание и возникает лишь в том случае, когда лицо по отношению к вещи может изъявить свою волю, т. е. воссоздаются римские *corpus possessionis* и *animus possessionis*. Параллель с римским правом в проекте проводится при определении порядка защиты владения. Статья, носящая именно такое название, не только не требует доказательств права на вещь, но даже и не упоминает о таком праве.

Следующий вид вещного права – право собственности – держится на римской триаде. Аналогично римскому праву проект решает вопрос собственности при изготовлении вещи из двух разных предметов, при изготовлении вещи из чужого материала и др. Восстанавливается такое основание приобретения права собственности, как приобретательная давность.

Право хозяйственного управления имуществом более тесно взаимосвязано с правом оперативного управления из недавнего прошлого, поэтому, как и в проекте, я лишь упоминаю об этом виде вещного права.

Гораздо интереснее следующее право – сервитуты. Сервитут – это право пользования чужим недвижимым имуществом. Тот участок, в интересах пользования которым устанавливается сервитут, называется господствующим участком, а другой участок – служащим. Список видов сервитутов не является исчерпывающим, но в нем значатся такие общеизвестные сервитуты, как дорожный, предоставляющий право пешеходного прохода, проезда наземных транспортных средств и прогона скота; также сервитуты, обеспечивающие их владельцу право опирать постройку на стену соседа, право света, право вида и другие сервитуты, более современные, например, право прокладывать подземные коммуникации и обслуживать их.

Надлежащее место в проекте отведено usufructu.

Usufructus в проекте понимается как право в течение конкретного срока или всей продолжительности человеческой жизни пользоваться чужой вещью и получать при этом доход. Объектом usufructus может быть как движимое, так и недвижимое имущество. Но данное вещное право в проекте не охарактеризовано детально. По-видимому, это обстоятельство можно объяснить тем, что проект Гражданского кодекса – лишь первая попытка вернуть usufructu подобающий юридический статус.

Завершая обзор существующего гражданского законодательства, можно отметить следующее: рецепция римского права в литовском законодательстве не отличается ни интенсивностью, ни внутренней логикой. Это можно объяснить, в частности, тем, что в работу не вовлечен весь научный юридический потенциал нашего края. Проекты законов готовят отдельно созданные группы, которые недостаточно общаются между собой, что влечет определенные законодательные несоответствия. Избежать этих недостатков можно, лишь создав концепцию рецепции римского права, а также методично и систематически проводя ее в жизнь.

Проект Гражданского кодекса, который был опубликован для обсуждения, дал определенный толчок в этом направлении, но в дальнейшем естественная трансформация проекта в закон так и не осуществилась. Определенную роль в этом сыграли обстоятельства политического характера, а именно: смена большинства в Сейме и создание нового правительства.

Поэтому для того, чтобы избежать задержек в законодательном процессе, и для придания ускорения рецепции римского права необходимо помнить, что смешивать политику и законодательную деятельность крайне нежелательно, а рецепция римского права должна проходить при активном участии специалистов – представителей юридической общественности Литвы.

BUŽINSKAS G.

**LA RECEZIONE DEL DIRITTO ROMANO
NELL'ATTUALE LEGISLAZIONE CIVILE
DELLA REPUBBLICA LITUANA**

(RIASSUNTO)

Il diritto romano, grazie all'universalità dei suoi principi non ha perso fino ad ora la sua attualità. Però se in Europa una recezione del diritto romano cominciò già nel XI secolo grazie all'Università di Bologna, in Lituania il suo inizio data del XVI secolo.

Non meno importante è, però, il fatto della recezione del diritto romano nell'attuale Codice Civile della Lituania condizionato da due tendenze interrelazionate. Primo, è necessario che le modificazioni delle leggi esistenti sia graduale, il che può essere definito come il principio «a passo a passo». Così è stata adottata la legge sull'ipoteca del 1992 in cui si son tenuti presenti alcuni principi del diritto romano, seppure non sempre con coerenza. Questa legge regola soltanto l'ipoteca immobiliare, sebbene è menzionata anche quella dei beni mobili. L'impegno dei beni mobili è elaborato dettagliatamente solo nella legge, adottata dal Sejm (Parlamento) il 10 giugno 1997. Ma neppure l'adozione di questa legge ha risolto tutti i problemi. Non è chiara la relazione fra esso e la parte 18 del Codice Civile della Lituania dove 14 articoli sono dedicati all'impegno dei beni mobili.

Così, la tendenza «a passo a passo» non ha né l'intensità né una logica interna. La seconda

tendenza è quella di cambiare radicalmente il Codice Civile adattandolo ai bisogni attuali, il che è relazionato all'elaborazione del progetto nuovo Codice Civile. Il progetto tiene conto di tali istituzioni romane come il diritto di proprietà, il possesso, l'usufrutto, la compravendita, il prestito, l'ipoteca ecc. Un'attenzione speciale è prestata all'usufrutto inteso come il diritto di usare i beni altrui o riceverne una rendita durante un periodo concreto di tempo o durante tutta la vita.

La recezione del diritto romano nella legislazione lituana, quindi, non si distingue né per l'intensità né per la logica interna, giacché non è stato usato tutto il potenziale scientifico del paese. È necessario creare una concezione comune della recezione del diritto romano e poi conseguentemente realizzarla. Il progetto del Codice Civile ha dato un certo impulso in questa direzione. Per evitare le dimore nel processo legislativo e accelerare la recezione del diritto romano è necessario ricordare che è molto poco desiderabile confondere la politica e la legislazione, e la recezione del diritto romano deve essere attuata con partecipazione attiva degli specialisti – rappresentanti della comunità giuristica della Lituania.