

# **Гражданское право – основные понятия**

**Тихомиров Андрей**

**Андрей Тихомиров**  
**Гражданское право**  
**– основные понятия**

*[http://www.litres.ru/pages/biblio\\_book/?art=69817327](http://www.litres.ru/pages/biblio_book/?art=69817327)  
SelfPub; 2023*

**Аннотация**

Исторически гражданское право представляет собой группу правовых идей и систем, в конечном счете производных от *Congrus Juris Civilis*, но в значительной степени подверженных влиянию наполеоновской, германской, канонической, феодальной и местной практики, а также доктринальных течений, таких как естественное право, кодификация и юридический позитивизм.

# Содержание

Понятие гражданского права	4
История гражданского права	8
Кодификация гражданского права	10
Литература по теме	16

# **Андрей Тихомиров**

## **Гражданское право**

### **– основные понятия**

## **Понятие гражданского права**

Гражданское право – это правовая система, зародившаяся в континентальной Европе и принятая во многих странах мира. Система гражданского права интеллектуализирована в рамках римского права и включает основные принципы, кодифицированные в систему ссылок, которая служит основным источником права. Систему гражданского права часто противопоставляют системе общего права, зародившейся в средневековой Англии. В то время как гражданское право принимает форму юридических кодексов, право в системах общего права исторически исходило из некодифицированного прецедентного права, возникшего в результате судебных решений, признающих предыдущие судебные решения как юридически обязательный прецедент.

Концептуально гражданское право исходит из абстракций, формулирует общие принципы и отличает материальные нормы от процессуальных. Оно считает прецедентное право вторичным и подчиненным статутному праву. Граж-

данское право часто сочетается с системой дознания, но эти термины не являются синонимами. Существуют ключевые различия между статутом и кодексом. Наиболее ярко выраженными особенностями гражданских систем являются их правовые кодексы с краткими и широко применимыми текстами, которые обычно избегают конкретных сценариев. Статьи гражданского кодекса содержат общие положения и контрастируют с обычными законами, которые часто очень длинные и очень подробные.

В отличие от систем общего права, юрисдикции гражданского права рассматривают прецедентное право независимо от какой-либо прецедентной ценности. Суды по гражданскому праву обычно рассматривают дела, используя положения кодекса, в каждом отдельном случае, без ссылки на другие (даже вышестоящие) судебные решения. На реальной практике все большее количество прецедентов проникает в юриспруденцию гражданского права и, как правило, наблюдается в высших судах многих стран.

Системы гражданского права можно разделить на:

страны, где римское право в той или иной форме все еще является действующим законом, но не было попыток создать гражданский кодекс (Андорра и Сан-Марино);

страны с некодифицированными смешанными системами, в которых гражданское право является авторитетным академическим источником, но общее право также оказывает влияние: Шотландия и страны с римско-голландским пра-

вом (Южная Африка, Зимбабве, Шри-Ланка и Гайана);

страны с кодифицированными смешанными системами, в которых гражданское право является базовым, но на публичное право сильно влияет общее право (Пуэрто-Рико, Филиппины, Квебек и Луизиана);

Скандинавские правовые системы, которые носят гибридный характер, поскольку их базовое право представляет собой смесь гражданского права и скандинавского обычного права, и они были частично кодифицированы. Аналогичным образом, законы Нормандских островов (Джерси, Гернси, Олдерни, Сарк) сочетают в себе нормандское обычное право и французское гражданское право.

страны с всеобъемлющими кодексами, выходящими за рамки одного гражданского кодекса, такие как Франция, Германия, Греция, Италия, Испания, Япония, Чили, Мексика, Россия, Испания: именно эта последняя категория обычно рассматривается как типичная для систем гражданского права.

Ярким примером кодекса гражданского права является Кодекс Наполеона (1804), названный в честь французского императора Наполеона. Кодекс Наполеона состоит из трех компонентов:

право лиц

имущественное право и

коммерческое право.

Другим известным гражданским кодексом является

Гражданский кодекс Германии (Bürgerliches Gesetzbuch или BGB), который вступил в силу в Германской империи в 1900 году. Гражданский кодекс Германии пользуется большим влиянием, вдохновив гражданские кодексы таких стран, как Япония, Южная Корея и Швейцария (1907). Оно разделено на пять частей:

Общая часть, охватывающая определения и концепции, такие как личные права и правосубъектность.

Обязательства, включая концепции долга, продажи и контракта;

Вещи (имущественное право), включая недвижимое и движимое имущество;

Внутренние отношения (семейное право); и

Наследование (наследственное право).

# История гражданского права

Гражданское право берет за основу классическое римское право (около 1-250 гг. н.э.) и, в частности, право Юстиниана (6 век н.э.), а в дальнейшем расширилось и развилось в позднем средневековье под влиянием канонического права. Доктрины Кодекса Юстиниана обеспечили сложную модель для контрактов, правил процедуры, семейного права, завещаний и сильной монархической конституционной системы. Римское право по-разному воспринималось в разных странах. В некоторых странах оно вступило в силу в виде законодательного акта, т. е. стало позитивным правом, тогда как в других оно распространялось в обществе все более влиятельными экспертами в области права и учеными.

Римское право существовало в Византийской империи без перерыва вплоть до ее окончательного падения в 15 веке. Однако, учитывая многочисленные вторжения и оккупации западноевропейских держав в период позднего средневековья, его законы стали широко применяться на Западе. Впервые оно было получено в Священной Римской империи отчасти потому, что считалось имперским правом, и распространилось в Европе главным образом потому, что его студенты были единственными подготовленными юристами. Оно легло в основу шотландского права, хотя частично соперничало с принятым феодальным нормандским правом.



В Англии оно преподавалось академически в университетах Оксфорда и Кембриджа, но лежало в основе только завещательного и супружеского права, поскольку оба были унаследованы от канонического права и морского права, адаптированного из *lex mercatoria* посредством торговли с Бордо.

Следовательно, ни одна из двух волн римского влияния не доминировала полностью в Европе. Римское право было вторичным источником, который применялся только тогда, когда по определенному вопросу отсутствовали местные обычаи и законы. Однако со временем даже местное законодательство стало толковаться и оцениваться главным образом на основе римского права, поскольку оно было своего рода общеевропейской правовой традицией и тем самым, в свою очередь, повлияло на основной источник права. В конечном счете, работа гражданских глоссаторов и комментаторов привела к разработке общего свода законов и написания статей о праве, общего юридического языка и общего метода преподавания и учености, получивших название *jus commune*, или общего для Европы права, которое объединило каноническое право и римское право, и в некоторой степени феодальное право.

# Кодификация гражданского права

Важной общей характеристикой гражданского права, помимо его происхождения из римского права, является всеобъемлющая кодификация принятого римского права, то есть его включение в гражданские кодексы. Самой ранней из известных кодификаций является Кодекс Хаммурапи, написанный в древнем Вавилоне в 18 веке до нашей эры. Однако этот и многие последующие кодексы представляли собой в основном перечни гражданских и уголовных проступков и наказаний за них. Кодификация, типичная для современных гражданских систем, впервые появилась только в Кодексе Юстиниана.

Германские кодексы появились в VI и VII веках, чтобы четко разграничить закон, действующий для германских привилегированных классов по сравнению с их римскими подданными, и регулировать эти законы в соответствии с правом народа. При феодальном праве был составлен ряд частных обычаев, сначала при Нормандской империи (Древний кутумье, 1200-1245), затем в других местах, для записи манориальных, а позже региональных обычаев, судебных решений и правовых принципов, лежащих в их основе. Каstumалы назначались лордами, которые председательствовали в качестве народных заседателей в манориальных судах, чтобы получать информацию о судебном процессе.

Использование обычаев влиятельных городов вскоре стало обычным явлением на больших территориях. В соответствии с этим некоторые монархи консолидировали свои королевства, пытаясь составить обычаи, которые служили бы законом страны для их королевств, как, например, когда Карл VII Французский в 1454 году издал официальный обычай коронного права. Два выдающихся примера включают Парижский кодекс (написан в 1510 году; пересмотрен в 1580 году), который послужил основой для Кодекса Наполеона, и Саксеншпигель (около 1220) епископств Магдебурга и Хальберштадта, который использовался в северной Германии, Польше и Нидерландах.

Концепция кодификации получила дальнейшее развитие в 17-18 веках нашей эры как выражение как естественного права, так и идей Просвещения. Политические идеалы той эпохи выражались концепциями демократии, защиты собственности и верховенства закона. Эти идеалы требовали определенности закона; зафиксированного единообразного права. Таким образом, сочетание римского права с обычным и местным правом уступило место кодификации права. Кроме того, понятие национального государства подразумевало зарегистрированное право, которое было бы применимо к этому государству. Также была реакция на кодификацию права. Сторонники кодификации считали, что она способствует определенности, единству и систематическому изложению закона; в то время как ее противники утверждали,

что кодификация приведет к окостенению закона.

В конце концов, несмотря на любое сопротивление кодификации, кодификация частного права Континентальной Европы продвинулась вперед. Кодификации были завершены Данией (1687), Швецией (1734), Пруссией (1794), Францией (1804) и Австрией (1811). Французские кодексы были импортированы на территории, завоеванные Наполеоном, а позже приняты с изменениями в Польше (герцогство Варшавское/Конгресс Польши; Codeks cywilny 1806/1825), Луизиане (1807), кантоне Во (Швейцария; 1819), Нидерландах (1838), Сербии (1844), Италии и Румынии (1865), Португалии (1867) и Испании (1888). Германия (1900) и Швейцария (1912) приняли свои собственные кодификации. Эти кодификации, в свою очередь, были в то или иное время импортированы в колонии большинством этих стран. Швейцарская версия была принята в Бразилии (1916) и Турции (1926).

Теоретически кодексы, концептуализированные в системе гражданского права, должны выходить за рамки компиляции отдельных статутов и вместо этого излагать закон в виде последовательного и всеобъемлющего законодательного акта, иногда вводя серьезные реформы или начиная все заново.[5] В этом отношении кодексы гражданского права больше похожи на Повторные формулировки Закона, Единый коммерческий кодекс (который был вдохновлен европейцами) и Типовой уголовный кодекс Соединенных Шта-

тов. В Соединенных Штатах штаты США начали кодификацию с Полевого кодекса Нью-Йорка 1850 года (устанавливающего гражданско-процессуальные правила и вдохновленного кодексами Европы и Луизианы). Другие примеры включают кодексы Калифорнии (1872), а также федеральные пересмотренные статуты (1874) и действующий Кодекс Соединенных Штатов (1926), которые ближе к компиляции статутов, чем к систематическому изложению права, подобного гражданским кодексам.

Для правовой системы Японии, начиная с эпохи Мэйдзи, европейские правовые системы – особенно гражданское право Германии и Франции – были основными моделями для подражания. В Китае Гражданский кодекс Германии был введен в последние годы правления династии Цин по примеру Японии. Кроме того, оно легло в основу законодательства Китайской Республики, которое остается в силе на Тайване. Кроме того, Корея, Тайвань и Маньчжурия, бывшие японские колонии, испытали сильное влияние японской правовой системы.

Некоторые авторы считают гражданское право основой для социалистического права, используемого в коммунистических странах, которое, с этой точки зрения, в основном было бы гражданским правом с добавлением марксистско-ленинских идеалов. Даже если это так, гражданское право в целом было правовой системой, существовавшей до возникновения социалистического права, и некоторые во-

сточноевропейские страны вернулись к досоциалистическому гражданскому праву после падения социализма, в то время как другие продолжали использовать социалистические правовые системы.

Гражданское право в первую очередь противопоставляется общему праву, правовой системе, разработанной сначала в Англии, а затем среди англоговорящих народов по всему миру. Несмотря на свои различия, две системы весьма схожи с исторической точки зрения. Обе развивались во многом одинаково, хотя и разными темпами. Римское право, лежащее в основе гражданского права, развилось главным образом из обычного права, которое было усовершенствовано прецедентным правом и законодательством. Каноническое право дополнительно усовершенствовало судебную процедуру. Аналогичным образом, английское право развилось из англосаксонского обычного права, *Danelaw* и *Norman law*, которые были усовершенствованы прецедентным правом и законодательством. Различия заключаются в

Римское право кристаллизовало многие из своих принципов и механизмов в форме Кодекса Юстиниана, который опирался на прецедентное право, научные комментарии и сенаторские статуты

Гражданское прецедентное право обладает убедительной, а не обязательной силой, как в соответствии с общим правом. Кодификация, однако, ни в коем случае не является определяющей характеристикой системы гражданского пра-

ва. Например, законы, регулирующие системы гражданского права Швеции и других скандинавских стран, а также романо-голландских стран, не сгруппированы в более крупные, обширные кодексы, подобные тем, что существуют во французском и немецком праве.

# Литература по теме

Тихомиров А.Е., Международные стандарты прав и свобод человека. LAP LAMBERT Academic Publishing, 2020

Тихомиров А.Е., Местное самоуправление, "Ridero", Екатеринбург, 2022

Тихомиров А.Е., Местное самоуправление. LAP LAMBERT Academic Publishing, 2020

Тихомиров А.Е., Наука и право. "Ridero", Екатеринбург, 2022

Тихомиров А.Е., Некоторые вопросы российского права. LAP LAMBERT Academic Publishing, 2020

Тихомиров А.Е., Политика и право в истории. LAP LAMBERT Academic Publishing, 2020

Тихомиров А.Е., Понятие справедливости. "ЛитРес", Москва, 2023

Тихомиров А.Е., Право и общество. LAP LAMBERT Academic Publishing, 2020

Тихомиров А.Е., Право разных стран. LAP LAMBERT Academic Publishing, 2020

Тихомиров А.Е., Правовое государство. LAP LAMBERT Academic Publishing, 2020

Тихомиров А.Е., Формирование государственно-правовых идей. LAP LAMBERT Academic Publishing, 2020