

ОГЛАВЛЕНИЕ

Томсинов В. А. Николай Львович Дювернуа (1836—1906). Биографический очерк	XVII
--	------

ВВЕДЕНИЕ

§ 1. Предварительная заметка. — Состояние кодифицированного гражданского права в разных государствах Запада и у нас. — Три кодифицированные системы в России. — Наше отношение к цивилистической литературе во Франции и в Германии. — Два кардинальных начала, лежащих в основе всех современных систем, и соответствующие им две дисциплины гражданского права. — Учебные и литературные пособия	1
§ 2. Выжидательное состояние Германии в предкодификационную эпоху. — Совпадение проблем нашей цивилистики с немецкой этой эпохи. — Кавелин. — Исторический метод в юриспруденции. — Природа права и мысли Савиньи о кодификации. — Переворот 48-го года. — Новые люди. — Программа нового журнала. — Признаки воззрений на право как на придуманный аппарат. — Новые политические веяния. — Появление трактата <i>Der Zweck im Recht</i> . — Право как <i>Zweckapparat</i> . — Реквизит принудительности. — Цели спасения. — Сомнительная новизна конструкции. — Оценка подобных попыток. — Оппортунизм. — Народные взгляды на право в Германии и у нас. — Право и техника юридическая	13
§ 3. Две области права, право публичное и частное. — Разграничение по Ульпиану. — Группировка взглядов на эту латинскую традицию в новое время. — <i>Weltgeist</i> у Гегеля. — “Открытие права частного”. — Свобода и необходимость в различных со-	

четаниях на новой почве. — Национальная самобытность и Ausstossungsprozess. — Опасения Савиньи. — Замена воли интересом. — Призыв к эмансипации у Кавелина. — Имущественный критерий для <i>нового</i> гражданского права. — Идеи Августа Тона. — Юридический метод разграничения обеих областей права. — Дела челобитчиковы. — Иск и лекарство. — Подвижность этого формального признака	30
§ 4. Право общее и особенное (местное). — Количественное отношение норм того и другого рода. — А. Формальная сторона явления. — Германия до и после 70-х годов истекшего столетия и местные законы Остзейских губерний, ч. III. — Право общее и сходное. — В. Материальная сторона явления. — Мысли Пухты. — Условие, благоприятствующее количественному развитию норм общих. — Неодинаковая способность разных институтов гражданской системы к правообщению. — Опыт установления общей скалы этого процесса. — I. Античный мир; развитие норм общих в различных институтах римского права	58
§ 5. Право общее и особенное (продолжение). — II. Мир новый. — Система личных прав и ее влияние на правообщение. — Принцип территориальности и <i>lex domicilii</i> . — Возможно ли в первоначальную эпоху провести границу между правом публичным и частным? — 1. Условия развития правообщения <i>во Франции</i> : — а) Королевская власть. — б) Традиция римского права. — Рецепция юстиниановского права. — в) Кутюмное право; дробление кутюмных территорий. — Обработка кутюмов частными лицами и официальными органами. — Начертание, объединение и утверждение властью короля. — d) Королевские ордоны. — 2. Развитие общего права в Германии. — Территориальное разновластие. — Обилие местных и особых по иным основаниям прав. — Саксонское зеркало. — Характерные черты эпохи: лицо в составе союза, преобладание правоотношений вещного типа. — Признаки переходного состояния. — Условия, замедляющие, сравнительно с Францией, образование своего общего права	70
§ 6. Право общее и особенное (продолжение). — Явления правообщения при столкновении разных территориальных норм в их применении к различным институтам гражданского права. — Учение о статутах в средние века и в новое время. — Успехи общения независимо от наличности формальной основы для пра-	

<i>ва общего.</i> — Проект 1888 г. и нормы немецкого имперского гражданского Уложения 1896 г.	87
§ 7. Рецепция римского права на Западе. — Универсальный характер явления. — Итальянские университеты. — Общенье наций. — Отношение итальянских учителей к римскому праву. — <i>Общие причины</i> рецепции. — Верования. — Проповедь. — Вопрос о <i>формальной</i> основе рецепции	102
§ 8. Рецепция <i>во Франции</i> . — Историческая школа. — <i>Raison écrite</i> . — Упадок. — <i>Германские университеты</i> . — “Национальный” протест. — Встречные течения. — Подавляющее действие на национальные институты. — Скудость <i>общего права</i> своего. — Предстоящая общая отмена формального авторитета латинских текстов	112
§ 9. Понятие кодификации. — Кризисы в историческом процессе праворазвития. — Выход нормальный и насильственный. — <i>Code civil</i> . — Кодификация в немецких землях в XVI в. — <i>Codex maximilianus bavaricus</i> . — Кодификационная программа в Пруссии. — Прусский <i>Landrecht</i> . — Оценка его в прежнее время. — Система ландрехта. — Образцы регламентации. — Австрийский кодекс	123
§ 10. Применим ли один критерий к оценке 3-х кодексов? — Идея национального кодекса для всей Германии. — Неудовлетворенность одной научной разработкой вопросов права. — Принцип пользы; общность национального правосознания. — Рознь в праве и общность в политике. — Военное торжество. — Расширение имперской компетенции на все гражданское право. — Кодификационные работы, их план. — Движение законодательства. — Проект 1888 г. — Неблагоприятная встреча	139
§ 11. Комиссия для выработки Второго чтения. — Призыв Виндшейда. — Неодинаковый смысл требования “народности” от кодекса. — Отрицательная критика Второго чтения. — Напутствие Зомы. — Голосование в рейхстаге. — Характерные черты; уступки и соглашения интересов разных групп. — Критерий народности, единства и общности в применении к новому Уложению. — Разрыв с традицией общего права и укрепление старых партикуляризов. — Новая школа юриспруденции. — Опасения Лёненя	157

§ 12. Параллелизм общих признаков культуры права на Западе и у нас	169
А. Бытовая рознь и признаки личной или племенной системы в истории нашего права. — Черты прошлого в современном праве. — Сходство и общность права	169
В. Начало договорное, отвечающее потребности правообщения, особенно разные виды групповых рядов. — Письменная форма укрепления конвенциональных и обычных правовых норм	171
С. Деятельность церкви в вопросах права вообще. — Соприкосновение с универсальной системой. — Традиция римского права на Востоке. — Шестикнижие Гарменопулы. — Внутренние признаки византийского права вообще и права частного в особенности. — Реципированные в состав Кормчей книги византийские сборники. — Влияние церкви на расширение правообщения. — Обработка Русской Правды и ее значение как общего источника права	172
D. Территориальное начало в нашем праве. — Волости вольные. — Раннее развитие общности правосознания в связи с обособлением права публичного и частного. — Признаки этого явления в памятниках права вольных волостей; дальнейшая судьба этих зачатков. — Литовский статут. — Современное применение. — Издания статута; разные эпохи. — Проект прав малороссийских и его источники. — Общая характеристика статута. — Техника. — Отличительные черты внутреннего строения институтов. — Сопоставление с территориальными нормами вольных волостей	179
Е. Московская централизация. — Поглощение публичным правом права частного. — Оценка чести по Уложению. — Внеоборотность недвижимостей по указу 1714 г. — Выполнение публичных работ посредством "набора"	191
F. Дела челобитчиковы. — Условный критерий частноправного отношения. — Безразличие методов процедирования. — Екатерининская эпоха. — Единство в праве. — Судебная волокита	197

G. Обилие партикуляризов. — Жажда норм. — Ресурсы со стороны. — Отечественные школы юриспруденции. — Университет; мысли Екатерины II. — Приведение в известность массы указов. — Сперанский. — Т. X. Ч. 1; характеристика его состава. — Общий свод и общее право	201
H. Обособление права публичного и частного в эпоху Великих реформ. — Судебные уставы императора Александра II. — Закон и суд	212
I. Специализация знаний у юристов. — Выработка начал общего права. — Трудность дела в особенности в условиях развития нашего права. — Задача университетского преподавания	217

ЧАСТЬ ОБЩАЯ

ОБЩИЕ УЧЕНИЯ

§ 13. Задача курса. — Стремление к объединению гражданских норм. — Общее направление законодательного движения к этой цели. — Русское право как система права общего. — Наши ресурсы. — Общая часть и ее содержание. — Основы современного учения об органическом строении системы гражданского права. — Субъективное право и юридическое отношение. — Соответствие этих основ практическим требованиям нашей цивилистики. — Юридическое отношение и юридический институт	225
---	-----

ОТДЕЛЕНИЕ ПЕРВОЕ

УЧЕНИЕ О ЛИЦЕ

§ 14. Понятие личности в гражданском праве. — Личный обмен в латинской гражданской системе. — Широкое применение понятия личности. — Социально-юридическая цель. — Интерес индивидуальный и социальный в строении некоторых институтов. — Сочетание и разобщение личности с представлением человека в Риме. — Личность коллективных правообладателей. — Цель строения. — Отсутствие двойственности в понятии лица у римлян	237
--	-----

§ 15. Средневековые формы правообладания. — Преобладание союзных типов. — Связь человека с союзом, с территорией. — Процесс обособления. — Искание внутреннего критерия для правоспособности человека. — Неприменимость его к союзам и установлениям. — Очеловечение и олицетворение. — Заслуга Савиньи. — Отрицание фикций. — Целевые имущества. — Бессубъектные права по Виндшейду. — Дестинатарий у Ihering'a. — Мысли Брунса. — Отрешенный характер понятия личности. Социально-юридический критерий. — Нужны ли две категории лиц? — Лица, могущие приобретать права на имущество, в т. X, ч. I	243
--	-----

ГЛАВА I

УЧЕНИЕ О ФИЗИЧЕСКОМ ЛИЦЕ

§ 16. Приобретение прав личности. — Простота учения в современных системах. — Порядок регистрации во Франции и Германии в особенности. — Положение вопроса в нашем праве. — Регистрация при Петре. — Разнообразие способов удостоверения событий, касающихся лица в действующей системе. — Метрики и закон 1874 г. — Метрические записи по различию ведомств и мест, где произошло событие. — Восточные окраины. — Царство Польское	261
§ 17. Nasciturus в старом праве. — “Неродившиеся дети” нашего т. X, ч. I. — Рождение живым. — Доказанность. — Своевременность рождения. — Жизнеспособность. — Образ человека. — Вероятная продолжительность жизни. — Прекращение личности. — Présomption de survie. — Безвестное отсутствие. — Имперский Код. 1896 г. — Смерть гражданская	277
§ 18. Видоизменения право- и дееспособности отдельных людей по условиям физическим и общественным. — А. Пол. — В. Возраст, способы измерения. — Venia aetatis. — Цивильная незрелость инородцев. — С. Здоровье; средневековые воззрения. — Указ Петра о свидетельствовании дураков в Сенате. — Низведение гражд. дееспособности на Западе и в нашем праве. — Расточители	294
А. Пол. — Влияние на правоспособность. — Латинский мир. — Народные правовоззрения нового времени. — Средние века. — Современные кодексы. — Русское право	295

В. Возраст. — Способы измерения. — <i>Venia aetatis</i> . — Грани возраста в нашем законодательстве. — Положение инородцев	300
С. Здоровье. — Средневековые воззрения на правоспособность физически слабых. — Болезни психические. — Указ Петра о свидетельствовании дураков в Сенате. — Современная процедура низведения дееспособности душевнобольных на Западе и в нашем праве. — Частичные умаления правоспособности. — Расточительность. — Понятие. — Признание расточительности и низведения дееспособности расточителей на Западе и у нас. — Порок пьянства по немецкому Улож. 1896 г. и закон 1889 г. во Франции. — Опека по особым Высочайшим повелениям	305
§ 19. Видоизменения гражданской правоспособности по условиям общественным. — D. Правоспособность иностранцев. — E. Различия по сословиям. — F. Промыслы, звания, должности (совместительство). — G. Гражданское бесчестие. — H. Способы публичного удостоверения измененной дееспособности. — I. Гражданская правоспособность инородцев. — Евреи	313
D. Правоспособность иностранцев. — Ограничения в отношении землевладения. — Двойкий смысл <i>своего и чужого</i> в немецкой терминологии. — Приобретение прав гражданства русскими подданными в Финляндии	313
E. Посредствующая между лицом и государством союзная форма <i>сословия</i> в средние века и в современном праве. — Сословия в России. — Сословные институты в современной системе. — Усыновление и узаконение до и после закона 12 марта 1891 г. — Гражданская правоспособность духовенства, особенно черного. — Городские обыватели, особенно сословие купеческое; сельские обыватели	316
F. Звание, в особенности военное, в вопросах правоспособности. — Случаи несовместимости некоторых положений и обязательств с занимаемой лицом должностью ...	325
G. Гражданское бесчестие. — Средние века. — Незаконнорожденные. — Внебрачные дети по закону 12 марта	

1891 г. — Общее положение внебрачных детей у нас сравнительно с Code civil и Имперск. уложением 1896 г. — Низкие профессии. — Случаи <i>infamia immediata</i> у нас и принижения правоспособности по суду. — Закон 26 июня 1889 г. о регистрации случаев видоизменения право- и дееспособности лица	330
§ 20. Принадлежность к известному племени и исповеданию как основание видоизменения правоспособности лица. — Русские ино-родцы. — Евреи; их особые институты и правообщение с дру-гими народностями. — Денежные обороты, обмен движимос-тей; ученые степени. — Еврейский вопрос в России. — Внут-ренняя организация еврейской общины. — Эмансипационное движение в русском законодательстве. — Черта оседлости и льготы для отдельных лиц. — Закон 3 мая 1882 г. — Частные вопросы об уравнивании прав и их решения	339
§ 21. Имя и местожительство лица. — Неодинаковый юридический смысл принадлежности лицу имени. — Методы именного обо-значения лиц в Риме и в новое время. — Наши легальные нор-мы. — Двойное значение имени. — Преобладание полицейско-го или юридического момента. — Иск	356
§ 22. Имя и местожительство лица (продолжение). — Местожитель-ство в системе права частного. — Признаки. — Способ уста-новления. — <i>Domicilium necessarium</i> . — Двойное местожитель-ство. — Точка зрения юридическая и политическая. — Измене-ние и прекращение	368

ГЛАВА II

УЧЕНИЕ О ЮРИДИЧЕСКОМ ЛИЦЕ

§ 23. Правоспособность коллективных правообладателей в особен-ности. — Союзные формы на Западе. — Процесс их разложе-ния. — Замена новыми союзными образованиями. — Те же яв-ления на нашей исторической почве. — Многообразие фор-мы. — Общие категории союзных форм в средневековой докт-рине	376
§ 24. Задача юридического построения союзных форм средневековой эпохи. — Пробужденное, под действием рецепции, сознатель-	

ное отношение к своим бытовым данным. — Иннокентий IV. — Воля коллегии? — <i>Persona ficta</i> и совпадающие линии классической и новой конструкции. — Несоответствие теоретического построения мировоззрению эпохи. — Конструкции Бартола. — Вменение. — Есть ли в этой конструкции немецкая национальная основа?	386
§ 25. Группировка современных учений о юридическом лице. — Опыты замены латинской <i>universitas</i> так назыв. корпорацией германского типа. — Связь с общим планом обезразличения публичного и частного права. — Безелер. — Безразличие эпох происхождения союзов в конструкции Гирке. — Совпадение с учением Бартола	400
§ 26. Анализ отдельных моментов строения юридического лица. — I. Возникновение корпорации. — Сопоставление способов возникновения корпорации римского и германского типа в учениях германистов. — Критика этих учений. — Троякий способ возникновения корпораций в современной практике	407
§ 27. II. Юридические отношения корпорации. — Абстрактный характер латинской <i>universitas</i> и “жизненность” немецкой <i>Gesamtperson</i> . — Откуда явились фикции? — Реальный характер строения латинской <i>universitas</i> . — Причина неясности для нас материальной стороны отношений. — Попытка германистов определить свойства отношений в корпорации немецкого типа юридическим методом. — Безуспешность	415
§ 28. Юридические отношения корпорации (продолжение). — Пригодны ли новые союзные типы для замены латинских? — Отдельные типические формы нового времени. — Территориальная община и ее разложение. — Неполное обособление отдельных участков. — Обилие подобных форм в средние века. — Характерные черты переходных образований. — Сопоставление этих форм латинской <i>societas</i> с “немецкой корпорацией” и с понятием <i>universitas</i> . — Отступление от латинского строения корпорации. — Традиция построений Бартола. — Отрицательные результаты. — Эмпирически знакомые формы. — Общие положительные черты строения новых союзных форм	425
§ 29. Юридические отношения корпораций (продолжение). — Старые и новые союзные типы во Франции. — Распадение старин-	

- ных типов и скудость новых. — Ассоциационное движение в Англии. — Отдельные самостоятельные товарищества с экономическими целями во Франции до закона 1867 года. — Общие проблемы. — Закон 1 июля 1901 г. — Разрушение старых конгрегаций и новые условия образования ассоциаций без стязательных целей взамен их. — Союзы безличные и личные этого типа с различными пределами их гражданской правоспособности 434
- § 30. Юридические отношения корпораций (продолжение). — Два главных типа союзов с целями экономическими в кодифицированном французск. праве. — Строеие *société civil* по *C. civ.* — Отдельные виды *sociétés commerciales*. — Их *personnalité civile*. — Положение юриспруденции в проблемах образования союзов личных для случаев ассоциаций с характером не исключительно стязательным до закона 1 июля 1901 г. — Фикции, привилегии и искусственное применение форм торговых товариществ. — Искание союзных форм для ассоциаций тоже экономических, но с менее развитой союзной личностью, чем *soc. commerciale*, в новое время. — *Personnalité restreinte* и связь этой конструкции со средневековой традицией союзного права ... 441
- § 31. Юридические отношения корпорации (продолжение). — Закон 24 июля 1867 г. — Характер норм общих в этом законе. — Средний путь, принятый для утверждения и расширения операций союза. — Размер взносов в *société à capital variable*. — Экономические разновидности этих союзов. — Отношение союза к сочленам. — Различные юридические типы этих союзов. — А. Тип простой *société civile*. — Изменчивость личного состава, притязание на возврат долей соучастия, ответственность. — Права союза. — Применительный характер конструкции. — В. Анонимные товарищества *à cap. variable*. — Заслуги юриспруденции. — Marcel Mongin и смелая идея применения начал общо-собственно-личного строения к простым договорным товариществам 451
- § 32. Юридические отношения корпорации (продолжение). — Австрия. — Охранение чистоты латинских типов и формальное средство лиц в союзах нового времени по Унгеру. — Прусский ланддрехт. — Юриспруденция общего права. — Национальные основы. — Горнозаводское товарищество. — Реально-раздельное соучастие, неудобства. — Превращение старых видов совладения в пай. — Дополнительные взносы 465

- § 33. Юридические отношения корпорации (продолжение). — Сопоставление национальных и универсальных союзных форм. — Возможность установить постоянные *внутренние* признаки для распознавания в союзах национальных обособлений союзной личности? — Критерий Лабанда. — Поверка. — Различение исторических ступеней развития личности. — *Mittelfiguren*. — Ф. Регельсбергер 473
- § 34. Договорное товарищество по Уложению 1896 г.; некоторые черты корпоративного строя. — Товарищество полное и признаки обособления в нем союзной личности. — Такая ли здесь мера обособления правоспособности союза как в латинской *universitas*? — *Erwerbs* — u. *Wirtschaftsgenossenschaft*. — Юридически самодействующая организация имущественных отношений массы нуждающихся. — Зависимость от союза. — Специализация целей. — Связь соучастия в выгодах с личным участием в предприятии. — Свобода выхода и возврат товарищеской доли. — Подобие средневековым формам земельной общности. — Ответственность по союзным обязательствам. — Новая форма товариществ с предельной ответственностью по закону 20 апр. 1892 г. — Сфера применения. — Взаимное отношение универсальных и локальных союзных форм 478
- § 35. III. Дееспособность юридического лица. — Формализм воли в строении юридической сделки. — Выход из трудностей в классическую эпоху. — Способность к деликту. — Савиньи. — Видоизменения в понятии вменения. — Отсутствие внутреннего критерия виновности. — Результаты в современных системах. — Ответственность союзов. — Конструкция Гирке. — Немецкий кодекс. — IV. Прекращение юридического лица. — Судьба его имущества 495
- § 36. Союзная правоспособность в русском праве. — Юридические лица публичного типа. — Казна. — Тесная связь интересов частных с союзными в старинных формах имущественного обладания. — Сословия, земство и другие союзы и установления светского характера. — Гражданская правоспособность церкви и церковных установлений 510
- § 37. Союзная правоспособность в русском праве (продолжение). — Гражданская правоспособность союзов частных. — Старинные союзные формы. — Признаки изменения внешнего в нашем ста-

ром праве и ответственность союза за действия и деликты членов. — Упадок союзного духа в эпоху крепостного права. — Артели. — Образцы самобытных союзных форм. — Общество владельцев гостиного двора в Ирбита. — Общества владельцев торговых помещений в Петербурге и Москве. — Образцы ссудосберегательных и промышленных союзов в нашем праве. —

Скудость норм союзного права в нашем гражданском кодексе

520