

КЛАССИКА
РОССИЙСКОЙ
ЦИВИЛИСТИКИ

И.А. Покровский

Основные проблемы гражданского права

8-е издание

Москва • 2020



Адвокатская фирма

ЮСТИНА

УДК 347
ББК 67.404
П48

Председатель редакционной коллегии серии:
д-р юрид. наук, проф. *Е.А. Суханов*

Редакционная коллегия серии:
д-р юрид. наук, проф. *А.Л. Маковский*
д-р юрид. наук, проф. *П.В. Крашенинников*
д-р юрид. наук, проф. *В.В. Витрянский*
А.Г. Долгов
канд. юрид. наук *А.В. Ем*

Редакционная коллегия издания:
канд. юрид. наук, доц. *В.С. Ем*
канд. юрид. наук *В.Н. Буробин*

Покровский, Иосиф Алексеевич.

П48 Основные проблемы гражданского права. — 8-е изд. — Москва : Статут, 2020. — 351 с. (Классика российской цивилистики.)

ISBN 978-5-8354-1635-6 (в пер.)

В настоящем издании представлено одно из самых ярких и значительных произведений российской цивилистики — книга И. А. Покровского «Основные проблемы гражданского права». В ней в историческом развитии даны основные вопросы, над решением которых бились выдающиеся умы мировой юридической науки, показана их тесная связь с разработками отечественной цивилистики. Высокий профессионализм автора и глубина проникновения в исследуемые проблемы определяют ее непреходящую значимость и актуальность для современной теории гражданского права. Здесь же публикуются две статьи соавторов и единомышленников ученого — М. В. Зимелевой и Н. Н. Полянского, — в которых даются оценка многогранной деятельности и характеристика основных трудов И. А. Покровского.

УДК 347
ББК 67.404

*Издательство выражает искреннюю признательность
адвокатской фирме «Юстина»
за помощь в переиздании настоящей книги*

ISBN 978-5-8354-1635-6

© Маковский А. Л., вступ. ст., 1998
© Шилохвост О. Ю., библиография, 1998
© Редподготовка. Издательство «Статут», 1998
© Буробин В. Н., вступ. слово, 2020
© Переиздание. Издательство «Статут», 2020

Оглавление

Выпавшее звено (<i>А. Л. Маковский</i>)	7
---	---

ОСНОВНЫЕ ПРОБЛЕМЫ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА

От автора	38
-----------------	----

I. Понятие гражданского права и вопрос о его социальной ценности.

Право публичное и частное; попытки их принципиального разграничения. Публичное право как система правовой централизации и гражданское право как система правовой децентрализации. Историческая и систематическая относительность этого различия. Сильные и слабые стороны той и другой систем. Юридическая сущность социализма.....41

II. Исторические корни современного гражданского права.

Национальные и универсальные элементы в нем.

Международное общение и историческая преемственность в области гражданского права. Античный мир и римское право. Римское право и национальные системы в новом мире Западной Европы. Вопрос о значении национальности в области гражданского права53

III. Основные идеологические течения в истории гражданского права.

Идеализм и позитивизм.

Позитивное и естественно-правовое течение в истории гражданского права. Расцвет последнего в XVIII веке и его влияние на большие кодификации (Прусское Уложение, Кодекс Наполеона и Австрийское Уложение). Реакция исторической школы. Протест жизни против крайностей этой школы, возобновление кодификационных работ (Германское Уложение, Швейцарское Уложение, Русский проект) и новое возрождение естественно-правового идеализма64

IV. Философские предпосылки гражданского права. Проблема личности и государства.

Зависимость гражданско-правовых проблем от философских предпосылок. Персонализм и трансперсонализм. Вопрос о взаимоотношении между личностью и государством: абсолютистический этатизм и индивидуализм. Крайности одного и другого и вероятная линия их размежевания.....80

V. Проблема определенности права и вопрос о так называемом свободном судебском правотворении.

Определенность права как первая проблема самой личности. Несовершенство писаного закона и необходимость восполнения его судом. Вытекающий отсюда вопрос о взаимоотношении между законом и судом. Колебания в его разрешении и установившаяся в XIX веке интерпретационная доктрина. Возникновение нового течения «свободного судебного правотворения» и его успеха. Различные рукава этого течения и их несостоятельность..... 91

VI. Проблема прочности права. Вопрос о субъективном гражданском праве и о злоупотреблении правом.

Социальное значение субъективных прав. Новейшие учения, направленные против них (Шварц, Дюги); их теоретическая и практическая несостоятельность. Вопрос о злоупотреблении правом (шикане). История вопроса и постановления новейших законодательств. Германский и швейцарский способы разрешения нашего вопроса, достоинства и недостатки того и другого 108

VII. Проблема личности как таковой. Развитие защиты так называемых прав личности и ее конкретных особенностей.

Возникновение идеи так называемых прав личности и их постепенное признание в законодательствах. Право на имя, право на честь, право на охрану интимной сферы и т. д. Охрана конкретных особенностей человеческой личности: признание договоров нетипичных, субъективный масштаб в учении об обмане и принуждении 121

VIII. Проблема нематериальных интересов.

Постепенное усиление защиты нематериальных интересов. Охрана продуктов духовной деятельности и установление так называемых авторских прав. Вопрос об обязательствах на действия неимущественные. Вопрос о возмещении так называемого морального вреда 132

IX. Проблема производной личности (юридические лица).

Союзы принудительные и добровольные. Товарищество и юридическое лицо. Вопрос о фиктивности или реальности этих последних. Личность и государство в вопросе об учреждении юридических лиц: постепенное ослабление концессионной системы и усиление частной автономии. Вопрос о правоспособности общей или специальной: ослабление системы государственной подозрительности. Вопрос об ответственности юридических лиц за правонарушения и об их личных правах. Союзы неправоеспособные. Общее значение усиливающейся роли союзов в жизни современного государства 144

X. Проблема личности в сфере семейственных отношений.

Общая историческая перспектива. Эволюция семьи в римском праве и основные принципы так называемого римского свободного брака. Позднейшее падение этих принципов. Влияние церкви, в особенности на вопрос о заключении и расторжении брака. Борьба между государством и церковью и установление так называемого гражданского брака. Позиция современного государства в вопросе о разводе; ее практическая и принципиальная несостоятельность. Личные отношения между супругами во время брака. Три исторические стадии. Современный принцип и неудовлетворительность его осуществления в современных законодательствах. Имущественные отношения между супругами, их эволюция по мере признания самостоятельной личности жены. Отношения между родителями и детьми, постепенное признание юридической самостоятельности последних 162

XI. Проблема собственности.

Историческое возникновение права собственности: права на движимость и на недвижимость, их постепенное сближение и слияние в едином понятии собственности. Возникновение в новейшем праве обратного процесса. В интересах оборота восстановление принципа «Hand muss Hand wahren» по отношению к движимости и принципа поземельных книг по отношению к недвижимости. В интересах социального блага усиление ограничений права собственности на недвижимость. Возникающее вследствие этого новое раздвоение в понятии права собственности 192

XII. Проблема прав на чужие вещи.

Понятие прав на чужие вещи. Вещные права пользования, их основные исторические виды и современное положение. Залоговое право, его общая историческая эволюция и основные принципы современной залоговой системы 206

XIII. Проблема владения.

Защита владения как фактического господства над вещью и вопрос об основании этой защиты. Принцип уважения к чужой человеческой личности и связанное с постепенным уяснением этого принципа расширение сферы защищаемого владения..... 222

XIV. Обязательства, их общая историческая эволюция.

Древнее обязательство как личная обреченность должника кредитору. Постепенное усиление имущественного элемента в обязательстве и возникающие на этой почве теоретические преувеличения..... 234

XV. Обязательства из договоров. Проблема договорной свободы.

Существенные элементы договора: воля и волеизъявление и вопрос о разладе между ними (вопрос о пороках воли). Принцип договорной свободы. Его ограничения. Понятие «общественного порядка». Понятие «добрых нравов». Понятие «доброй совести». Попытки борьбы с экономической эксплуатацией, история законов против ростовщичества и новейшие общие нормы против эксплуататорских договоров. Общий характер всех современных попыток регулировать принцип договорной свободы и их принципиальная и практическая несостоятельность243

XVI. Обязательства из правонарушений. Проблема ответственности за вред.

Задача гражданского возмещения вреда и попытки законодательного определения гражданского деликта. Правонарушение и нарушение «добрых нравов». Бездействие как правонарушение. Предполагает ли ответственность за вред вину правонарушителя? Принцип вины и принцип причинения; принцип «конкретной справедливости». Возмещение вреда и разложение его274

XVII. Личное и общественное начало в наследственном праве.

Возникновение идеи наследования и общее развитие оснований наследственного перехода. Установление принципа завещательной свободы. Его ограничения (институт обязательной доли). Новейшая критика наследственного права и, в частности, вопрос об ограничении наследования по закону в пользу государства294

XVIII. Заключение.

Современное положение в борьбе между индивидуалистическими и этиатическими течениями. Область личных прав. Область экономических отношений. Моральный кризис капитализма. Возможный выход из этого кризиса путем социализации народного хозяйства, технические и психологические предпосылки этого выхода. Ближайшая задача момента – право на существование307

[М. В. Зимелева] Речь памяти Иосифа Алексеевича Покровского, читанная на собрании Общества оставленных при факультете общественных наук Московского государственного университета в мае 1920 года320

[Н. Н. Полянский] Иосиф Алексеевич Покровский (Личность покойного и его ученые труды)327

БИБЛИОГРАФИЯ профессора И. А. ПОКРОВСКОГО341