

ФОРМИРОВАНИЕ НАУЧНОЙ ШКОЛЫ РЕЦЕПЦИИ РИМСКОГО ПРАВА НА УКРАИНЕ

Изучение римского права на Украине началось еще во времена нахождения ее в составе Российской империи. Оно проводилось, в частности, в университете им. Св. Владимира в Киеве и Новороссийском университете в Одессе, где существовали кафедры римского права и работали выдающиеся специалисты в этой области. Однако традиция изучения римского права была прервана после событий, которые начались в Российской империи в октябре 1917 г. Как предмет, ненужный советским правоведам, римское право было изъято из учебных программ и преподавание его было возобновлено только в послевоенные годы. В ту пору в Киевском университете изучением и преподаванием римского права занимался В. Дронников. В 1962 г., после защиты кандидатской диссертации, посвященной вопросам вещно-правовой защиты в Древнем Риме, активно занимается изучением римского права А. Подопригора. В Одесском университете отдельные аспекты влияния римского права на другие правовые системы исследует И. Шерешевский.

В определенной мере вопросы влияния римского права на более поздние правовые системы исследовались Е. Харитоновым в работах, посвященных институту ведения чужих дел без поручения по советскому гражданскому праву (1980 г.). В частности, исследовался генезис этого института, известного римскому праву как *negotiorum gestio* и выяснялось влияние соответствующих норм римского права на другие системы гражданского права.

Но публикации романистов Украины в этот период еще не имели единой цели, определенного методологического подхода, и потому лишь формировали основу для основательных исследований в этой области, которые должны были стать началом формирования Украинской школы рецепции римского права.

Возникновение этой школы можно связать с изменениями доктрины права, которые начались в конце 80-х гг. в бывшем СССР и приобрели новое качество в начале 90-х гг. с началом формирования независимого Украинского государства. Принципиальное значение имел отказ от материалистического монизма во взглядах на характер исторических процессов и определении соотношения материального базиса и права.

Научные работы украинских романистов середины 90-х годов XX в., которыми фактически было положено начало современной школе рецепции римского права, основаны на той методологической посылке, что право является не элементом надстройки, подчиненной материальному базису, а важной составной частью цивилизации. Такая методологическая основа исследований позволяет рас-

сматривать право не как элемент определенной социально-экономической формации, теряющий свое значение вместе с упадком последней, а как самодостаточную ценность, существующую и развивающуюся в контексте общего процесса совершенствования человечества. Отсюда следует вывод о сохранении ценности идей, понятий и категорий римского права для дальнейшего развития права.

Принципиально важными отправными положениями, на которые опиралась формируемая на Украине школа рецепции римского права, были: понимание права как элемента цивилизации (культуры); признание оправданности деления права на публичное и частное; тезис о циклическом развитии цивилизаций как факторе, определяющем повторяемость элементов и институтов права; характеристика римского права как совокупности концепций, принципов и норм частного права, сформированных на основе идей античной философии о естественном праве и получивших юридически завершенную форму в результате их переработки римской юриспруденцией; тезис о том, что рецепция римского права является составной частью общих повторяющихся возрождений высших достижений цивилизаций (культур), отошедших в прошлое. С учетом этих положений было предложено определение рецепции римского права как возрождения, восприятия его принципов, идей и норм более поздними цивилизациями в контексте общего процесса циклических ренессансов (Е. Харитонов, 1997). При этом отмечалось, что рецепция римского права есть повторяющийся феномен, а на ее характер и продолжительность влияют различные обстоятельства (геополитическое положение, степень экономического развития, мировоззрение, менталитет и т. п.), которые ускоряют или замедляют процесс рецепции.

В процессе развития изложенных выше идей украинскими романистами были сформулированы предложения о необходимости различения форм, видов и типов рецепции римского частного права. В частности, было обращено внимание на разнообразие форм и видов рецепции и предложено различать такие формы рецепции римского частного права, как:

- изучение римского права в учебных заведениях как юридической общеобразовательной дисциплины с целью формирования мировоззрения будущих юристов;
- изучение римского частного права как достояния культуры ;
- исследование, анализ и комментирование юридических источников;
- непосредственное применение норм римского частного права;
- использование норм римского частного права как образца при создании нормативных актов (в особенности при реализации кодификационных проектов);
- использование разработанной римскими правоведами методики создания нормативных актов или их применения;
- восприятие и использование главных принципов, идей и категорий, накопленных в римском частном праве.

При этом отмечалось, что реально рецепция почти никогда не происходит в какой-то одной форме. Чаще всего имеет место соединение нескольких форм с преобладанием какой-то одной из них.

Что касается классификации рецепции римского частного права по видам, то здесь украинской школой романистов отстаивается позиция, согласно которой следует различать прямые (первичные) и производные (вторичные) рецепции. Целесообразность такого различия поясняется тем, что рецепция права не обязательно есть результат прямого, непосредственного контакта цивилизаций во времени. Идеи римского права, отдельные его положения довольно часто рецепируются опосредствованно, например, путем заимствования идей из правовой системы или законодательства страны, где рецепция уже состоялась раньше („вторичная“ или „производная“ рецепция). Например, заимствование многими странами положений Кодекса Наполеона или Германского гражданского уложения.

Кроме того, рецепция римского права может быть не только явной, но и скрытой. Она происходит обычно в тех случаях, когда формирование определенных идей, принципиальных решений происходит в процессе правотворчества фактически на почве уже известной прежде системы частного права, но с провозглашением принципиально иного подхода. Такой вид рецепции имел место, например, в процессе создания „социалистической системы права“ в СССР, а также в других странах, где господствовала концепция гражданского права, отвергавшая в целом или в определении главных принципов основные идеи частного права. В таких случаях заимствование, как правило, все же происходит, хотя официально провозглашается отказ от „устаревших“, неприемлемых для новой идеологии принципов.

Среди новых положений о рецепции римского частного права, выдвинутых украинской школой романистов, важное место принадлежит идее о различении двух ее типов: Восточноевропейского (Византийского) и Западноевропейского.

Восточноевропейский (Византийский) тип рецепции римского права характеризуется тем, что рецепция основывается на одной, четко определенной идеологической догме, не имеет, как правило, достаточной научно-теоретической базы, проводится „по инициативе сверху“, не обязательно обусловлена потребностями общества или даже не отвечает им, ограничивается несколькими формами, чаще всего – избранием образцов для подражания при создании законодательства.

Западноевропейский тип рецепции римского права основывается на плюрализме политических и правовых идей, имеет основательную методологическую основу (теоретическую базу), представляет собой компромисс между различными политическими, экономическими, социальными силами, происходит вследствие реализации социальных, культурных, экономических потребностей общества.

Общим результатом предложенных классификаций явился вывод о том, что, поскольку особенности любой из этих форм, видов и типов рецепции существенно влияют на ее ход, исследование проблем рецепции римского права следует проводить с учетом наличия этих категорий (Е. Харитонов, 1998 г.).

Изложенные выше принципиальные положения были обсуждены на VII Коллоквиуме романистов Центральной и Восточной Европы и Италии (1998 г., Рим, Университет „La Sapienza“). Одним из важных результатов участия романистов Украины в работе VII коллоквиума было создание Центра изучения римского права и производных правовых систем при Одесской национальной юридической академии, задачей которого была определена координация исследований

в области римского частного права и его рецепции романистами Украины, укрепление контактов с романистами Украины и других государств, активизация научных изысканий в области сравнительной цивилистики, а также разработка и реализация соответствующих проектов в научной, методической и учебной сферах.

Методологической основой выбора направлений научных исследований украинской школы рецепции римского права (в том числе Центра изучения римского права) явились упомянутые выше идеи о вневременной ценности римского частного права как элемента цивилизации, неоднократности его рецепций, имманентности этого феномена для европейских цивилизаций, необходимости различения форм, видов и типов рецепции права, обусловленных особенностями развития локальных цивилизаций. В частности, на основе вывода о наличии Западноевропейского и Восточноевропейского типов рецепции римского права начался анализ особенностей влияния римского права на Западную и Восточную традиции частного права в Европе.

Так, систематизация Юстиниана рассматривается как первая попытка рецепции римского права, которая создала базу для его дальнейших рецепций в разнообразных формах, в разных странах и в различных цивилизациях. Изучение характера рецепции римского права в Византии в период „после Юстиниана“ основывается на изложенных выше принципиальных положениях о циклическом развитии цивилизаций. С учетом их рассмотрены предположения о том, что после рецепции во времена Юстиниана I должен был наступить спад интереса к римскому праву, сменяющийся позже новым витком увеличения интереса к нему.

Анализ хода дальнейших событий подтверждает правильность такого предположения. В конце IX в. император Василий Македонянин начал переработку Свода Юстиниана с целью его усовершенствования, унификации и модернизации. Работы были завершены уже в начале X в. созданием *Базилик* – сборника законодательства, в основе которого лежала компиляция Юстиниана. Составные части Свода были переработаны, переведены на греческий язык и объединены в один кодекс, разделенный на 60 книг. По своей сути они могут быть оценены как парафраз *Дигест*, соединенный с комментариями к Кодексу Юстиниана.

Базилики были не слишком одобрительно оценены большинством правоведов. В связи с этим в работах представителей украинской школы рецепции римского права обращается внимание на некорректность методологической основы оценки *Базилик*. С одной стороны, они, как и предшествующее византийское законодательство, подвергаются критике за то, что римское право не сохранено в них в первоначальном виде. С другой, – этим законодательным актам ставят в укор их плохую приспособленность к потребностям практики. Но если учитывать, что римское частное право практически полностью сформировалось уже во II–III вв., а *Базилики* были созданы в конце IX – начале X вв., то упреки в извращении римского права кажутся необоснованными. Остается лишь предположить, что императоры Василий и Лев имели целью сохранить положения римского частного права в их первоначальной чистоте. Однако для таких предположений, считают украинские романисты, нет реальных оснований.

Рассматривая вопросы рецепции римского частного права по Западно-европейскому типу, Школа предлагает свое видение проблемы. Оно состоит, во-первых, в предложении учитывать, что соответственно циклам развития западно-европейской локальной цивилизации рецепция римского права происходила в ней несколько раз: пик первой пришелся на Каролингское возрождение; второй – на XV–XVI вв.; третьей – на время европейских кодификаций XIX в. Новейшая рецепция римского права началась в конце XX в. и продолжается в настоящее время, когда идет процесс усовершенствования национальных систем права и формируется современное право Европы. Для каждой из этих рецепций характерны своя мировоззренческая основа, определенный уровень знаний о римском праве, концепция права и, соответственно, преобладание тех или других форм рецепции, ее видов, конечного результата и т. п.

Во-вторых, представители Школы обращают внимание на существование двух видов рецепции римского права в Западной Европе: континентального и англосаксонского. В частности, есть немало обстоятельств, свидетельствующих в пользу того, что тезис о непринятии Англией римского частного права является ошибочным. Анализ характера развития англосаксонской правовой системы свидетельствует, что и тут имела место рецепция римского права, но не в обычной (с точки зрения традиционных исследований) форме. Если континентальные правовые системы (романская, германская и прочие семьи права) рецепировали римское право как путем прямого применения, так и посредством кодификаций, то в Англии ограничились восприятием идей и методологии римского права, ряда его принципов, концепции создания норм права.

На этих принципиальных выводах основываются дальнейшие исследования западной традиции частного права в Европе, а также изучение влияния римского права на формирование нового права Европы третьего тысячелетия.

Литература:

1. *Дроников В. К.* Римське приватне право. К., 1961.
2. *Подопригора А. А.* Вещно-правовые способы защиты рабовладельческой собственности в римском праве: Дис. ... канд. юрид. наук. К., 1962.
3. *Подопригора А. А.* Основы римского гражданского права. К., 1988, 1990, 1994.
4. *Подопригора О. А.* Основы римского частного права. К., 1995, 1997, 2001.
5. *Харитонов Е. О.* Обязательства, возникающие из ведения дел без поручения, в советском гражданском праве: Дис. ... канд. юрид. наук. Х., 1980.
6. *Харитонов Е. О.* Рецепция римского частного права. Одеса, 1996.
7. *Харитонов Е. О.* Рецепція римського приватного права. Теоретичні та історико-правові аспекти. Одеса, 1997.

8. *Харитонов Є. О.* Питання рецепції римського права у працях романістів Новоросійського університету // Збірник наук. праць: Юридична освіта і правова держава. Одеса, 1997.
9. *Харитонов Є.* Рецепція римського права як підгрунття сучасної цивілістики // Вісник Академії прав. наук України. 1998. № 2.
10. *Харитонов Є., Каталано П.* Міжнародний колоквиум романістів-юристів // Право України. 1999. № 5.
11. *Харитонов Є. О.* Історія приватного права Європи. Витоки. Одеса, 1999.
12. *Харитонов Є. О.* Історія приватного права Європи: Східна традиція. Одеса: Юридична література, 2000.
13. *Харитонов Є. О.* Історія приватного права Європи: Західна традиція. Одеса, Юридична література, 2001.
14. *Харитонов Є. О., Харитонова О. І.* Рецепції приватного права: парадигма прогресу. – Кіровоград: Центрально-Українське видавництво, 1999.
15. *Шерешевский И. В.* Правовое регулирование „наемного труда“ в Риме // Вестник Древней истории. 1955. № 1.