

Э. К. Симсон

**О завладении по началам
международного права**

**Москва
«Книга по Требованию»**

УДК 304
ББК 60.5
С37

С37 **Симсон Э.К.**
О завладении по началам международного права / Э. К. Симсон – М.: Книга
по Требованию, 2011. – 396 с.

ISBN 978-5-458-01774-9

ISBN 978-5-458-01774-9

© Издание на русском языке, оформление
«УОУО Media», 2011

© Издание на русском языке, оцифровка,
«Книга по Требованию», 2011

Эта книга является репринтом оригинала, который мы создали специально для Вас, используя запатентованные технологии производства репринтных книг и печати по требованию.

Сначала мы отсканировали каждую страницу оригинала этой редкой книги на профессиональном оборудовании. Затем с помощью специально разработанных программ мы произвели очистку изображения от пятен, клякс, перегибов и попытались отбелить и выровнять каждую страницу книги. К сожалению, некоторые страницы нельзя вернуть в изначальное состояние, и если их было трудно читать в оригинале, то даже при цифровой реставрации их невозможно улучшить.

Разумеется, автоматизированная программная обработка репринтных книг – не самое лучшее решение для восстановления текста в его первоизданном виде, однако, наша цель – вернуть читателю точную копию книги, которой может быть несколько веков.

Поэтому мы предупреждаем о возможных погрешностях восстановленного репринтного издания. В издании могут отсутствовать одна или несколько страниц текста, могут встретиться невыводимые пятна и кляксы, надписи на полях или подчеркивания в тексте, нечитаемые фрагменты текста или загибы страниц. Покупать или не покупать подобные издания – решать Вам, мы же делаем все возможное, чтобы редкие и ценные книги, еще недавно утраченные и несправедливо забытые, вновь стали доступными для всех читателей.



Серия Книжный Ренессанс

www.samizday.ru/reprint

Нормы о приобрѣтеніи территоріи принадлежатъ между-народному праву. Наука не занималась ученіемъ о при-обрѣтеніи территоріи. Положительное право также не содержитъ постановленій по этому вопросу. Монографіи Геймбургера и Саломона. Причина неразработкы этого вопроса заключается въ невѣрномъ пониманіи отноше-нія государства къ территоріи.

Г Л А В А I.

Понятіе територіальной верховной власти.

- § 9. Правовое отношеніе государства къ своей терри-
торіи въ его историческомъ развитіи 66— 77

Постепенное развитіе современнаго понятія о госу-дарствѣ. Отсутствіе понятія о государствѣ на востокѣ. Понятіе о государствѣ у грековъ, римлянъ, въ средніе вѣка. Понятіе територіальной верховной власти. Раз-личное содержаніе этого понятія въ разныя времена. Постепенное развитіе человѣческихъ общинъ: семья, родъ, племя, народъ. Патріархальное государство. Его сущность. Патримоніальное государство. Его сущность. При частно-правовомъ характерѣ государства приобрѣ-теніе территоріи происходитъ на основаніи частнаго права. Развитіе абсолютной монархіи во Франціи. Раз-витіе государства въ Германіи и Англии. Сущность абсолютнаго государства. Отношеніе науки къ этимъ вопросамъ. Гоббесъ. Пуфендорфъ. Гроціи. Различіе между *dominium*'омъ и *imperium*'омъ.

- § 10. Понятіе територіальной верховной власти въ со-
временномъ правѣ 77— 84

Опредѣленіе понятія о государствѣ великими фило-софами и историческою школою. Государственная власть. Ея сущность. Ложное понятіе «государственной соб-ственности» въ международномъ правѣ. Понятіе терри-торіальной верховной власти въ смыслѣ международнаго права. Территоріальная верховная власть съ точки зрѣ-нія государственнаго и международнаго права.

- § 11. Отношеніе територіальной верховной власти къ
суверенитету 84— 91

Необходимость суверенитета для понятія государства. Понятіе суверенитета опредѣлено впервые Макквіавелли и Водиномъ. Ученіе послѣдняго. Неясность въ понима-

ни суверенитета. Двойное значение этого слова. Территориальная верховная власть заключается в суверенитет. Суверенитет и территориальная верховная власть суть понятия государственного права, которыми должно пользоваться и международное право.

§ 12. Содержание территориальной верховной власти в международном праве 91— 98

Содержание территориальной верховной власти по государственному праву. Оно зависит от характера права частной собственности на недвижимые вещи. Необходимость строгого отличия частного права от государственного. Существующее в некоторых странах исключительное право казны на выморочное имущество не вытекает из территориальной верховной власти. Содержание последней по международному праву. Положительная и отрицательная сторона ее.

Г Л А В А II.

Субъект и объект территориальной верховной власти, ее пределы и ограничение.

§ 13. Субъект и объект территориальной верховной власти 98—106

Субъект территориальной верховной власти есть в то же время субъект государственной власти. Последним является государство. Неверность воззрения прежних времен, по которому князь был субъектом суверенитета. Государства, главами которых несколько лиц. Государства с ответственными главами. Причины неотвеченности князей-глав государства. Народ также не есть субъект суверенитета. Учение Руссо. Противоречие его фактическому положению вещей. Объектом территориальной верховной власти бывает государственная территория. Распространение верховной власти на корабли.

§ 14. Ограничение и пределы территориальной верховной власти 106—112

Принципиальная неограниченность территориальной верховной власти. Ограничение ее вследствие существования международного общения. Ограничение бывает во всех областях государственной жизни. Государственные сервитуты. Ограничение личной верховной

власти. Границы территориальной верховной власти не совпадаютъ съ границами суверенитета. Территориальная верховная власть простирается за границы государства. Территориальныя воды.

Г Л А В А III.

Приобрѣтеніе территориальной верховной власти.

- § 15. Общія условія приобретѣнія территориальной верховной власти 113—11

Территориальная верховная власть возникаетъ вмѣстѣ съ государственною властью при образованіи государства. Для приобретѣнія территоріи требуется законное основаніе. Основанія приобретѣнія территоріи въ современномъ правѣ иныя чѣмъ были въ прежнее время. Значеніе имѣютъ лишь основанія, признавшіяся въ то время, когда совершалось приобретѣніе. Въ прежнее время приобретѣніе территорій опредѣлялось на основаніи частнаго права. Субъектъ и объектъ приобретѣнія.

- § 16. Способы приобретѣнія территориальной верховной власти 117—12

Постепенное развитіе дѣйствующаго права. Гроціи переносятъ ученіе римскаго права о приобретѣнн права собственности въ международное право. Его послѣдователи. Раздѣленіе способовъ приобретѣнія территоріи на первоначальныя и производныя. Отдѣльныя способы. Приращеніе. Давность. Завладѣніе. Купля-продажа. Мѣна. Уступка. Добровольное подчиненіе. Завоеваніе.

- § 17. Критическое разсмотрѣніе отдѣльныхъ способовъ приобретѣнія государственной территоріи 124—141

Различныя смыслѣ понятій «первоначальный и производный способъ приобретѣнія» въ частномъ и международномъ правѣ. Приращеніе: въ водныхъ пространствахъ въ предѣлахъ государства и по берегамъ моря. Образованіе острововъ въ территориальномъ морѣ. Малунскіе острова. Дѣло «Анна». Незапамятное владѣніе. Оккупация. Производныя способы. Купля-продажа и мѣна. Уступка. Добровольное подчиненіе. Завоеваніе въ собственномъ смыслѣ. Возвращеніе римскаго права. Современное право. Окончаніе войны. Прежняя и современная теорія. Сущность завоеванія. Приобрѣтаніе территоріи наслѣдованіемъ и въ приданое. Распаденіе государства.

на нѣсколько самостоятельныхъ частей. Соединеніе нѣсколькихъ государствъ. Союзъ государствъ. Союзное государство. Присужденіе территоріи въ спорѣ о границахъ. Сущность приговора третейскаго суда. Результатъ.

§ 18. Давность въ международномъ правѣ 141—149

Необходимость давности. Ея дѣйствіе. Причина. Давность въ частномъ правѣ. Трудность перенести ее въ международное право. Гроціи прибѣгнувъ къ *praescriptio immemorialis*. Новѣйшіе теоретики. Геймбургеръ. *Praescriptio* въ римскомъ правѣ, въ каноническомъ и древне-германскомъ правѣ. Давность въ международномъ правѣ. Признаніе, официальное и фактическое. При давности основаніемъ пріобрѣтенія является оккупация.

ЧАСТЬ II.

СПЕЦИАЛЬНАЯ ЧАСТЬ.

Завладѣніе какъ способъ пріобрѣтенія государственной территоріи.

Г Л А В А I.

Понятіе завладѣнія (*occupatio*).

§ 19. Понятіе завладѣнія вообще 150—164

Важное значеніе оккупации. Оккупация существовала раньше правового порядка, которымъ она была ограничена. По римскому праву существовала оккупация частно-и международно-правовая. Понятіе ея и причины. Субъектъ оккупации. Объектъ ея. Вещи, не могущія подлежать оккупации по римскому, германскому и современному праву. Необходимое для оккупации дѣйствіе. Намѣреніе и дѣйствіе. Оккупация острововъ. Объемъ оккупации. Ея послѣдствія. Сущность ея. Отличіе ея отъ всѣхъ другихъ способовъ пріобрѣтенія вещей.

§ 20. Понятіе объ оккупации по международному праву. 164—170

Примѣненіе ученій римскаго права къ международному. Сущность оккупации по международному праву. Между оккупациею по международному и частному праву возможна аналогія. Существуетъ только одно понятіе оккупации по международному праву. Мнѣніе Лентнера. Критика его.

Г Л А В А II.

Исторія оккупаціи по международному праву.

§ 21. Оккупація до XV-го столѣтія 171—192

Отсутствие колонизаціи въ древнѣйшія времена. Преданія о переселеніяхъ народовъ. I. Финикіяне и кареагеняне. Ихъ поселенія и торговля. Отношеніе колоній къ метрополи. Кареагенъ. Договоръ между Кареагеномъ и Киреною. Всегда требовалось фактическое занятіе завладѣваемой территоріи. II. Греки. Эолійскія, іоническія и дорійскія колоніи. Причины греческой колонизаціи. Коринѣяне. Мегара. Ахейскія колоніи. Греческія колоніи въ Италиі, Галліи, Иберіи, Корсикѣ, Сардиніи. Греческая колонизація на востокѣ. Правовое отношеніе колоній къ метрополи. Требовалось всегда фактическое занятіе территорій. Дѣло съ городомъ Аканеомъ. Оккупація земли при основаніи колоній имѣла частно-правовой характеръ. III. Римляне. Отличіе римскихъ колоній отъ греческихъ. Опредѣленіе «colonia». Цѣль римскихъ колоній. Ихъ организація. Колонизація Суллы. У римлянъ не было колонизаціи въ собственномъ смыслѣ. IV. До эпохи открытія новыхъ странъ. Союзъ Ганзы. Рыцарскіе ордена.

§ 22. Оккупація въ эпоху открытій новыхъ странъ . . . 192—203

Развитіе судоходства. Португальцы и испанцы. Совершеніе символическихъ дѣйствій для завладѣнія новооткрытыми землями. Сущность этихъ дѣйствій. Буллы папъ. Пожалованіе есть актъ милости папы. Отношеніе государствъ къ папскимъ булламъ. Наука: Суаресъ, Викторія и его исслѣдованіе.

§ 23. Оккупація въ новѣйшее время до нашихъ дней (эпоха фиктивной оккупаціи) 203—214

Непризнаніе папскихъ буллъ со стороны державъ. Гуго Гроцій и его книга «Mare liberum». Англійская колонизація. Патенты королей. Взглядъ ихъ на туземцевъ. Отличіе королевскихъ пожалованій отъ папскихъ. Для оккупаціи существенны открытіе и *animus rem sibi habendi*. *Ocupatio oculis et affectu*. Французская колонизація. Характеръ хартій. Последнія давались и отдѣльнымъ лицамъ и компаніямъ. Объектъ оккупаціи. Последнею пріобрѣтается и суверенитетъ и право собственности.

- § 24. Оккупация въ современномъ правѣ СТРАН.
214—216

Для оккупации требуется эффективность. Этого требуетъ наука. Водинъ, Гуго Гроцій, Кокцен и Варбейракъ. Берлинская конференція.

Г Л А В А III.

О субъектѣ оккупации.

- § 25. Государство какъ субъектъ оккупации 216—224

Право можетъ быть приобретаемо только тѣмъ, кто способенъ къ этому. Территориальная верховная власть можетъ быть приобретаема лишь государствомъ. Сущность такого приобретения. Для оккупации государство нуждается въ извѣстныхъ органахъ. Субъектомъ оккупации бываетъ государство какъ таковое. Полунезависимыя государства, колоніи, сложные государства, нейтральныя государства и оккупация.

- § 26. Органы государства при оккупации 224—230

Органы эти назначаются государственнымъ правомъ. Такими органами могутъ быть какъ физическія такъ и юридическія лица. *Occupatio per mandatum et per negotiorum gestionem. Mandatum generale, speciale, tacitum.* По современному праву оккупация возможна только *per mandatum speciale*. Уполномоченный можетъ и не быть чиновникомъ государства.

- § 27. Могутъ ли частныя лица или компаніи быть субъектами оккупации по международному праву . . 231—247

Различныя мнѣнія ученыхъ. Подданный никогда не можетъ приобрести верховной власти надъ территоріею. Исторія приобретения рыцарскихъ орденовъ. Республики Либерія и Мэрилендъ. Нидерландо-Остиндская и Англо-Остиндская компаніи. Современныя торговыя компаніи. Англійскія компаніи. Германскія компаніи. Характеръ германскихъ приобретений. Заслуга Твиса. Приобретения компаній, частныхъ лицъ. Они не могутъ приобрести верховныхъ правъ. Приобрѣтается только владѣніе. Приобрѣтенная территорія или подчиняется государству или сама становится государствомъ. Суверенитетъ принадлежитъ новому государству.

Г Л А В А IV.

Объектъ оккупацин.

§ 28. Объектъ оккупацин вообще 248—252

Римское право допускаетъ завладѣнiе лишь *res nullius*. Въ международномъ правѣ завладѣваемая территорiя должна быть способна быть государственною территорiею. Понятiе послѣдней. Ея границы. Правовое положенiе людей, живущихъ на территорiи, прибрѣтенной государствомъ. Плебисцитъ. Право выбора. Государственная территорiя есть одно цѣлое.

§ 29. Какая территорiя не можетъ быть оккупирована государствомъ 252—260

Оккупацин можетъ подлежать лишь территорiя, которая въ моментъ оккупацин ничья. Ей не подлежатъ *res communes omnium*. Море. Книга Гуго Гроція «*Mare liberum*»; Сельдена «*Mare clausum*». Причина, отчего море не можетъ состоять подъ верховной властью государства. Береговое море. Его понятiе и правовое положенiе. Можетъ ли государство распространить свою территорiальную верховную власть дальше въ море? Территорiальное море. Закрытыя и внутреннiя моря.

§ 30. Оккупацин негосударственныхъ территорiй . . . 260—266

Понятiе *res nullius* въ международномъ правѣ. Теорiя. Практика. Взглядъ, господствовавшiй во время открытiй странъ. Случай полной ненаселенности территорiи. Если имѣется государственная власть, то территорiя не можетъ быть завладѣваема. Дѣло о Массовѣ.

§ 31. Оккупацин территорiй, принадлежавшихъ прежде какому-нибудь государству 266—278

Derelictio въ римскомъ правѣ. Положенiя римскаго права можно по аналогiи примѣнить и къ международному. Дѣло объ островѣ Сенъ-Мартэнъ. Вольшую часть отказываются лишь отъ фактическаго владѣнiя. Значенiе постановленiй Берлинской конференціи. Фактическое владѣнiе существенно и для сохраненiя территорiальной верховной власти. Продолжаетъ ли сервитутъ существовать относительно покинутой территорiи? Сущность сервитута по международному праву. Отличiе его отъ сервитутовъ въ частномъ правѣ. Сервитутъ по международному праву возникаетъ изъ договора. Государ-

ственные долги не переходят къ новому приобретателю. Въ случаѣ оккупации отъ оккупирующаго государства зависятъ, продолжаютъ ли существовать сервитуты, тяготѣвшіе на оккупированной территоріи.

- § 32. Юридическое отношеніе нецивилизованныхъ народовъ къ занимаемымъ ими территоріямъ . . . 279—289

Разногласіе по этому предмету между учеными. Теоретики не доказываютъ своихъ положеній. Значеніе культуры. Мнѣніе Мартица. Два возможныхъ случая: у нецивилизованныхъ народовъ существуетъ государственная организація. Въ такомъ случаѣ возможно только завоеваніе. Если нѣтъ государственной организаціи, то туземцы имѣютъ лишь фактическое владѣніе относительно земли. Практика государствъ. Значеніе Берлинской конференціи для этого вопроса. Предложеніе Кассона. Критика его.

Г Л А В А V.

Необходимыя условія оккупации.

- § 33. Способность территоріи быть завладѣваемою . . . 290—297

Принципально всякая территорія можетъ быть завладѣваема. Попытки ограничить способность территоріи быть завладѣваемою. Доктрина Монроу. Способность территоріи быть завладѣваемою теряется, когда объявляется протекторатъ надъ этою территоріею, или когда на ней образуется государство. Когда государство считается образовавшимся? Признаніе. Сущность его. Государство Конго. Сферы интересовъ.

- § 34. *Animus occupandi* 297—302

Необходимость его для оккупации. Государство должно имѣть *animus*. Волю государства выражаютъ его органы. Принципиальная разница между оккупациею въ международномъ правѣ и *negotiorum gestio* въ частномъ. *Animus* выражается поднятіемъ флага. Дѣло колоніи Рио-Муни. Только государство можетъ имѣть флагъ. Если не послѣдуетъ дѣйствительнаго занятія территоріи, то поднятіе флага не имѣетъ никакихъ послѣдствій.

- § 35. Дѣйствительное занятіе завладѣваемой территоріи и осуществленіе завладѣвающимъ государствомъ верховныхъ правъ на ней 302—320

Разногласіе между теоріею и практикою государствъ. Значеніе Берлинской конференціи для этого вопроса.

Ограниченіе силы постановленій акта. Постановленія конференціи не имѣютъ обратнаго дѣйствія, но лишь насколько они дѣйствительно новы. Нотификація. «Новая оккупация». Незнакомство конференціи съ основными понятіями. Эффективность оккупации не есть новое начало. Владѣніе будетъ признаваемо государствами лишь тогда, когда положеніе вещей соответствуетъ современному праву. Значеніе слова «эффективный». Эффективность оккупации по международному праву. Государство должно на оккупируемой территоріи располагать достаточною властью, чтобы осуществлять свою волю. Дѣло объ островахъ Алкатрасъ. Неопредѣленность Берлинскаго акта. Коммиссія различала между протекторатомъ и оккупациею. Мнѣніе Боригака. Дѣло о Каролинскихъ островахъ. Третьейскій приговоръ папы по этому дѣлу.

§ 36. Обязанность сообщать о совершеніи оккупации . 320—329

Нотификація не есть новый институтъ. Понятіе ея. Произвольная и обязательная нотификація. Нотификація не есть существенное условіе оккупации даже въ случаяхъ, подпадающихъ подъ дѣйствіе Берлинскаго акта. Она имѣетъ смыслъ при фиктивной оккупации. Въ случаѣ установленія протектората нотификація необходима. Практическая польза ея. Нотификація должна быть обращена ко всѣмъ государствамъ международнаго общенія. Способы и содержаніе нотификаціи. Какъ поступить государству, получившему нотификацію? Увѣдомляющее государство не обязано ожидать отвѣта. Принятіе нотификаціи не освобождаетъ оккупирующаго государства отъ обязанности заботиться объ эффективности оккупации.

§ 37. Предѣлы завладѣваемой территоріи 330—334

Какъ далеко простирается оккупация? Отступленія отъ общаго правила. Расширеніе. Неосновательность права сосѣдства. Оккупация берега и послѣдствія ея. Неосновательность американской теоріи о расширеніи дѣйствія оккупации. Конфликты по поводу границъ.

§ 38. Значеніе договоровъ, заключаемыхъ съ туземцами . 335—346

Такіе договоры заключаются весьма часто. Неопредѣленность сущности и значенія этихъ договоровъ. Договоры, заключенные частными лицами и обществами, не имѣютъ значенія для международнаго права. На

основані ихъ никогда не можетъ быть приобретаема территориальная верховная власть. Сущность и практическое значеніе этихъ договоровъ. Сила договоровъ основывается на самоограниченіи государства. Мнѣніе Мейера. Условія дѣйствительности договоровъ. Въ заключеніи договоровъ сказывается прогрессъ въ правосознаніи народовъ. Исполненіе договоровъ. Мнѣніе Института Международнаго Права.

Г Л А В А VI.

Причины оккупациі.

§ 39. Религіозныя стремленія 347—350

Миссіонерская дѣятельность и ея значеніе для колонизаціи. Въ средніе вѣка территоріи, принадлежавшія нехристіанскимъ государямъ, считались ничьими. Значеніе христіанской миссіонерской дѣятельности. Необходимость просвѣщенія туземцевъ до обращенія ихъ въ христіанство. Религіозныя стремленія не причина колонизаціи, но послѣдствіе ея.

§ 40. Распространеніе культуры 351—356

Мнѣніе объ обязанности государствъ распространить цивилизацію. Понятіе цивилизаціи. Извѣстному народу не можетъ быть навязана цивилизація другаго народа. Для понятія государства не требуется извѣстная степень цивилизаціи. Не существуетъ абсолютной цивилизаціи. Въ правѣ культурной миссіи заключается большая опасность.

§ 41. Экономическія и политическія причины 356—359

Осуществленіе интересовъ государства и его подданныхъ служатъ причиною оккупациі. Въ чемъ состоятъ эти интересы? Взглядъ германскаго восточно-африканскаго общества. Цивилизаторское значеніе колонизаціи.

Г Л А В А VII.

Послѣдствія оккупациі.

§ 42. Послѣдствія оккупациі для завладѣвающаго государства 359—369

Когда наступаютъ послѣдствія оккупациі? Въ чемъ состоятъ эти послѣдствія? Оккупациа не только даетъ права, но и налагаетъ обязанности. Принципіальное