

Г. Дернбург

Пандекты

Том 2 (т.1, ч.2). Вещное право

**Москва
«Книга по Требованию»**

УДК 340
ББК 67.0
Г11

Г11 **Г. Дернбург**
Пандекты: Том 2 (т.1, ч.2). Вещное право / Г. Дернбург – М.: Книга по Требованию, 2024. – 196 с.

ISBN 978-5-458-66675-6

ISBN 978-5-458-66675-6

© Издание на русском языке, оформление
«YOYO Media», 2024
© Издание на русском языке, оцифровка,
«Книга по Требованию», 2024

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.

О Г Л А В Л Е Н І Е.

Книга вторая. Вещное право.

Раздѣлъ первый. Введеніе. Владѣніе.

Глава первая. Общія начала.

	<i>Стр.</i>
§ 169. Понятіе владѣнія	1
§ 170. Защита владѣнія	4
§ 171. Развитие поссessorныхъ интердиктовъ	7

Глава вторая. Виды владѣнія.

§ 172. Юридическое владѣніе. Введеніе	10
§ 173. Отдѣльные случаи юридическаго владѣнія	13
§ 174. Случай простого держанія (обладанія)	15
§ 175. Названія владѣнія по его отношеніямъ къ праву	17

Глава третья. Приобрѣтеніе и потеря юридическаго владѣнія.

§ 176. Общія положенія	18
§ 177. Самостоятельность приобрѣтенія владѣнія	20
§ 178. Завладѣніе (Apprehension)	21
§ 179. Воля владѣть (animus possidendi)	26
§ 180. Приобрѣтеніе владѣнія черезъ представителя	29
§ 181. Перенесеніе владѣнія посредствомъ волеизъявленія	33
§ 182. Прекращеніе владѣнія	36
§ 183. Утрата владѣнія при представительствѣ	39

Глава четвертая. Владѣльческіе иски.

I. Общія положенія.

§ 184. Сущность владѣльческихъ исковъ	41
---	----

II. Иски о сохраненіи владѣнія.

§ 185. Сущность интердиктовъ о сохраненіи владѣнія	43
§ 186. Обыкновенный владѣльческій искъ	45
§ 187. Summarissimum	49

III. Рекуператорные владѣльческіе иски.

(Иски о возстановленіи отнятаго владѣнія).

§ 188. Римскіе рекуператорные владѣльческіе иски	50
§ 189. Exceptio spoliі и actio spoliі	52

Глава пятая. Владѣніе правомъ.

§ 190. Сервитутовладѣніе	55
§ 191. Владѣніе правомъ по общему (пандектному) праву и по германскому гражд. уложенію	57

Раздѣлъ второй. Право собственности.

Глава первая. Понятіе и содержаніе права собственности.

I. Собственность и добросовѣстное владѣніе.

§ 192. Вещныя права и собственность	58
§ 193. Бонитарная и провинціальная собственность	63
§ 194. Добросовѣстное владѣніе	66

II. Общая собственность.

§ 195. Понятіе права общей собственности	70
§ 196. Юридическое положеніе соучастниковъ	73
§ 197. Искъ о раздѣлѣ	76

III. Содержаніе права собственности.

§ 198. Поземельная собственность	81
§ 199. Законныя сосѣдскія права. Общій обзоръ	83
§ 200. Сосѣдское право. Постановленія положительнаго права	85

Глава вторая. Пріобрѣтеніе и потеря права собственности.

I. Общій обзоръ.

§ 201. Способы пріобрѣтенія	88
§ 202. Право собственности и вещь	89

II. Оккупация и спецификація.

§ 203. Оккупация	90
§ 204. Спецификація	92

III. Пріобрѣтеніе плодовъ.

§ 205. Отдѣльные виды пріобрѣтенія плодовъ	95
--	----

IV. Виды приращенія (accessio).

§ 206. Пріобрѣтеніе клада	99
§ 207. Пріобрѣтеніе по береговому праву	101
§ 208. Соединеніе съ недвижимостью (Инкорпорация)	104
§ 209. Соединеніе движимыхъ вещей (Инкорпорация)	106
§ 210. Confusio и Commixtio	107

V. Производные способы пріобрѣтенія.

§ 211. Передача (traditio)	109
§ 212. Правомочіе передающаго	111
§ 213. Воля пересвоенія (Uebereignungswille).	112
§ 214. Передача владѣнія	115
§ 215. Условная передача	117

	<i>Стр.</i>
§ 216. Exceptio rei venditae et traditae	119
§ 217. Запреты отчужденія	122
§ 218. Присужденіе права собственности судомъ	125

VI. Давностное владѣніе (Ersitzung).

§ 219. Понятіе и исторія давностнаго владѣнія	127
§ 220. Реквизиты давностнаго владѣнія	130
§ 221. Истеченіе давностнаго владѣнія	136
§ 222. Экстраординарное давностное владѣніе.	140

VII. Прекращеніе права собственности.

§ 223. Случаи прекращенія права собственности	142
---	-----

Глава третья. Иски собственника и добросовѣстнаго владѣльца.

I. Вещные иски.

§ 224. Искъ о правѣ собственности	144
§ 225. Стороны при искѣ о правѣ собственности	146
§ 226. Форма и содержаніе виндикаціи	151
§ 227. Права на удержаніе вещи противъ виндикаціи	155
§ 228. Публиціанскій искъ	158

II. Личные иски.

§ 229 а) Искъ объ отграниченіи	162
§ 230 б) Cautio damni infecti	165
§ 231. Продолженіе. Опасность отъ наличныхъ сооружений	168
§ 232 в) Actio aquae pluviae arcendae	170
§ 233 д) Operis novi nuntiatio	174
§ 234 е) Interdictum quod vi aut clam	178

Раздѣлъ третій. Сервитуты.

Глава первая. Сущность сервитутовъ.

§ 235. Понятіе и главное подраздѣленіе сервитутовъ	183
§ 236. Вещный характеръ сервитутовъ	185
§ 237. Отношеніе сервитута къ праву собственности	189

Глава вторая. Предіальные вещные или поземельные сервитуты.

I. Общія положенія.

§ 238. Понятіе и сущность предіальныхъ сервитутовъ	193
§ 239. Дѣленіе предіальныхъ (поземельныхъ) сервитутовъ	195
§ 240. Выгода сервитута для господствующаго участка	198
§ 241. Недѣлимость предіальныхъ (поземельныхъ или вещныхъ) сервитутовъ	202

II. Отдѣльные виды предіальныхъ (поземельныхъ или вещныхъ) сервитутовъ.

§ 242. Сельскіе сервитуты. Дорожные сервитуты	204
§ 243. Другіе сельскіе сервитуты	207
§ 244. Городскіе или домовые сервитуты (Gebäude-servituten).	209

Глава третья. Личные сервитуты.

§ 245. Отдельные виды личных сервитутовъ	212
§ 246. Узуфруктъ (пользовладѣніе)	213
§ 247. Права узуфруктуарія (пользовладѣльца)	217
§ 248. Права собственника и обязанности узуфруктуарія (пользовладѣльца)	220
§ 249. Quasi-узуфруктъ	226
§ 250. Личные сервитуты съ ограниченнымъ содержаніемъ	230

Глава четвертая. Возникновеніе и прекращеніе сервитутовъ.

§ 251. Установленіе сервитута по юридической сдѣлкѣ	233
§ 252. Приобрѣтеніе сервитутовъ по давности	237
§ 253. Рѣшеніе суда и законъ	241
§ 254. Прекращеніе сервитутовъ	241

Глава пятая. Защита сервитутнаго права.

§ 255. Actio confessoria	246
§ 256. Actio negatoria	249
§ 257. Иски о защитѣ сервитутнаго владѣнія	253

Раздѣлъ четвертый. Суперфицій и эмфитевзисъ.

§ 258. Развѣтіе суперфиція и эмфитевзиса	257
§ 259. Суперфицій	261
§ 260. Эмфитевзисъ	264

Раздѣлъ пятый. Залоговое право.

Глава первая. Сущность и исторія залогового права.

§ 261. Понятіе залогового права	268
§ 262. Вещный характеръ залогового права	272
§ 263. Фидуція и ипотека	274
§ 264. Формализація залогового права въ Германіи	277

Глава вторая. Необходимыя условія залогового права.

I. Основанія возникновенія залогового права.

§ 265. Объ основаніяхъ возникновенія залогового права вообще.	280
---	-----

а) Добровольное установленіе залогового права.

§ 266. Договоръ залога въ собственномъ смыслѣ	281
§ 267. Договоръ залога относительно чужихъ вещей	282

б) Законныя залоговыя права.

§ 268. Возникающее по закону залоговое право наймодавца и арендодателя	285
§ 269. Остальные случаи законнаго залогового права	288

в) Судебныя залоговыя права.

§ 270. Pignus praetorium	290
§ 271. Наложеніе ареста (Pfaendungspfandrecht)	292

II. Предметъ залогового права.

§ 272. Залогоспособныя вещи	294
§ 273. Объемъ залоговой ответственности	296

III. Обеспеченное залогомъ обязательство.

§ 274. Виды обеспеченнаго залогомъ требованія	298
§ 275. Объемъ обеспеченнаго залогомъ требованія	299

Глава третья. Дѣйствіе залогового права.

I. Общій характеръ.

§ 276. Отношеніе залогового права къ праву собственности	300
§ 277. Недѣлимость залоговой ответственности	302

II. Владѣніе залогомъ.

§ 278. Владѣніе и право пользованія кредитора по залогу	303
§ 279. Право удержанія по письменнымъ долговымъ требованіямъ.	305

III. Продажа заложенной вещи.

§ 280. Исторія продажи залога и <i>lex commissoria</i>	306
§ 281. Условія продажи заложенной вещи и совершеніе продажи	308
§ 282. Послѣдствія продажи залога	310

IV. Иски кредитора по залогу.

§ 283. Ипотечный искъ	313
§ 284. Иски предполагаемаго кредитора по залогу	316
§ 285. Личныя обязанности, вытекающія изъ залогового права	318

Глава четвертая. Отношенія между кредиторами по залогу.

I. Порядокъ старшинства.

§ 286. Нормальная очередь залоговыхъ правъ	320
§ 287. Привилегированныя залоговыя права	322

II. Правоотношенія въ случаѣ установленія нѣсколькихъ залоговыхъ правъ.

§ 288. Права послѣдующихъ кредиторовъ по залогу	324
§ 289. Ипотечное преемство	325

Глава пятая. Прекращеніе залогового права.

§ 290. Свойственныя залоговому праву основанія прекращенія	329
§ 291. Прочія основанія прекращенія залогового права	331

Глава шестая. Залогъ правъ.

§ 292. Закладъ требованій. Подзалогъ.	336
§ 293. Закладъ сервитутовъ	340

	Стр.
Предметный указатель русскій	343
Предметный указатель латинскій и нѣмецкій	349
Приложеніе редакціи: 1-е. Библиографическій указатель	353
» » 2-е. Указатель мѣстъ изъ источниковъ, разсматриваемыхъ въ I т. ч. 2	362
Указатель пословицъ	VIII
Сокращенія	VIII
Сокращенныя ссылки на авторовъ	IX

Указатель пословицъ, относящихся къ вещному праву.

Цифры обозначаютъ параграфы.

Bonae fidei possessor fructus consumptos suos facit 205.
 Caverē aut carere 230, 248.
 Fructus sine usu esse non potest прим. 14, 247.
 Indivisa est pignoris causa прим. 1, 277.
 Nemo plus juris ad alium transferre potest, quam ipse habet прим. 1, 212.
 Nemo sibi causam possessionis mutare potest 179.
 Nulli res sua servit 236.
 Olim possessor, hodie possessor 186, прим. 5, 221.
 Per partes nec adquiri nec imponi servitutes posse прим. 2, 241.
 Petitorium absorbet possessorium прим. 6, 184.
 Prior tempore potior jure 286.
 Quem de evictione tenet actio eundem repellit exceptio прим. 11, 216.
 Servitus in faciendo consistere nequit 236.
 Servitus servitutis esse non potest прим. 14, 236.
 Spoliatus ante omnia restituendus прим. 14, 189.
 Superficies solo cedit 208.
 Tantum praescriptum quantum possessum прим. 2, 242.

Сокращенія.

Arch. f. civ. Pr.—Archiv für civilistische Praxis, Heidelb. 1814—1867. 50 т.; съ 1868 г. н. F. т. 51—67.
 Bekkers Jahrb.—Jahrbuch des gemeinen deutschen Rechts von Bekker und Muther. Leipz. 1857—1863, Leipzig, 1857—1863 г., 6 томовъ.
 Bl. f. Rechtspf.—Blaetter für Rechtspflege in Thüringen u. Anhalt, Jena 1884.
 C. P. O.—Civilprozessordnung—репм. уст. гр. судопр.
 Civ. Mag.—Civilistisches Magazin von Hugo, Berlin 1791—1837, 6 том.
 d. L. v.—Die Lehre vom... (ученіе о).
 Einf. Ges. zum B. G. B.—Einführungsgesetz zum bürgerlichen Gesetzbuch—Законъ о введ. въ дѣйствіе герм. гр. уложенія.
 Erört.—Erörterung.

- H. G. B.—Handelsgesetzbuch—репм. топг. уст.
Iherings Jahrb.—Iherings Jahrbücher—Jahrbücher für die Dogmatik des römischen und deutschen Privatrechts, Jena съ 1857 г.
Inaug. Diss.—Inaugural-Dissertation.
Krit. V. J. Schr.—Kritische Vierteljahrschrift für Gesetzgebung u. Rechtswissenschaft, München съ 1859 г.
Krit. Zeitschr.—Kritische Zeitschrift für d. gesammte Rechtswiss., Heidelb. 1852—1859, 5 т.
Lindes Zeitschr.—Zeitschrift für Civilrecht und Process von Linde и др. Giessen 1827 г. и сл.
n. F.—neue Folge—новая серия.
O. A. G.—Oberappellationsgericht.
P. G. O.—Peinliche Gerichtsordnung.
R. G.—Reichsgerichtsentscheidung—Рѣшеніе верховнаго имперскаго суда.
Rhein. Museum—Rheinisches Museum für Jurisprudenz, Bonn 1827 — 1829, Goett. 1833—1835, 7 т.
Sav. Zeitschr. r. A.—Zeitschrift der Savigny-Stiftung, romanistische Abtheilung, съ 1880 г.
Seuff. Arch.—Seufferts Archiv für Entscheidungen der obersten Gerichtshöfe in Deutschland, съ 1847 г.
Zeitschr. f. gesch. Rechtsw.—Zeitschrift für geschichtliche Rechtswissenschaft, Berlin 1815—1850.
Zeitschr. f. Rechtsg.—Zeitschrift für Rechtsgeschichte, Weimar съ 1861 г.
Zeitschr. f. Handelsr.—Zeitschrift für das gesammte Handelsrecht v. Goldschmidt, Erlangen съ 1858 г.
-

Сокращенныя ссылки на авторовъ.

- Arndts—Lehrbuch der Pandecten, 1-е изд. 1850 г., 13-е изд. 1886 г., 14-е изд. 1889 г. (L. Arndts R. v. Arnesberg) 1 т.
Baron—Pandecten, 8-е изд. 1893 г.
Brinz—Lehrbuch der Pandecten, 2-е изд. 1873 г. 4 тома.
Bekker—Pandecten 2 тома 1886 г. и сл. (общая часть).
Keller—Vorlesungen über Pandecten. Посмертное изданіе, 1-е 1861 г., 2-е 1866 г.
Kierulff—Theorie des gemeinen Civilrechtes т. 1. 1839 г. (общ. часть).
Mühlenbruch—Lehrbuch des Pandectenrechts, 1835 г. и сл., 3 тома, 4-е изд. 1844 г.
Puchta—Lehrbuch der Pandecten 1838, 12-е изд. 1877 г. (изд. Schirmer).
Savigny—System des heutigen roemischen Rechts 8 томовъ 1840—1848 г. содержать общую часть и 2 тома общую часть обязательственного права.
Thibaut—civilistische Abhandlungen, 1814.
Vangerow—Lehrbuch der Pandecten, 3 т. 1 изд. 1839, 7-е—1863 г.
Waechter—Handbuch des im Koenigreiche Württemberg geltenden Privatrechtes 2 т. 1839 и 1842 (общая часть).
Wendt—Lehrbuch der Pandecten 1888 г.
Windscheid—Lehrbuch des Pandectenrechtes 3 т., 1-е изд. 1862 и сл. г., 7-е изд. 1891 г.
-

КНИГА ВТОРАЯ.

ВЕЩНОЕ ПРАВО.

Раздѣлъ первый.—Введение.

Владѣніе ¹⁾).

ГЛАВА ПЕРВАЯ.

Общія начала.

§ 169. Понятіе владѣнія.

Существуетъ двоякій порядокъ отношеній индивида къ вещамъ: фактический—владѣніе и юридическій—собственность.

1. *Владѣніе possessio est реальное господство надъ вещью.* Владѣніе, какъ это полагаютъ многіе, не есть право. Оно, напротивъ,

¹⁾ Tit. Dig. de adquirenda vel amittenda possessione 41, 2.—Главное сочиненіе: Savigny, das Recht des Besitzes 1 изд. 1803, 6. 1836; 7 изд. 1865 г., составленное Рудорфомъ, содержитъ важныя дополненія издателя. Знаменательно для силы генія, что этотъ трудъ, который Савиньи набросалъ и окончилъ, въ возрастѣ 24 лѣтъ, въ нѣсколько недѣль, господствовалъ безъ малаго столѣтіе въ ученіи о владѣніи. Этотъ спѣшно составленный трудъ молодости, на ряду съ блестящими преимуществами, неизбѣжно долженъ былъ содержать и ошибки. Но и эти послѣднія сохранили свое дѣйствіе, благодаря обаятельности изложенія и авторитетности ученаго.—С. G. Bruns, das Recht des Besitzes im Mittelalter, 1848. (Право владѣнія въ среднія вѣка) выдается своими историко-догматическими изслѣдованіями. Новыя мысли въ области ученія о владѣніи зародились подъ вліяніемъ остроумныхъ изысканій Іеринга. Іерингъ написалъ: Grund des Besitzeschutzes (Основаніе защиты владѣнія) 2 изд. 1869, далѣе: Besitzwille 1889 и статью, въ которой онъ собралъ свои воззрѣнія: Besitz въ словарь Государственныхъ Наукъ Конрада (Handbuch d. Staatswissensch.), т. 2, стр. 406 и которая была также отпечатана въ его Jahrb. Bd. 32, стр. 41. Предшествующая литература о владѣніи указана у Савиньи, стр. 7 и у Рудорфа въ 7 изданіи, стр. 543 и сл., новѣйшая литература см. Виндшейдъ, т. 1, § 148, ср. дополненіе къ §§ 148—153, стр. 761—762. Новѣйшая работа. Strohal, Besitzrecht d. Entwurfs. (Право владѣнія по проекту герм. гр. ул.), Iherings Jahrb. т. 29, стр. 336, т. 31, стр. 1, Беккеръ Zur Reform des Besitzrechts, тамъ-же т. 30, стр. 235, и объ этомъ Strohal, тамъ-же, т. 31, стр. 66. Беккеръ, der Besitz beweglicher Sachen (владѣніе движимостью) тамъ-же т. 34, стр. 1.

явленіе, находящееся внѣ права, хотя съ нимъ и связаны права ²⁾). Предположимъ, что правовой порядокъ совершенно упраздненъ (это фактически невозможно, но мыслимо)—все-таки владѣніе осталось бы. Практическое господство человѣка надъ вещью продолжало бы существовать, оно есть необходимое условіе, обеспечивающее человеческое существованіе.

Владѣніе есть *физическое отношеніе*. Но оно этимъ не становится чѣмъ-то безусловно осязательнымъ. Оно становится видимымъ для глаза, когда человѣкъ живетъ или «сидитъ» ³⁾ на землѣ, или когда онъ тѣлесно обладаетъ движимостями или держитъ ихъ подъ замкомъ. Но точно также въ нашемъ владѣніи могутъ находиться и отдаленныя неогороженныя площади, собранный тамъ хлѣбъ и оставленные въ полѣ земледѣльческія орудія.

Владѣніе не есть нѣчто минутное или преходящее. Только длящееся *укрѣпившееся господство надъ вещью, простирающее свое дѣйствіе и во времени* есть владѣніе ⁴⁾). Вещь, слѣдовательно, должна находиться къ нашимъ услугамъ и подлежать нашему воздѣйствію болѣе или менѣе постояннымъ образомъ ⁵⁾). Но этимъ не требуется, чтобы и впредь состояніе владѣнія было безусловно обеспечено. Это было бы недостижимо; надежнѣйшіе замки взламываются и охраняемыя ими вещи могутъ быть похищены. Достаточно, чтобы

²⁾ Это наивнымъ и непосредственнымъ образомъ поняли и выполнѣ правильно выразили римскіе юристы. I. 1, § 4. D. de a. vel a. p. 41. 2.—Paulus eam rem facti, non juris esse; l. 49 pr. D. eod.—Papinianus—plurimum ex jure possessio mutuatur. Поэтому по l. 49, § 1 cit. «possessio non tantum corporis, sed et juris est». Впрочемъ сбивчивы обыденныя опредѣленія права въ субъективномъ смыслѣ. Ибо если согласно Виндшейду, т. 1, § 37, право есть «господство воли дарованное правопорядкомъ», то казалось бы и во владѣніи заключается такое господство, и если по Іерингу права суть правомъ охраняемые интересы, то такое опредѣленіе прежде всего подходитъ къ юридическому владѣнію. Если однако признать, какъ мы это дѣлаемъ выше въ § 39, въ правѣ слѣдующее индивиду, согласно правопорядку, участіе въ житейскихъ благахъ, то слѣдуетъ утверждать, что владѣніе само по себѣ не заключаетъ въ себѣ понятія объ участіи въ благахъ жизни. Другого мнѣнія А. Беккеръ, Zeitschrift der Savignystiftung rom. Abtheilung, т. 5, стр. 154. Іерингъ, Handbuch, т. 2, стр. 414.

³⁾ l. 1 pr. D. de a. vel a. p. 41, 2. Paulus libro 54 ad edictum. Possessio appellata est a sedibus quasi positio, quia naturaliter tenetur ab eo qui ei insistit.

⁴⁾ l. 3 § 13 D. de a. vel a. p. 41, 2. Paulus libro 54 ad edictum . . . hactenus possideri, quatenus si velimus, naturalem possessionem nancisci possumus; поэтому поясненіе Павла libro 14 ad Sabinum in l. 14 pr. D. de servit. 8. 1 не выполнѣ вѣрно.

⁵⁾ Служащій въ магазинѣ приказчикъ не имѣетъ ни владѣнія, ни обладанія относительно переданнаго ему для продажи и находящагося въ магазинѣ товара. Рѣш. Герм. Имп. Суда по уг. д., т. 2, стр. 1, то же самое: таможенный чиновникъ относительно предметовъ, сложенныхъ въ таможенъ для осмотра (Рѣш. Имп. Суда по уг. д., т. 3, стр. 201); лѣсничій по отношенію къ лѣсному пространству и къ произрастаніямъ, находящимся подъ его охраною (Рѣш. Имп. Суда по уг. д., т. 5, стр. 180). Все названныя служащіе имѣютъ возможность минутнаго воздѣйствія на вещь, но у нихъ нѣтъ твердаго постоянного господства надъ вѣренными имъ вещами.