

**Ф. Дыдынский**

# **Залог по римскому праву**

**Москва  
«Книга по Требованию»**

УДК 304  
ББК 60.5  
Ф11

Ф11 **Ф. Дыдынский**  
Залог по римскому праву / Ф. Дыдынский – М.: Книга по Требованию, 2014. – 290 с.

**ISBN 978-5-4241-5383-9**

Залог по римскому праву. Рассуждение Федора Дыдынского, написанное для получения степени доктора римского права.

**ISBN 978-5-4241-5383-9**

© Издание на русском языке, оформление  
«YOYO Media», 2014

© Издание на русском языке, оцифровка,  
«Книга по Требованию», 2014

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](http://www.samizday.ru/reprint)



## ПРЕДИСЛОВІЕ.

---

Ни одна часть римскаго права не была такъ строго критикована, не вызвала такого неудовольствія между своими противниками, какъ право залога. Не подлежитъ сомнѣнію, что римское право залога не достигло главной своей цѣли—обезпеченія кредита; напротивъ, оно потерпѣло полную неудачу въ этомъ отношеніи. Спрашивается, совмѣстно-ли это съ громаднѣмъ значеніемъ, въ особенности же съ практическимъ направленіемъ римской юриспруденціи? Причина этого явленія лежитъ въ самомъ характерѣ права залога. Главной его цѣли, обезпеченія кредита, нельзя достигнуть посредствомъ одной теоретической разработки; для этого необходимы общественныя институціи, вводимыя законодательствомъ. Одна наука могла только способствовать развитію залога какъ частнаго договора, что она и исполнила мастерски и съ замѣчательной послѣдовательностью.

Быть можетъ, намъ возразятъ, что нѣтъ надобности спеціально заниматься римскимъ закладнымъ правомъ, дѣлать его предметомъ научныхъ разсужденій въ то время, когда взглядъ юристовъ на этотъ предметъ совсѣмъ уже другой, когда новѣйшія законодательства изслѣдовали его основательно, обогативъ эту часть права многочисленными и драгоцѣнными трудами. Безъ сомнѣнія, современныя законодательства, послѣ цѣлаго ряда столѣтій, доставили возможность, при помощи института ипотечныхъ книгъ, достигнуть главной цѣли, положили твердое основаніе обезпеченію кредита. Но самое понятіе права залога отъ этого не измѣнилось: римскія начала служатъ, по прежнему, основаніемъ юридическому устройству какъ цѣлыхъ системъ вообще, такъ и отдѣльныхъ частей. Закладной договоръ, правила законной или тайной ипотеки, наука о залогѣ чужихъ предметовъ, заложеніе физическихъ вещей, въ концѣ самъ залогъ правъ, особенно же требованій,—и многіе другіе вопросы едва-ли измѣняются новымъ механизмомъ. Римское право залога, не смотря на всѣ успѣхи новѣйшихъ законодательствъ, не перестанетъ пользоваться прежнимъ своимъ значеніемъ, такъ какъ римскіе юристы, развивая его, выказали замѣчательную проницательность, остроуміе и ту строгую послѣдовательность, какими они всегда отличались при обсужденіи другихъ юридическихъ вопросовъ. Изложеніе этого предмета въ его основныхъ началахъ, безъ излишнихъ подробностей, которыя могли бы сбить и запутать ура-

зумѣніе самаго института, представляется тѣмъ болѣе удобнымъ по той причинѣ, что право залога въ русской юридической литературѣ менѣе всѣхъ другихъ институтовъ подверглось научной обработкѣ.

Русскому законодательству извѣстно т. н. нотаріальное положеніе, но оно не соотвѣтствуетъ ни экономическимъ нуждамъ общества, ни юридическимъ началамъ, устанавливающимъ способы укрѣпленія права на имущество. Въ послѣднее время, **Высочайше** утвержденная при Министерствѣ Юстиціи Комисія, сознавая вполнѣ эту его несостоятельность, выработала, какъ извѣстно, подробный проектъ новаго положенія объ укрѣпленіи правъ на недвижимыя имущества, основанный на началахъ ипотечной системы. Введеніе этого положенія, получившаго полнѣйшее свое развитіе во всѣхъ законодательствахъ иностранныхъ государствъ, представляется дѣломъ настоятельной необходимости. Римскія начала права залога, усовершенствованныя и развитыя новыми законодательствами и примѣненныя къ мѣстнымъ потребностямъ, должны, по нашему мнѣнію, служить основаніемъ при обезпеченіи долговъ. Будучи послѣдовательно развиты, они могутъ ввести опредѣленность и правильность во всѣ имущественныя отношенія, возвысить кредитъ и улучшить всю нынѣ существующую систему укрѣпленія правъ.

**Дыдынскій.**



## СОДЕРЖАНИЕ.

---

### ПРЕДИСЛОВІЕ.

---

*стр.*

I.

### ВВЕДЕНІЕ.

§.

1. Историческій ходъ развитія права залога . . . . . 1
2. Сущность закладнаго права . . . . . 29

### ЧАСТЬ I.

#### **Возникновеніе права залога.**

3. О требованіи, въ обезпеченіе котораго залогъ устанавливается . . . . . 43
4. О предметѣ закладнаго права . . . . . 53
5. О лицахъ участвующихъ въ залогѣ . . . . . 61  
О юридическихъ сдѣлкахъ, въ силу которыхъ устанавливается залогъ.

§.	<i>a.</i> Договоръ	<i>стр.</i>
6.	<i>aa.</i> Договоръ въ тѣсномъ смыслѣ . . . . .	74
„	<i>bb.</i> По закону (тайная ипотека).	
7.	<i>a.</i> Специальныя ипотеки . . . . .	103
8.	<i>β.</i> Общія ипотеки . . . . .	113

***b* Приговоръ судебной власти.**

9.	<i>aa.</i> <i>Pignus praetorium</i> . . . . .	127
„	<i>bb.</i> <i>Pignus judiciale, pignus in causa judicati captum.</i>	135

**Ч А С Т Ь П.**

**Послѣдствія права залога.**

**ГЛАВА I.**

**О залогѣ физическихъ вещей.**

**A. Права залогопринимателя независимо отъ другихъ кредиторовъ.**

**I. Непосредственныя послѣдствія.**

10.	Вообще . . . . .	137
11.	Въ особенности о правѣ продажи ( <i>jus distrahendi</i> ) . . . . .	147
12.	<i>Jus dominii impetrandi</i> . . . . .	164

**II. Посредственныя послѣдствія (*actiones*).**

13.	<i>Actio hypothecaria</i> . . . . .	170
14.	<i>Exceptiones</i> . . . . .	179
15.	<i>Interdictum Salvianum</i> . . . . .	186

**B. Объ отношеніяхъ нѣсколькихъ кредиторовъ между собою.**

16.	Порядокъ, въ которомъ они слѣдуютъ другъ за другомъ	193
17.	Права слѣдующихъ залогопринимателей . . . . .	204

## ГЛАВА II.

§. **О залогѣ мыслимыхъ предметовъ.** *стр.*

18. Сервитуты—*emphyteusis—superficies* . . . . . 215  
19. Требованія (*nomina*)—перезалогъ (*subpignus*) . . . 233

## Ч А С Т Ъ III.

### **Прекращеніе права залога.**

20. О передачѣ (переходѣ) права залога (*successio hypothecaria*) . . . . . 250  
21. О полномъ прекращеніи права залога . . . . . 258
-



# ВВЕДЕНИЕ.

---

## § 1.

### ИСТОРИЧЕСКІЙ ХОДЪ РАЗВІТІЯ ПРАВА ЗАЛОГА.

Въ жизни человѣческой не возможно исполнить всѣхъ договоровъ и обязательствъ въ минуту ихъ возникновенія. Договоръ основывается на свободной волѣ каждой изъ договаривающихся сторонъ (1). Тѣмъ не менѣе это нравственное довѣріе нуждается часто въ поддержкѣ, подкрѣпленіи и обезпеченіи, что принявшій на себя извѣстное обязательство исполнить его въ означенное время и условленнымъ образомъ. При постоянно увеличивающейся сложности гражданскихъ отношеній, кредиторъ не можетъ довольствоваться однимъ лишь обѣ-

---

(1) Gellius, Noct. Att. XX. l. 39. 40. Cicero, de officiis. I 23. III. 13. Heinbач, die Lehre vom Creditum. p. 48. 54.

щаніемъ: онъ требуетъ извѣстной гарантіи и ручательства. Все болѣе и болѣе возрастающее разнообразіе нужды и потребностей человѣка создало цѣлый рядъ различныхъ средствъ и способовъ обезпеченія обязательствъ. Особенно въ Римскомъ правѣ, этомъ во все времена неисчерпаемомъ источникѣ юридической мудрости, выработалось немало институтовъ и правилъ, гарантирующихъ личность вѣрителя. Въ томъ же законодательствѣ способами укрѣпленія правъ являются прежде всего добровольныя дѣйствія сторонъ (*negotia*), изъ которыхъ одни подтверждаютъ приобретенное право по отношенію лишь къ его источнику и называются словесными кауціями. Къ этой категоріи относятся: *a*) договоры, посредствомъ которыхъ сторона, уже обязавшаяся, вторично принимаетъ на себя то же обязательство. Если такой договоръ былъ заключенъ торжественно, т. е. посредствомъ стипуляціи (<sup>1</sup>), то онъ получалъ названіе *repromissio* или *cautio promissoria*; иной разъ называли это *constitutum debiti proprii*. *b*) Обезпеченіе обязательства посредствомъ присяги (*cautio iuratoria*). Но кромѣ этихъ словесныхъ укрѣпленій обязательствъ, были еще т. н. вещныя обезпеченія, гарантирующія сильнѣе прежнихъ осуществленіе приобретеннаго права. Къ нимъ относятся: *a*) поручительство (*cautio fidejussoria*, или *satisdatio*) (<sup>2</sup>) и *b*) залогъ (*cautio pigno-*

(<sup>1</sup>) Vangerow, Lehrb. d. Pandekten. (6 Aufl) § 600.

(<sup>2</sup>) Girtanner, die Burgschaft nach gemeinem Recht. 1851.