

ГРАЖДАНСКОЕ, ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЕ, СЕМЕЙНОЕ ПРАВО, МЕЖДУНАРОДНОЕ ЧАСТНОЕ ПРАВО: КОМПАРАТИВИСТСКИЕ ИССЛЕДОВАНИЯ К 210-ЛЕТИЮ КОДЕКСА НАПОЛЕОНА

Даниэль Гийо

КОДЕКС НАПОЛЕОНА: ПРОШЛОЕ И БУДУЩЕЕ

Аннотация. В данной статье описываются современные тенденции в развитии гражданского права, а также в его унификации с точки зрения французского правоведа и юриста. Автором рассматриваются особенности регулирования гражданских правоотношений французским Гражданским кодексом (также известным как Кодекс Наполеона) и влияние этих особенностей на развитие судебной практики и доктрины во Франции. Отмечается, что, вопреки распространенному мнению, юридические инструменты защиты гражданских прав, предоставляемые кодифицированным законодательством стран семьи романо-германского права, по гибкости не уступают таковым, предусмотренным прецедентным правом стран англо-саксонской правовой семьи. Критически оцениваются перспективы общеевропейской унификации гражданского права путем принятия единого Европейского гражданского кодекса. На примере Франции автор подчеркивает необходимость сохранения национальной юридической традиции и, а также демонстрирует читателю необходимость внимательно относиться к самобытному правовому наследию каждой страны, чтобы не допустить подмены понятий, когда вместо обеспечения единства Европы на практике решаются проблемы единообразия Европы. При написании данной статьи автором использовались труды как французских, так и российских правоведов.

Ключевые слова: гражданское право, Кодекс Наполеона, кодификация, унификация, Европейский гражданский кодекс, французская юридическая традиция.

В ссылке на острове Святая Елена Наполеон пропосически выразился следующим образом :

«Моя истинная слава не в том, что я выиграл сорок сражений: Ватерлоо изгладит память о всех этих победах. Но что не может быть забыто, что будет жить вечно, – это мой Гражданский кодекс.»¹

Никто не оспаривает исключительный характер влияния французского гражданского кодекса в течении XIX века. Тем не менее, в это время существовали другие кодексы.

В начале XX века начинается постепенное замедление процесса распространения системы Гражданского кодекса в мире. Это на первом месте связано с появлением новых, более современных кодексов, а именно принятия немецкого гражданского кодекса (BGB) в 1900 г.

Если целые части колекса Наполеона остались до сих пор без всякого изменения, другие части кодекса были полностью пересмотрены.

В настоящее время обсуждается проект закона, в силе которого правительство должно получить разрешение провести реформу договорного права, права о доказательствах и права обязательств путем «ordonnances», т.е. нормативными актами, издаваемыми правительством при условии их ратификации Парламентом. Сенат возражает против принятия реформы путём «ordonnances», Национальная ассамблея и Сенат пока не смогли найти общий язык.²

¹ См. воспоминания генерала Шарль-Тристан дэ Монтолон « Récits de la captivité de l'Empereur Napoléon à Sainte-Hélène »

² См. доклад в Сенате от 13 мая 2004 г. (rapport fait au nom de la Commission mixte paritaire chargée de proposer un texte sur les dispositions restant en discussion du projet de loi – procédure accélérée – relatif à la modernisation et à la simplification du droit et des procédures dans les domaines de la justice et des affaires intérieures)

Несколько слов о проекте Европейского гражданского кодекса

В начале века, по инициативе или желанию Европейского парламента, Европейской комиссии и разных сторонников европейской интеграции путем унификации права, изучался вопрос о составлении единого Европейского гражданского кодекса.³ Эта инициатива вызвала острые дебаты среди юристов.^{4 5}

Некоторые специалисты считают, что этот проект соответствует традициям римского права, а также наполеоновской кодификации. Для других специалистов возможность принятия Европейского кодекса является возрождением французской идеи кодификации, как символ инновации и унификации права, и тем самым усиливает влияние и возрождение французской цивилистической традиции.

Этот проект столкнулся с яркой оппозицией таких специалистов, как профессор Ив Лэкет, который выступил против этого проекта в Сорбонне во время празднования 200-летия кодекса Наполеона. Об этом вопросе профессор Лэкет написал блестящую статью^{6 7}, заключение которой сформулировано следующим образом:

³ См. ст. профессора Фоварк Коссон «Faut-il un Code civil européen?», *Revue trimestrielle de droit civil*, 2002, стр. 463

⁴ См. ст. профессора Пьер Лергран «Sens et non-sens d'un Code civil européen» (*Revue internationale de droit comparé*, vol. 48, octobre-décembre 1996)

⁵ Extrait de la motion alors adoptée par l'Académie des sciences morales et politiques :

« L'Académie

– a eu connaissance de ce projet de code civil européen, rédigé dans une certaine confidentialité et en langue anglaise ;

– s'étonne que le Parlement européen ait été à l'origine de cette initiative, qui aurait l'appui de la Commission, alors qu'elle n'entre pas dans la compétence de l'Union européenne selon les traités ;

– signale qu'un marché concurrentiel performant n'implique pas l'unification des législations et des jurisprudences civiles, comme le démontre l'expérience nord-américaine ;

– estime que la modification du droit des contrats mettrait en question, par pans successifs, beaucoup d'éléments du droit civil, et particulièrement du droit de la famille et des biens ;

– fait observer que les liens entre le droit civil et les cultures fondamentales des pays européens ont été sous-estimés par les auteurs du projet en question. »

⁶ См. ст. профессора Лэкет «Vers un Code civil européen ? » (*Revue Pouvoirs*, 2002)

⁷ См. ст. профессора Лэкет «Le Code européen est de retour »

«А ведь разум заставляет полагать, что было бы утопично утверждать, что можно построить единое государство на основании наций, корни которых являются иногда тысячелетними (в отличие от Америки – США – , которая строилась на пустом месте, или быстрее, на геноциде). Европейское государство не имеет ни известных границ, ни определенного населения, непонятно, какие другие страны – Турция, Балканы, Магриб, Израиль, Россия, и тому.п. – могли бы входить в новое европейское государство. Население, границы – это есть необходимые составные части, без которых само существование страны просто невозможно. На самом деле, государство, в котором отсутствуют эти составные части, является империей. Если по всей вероятности исторический процесс не имеет смысла, история все таки имеет константы. Она показывает, между прочим, что в Европе все империи рухнули, утопая в крови, в слезах и в несчастии народов. Другими словами, унификация гражданского законодательства в Европе, как выражение имперских взглядов, есть опасным явлением с точки зрения политики, вредным с точки зрения культуры и бесполезным с точки зрения экономики. Что касается моей страсти, она внушает в меня надежду, что Франция не будет выходить из истории, что она останется или что она опять будет «мать искусств и законов» для блага Европы и мира. Но для этого надо, чтобы французы верили до сих пор во Францию, чтобы французские юристы верили во французское право. В этом суть вопроса!»

По словам профессора Лэкет, принятие европейского гражданского кодекса не имеет никаких настоящих экономических причин, но на самом деле объясняется стремлением европейских идеологов не только объединить Европу, но придать ей единообразие.

Тем самым проект единого кодекса нанесет ущерб не суверенитету стран Европы, который к стати говоря уже не существует, но идентичности стран и народов Европы.

Деловая концепция права и критики в адрес Гражданского кодекса

В 2004 г. Всемирный Банк потряс мир юристов своим докладом «Doing business», в котором была представлена чисто деловая концепция права: право якобы есть только юридическое окружение, поощряющее экономическую деятельность.

Во французском представлении права, право никогда не было приравнено к простому средству для приобретения товаров, акций или собственности. Право должно способствовать развитию общественного строя в соответствии с принципами и духом гражданского кодекса.

Французское право – это гуманистическое право, которое защищает человека. Оно повлияло на развитие основных прав в Европе и во всем мире. На первом месте право должно обеспечивать мир в гражданском обществе, и защищать свободу и волю каждого гражданина.

Несмотря на ослабление его влияния, несмотря на все реформы и изменения, не смотря на роль других кодексов или законов в области потребления, торговли, трудовых отношений, и т.п. Кодекс Наполеона остался фундаментом французского гражданского права, он на самом деле является «душой французского права».⁸

На основании гражданского кодекса судьи выносят свои решения. На этом основании доктрина построила настоящую юридическую науку в рамках школы экзегезы, и далее в рамках юридического позитивизма.

Но Кодекс, это не корпус каких-то сухих устаревших правил, французские судьи не «черпают суждения из забытых газет, времён очаковских и покоренья Крыма».⁹

Здесь стоит настоять еще раз на замечательную гибкость кодекса, который позволяет судье решить как Анатолий Фёдорович Кони¹⁰ советовал решить, значит, не в результате определенной предвзятой точки зрения судьи, но в соответствии с законом, и одновременно с нравственностью и с некоторыми моральными правилами, которые не зафиксированы в Кодексе, но которые тем не менее имеют обязательный характер. Как сказал Кони, судья должен решить так, не как он хо-

чет, но потому что по-другому не может, по принципу Лютера «Ich kann nicht anders».

Как раз французский гражданский кодекс позволяет судьям соблюдать эти принципы. В некоторых местах формулировка Кодекса полагается на правильное суждение судьи. Это касается например вопроса добросовестности¹¹ или вопроса интереса ребенка в семейных делах.

В соответствии с ст. 4 ГК судья, если он откажется от рассмотрения дела под предлогом пробела в законе, неясности или недостаточности закона, может быть призван виновным в отказе в правосудии. С другой стороны ст.5 запрещает принимать решения по рассматриваемым ими делам путем установления общих положений нормативного характера, или сослаться на решение, вынесенное по другому делу, которое не может служить основанием для нового решения.

Учитывая все эти особенности, как мне кажется, Гражданский кодекс представляет гораздо больше гибкости, чем система прецедентов в Common law, «прецедентов из забытых газет».

Французскую систему гражданского права нельзя а priori считать лучше других систем.¹² Но французская система – ясная, понятная, стабильная и доступная, она имеет глубокие корни во французской культуре и надо её оценить не только с точки зрения эффективности в экономической сфере, надо учитывать, что она является основной частью французской юридической традиции, которую мы хотим сохранить.

Библиографический список:

1. Fauvarque-Cosson, Benedicte « Faut-il un Code civil européen?», Revue trimestrielle de droit civil, 2002.
2. Legrand, Pierre «Sens et non-sens d'un Code civil européen » (Revue internationale de droit comparé, vol. 48, octobre-décembre 1996).
3. Lequette, Yves «Vers un Code civil européen ? » (Revue Pouvoirs, 2002)
4. Lequette, Yves «Le Code européen est de retour»
5. Makovsky A.L. «Histoire et esprit du Code civil russe » (Revue internationale de droit comparée, 2009)
6. Rapport fait au nom de la Commission mixte paritaire chargée de proposer un texte sur les dispositions restant en discussion du projet de loi – procédure accélérée – relatif à la modernisation et à la simplification du droit et des procédures dans les domaines de la justice et des affaires intérieures. Mai 13, 2004.
7. De Montholone, Charles-Tristan Дэ Монтолон Шарль-Тристан « Récits de la captivité de l'Empereur Napoléon à Sainte-Hélène»
8. Кони А.Ф., Собрание сочинений (Юридическая литература, Москва, 1966г.)

References (Transliteration):

Koni A.F. , Sobraniye sochineniy (Yuridicheskaya literatura , Moskva , 1966.)

⁸ По словам профессора Фоварк Коссон, председателя французского Общества сравнительного права

⁹ Цитата из комедии А.С. Грибоедова «Горе от ума» («А судьи кто?»)

¹⁰ А.Ф. Кони, Собрание сочинений (Юридическая литература, Москва, 1966г.) (См. «Нравственные начала в уголовном процессе» и «Гражданские дела»)

¹¹ О добросовестности в ГК РФ, см. ст. проф. Маковского «Histoire et esprit du Code civil russe » (Revue internationale de droit comparée, 2009 г.)

¹² С самого начала Кодекс Наполеона подвергся острой критике сторонников системы «Common law». Например, см. комментарии Сира Вальтера Скотта в книге «Жизнь Наполеона Бонапарта» (1827).