

УДК 347.2/.3
ББК 67.404.1
Б 90

Будилов В.М.

Б 90 Приобретение права собственности по договору в концепции вещного права Германии: к дискуссии о развитии российского вещного права. — М.: Статут, 2015. — 560 с.

ISBN 978-5-8354-1100-9 (в обл.)

Книга посвящена правовому институту приобретения права собственности по договору, главным образом в концепции вещного права Германии. Однако основным мотивом проведения исследования было стремление автора внести вклад в развитие российской теории вещного права. Исходя из этого приобретение права собственности по договору освещено в широком историческом контексте, на теоретическом уровне и отчасти в сравнительно-правовом плане (на примере прежде всего Германии и России). В книге подробно рассмотрены возникновение и развитие в XIX–XX вв. в Германии и в России понятий (держание, владение, опосредованное владение, право собственности, распорядительная сделка, вещный договор, способы приобретения владения, традиция, символическая традиция, система традиции, передача, *traditio brevi manu, constitutum possessorium*, принцип абстрактности, ввод во владение и др.), содержание которых в наши дни является предметом острой дискуссии, связанной с развитием российского вещного права. Автор подробно рассматривает, в частности, так называемую немецкую модель переноса права собственности на недвижимость по договору, уделяя особое внимание анализу современной немецкой нормативной основы и практики преодоления рисков, связанных с переходом права собственности на недвижимость и уплатой за нее покупной цены.

Книга рассчитана на студентов старших курсов, аспирантов, докторантов и преподавателей юридических вузов, а также на научных сотрудников и практикующих юристов, интересующихся вещным правом Германии и России.

УДК 347.2/.3
ББК 67.404.1

ISBN 978-5-8354-1100-9

© В.М. Будилов, 2015
© Издательство «Статут», редподготовка, оформление, 2015

ОГЛАВЛЕНИЕ

1. Введение в тему	3
1.1. Основной предмет и задачи исследования	3
1.1.1. Собственность и право собственности в России и Германии	3
1.1.2. Отчуждение, приобретение и перенос права собственности	6
1.1.3. Перенос и передача	11
1.2. Дополнительные предметы исследования	15
1.2.1. Общая характеристика дополнительных предметов исследования в системной и исторической перспективах	15
1.2.2. Проблемы, связанные с обозначением источников, исследованных в исторической части настоящей книги	16
1.3. Актуальность темы	18
1.4. Общая характеристика содержания исследования	24
1.4.1. Структура исследования	24
1.4.2. Общий гносеологический подход	25
1.5. Общая характеристика методологии	26
1.5.1. Актуальность исторической перспективы института переноса права собственности по договору	26
1.5.2. Исторический метод. Обоснование необходимости исследования римского и германского права	31
1.6. Цели исследования	41
2. Институт переноса права собственности по договору в исторической перспективе	44
2.1. Введение	44
2.1.1. У истоков переноса права собственности по договору	44
2.1.2. Теория <i>titulus et modus acquirendi</i> и российская цивилистика	50

2.2. Традиция в римском (пандектном) праве. Три понятия в учении Савиньи о переносе права собственности.....	70
2.2.1. Вступление	70
2.2.1.1. Актуальность	70
2.2.1.2. Проблема многозначного использования слова «традиция».....	72
2.2.1.3. Постановка проблемы определения предмета передачи и приобретения в вещном праве	73
2.2.2. Господство над вещами в статике	78
2.2.2.1. Понятие господства в частном праве	78
2.2.2.2. Фактическое и правовое господство — основа разграничения традиции в узком и широком смысле	81
2.2.2.3. <i>Animus possidendi</i> . Воззрение Савиньи на субъективную сторону владения	92
2.2.2.4. Производное владение — понятие Савиньи	99
2.2.3. Господство над вещами в динамике. Приобретение по воле предшественника	108
2.2.3.1. Манципация — формальный аналог традиции.....	108
2.2.3.2. <i>In iure cessio</i>	118
2.2.3.3. Традиция. Древнейший порядок	128
2.2.3.4. Традиция в эпоху изменения воззрений на перенос права собственности	131
2.2.3.4.1. Традиция в широком и узком смысле	131
2.2.3.4.2. Разграничение двух видов традиции в узком смысле	135
2.2.3.5. Традиция как способ приобретения права собственности.....	139
2.2.3.6. Проблема определения моментов завершения традиции в широком смысле и традиции в узком смысле.....	142
2.2.4. Заключение	149
2.3. Перенос права собственности по договору в германском праве.....	151
2.3.1. Понятие владения по древнему германскому праву	151
2.3.1.1. Введение в проблематику. Исторические и системные ориентиры	151
2.3.1.2. <i>Gewere</i> — два понятия древнего германского права. Историко-теоретические предпосылки понятия права собственности и его переноса в древнем германском праве.....	153

2.3.1.3. Виды германского владения (<i>Gewere</i>)	160
2.3.1.4. Перенос германского владения	163
2.3.2. Перенос субъективного вещного права по германскому праву	167
2.3.2.1. Перенос вещного права на движимое имущество по германскому праву	167
2.3.2.2. Перенос правового господства на земельный участок по германскому праву (<i>Sale</i>)	168
2.3.2.3. Запись изменения права	178
2.3.3. Владение и перенос права собственности по договору в Германии от рецепции римского права до конца XIX в.	181
2.4. Традиция и принцип традиции в ГГУ и в ГК РФ. Историко-филологическая перспектива	185
2.4.1. «Вещный договор — традиция — передача вещи» в российской цивилистике. Постановка проблемы	185
2.4.2. Преобразование понятия традиции при создании ГГУ	198
2.4.3. Традиция и публичность. К вопросу о принципе традиции и принципе публичности (<i>Publizitätsprinzip</i>) (системно-историческая перспектива)	202
2.4.4. Традиция — различные понятия в современной цивилистике (Выводы)	211
2.5. Учение Савиньи о переносе права собственности в его концепции имущественного права	213
2.5.1. Учение Савиньи о переносе права собственности в узком и широком смысле	213
2.5.2. Концепция имущественного права Савиньи — философско-цивилистическая основа учения о переносе права собственности	218
2.5.2.1. Сущность «вещности» и актуальность исследования концепции имущественного права Савиньи	218
2.5.2.2. «Несвободная природа» и «чужие лица» как предметы правоотношения	222
2.5.2.3. Вещное и обязательственное право как части имущественного права	226
2.5.2.4. Разделение имущественного права на синхронное и последующее	231
2.5.2.5. Ложные основания разделения гражданского права	232

2.5.2.6. Влияние порядка преподавания на разделение вещного и обязательственного права.....	233
2.5.2.7. Понятие права собственности по Савиньи – радикальный поворот теории гражданского права и краеугольный камень современной концепции немецкого вещного права.....	234
2.5.2.8. Место института переноса права собственности в системе родственной связи вещного и обязательственного права.....	238
2.5.3. Масштаб анализа элементов учения о переносе права собственности по договору.....	244
2.5.3.1. Система юридических фактов Савиньи как масштаб анализа элементов учения о переносе права собственности по договору.....	244
2.5.3.2. Общее определение договора по Савиньи – теоретическая предпосылка понятия вещного договора.....	259
2.5.4. Учение Савиньи о переносе права собственности.....	262
2.5.4.1. Учение Савиньи о <i>iusta causa</i> и традиции в его лекциях по римскому праву и в «Праве владения».....	262
2.5.4.2. Традиция и <i>iusta causa</i> в лекциях Савиньи по прусскому праву.....	270
2.5.4.3. Учение о традиции и <i>iusta causa</i> в «Системе современного римского права» и «Обязательственном праве» Савиньи.....	274
3. Институт переноса права собственности по договору в системной перспективе современного немецкого права	286
3.1. Понятия Соглашений в немецком вещном праве	286
3.1.1. Субъективное вещное право в концепции современного немецкого вещного права.....	286
3.1.2. Понятие состава предпосылок.....	297
3.1.3. Понятие сделки и реального акта	302
3.1.4. Односторонние и многосторонние сделки.....	314
3.1.5. Проблема Соглашения о переносе права собственности как вещного договора в концепции немецкого вещного права.....	320

3.1.5.1. Соглашения в немецком вещном праве как элементы состава предпосылок переноса права собственности по договору.....	320
3.1.5.2. Соглашение о переносе права собственности как вещный договор.....	323
3.1.6. Общее определение понятия Соглашения о переносе права собственности	334
3.1.7. Применимость к вещно-правовым Соглашениям вещного права (в целом) положений книг первой и второй ГГУ	337
3.2. Вещный договор и принцип абстрактности в немецком гражданском праве	339
3.2.1. Понятие принципа абстрактности и его действие в вещном праве	339
3.2.2. Критика принципа абстрактности и учения об абстрактном вещном договоре	354
3.2.2.1. Исходные положения	354
3.2.2.2. Критика принципа абстрактности на начальных этапах	354
3.2.2.3. Критика учения об абстрактном вещном договоре в период составления ГГУ	357
3.2.2.4. Критика учения об абстрактном вещном договоре и принципе абстрактности на современном этапе.....	360
3.2.3. Практические проблемы и возможные перспективы в вещном праве	363
3.3. Перенос права собственности по договору на недвижимое имущество.....	371
3.3.1. Общие положения и практические проблемы	371
3.3.1.1. <i>Eintragung</i> (запись) — одно слово, несколько понятий	371
3.3.1.2. Принципы разделения и абстрактности как средства разрешения практических проблем переноса права собственности на недвижимое имущество по договору.....	375
3.3.2. Соглашение о переносе вещных прав на недвижимое имущество (§ 873 ГГУ).....	378
3.3.2.1. Предмет, правовая природа и действие	378
3.3.2.2. Форма Соглашения о переносе права собственности на недвижимое имущество	381

3.3.3. Запись в земельной книге изменения вещного права и ее внесение	391
3.3.3.1. Квалификация записи в земельной книге переноса права собственности	391
3.3.3.2. Процесс внесения в земельную книгу записи о переносе права собственности	394
3.3.3.3. Запись в земельной книге как элемент состава предпосылок переноса права собственности на недвижимое имущество по договору	397
3.3.4. Переход от обязательственных притязаний к переносу права собственности по договору: проблемы и решения	399
3.4. Перенос права собственности по договору на движимые вещи	407
3.4.1. Значение норм о владении для института переноса права собственности по договору на движимые вещи	407
3.4.2. Понятие приобретения владения (§ 854 ГГУ) и фактического господства над вещь	409
3.4.3. Соглашение для приобретения владения (абзац 2 § 854 ГГУ)	416
3.4.3.1. Воззрения на понятие Соглашения для приобретения владения в российской литературе	416
3.4.3.2. Специфика Соглашения для приобретения владения по ГГУ (абзац 2 § 854 ГГУ)	423
3.4.4. Приобретение владения через посредника (<i>Mittelsperson</i>). Понятие слуги владения (<i>Besitzdiener</i>)	426
3.4.5. Мнения в российской юридической литературе относительно типовой модели переноса права собственности по договору на движимые вещи	433
3.4.5.1. Мнения в российской юридической литературе относительно Соглашения о переносе права собственности на движимые вещи	433
3.4.5.2. Мнения в российской юридической литературе относительно понятия передачи вещи	437
3.5. Типовая модель переноса права собственности по договору на движимые вещи	441
3.5.1. Соглашение о переносе права собственности на движимые вещи (§ 929 ГГУ)	441

3.5.1.1. Понятие Соглашения о переносе права собственности на движимые вещи (§ 929 ГГУ)	441
3.5.1.2. Проблемы переноса права собственности в соответствии с предложением первым § 929 ГГУ как типовой модели	443
3.5.1.3. Особенности Соглашения о переносе права собственности в соответствии с предложением первым § 929 ГГУ	451
3.5.2. Передача вещи, необходимая для переноса права собственности по договору на движимые вещи. Проблема единого понятия передачи вещи и институт переноса права собственности по договору на движимые вещи	456
3.6. Модификации типового состава предпосылок переноса права собственности по договору на движимые вещи	463
3.6.1. Представления в российской юридической литературе понятий «суррогат передачи» и «опосредованное владение»	463
3.6.2. Перенос права собственности в соответствии с предложением 2 § 929 ГГУ	468
3.6.3. Замена передачи вещи установлением опосредованного владения (§ 930 ГГУ)	471
3.6.3.1. Понятие опосредованного владения (§ 868 ГГУ)	471
3.6.3.2. Понятие отношения опосредованного владения (<i>Besitzkonstitut</i>)	475
3.6.3.3. Отношение опосредованного владения (<i>Besitzkonstitut</i>) как замена передачи вещи (§ 930 ГГУ)	486
3.6.4. Замена передачи вещи уступкой притязания на выдачу вещи (§ 931 ГГУ)	492
3.6.4.1. Проблема квалификации уступки требования	492
3.6.4.2. Уступка притязания на выдачу вещи как замена передачи вещи	496
3.7. Критика концепции вещного права Германии и ее значение для возможных перспектив института переноса права собственности по договору	505
4. Общее заключение. О цивилистической методологии в свете исследований вещного права	511
4.1. Цели настоящего раздела	511

4.2. Свобода творчества и обсуждения как элемент общеметодологической базы. Метод наблюдения, его модификации и условия применения	513
4.3. Конкретно-методологические аспекты исследования проблемы «вещный договор и ГК РФ»	520
Приложение 1. Воззрение В.А. Юшкевича на «мысленное приобретение владения» как пример смешения различных понятий традиции	530
Приложение 2. Представления К.П. Победоносцева о «передаче». Идея о том, что «продажа переносит собственность»	532
Приложение 3. <i>Manus</i> как «власть».....	534
Приложение 4. Составы предпосылок переноса права собственности § 929, 930 ГГУ, когда вещь не принадлежит отчуждателю.....	536
Приложение 5. К проблеме квалификации договоренности о сохранении права собственности по немецкому и российскому праву	540
Приложение 6. Способы решения проблемы перехода от обязательственных притязаний к переносу права собственности по договору.....	545