

О.М. Сакович

ОПЫТ КОДИФИКАЦИИ ЧАСТНОГО ПРАВА В ЧЕХИИ

Аннотация. В статье рассматриваются истоки возникновения дуализма частного права в бывшей Чехословакии, этапы развития гражданского и торгового законодательства Чехословакии до ее распада; процесс обновления гражданского законодательства и создания Торгового кодекса после «бархатной революции» 1989 г., а также процесс осуществления реформы частного права Чехии в настоящее время. Автор рассматривает изменения, внесенные законодателем в гражданское и торговое право, а также структуру новых законов.

Ключевые слова: сравнительное правоведение, частное право, дуализм частного права, реформа частного права, гражданское право, торговое право, гражданское законодательство, гражданский кодекс, торговый кодекс, Чехия.

В начале 2012 г. в Чешской Республике были приняты три важнейших нормативных акта - Гражданский кодекс, Закон о торговых товариществах и кооперативах (Закон о торговых корпорациях) и Закон о международном частном праве¹. Принятию этих законов предшествовали годы серьезной работы законодателей и ученых-юристов над реформой частного права и новой кодификацией действующего законодательства. В настоящей статье автор сосредоточил свое внимание на отдельных этапах создания нового Гражданского кодекса и Закона о торговых корпорациях, отражающих существовавший в Чехии на протяжении полутора сотен лет дуализм частного права.

1. Следует напомнить, что с XVI в. Чехия и Словакия входили в состав Австрийской империи Габсбургов, а с 1868 г. — в состав Австро-Венгерской империи, что во многом определяло развитие их правовых систем. Если в Чехии (Богемии), входившей в состав Австрийской Империи, в качестве основного источника гражданского права действовало Общее гражданское уложение (ABGB) 1811 г., то в Словакии, входившей в состав Венгерского Королевства, действовали «Временные юридические правила», а также нормы обычного права². То же происходило в области торгового права, поскольку в Чехии торговые отношения регулировались Общегерманским торговым уложением 1861 г., а в Словакии — венгерским Законом о торговле 1875 г. Таким образом, в Чехии и в Словакии с конца XIX в. уже существовал дуализм частного права, «то есть параллельное существование гражданского и торгового законодательства»³. В 1918 г. после распада

Австро-Венгерской империи была образована первая Чехословацкая республика, на территории которой одновременно действовали все вышеперечисленные правовые акты, что существенно осложняло правоприменительную деятельность на территории единого государства и требовало проведения унификации законодательства. С 1920 г. в республике начались работы над созданием первого чехословацкого гражданского кодекса на фоне постепенного обновления действующего законодательства. При этом разработчики старались по возможности перенять правовые институты и принципы австрийского Общего гражданского уложения.

Законопроект первого чехословацкого гражданского кодекса был подготовлен правительством Чехословацкой республики в 1937 г. Он базировался на дуализме частного права и задумывался авторами в качестве общегражданского кодекса, регулирующего частную сферу правоотношений и содержащего нормы о лицах, вещах, сделках, а также исключительных правах, включая, авторские, вексельные и другие. По мнению специалистов, законопроект был выполнен на достаточно высоком юридико-техническом и научном уровне (что позволило спустя много лет использовать его в процессе создания Гражданского кодекса 2012 г.), однако, в силу исторических и политических обстоятельств этому законопроекту не суждено было быть реализованным на практике.

В тридцатых годах XX в. Чехословакии велись также работы над проектом единого, общего для всего государства торгового кодекса (в 1937 г. были опубликованы «Основные положения торгового кодекса»). Однако и этот проект по разным причинам, прежде всего политическим, остался только проектом.

По окончании второй мировой войны политическая ситуация в Чехословакии также не была благоприятной для реализации проектов гражданского и торгового кодексов 1937 г. Таким образом, вплоть до 1950 г. область частного права регулировалась законами, действовавшими в довоенной Чехословакии (то

¹ Sbirka zákonu 2012. № 89. № 90 и № 91.

² В. Ванечек. История государства и права Чехословакии. М.: «Юридическая литература», 1981. С. 384; V. Knapp. Veke pravni systemy. Praha, C.H. Bech, 1996, с. 136 a nasl.

³ Гражданское и торговое право зарубежных государств. М.: «Международные отношения», 2004. С. 48.

есть австрийским Общим гражданским уложением, Allgemeines bürgerliches Gesetzbuch, Общегерманским торговым уложением, обычным правом и венгерским Законом о торговле).

В наше время чешские и словацкие ученые-цивилисты по-разному расценивают факт рецепции первой Чехословацкой республикой системы частного права бывшей Австро-Венгерской империи. К примеру, в Пояснительной записке к проекту Гражданского кодекса Чехии 2012 г. подчеркивается значение сохранных принципов классической европейской цивилистики для возвращения институтов частного права и создания нового гражданского кодекса⁴. Между тем, словацкий профессор Йозеф Сухожа считает парадоксом, что Чехословацкая республика 1918 г., возникшая на руинах Австро-Венгерской империи, приняла за основу своей правовой системы в области частного права законы уже не существовавшего на тот период государства. Другим парадоксом, по мнению Й. Сухожа, стал фактический «перенос» дуализма частного права в правовую систему нового чехословацкого государства, вследствие чего «историческая раздвоенность австрийского и венгерского частного права стала судьбой и чехословацкого частного права на сравнительно продолжительный период»⁵.

2. Полная ревизия частного права и гражданского законодательства началась в Чехословакии с 1948 г. в связи с изменением государством политического курса, при котором само существование частных интересов признавалось несовместимым с общественными интересами. При социализме гражданское право в сущности регулировалось публично-правовыми методами в целях расширения волюнтаристского вмешательства государственной власти в частную жизнь.....

В 1950 г. был принят *первый Гражданский кодекс Чехословакии*, содержащий общие положения, положения о вещных правах и обязательственном праве. При этом некоторые области гражданского права, а именно, авторское, семейное, изобретательское и хозяйственные договоры, регулировались специальными законами. Общая публично-правовая концепция ГК 1950 г., разработанная с классовых позиций, базировалась на государственной собственности, приоритете государственного плана и ликвидации частной хозяйственной деятельности. Необходимо отметить, что целью принятия ГК 1950 г. была также *унификация чешского и словацкого права*.

⁴ Опубликована на сайте правительства в 2009 г. <http://obcanskyzakonik.justice.cz/cz/navrh-zakona.html>. S. 1-25.

⁵ Suchoza J. Fenomen "Rekodifikace" – pohyb v zacarovanom kruhu? Zbornik medzinarodneho symposia "Pravo-obhod-ekonomika" 26-28 oktobra 2011. Vydavateľske oddeleni Právnickej fakulty Univerzity P.Y. Safarika v Kosiciach, 2011. S. 2-12.

На ниве бывшего частного права, с одной стороны, появилось место для создания самостоятельных кодексов с элементами комплексного правового регулирования, а с другой стороны, традиционные отрасли частного права стали регулироваться методами публичного права. В результате гражданское право утратило свой традиционный характер: перестав быть частноправовой дисциплиной, оно превратилось в одну из категорий «публичного права».

Несмотря на наличие серьезных концептуальных недостатков ГК 1950 г., связанных с жесткими политическими установками, законодателям тогда все же удалось сохранить в нем отдельные традиционные правовые институты, правда, правда, наполнив их классовым содержанием. Речь идет, в частности о закреплении в кодексе: права застройки; вещного обременения; права на содержание, выговариваемом родителями при передаче крестьянского хозяйства своим детям; права аренды; завещательного отказа и др.

Нужно заметить, что с принятием ГК 1950 г. развитие торгового права в Чехословакии на долгое время было приостановлено⁶.

3. В шестидесятые годы XX в. в Чехословакии началась новая реформа законодательства, действовавшего в области частного права. Согласно партийным директивам функция гражданского кодекса, как основного регулятора гражданских правоотношений, по сути, была упразднена. После дискуссий о необходимости специального закона, регулирующего хозяйственные правоотношения, в 1964 г. в Чехословакии наряду с Гражданским кодексом был принят также Хозяйственный кодекс.

Гражданский кодекс 1964 г. (ныне еще действующий с изменениями в Чехии и в Словакии) изначально задумывался его создателями как кодекс потребительского права. Это вытекало из концепции кодекса, согласно которой гражданские правоотношения разделялись на типичные и нетипичные для социализма; при этом «нетипичным» правоотношениям в главе ГК «Регулирование иных гражданско-правовых отношений» отводилось всего девять параграфов. Таким образом, появился гражданский кодекс, концептуально углубивший отход от традиций европейского континентального права в целях создания гражданского права, нового по содержанию и по форме. По всей видимости, его и не предполагалось использовать для регулирования не-социалистического сектора экономики⁷.

⁶ Suchoza J., Husar J. a kol. Obchodne pravo. Bratislava. Vydavateľstvo právnickej literatury, 2009. S. 27.

⁷ Пояснительная записка к проекту Закона о торговых корпорациях. С. 3-5. <http://obcanskyzakonik.justice.cz/cz/navrh-zakona.html>.

Идеологической основой ГК 1964 г. стала доктрина единства и взаимозависимости интересов гражданина и социалистического общества, при этом гражданское право понималось как инструмент управления обществом, защищающий классовые интересы и ценности. На этом основании правоотношения, возникающие между гражданами, рассматривались как второстепенные, а приоритет отдавался отношениям между гражданами и социалистическими организациями. По той же причине в нем превалировали императивные нормы.

Одновременно в ГК 1964 г. по сравнению с ГК 1950 г. произошло сужение объема общих понятий, поскольку, как уже отмечалось, он рассматривался не в качестве основного закона, регулирующего имущественные отношения, а только в качестве закона, регулирующего имущественные отношения в области потребления. В текст ГК 1964 г. не были включены многие классические правовые институты (такие, как владение, приобретательская давность, соседские права, завещательный отказ, лишение наследства и другие) под предлогом, что речь идет об «институтах буржуазного права». Некоторые из них позднее в деформированном виде были возвращены в ГК. Так в 1982 г. в текст кодекса была возвращена приобретательская давность — «давностное владение».

Отражением социалистического содержания ГК 1964 г. была и новая юридическая терминология. К примеру, такие традиционные правовые термины, как «лицо» и «сторона» договора, были заменены публично-правовым термином «участник», а категория «добрые нравы» заменена на «правила социалистического общежития».

Хозяйственный кодекс 1964 г. нельзя было рассматривать в качестве комплекса норм торгового права. Речь шла о своеобразном правовом акте, регулирующем, в частности, отношения между социалистическими организациями, а также между этими организациями и государством, с преобладанием норм публичного права. Международные торговые отношения в Чехословакии регулировались Кодексом международной торговли 1963 г., который содержал ряд классических институтов торгового права, в частности, в области обязательств.

Нужно отметить, что все принятые в этот период и ранее не существовавшие в законодательстве Чехословакии кодексы - хозяйственный, международной торговли и трудовой, рассматривались в качестве самостоятельных комплексных актов, регулирующих определенную область общественных отношений.

4. После *бархатной революции 1989 г.* стало очевидным, что действующие гражданский и хозяйственный кодексы не соответствуют новым общественным

отношениям и противоречат политической и экономической обстановке. Было принято решение приступить к ускоренному и обширному обновлению (*novelizace*) гражданского кодекса и созданию торгового кодекса. С целью урегулирования актуальных в то время проблем в области гражданского права был принят Закон № 509/1991 об изменении внесший существенные изменения и дополнения в ГК 1964 г. Необходимо заменить, что действие этого Закона было рассчитано на период до принятия нового гражданского кодекса, поскольку основное внимание законодателей в это время было сосредоточено на подготовке торгового кодекса, который должен был заменить Хозяйственный кодекс⁸.

В Пояснительной записке к Закону № 509/1991 был определен *принцип соотношения гражданского и торгового кодексов*: коммерческие отношения, отражающие специфику торгового оборота, должны регулироваться торговым кодексом, а в случае отсутствия в торговом кодексе регулирования какого-либо вопроса, в качестве *lex generalis*, применяются нормы гражданским кодексом, то есть субсидиарно. Правда, констатация этого принципа не исключила появления в Торговом кодексе 1991 г. ряда норм, дублирующих положения ГК.

Одной из целей обновления Гражданского кодекса и создания Торгового кодекса после 1991 г. было *сближение чешского законодательства с правовыми стандартами регулирования сферы частного права, существующими в центральной Европе*. При этом в процессе работы чешские законодатели обращались и к национальным источникам права социалистического периода, в частности, к нормам ГК 1950 г., а также Кодексу международной торговли 1963 г., на основании которых, в частности, были внесены изменения в раздел ГК 1964 г. о вещных правах. Принципиальное значение представлял отказ от оснований классификации форм собственности, а также включение в текст вместо раздела об услугах общих положений об обязательствах и отдельных видах договоров.

В общей сложности за период с 1990 г. изменения в ГК 1964 г. вносились более тридцати раз, в том числе, с целью приобщения чешского гражданского права к директивам ЕС и европейским стандартам. Стимулом внесения отдельных изменений была заинтересованность практики в повышении качества правового регулирования. Однако зачастую подобные изменения осуществлялись без глубокого анализа и учета всех взаимосвязей, что приводило к нестабильности Гражданского кодекса и содействовало правовой нестабильности в целом. Например, только регулирование залогового права, как важного инструмента обеспечения

⁸ См.: Suchoza J., Husar J. a kol. *Obchodne pravo*. S. 19-33.

кредитов, за десять лет принципиально изменялось трижды, что, по мнению специалистов, не принесло желаемых результатов.

Принятый в 1991 г. (пока действующий) *Торговый кодекс*, базировался на законодательстве первой чехословацкой республики, Кодексе международной торговли, а также германском регулировании, в результате чего представлял собой смешение норм и правил, изначально устаревших и нецелесообразных. Кроме того, быстрое развитие общества и предпринимательской деятельности потребовало многократного внесения изменений в текст ТК, что сделало его излишне казуистичным и неудобным в применении. Этому способствовало также регулирование договоров одновременно торговым и гражданским кодексами.

С момента своего принятия Торговый кодекс был предметом многочисленных и серьезных дискуссий в среде юристов и предпринимателей. Внесение в Торговый кодекс на протяжении 20 лет огромного количества изменений и дополнений, объясняется, с одной стороны, общественными потребностями, включая необходимость гармонизации чешского права с правом ЕС, а с другой стороны, рядом субъективных и объективных причин. В результате Торговый кодекс обрел форму весьма объемного и зачастую несогласованного регулятора торговых правоотношений.

5. Вопрос о необходимости *новой кодификации частного права* был предметом обсуждения в течение двадцати лет. Попытки осуществления новой кодификации гражданского законодательства предпринимались и до распада Чехословакии, и в середине 90-х годов прошлого века. Решением министра юстиции ЧР (январь 2000 г.) работы по подготовке нового гражданского кодекса были возобновлены без прямой связи с предыдущими двумя попытками. На этой основе была разработана концепция и основные направления кодификации, одобренные правительством в апреле 2001 г. В мае 2005 г. министр юстиции представил на общественное обсуждение первый вариант нового гражданского кодекса, а спустя два года была подготовлена вторая версия законопроекта. Окончательно проект гражданского кодекса в постатейной редакции был подготовлен в 2009 г. В его тексте нашли отражение не только национальные демократические правовые традиции, но также принципы и стандарты европейского частного права. *Новый Гражданский кодекс*, принятый 3 февраля 2012 г., вступает в силу 1 января 2014 г.

В работе над проектом нового Гражданского кодекса были использованы проект гражданского кодекса первой Чехословацкой республики, подготовленный в 1937 г., а также гражданские кодексы Германии, Швейцарии, Австрии, Италии и Нидерландов. По замыслу авторов, новый Гражданский кодекс должен, в первую

очередь, нивелировать противоречия и разобщенность, существующие в обязательственном праве, которые связаны с параллельным регулированием договоров гражданским и торговым кодексами. Кроме того, новый Гражданский кодекс сосредоточил в себе нормы нескольких до сих пор самостоятельных законов — «О семье», «О договоре страхования», «Об объединениях граждан», «О фондах», «О собственности на квартиры» и другие. Таким образом, в новом Гражданском кодексе законодатель решил объединить все частное право, исключив один из главных недостатков кодекса 1964 г. — разбросанность норм, регулирующих гражданско-правовые отношения, по разным законам.

Гражданский кодекс 2012 г. состоит из 3081 параграфов и разделен на пять частей. По существующей традиции отдельные части ГК делятся на главы, разделы и подразделы. Часть первая «*Общая часть*» (§1-654) содержит: общие положения о предмете и основных принципах регулирования; положения о лицах и представительстве; положения о вещах и их классификации, а также положения о юридических фактах.

Часть вторая «*Семейное право*» (§655-975) состоит из трех глав: брак (куда входят общие положения о браке, положения о порядке заключения брака, о фиктивности и недействительности брака; о правах и обязанностях супругов; о прекращении брака); родство и свойство; опека и попечительство.

Часть третья «*Абсолютные имущественные права*» (§976-1720) состоит из трех глав: общие положения; вещные права (владение, собственность, общая собственность, вещные права на чужие вещи, управление чужим имуществом); наследственное право.

Часть четвертая «*Относительные имущественные права*» (§1721-2990) состоит из трех глав: общие положения об обязательствах, обязательства из договоров, обязательства из деликтов. Данная часть регулирует возникновение, содержание, обеспечение и прекращение обязательств, кроме того, регулирует обязательства из отдельных договоров и из деликтов. По объему эта часть превосходит остальные.

Часть пятая «*Переходные и заключительные положения*», в частности, определяют правила и сроки перехода к новому правовому регулированию (§2991-3081).

6. Если гражданское право, в качестве основы частного права, в европейских демократиях отличается стабильностью принципов и плавностью развития, то торговое право, а именно правовое регулирование торговых товариществ, за последние 30 лет развивается стремительно, чему способствуют, помимо прочего, быстрое развитие финансового рынка и глобальный характер предпринимательства. Именно европейское

право установило принцип, согласно которому каждый гражданин ЕС (это касается и единоличного торгового товарищества) может для образования товарищества избрать право любого государства-члена ЕС. Отдельные государства таким образом доказывают необходимость создания на своей территории привлекательной для предпринимательства правовой среды. Так, начиная с 2000 г., целиком или частично было изменено законодательство Великобритании, Франции, Италии, Польши, прибалтийских стран, Швейцарии, Германии и Австрии.

Действующий чешский Торговый кодекс, принятый в 1991 г., базировался на законодательстве первой чехословацкой республики, кодексе международной торговли и немецком регулировании, в результате чего представлял собой смешение норм и правил, изначально устаревших и нецелесообразных. Кроме того, быстрое развитие общества и предпринимательства потребовало многократного внесения изменений в текст закона, что сделало его казуистичным и неудобным в применении. Этому обстоятельству способствовало также регулирование договоров одновременно торговым и гражданским кодексами.

Чешский Закон о торговых товариществах и кооперативах (Закон о торговых корпорациях) от 25 января 2012 г. представляет собой вторую часть кодификации частного права и тесно связан с новым Гражданским кодексом. Согласно Пояснительной записке к проекту закона⁹ при обсуждении различных путей осуществления новой кодификации частного права внимание было остановлено на двух из них. Во-первых, рассматривался путь коммерциализации гражданского кодекса и отказа от торгового кодекса. Второй путь заключался в осуществлении параллельного регулирования права гражданского и права торгового. Законодатель в проекте гражданского кодекса склонился ко второму варианту, следствием чего явилось прекращение работ над новым торговым кодексом и начало работ над законом о торговых корпорациях.

Основой при разработке проекта закона о торговых корпорациях было принципиальное понимание верховенства гражданского кодекса стремление создать когерентное и гармоничное регулирование частного права путем достижения гармонии права гражданского и права торгового. Проект Закона о торговых корпорациях не предусматривал создания параллельного правового регулирования отдельных вопросов нормами гражданского и торгового законодательства. Напротив, его отправной точкой стала идея новой кодификации торгового права, направленной на регулирование только

самых насущных его проблем, и принципиально не затрагивающей правоотношения, регулируемые гражданским правом.

По замыслу законодателя, Закон о торговых корпорациях не дублирует нормы ГК, относящиеся к тем же субъектам права (речь идет о корпорациях, фондах и учреждениях), но только дополняет и конкретизирует эти нормы. Закон не содержит основных положений и регулирует правовое положение полных и командитных товариществ (объединения лиц), обществ с ограниченной ответственностью и акционерных обществ (объединения капиталов), европейских товариществ и европейских объединений, а также кооперативов.

Закон состоит из двух частей. Часть первая («Торговая корпорация») состоит из шести глав. В главе первой содержатся общие положения о торговых корпорациях, касающиеся, в частности, порядка их создания, прекращения и ликвидации, органов, вкладов, уставного капитала и долей участников. Глава вторая посвящена «публичным торговым корпорациям», глава третья — «командитным товариществам», глава четвертая — «обществам с ограниченной ответственностью», глава пятая — «акционерным обществам», а глава шестая — «кооперативам» (включая жилищные и социальные). Часть вторая содержит заключительные и переходные положения. Всего закон содержит 786 параграфов.

Новый закон в отличие от Торгового кодекса не регулирует недобросовестную конкуренцию, не содержит общих положений о юридических лицах и торговых договорах, которые теперь сосредоточены в ГК. Таким образом, договорное право будет единым при заключении договоров, как в целях предпринимательства, так и в иных целях. Однако положение предпринимателя будет иметь значение при толковании договоров, в частности, если другой его стороной будет потребитель. В отличие от действующего регулирования торгового права новый закон строго придерживается конституционного принципа «что не запрещено, то разрешено», а также принципа «свободы договора» и др.

Закон не содержит детального регулирования торговых книг и бухгалтерской документации, несмотря на исторические традиции в этой области, (к примеру, торговые книги были предметом регулирования австрийского Общего гражданского уложения, а также Общегерманского торгового уложения). Кроме того в Закон не включены положения о ведении торгового реестра с целью переноса их регламентации в специальный закон, который будет разработан в процессе создания сопровождающих предписаний. Этот шаг обоснован, в частности, чисто техническим, публично-правовым характером данного регулирования, подверженного частым изменениям. Другим доводом явилось

⁹ http://obcanskyzakonik.justice.cz/tiny-mce-storage/files/2011/DZ_zakona_o_obchodnich_korporacich_2011.pdf

стремление объединить и упростить сложившуюся структуру различных реестров.

Согласно пояснительной записке к Закону о торговых корпорациях, авторы законопроекта не стремились найти «чешский путь» регулирования торгового права, и поэтому в работе учитывали опыт европейского торгового законодательства (в частности, британского, немецкого, французского и польского, а также, итальянского, российского, швейцарского, голландского и др.). Говоря о рецепции права ЕС, авторы подчеркивают, что

целью рецепции является не дословный перенос переведенных текстов директив ЕС, но перенос в чешское законодательство их адекватного содержания.

В заключении нужно напомнить, что новый Гражданский кодекс и Закон о торговых корпорациях вступают в силу 1 января 2014 г.

В Словацкой Республике, где в настоящее время действуют и Гражданский кодекс 1964 г. и Торговый кодекс 1991 г., также идут работы, связанные с новой кодификацией гражданского и торгового законодательства.

Библиографический список:

1. Ванечек В. История государства и права Чехословакии. М.: «Юридическая литература», 1981.
2. Гражданское и торговое право зарубежных государств. М.: «Международные отношения», 2004.
3. Cirak J., Ficova S. a kol. Obcanske pravo. Vseobecna cast. Bratislava, Heureka, 2009.
4. <http://obcanskyzakonik.justice.cz/cz/navrh-zakona.html> (Пояснительная записка к проекту гражданского кодекса).
5. <http://obcanskyzakonik.justice.cz/cz/zakon-o-obchodnich-korporacich/text-navrhu-zakona.html> (Пояснительная записка к проекту закона о торговых корпорациях).
6. Knapp V. Veke pravni systemy. Praha, C.H. Bech, 1996.
7. Knapp V. Knappova M. Obcanske pravo hmotne. Praha, C.H. Bech, 2002.
8. Suchoza J., Husar J. a kol. Obchodne pravo, Vydavatelstvo pravnickej literatury Jura Edition, Bratislava, 2009.
9. Suchoza J. Fenomen “Rekodifikace”— pohyb v zacarovanom kruhu?”. Zbornik medzinarodneho symposia “Pravo-obhod-ekonomika” 26-28 oktobra 2011. Vydavatel'ske oddeleni Pravnicke fakulty Univerzity P.Y Safarika v Kosiciach, 2011.

References (transliteration):

1. Vanecek V. Istoriya gosudarstva i prava Chekhoslovakii. M.: «Yuridicheskaya literatura», 1981.
2. Grazhdanskoe i torgovoe pravo zarubezhnykh gosudarstv. M.: «Mezhdunarodnye otnosheniya», 2004.