

# ЛЕВ ПЕТРАЖИЦКИЙ И СОВРЕМЕННАЯ ЮРИСПРУДЕНЦИЯ

научный редактор Ярослав Турлуковский

---

---

---

# ЛЕВ ПЕТРАЖИЦКИЙ И СОВРЕМЕННАЯ ЮРИСПРУДЕНЦИЯ

научный редактор Ярослав Турлуковский

---

---

Zamów książkę w księgarni internetowej

**proinfo.pl**  
księgarnia internetowa

---

SERIA **MONOGRAFIE**

Publikacja została dofinansowana przez Wydział Prawa i Administracji  
Uniwersytetu Warszawskiego

Recenzent/Рецензент  
*Prof. dr hab. Hubert Izdebski*

Wydawca/Издатель  
*Joanna Dzwonnik*

Redaktor prowadzący/Выпускающий редактор  
*Joanna Ołówek*

Projekt okładek serii/Проект обложек серии  
*Wojtek Kwiecień-Janikowski, Przemek Dębowski*

Ta książka jest wspólnym dziełem twórcy i wydawcy. Prosimy, byś przestrzegał przysługujących im praw. Książkę możesz udostępnić osobom bliskim lub osobiście znanym, ale nie publikuj jej w internecie. Jeśli cytujesz fragmenty, nie zmieniaj ich treści i koniecznie zaznacz, czyje to dzieło. A jeśli musisz skopiować część, rób to jedynie na użytek osobisty.



SZANUJMY PRAWO I WŁASNOŚĆ  
Więcej na [www.legalnakultura.pl](http://www.legalnakultura.pl)  
POLSKA IZBA KSIĄŻKI

© Copyright by Wolters Kluwer Polska Sp. z o.o., 2020

ISBN 978-83-8187-202-7  
ISSN 1897-4392

Dział Praw Autorskich  
01-208 Warszawa, ul. Przyokopowa 33  
tel. 22 535 82 19  
e-mail: [ksiazki@wolterskluwer.pl](mailto:ksiazki@wolterskluwer.pl)

Интернет – магазин [www.profinfo.pl](http://www.profinfo.pl)

# SPIS TREŚCI

|   |     |
|---|-----|
| Сокращения .....  | 7   |
| Введение .....  | 9   |
| Библиографические сокращения .....  | 13  |
| Мартин Авенариус (Кёльн)<br><b>Разочарование теоретика права. Заметки о восприятии<br/>Петражицким реформы гражданского права в России</b> .....  | 33  |
| Кристиан Балдус, Томас Раф (Гейдельберг)<br><b>«Великий экономический постулат»:<br/>Петражицкий и методические проблемы цивилистики.<br/>Наброски на примере возмещения затрат</b> ..... | 49  |
| Адам Босяцкий (Варшава)<br><b>Лев Петражицкий и идеи прогрессивизма в России</b> .....  | 87  |
| Томаш Гяро (Варшава)<br><b>Гражданская политика Петражицкого, или идеал любви<br/>в децентрализованной экономике</b> .....  | 105 |
| Иван Иванников (Ростов-на-Дону)<br><b>Петражицкий о роли психики в становлении права</b> .....  | 225 |
| Анджей Койдер (Варшава)<br><b>Плюралистическая идея права Леона Петражицкого</b> .....  | 251 |

---

|   |     |
|---|-----|
| Алексей Никитин (Москва)<br><b>Психологическая теория права Петражицкого<br/>и реалии России</b> .....                        | 269 |
| Анна Плисецка (Познань)<br><b>Лев Петражицкий и экономический анализ права</b> .....  | 279 |
| Андрей Поляков (Санкт-Петербург)<br><b>Лев Петражицкий и его школа в контексте проблем<br/>современной теории права</b> ..... | 303 |
| Антон Рудоквас (Санкт-Петербург)<br><b>Русский перевод Петражицкого „Пандект” Юлиуса Барона</b> .....                         | 325 |
| Томас Рюфнер (Трир)<br><b>Лев Петражицкий и понятие доходов по германскому<br/>гражданскому кодексу</b> .....                 | 335 |
| Елена Тимошина (Санкт-Петербург)<br><b>Петражицкий и социальные идеалы Петербургской<br/>школы философии права</b> .....      | 351 |

## СОКРАЩЕНИЯ

|             |   |
|-------------|---|
| <b>ABGB</b> | – Гражданский кодекс Австрии  |
| <b>ABR</b>  | – Archiv für Bürgerliches Recht   |
| <b>AIC</b>  | – Archivum Iuridicum Cracoviense  |
| <b>AJJ</b>  | – The American Journal of Jurisprudence   |
| <b>APD</b>  | – Archives de Philosophie du Droit  |
| <b>ARSP</b> | – Archiv für Rechts- und Sozialphilosophie  |
| <b>AUMC</b> | – Annales Universitatis Mariae Curie-Skłodowska. Sectio G   |
| <b>BGB</b>  | – Гражданский кодекс Германии   |
| <b>BGH</b>  | – Федеральный верховный суд Германии  |
| <b>BGHZ</b> | – Собрание судебных решений по гражданским делам  |
| <b>BULR</b> | – Boston University Law Review  |
| <b>CJ</b>   | – Jahrbücher für Nationalökonomie und Statistik (Conrads Jahrbücher)                                  |
| <b>D</b>    | – Digesta Justyniana  |
| <b>DJ</b>   | – Preußische Jahrbücher (Delbrücks Jahrbücher)  |
| <b>EG</b>   | – Educazione Giuridica (Università di Perugia)  |
| <b>GB</b>   | – Beiträge zur Erläuterung des Deutschen Rechts (Gruchots Beiträge)                                   |
| <b>GG</b>   | – Geschichtliche Grundbegriffe  |
| <b>GZ</b>   | – Zeitschrift für das Privat- und Öffentliche Recht der Gegenwart (Grünhuts Zeitschrift)              |
| <b>HKK</b>  | – Historisch-Kritischer Kommentar zum BGB, Bd. I. Allgemeiner Teil, Tübingen 2003                     |
| <b>JB</b>   | – Juristische Blätter   |
| <b>JJ</b>   | – Jahrbücher für die Dogmatik des heutigen römischen und deutschen Privatrechts (Jherings Jahrbücher) |
| <b>JL</b>   | – Juristisches Litteraturblatt  |
| <b>JRR</b>  | – Jahrbuch für Rechtstheorie und Rechtssoziologie   |
| <b>КС</b>   | – гражданский кодекс Польши   |

- 
- KV** – Kritische Vierteljahresschrift für Gesetzgebung und Rechtswissenschaft
- MK** – Münchener Kommentar zum Bürgerlichen Gesetzbuch: BGB
- QF** – Quaderni Fiorentini per la Storia del Pensiero Giuridico Moderno
- RCLJ** – Revue Critique de Législation et de Jurisprudence
- RR** – K. Schmidt (ed.), Rechtsdogmatik und Rechtspolitik (1990)
- RJ** – Rechtshistorisches Journal
- RSI** – Rivista storica italiana
- SCDR** – Seminarios complutenses de derecho romano
- SJ** – Jahrbuch für Gesetzgebung, Verwaltung und Volkswirtschaft (Schmollers Jahrbuch)
- Staudinger** – J. von Staudingers Kommentar zum Bürgerlichen Gesetzbuch
- SZ** – Zeitschrift der Savigny-Stiftung. Romanistische Abteilung
- TR** – Tijdschrift voor Rechtsgeschiedenis
- UZ** – Unsere Zeit. Deutsche Revue der Gegenwart
- WK** – H. Coing, W. Wilhelm (eds.), Wissenschaft und Kodifikation des Privatrechts im 19. Jahrhundert, I (1974), II (1977), III (1967), IV (1979)

## ВВЕДЕНИЕ

Предлагаемый вашему вниманию сборник научных статей является результатом конференции «Leon Petrażycki and Contemporary Legal Pluralism», состоявшейся на факультете права и администрации Варшавского университета 4 марта 2011 года. Конференция собрала немецких, российских и польских ученых, представляющих большинство стран, с которыми был связан профессор Лев Петражицкий (1867–1931).

Однако не все выступающие вовремя представили тексты своих выступлений, а в то же время ученые, не участвующие в конференции, послали свои работы, не являющиеся выступлениями. По этой причине выход тома передвигался в издательском плане все дальше и дальше, уступая место более современным событиям.

Тем не менее, издание этой книги является нашей моральной обязанностью как по отношению к патрону факультета права и администрации Варшавского университета Льву Петражицкому, так и ко всем докладчикам и участникам конференции. Во вступлении Вы найдете несколько слов о важности и актуальности трудов Петражицкого как юриста.

\* \* \*

Лев Петражицкий заменил догматическую, логико-языковую спекуляцию о «сути» права исследованием влияния на поведение людей, юридико-интуитивные переживания которых превращаются в процессе «эмоционального заражения» в переживания юридико-позитивные.

Петражицкий заменил при этом монистическо-этатистическое понимание права, типичное для юридического позитивизма, его плюралистическим видением. Оно основывается на выделении эмоций как специфических двухсторонних, активно-пассивных психологических переживаний.

Учитывая главную роль эмоций, следует заменить практическое «понятие права в юридическом значении» научно-теоретическим психологическим пониманием. Научное понятие права Петражицкий основывал на эмоциях, которые он назвал императивно-атрибутивными.

Право – это только правила, которые воспринимаются как обязанность одной стороны и обоснованное требование другой. Однако не каждое императивно-атрибутивное переживание является правом позитивным или официальным, за которым стоит авторитет властей. Большинство таких эмоций принадлежит к интуитивному или неофициальному праву.

Оригинальным вкладом Петражицкого в законоведение является создание основ научной политики гражданского права, построенной прежде всего на его экономическом анализе. Благодаря эмоциональности адресатов права, их поведение можно изменять в нужном направлении.

В переводах названий работ Льва Петражицкого и взятых из них цитат мы не стремились к буквальной передаче языка оригинала, особенно немецкого языка конца 19-го и начала 20-го столетия. В модернизированной форме эти тексты легче войдут в современный оборот понятий и идей.

Доктринальные цитаты мы оставили в таком виде, в каком они появляются в оригиналах докладов. Имена и фамилии авторов, а также названия их работ, мы, как правило, не переводим и даем без транслитерации. Использование оригинальных библиографических данных упрощает читателю поиск цитируемых работ.

Хотелось бы выразить мою благодарность проф. Кшиштофу Рончке, который, будучи деканом факультета права и администрации Варшавского университета, горячо поддерживал данную работу. Монография одновременно издается в немецкой и польской языковых версиях.

*Ярослав Турлуковский*

Мартин Авенариус (Кёльн)

## РАЗОЧАРОВАНИЕ ТЕОРЕТИКА ПРАВА. ЗАМЕТКИ О ВОСПРИЯТИИ ПЕТРАЖИЦКИМ РЕФОРМЫ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА В РОССИИ

### I.

Лев Петражицкий<sup>1</sup>, чья научная работа охватывает широкий спектр вопросов по догмам гражданского права и правовой истории, а также философии и теории права<sup>2</sup>. осуществил свои самые важные и наиболее известные достижения в области теории права<sup>3</sup>. В особенности он получил широкое признание как один из первых представителей новой социологии права<sup>4</sup>, а также

---

<sup>1</sup> Статья является переработанной версией моего доклада на конференции в Варшаве „Leon Petrażycki and Contemporary Legal Pluralism“ от 4 марта 2011 года. За любезное приглашение на интересный обмен мнениями я хотел бы выразить признательность коллеге Томашу Гяро.

<sup>2</sup> Ср. Dajczak, *Petrażycki*, с. 837–9; Baberowski, с. 480–81; Smolak, с. 67–8 и особенно Ем, Долгов, Рогова, с. 5–37. Что касается общей научной работы ср. разработанную Анджеем Койдером обширную библиографию работ Петражицкого: Kojder, *Bibliografia*.

<sup>3</sup> Ср. Baum, с. 30–68; Kolbinger, с. 211–23; далее статьи, собранные в томе Jan Gorecki (ed). Значение Петражицкого для развития экономического анализа права рассматривает Giaro, *Petrażycki*, с. 211–39; тот же, *Лев Петражицкий и экономический анализ*, с. 454–486; сравните в конце концов тот же, *Лев Петражицкий – основоположник*, с. 71–79.

<sup>4</sup> Сравните Мотыка, *Law*, с. 119–40; Lande, *Sociology*, с. 23–37.

в качестве основателя психологически-социологической школы права<sup>5</sup>. В дополнение к оригинальным и очень влиятельным статьям, касающимся исследований основ права, он также занимался развитием права своей эпохи посредством критических суждений. Как известно, он написал относительно много работ на тему немецкого Гражданского кодекса с 1896 г., в которых поместил кроме имманентной, конструктивной критики некоторых решений также и похвальные отзывы. Второй крупный законодательный проект, над которым работы продолжались на протяжении десятилетий, с которым Петражицкий непосредственно столкнулся, это работы по кодификации гражданского права (*Гражданское Уложение*) для России<sup>6</sup>. Подготовительные работы начались в 1882 г. и с 1897/98 года увенчались многочисленными частичными проектами, сопровождающимися обширными мотивами<sup>7</sup>. Проекты должны были учитывать не только развитие догматики права в России, но также разрешить более общие задачи, которые стояли перед российским правом в то время. Их первоочередная задача заключалась в формировании уважения к правовому государству. Вторая задача заключалась в динамичном экономическом развитии царской империи в начале XX в., которое оказывало влияние на все важнейшие сферы жизни.

Что касается результатов работы над законодательством осталось мало высказываний Петражицкого. Не смотря на доказательства того, что много неопубликованных писем Петражицкого утеряно<sup>8</sup>, нельзя предполагать, что эта потеря непосредственно относилась к работам о реформах российского частного права. В такой ситуации ограниченное число работ, посвященных этой теме, может удивлять, так как Петражицкий был подданным царской России до конца ее существования и, будучи юристом, а также

---

<sup>5</sup> Ср. Schlüchter, с. 115–213; Sproede, с. 465–76. Относительно влияния на латвийское законодательство Osipova, с. 15.

<sup>6</sup> О участия Петражицкого в кодификационных работах ср. Ajani, с. 972–3 сноски 22. Относительно кодификационных работ начала века ср. Neubecker, с. 200–203; Reich, с. 2295; Slytschenkov, с. 189–201.

<sup>7</sup> Ср. Тютрюмов (ред.).

<sup>8</sup> Zieliński, с. 141, 171.

преподавателем, был хорошо знаком с правовой системой и имел все основания интенсивно заниматься подготовкой новой, актуальной и необходимой кодификации гражданского права. В связи с выше сказанным можно было от него ожидать поддержки кодификационных работ посредством научных публикаций, как это делали многие его коллеги<sup>9</sup>.

По существу, работы по кодификации могли считаться Петражицким перспективными, на которые следует полагать надежды. Согласно с его представлениями, которые в России ни в коем случае не были очевидными, в мировой истории права часто негуманные правовые нормы были заменяемы на более гуманное законодательство<sup>10</sup>. Хотя он должен был с сожалением признать, что иногда это происходит в неудовлетворительной степени, как например, в случае с германским Гражданским кодексом (BGB), который, по его мнению, слишком сильно равняется на прошлое<sup>11</sup>. Тем не менее, согласно Петражицкому законодательство давало, как он сам писал в своем знаменитом приложении к монографии *Lehre vom Einkommen*<sup>12</sup>, возможности создания нового правового порядка, который, также принимая во внимание особые правовые и политические идеи Петражицкого, может отвечать требованиям современности. Положительное влияние законодательных реформ, с точки зрения Петражицкого, часто можно было видеть в России. Следует вспомнить частное право и его процедуры, а именно введенный таким образом запрет ростовщичества и других форм использования должников, или также регуляции, защищающие их во время взыскания<sup>13</sup>.

---

<sup>9</sup> Следует упомянуть практически его ровесника Иосифа Алексеевича Покровского (1868–1920), который был коллегой Петражицкого в Киеве и на Берлинском семинаре, а затем одновременно преподавал с ним в университете в Санкт-Петербурге. Ср. Avenarius, *Pravo*, с. 82–3, 89–91; тот же, *Rechtsstudium*, с. 74–5.

<sup>10</sup> Петражицкий, *Роль законов*, с. 815.

<sup>11</sup> Ср. Kolbinger, с. 220; Frick, с. 538.

<sup>12</sup> Петражицкий, Е II, с. 435–628: Гражданская политика и политическая экономия.

<sup>13</sup> Петражицкий, *Роль законов*, с. 817.

Далее мы бы хотели посмотреть ближе на то, как Петражицкий видел реформу гражданского права в России. Указания можно найти в его критике первых статей проекта обязательственного права 1899 г<sup>14</sup>. Речь идет о первом проекте обязательственного права планируемой кодификации вместе с объяснениями<sup>15</sup>; после него был издан в 1905 г. второй проект, относительно той же области права, которая в 1913 г. была единственной частью проекта, внесенного в Государственную Думу, пока работы не были заброшены из-за начавшейся войны<sup>16</sup>.

Невозможно конечно же отделить отношение Петражицкого к развитию права в России от его представлений на тему гражданско-правовой политики<sup>17</sup>. Таким образом в его работах, посвящённых догматике частного права мы регулярно сталкиваемся с критическими аргументами, основанными на наложении этих вопросов. При более детальном анализе заметно, что его критика российских проектов, как мы увидим, в основном касалась другой плоскости, а именно плоскости законодательной техники. Это явление мы проиллюстрируем на нескольких примерах, а потом мы спросим о его общих причинах.

## II.

Петражицкий начинает критику со слов: «Текст посвящен первым пяти статьям проекта обязательственного права, а именно тому, что должно быть из них удалено»<sup>18</sup>. Этот удивительный стиль, в котором языковые средства усиливают действие критики, постоянно используется Петражицким, что мы сможем дальше увидеть. В ст. 1 проекта сказано:

---

<sup>14</sup> Петражицкий, *Начало проекта*, с. 2179–90, 2229–41.

<sup>15</sup> Неплохой и полезный перевод на немецкий язык предлагает N. v. Seeler.

<sup>16</sup> Обзор работ по кодификации предлагает Slytschenkow, с. 189–201.

<sup>17</sup> Ср. с этой точки зрения Петражицкий, *Bona fides*, дополнение 2: Обязанности юриспруденции в России, с. 423–435.

<sup>18</sup> Петражицкий, *Начало проекта*, с. 2179.

«Обязательством именуется законная обязанность одного лица к передаче имущества или к совершению либо не совершению иного действия в пользу другого лица...».

В своем переводе этой нормы Николаус Зеелер говорит о «юридическом» обязательстве<sup>19</sup>. Текст проекта все же вспоминает о «законной обязанности» и указывает, в связи с этим этатистическое понимание частного права, которое рассматривает не становление права путем частной автономии, но закон в качестве основы правовых последствий. Способ выражения восходит к позитивистской правовой мысли, которая стала популярной во времена правления Николая I (1825–1855) и сопровождалась во многих ситуациях заменой термина «право» на «закон»<sup>20</sup>.

Петражицкий в начале отмечает в общем, что можно привести много аргументов против этой статьи. Он видит попытку определения понятия обязательственного отношения и его ограждения от других понятий, хотя сразу заявляет, что эта попытка не удалась. Он пишет, что норма перечисляет черты, характерные не только для «юридических обязательств» из любой области гражданского права, таким образом и для вещного права, семейного права и наследственного права, но эти черты также подходят для обязательств, возникающих из государственного, международного и церковного права. Во всех областях права, по мнению Петражицкого, возникают именно обязательства *«по передаче имущества или к совершению либо не совершению действия в пользу другого лица»*. С этой точки зрения ст. 1 ни в коей мере не определяет конкретного обязательственного отношения, а скорее общие понятия обязательства<sup>21</sup>. Петражицкий все же считает, что даже это не удалось, потому что он видит в этом определении замкнутый круг: слово «законное» обязательство, как он отмечает, находится в соответствии с представлениями,

<sup>19</sup> Seeler, *Gesetzbuch*, с. 1.

<sup>20</sup> Ср. Torke, с. 135–42; Mauer, с. 167; Baranowski, с. 6; Avenarius, *Rezeption*, с. 17; тот же, *Pravo*, с. 30 сноска 13.

<sup>21</sup> Петражицкий, *Начало проекта*, с. 2180.

**Ярослав Турлуковский** – доктор правовых наук, преподаватель факультета права и администрации Варшавского университета, кафедры торгового права. С 2016 года по настоящее время директор Центра исследований права Восточной Европы и Центральной Азии факультета права и администрации Варшавского университета. В кругу его научных интересов находится гражданское и торговое право, сравнительное правоведение, право стран постсоветского пространства, история цивилистики. Автор ряда монографий, комментариев и статей по вышеуказанной проблематике.

**Лев Петражицкий** (1867–1931) является выдающимся ученым и наиболее узнаваемым юристом польского происхождения в мире. В разных источниках о нем говорится: «думал на польском, писал на немецком, а преподавал на русском». Профессор Петражицкий, занимаясь в начале своей научной карьеры цивилистикой, вошел в историю мировой науки в качестве одного из отцов психологической теории права, политики права и социологии права. Авторы из Польши, Германии и России анализируют в монографии наиболее важные аспекты научной деятельности Льва Петражицкого, такие как психологическая теория права, экономический анализ права, теория законодательства и создание права, а также правовой плюрализм.

«Леон Петражицкий был автором настолько значимым в истории польской, но также немецкой и русской, а в итоге и мировой юриспруденции, что новое прочтение основных идей, содержащихся в его работах, необходимо, и в представленном издании является действительно оригинальным».

Проф. д.ю.н. Губерт Издебски (из рецензии)



9788381872027 W01P01

ISSN 1897-4392  
ISBN 978-83-8187-202-7



9788381872027 W01P01

**ZAMÓWIENIA:**

INFOLINIA 801 04 45 45  
ZAMOWIENIA@WOLTERSKLUWER.PL  
WWW.PROFINFO.PL

CENA 99 Zł (W TYM 5% VAT)