



# **Понятие и роль правовых фикций в римском праве**

**"Вопрос о фикциях для юриста  
есть вопрос чести,  
вопрос, затрагивающий самое  
значение и достоинство  
той отрасли знаний, которой он  
посвящает свои силы".**

**Г.Ф. Дормидонтов**

***Возникнув более 2 тысяч лет назад, правовая (юридическая) фикция до сих пор активно используется в юридической теории и практике.***

***Особое значение в рамках возникновения, осмысления, практического применения и развития юридической фикции принадлежит римскому праву. По сути, институт фикций римского права был заимствован всеми современными правовыми системами, использующими их в качестве средства преодоления логических противоречий в механизме правового регулирования. "Правовая фикция принадлежит к числу самых востребованных инструментов римской юридической техники", отмечает А.М. Ширвиндт***



Кандидат юридических наук, магистр частного права

**Отметим, что отнюдь не римляне были создателями юридической фикции. О.В. Танимов и О.А. Баршова приводят примеры закрепления и использования фикций в различных историко-правовых памятниках. Как, например, отмечает И.А. Исаев, на римскую юриспруденцию оказали серьезное влияние некоторые философско-правовые идеи стоицизма. Так, рационализм стоической философии права оказался самым привлекательным аспектом для становления римского права и включения в его организм феномена "фикция". Не вдаваясь в глубь стоической философии права, отметим, что посредством института фикций возможно было выстроить четкую систему смыслов, отказавшись от спонтанных и иррациональных эмоций и страстей. "Прозрачное и неживое" право оказывается включенным в целую цепочку фикций, что позволяет ему существовать в любой ситуации и демонстрировать свой "нейтралитет". Но именно он парадоксальным образом придаст такому праву революционный характер, когда его лозунгом становятся аполитичные "добродетель" и "законность". Фикция позволяла стоикам принять и легитимировать любые реальные преобразования, формируя особый "юридический мир" и отвлеченное, но логически завершенное "юридическое пространство". Она одинаково эффективно могла работать как в границах божественного, так и "естественного" или позитивного права: это великое изобретение существенно повлияет и на всю дальнейшую политическую историю**

**Римские юристы не преминули воспользоваться этими наработками, но именно в Древнем Риме фикции получили привычное осмысление и осознанную разработку, а современные теории юридической фикции в своем большинстве восходят к исследованиям XIX в., которые, в свою очередь, основывались на изучении римского опыта.**

**Что касается определения юридической (правовой) фикции в римском праве, то оно отсутствовало. Отмечается, что отсутствие легального или доктринального определения фикции в праве компенсируется богатым практическим материалом. Более того, такая ситуация позволяла римским юристам более гибко использовать фикции в практической деятельности. (Но, по нашему мнению, отсутствие законодательного закрепления правовой фикции не есть положительный признак.)**

**По мнению И.В. Филимоновой, "основной задачей римских практиков стала задача приспособления действующего права к уже возникшим и изменяющимся общественным отношениям. В Древнем Риме решение данной задачи осложнялось вышеназванными особенностями римского права. Высокий технический уровень этого права, позволивший создать так называемую "азбуку права", которая используется и по сей день, позволил разработать необычный, но очень эффективный инструмент, приведший право в соответствие реалиям жизни. Таким инструментом стали юридические фикции, которые до сих**

Также согласимся с И.В. Филимоновой в том, что основные заслуги древнего римского права в деле развития научных представлений о юридических фикциях состояли в следующем.

1. Римское право выработало понимание фикции как приема юридической техники, суть которого состоит в признании существующего несуществующим и наоборот, что имеет определенное юридическое значение.

2. Появилось представление о фикции, согласно которому этот прием не имеет специфического лингвистического критерия обнаружения. Но данный критерий требует более детального критического осмысления, т.к. высказывается точка зрения, что такие критерии в римских источниках все же имеются. В частности, интересны размышления по этому поводу испанского исследователя Мануэля Хесуса Гарсиа Гарридо, который формулировал понятие "фикция" на основе терминов *fingere, fictor, fictus, fictio*. "Анализ термина "фикция" следует начинать со значения слова *fingere*, т.е. "лепить из глины". Отсюда возникли значения "формировать", "составлять" и, в более широком значении, "воображать", "изобретать". 3. В римском праве утвердилось воззрение, в соответствии с которым положения, которые сформулированы с помощью фикции, юридически неопровержимы.

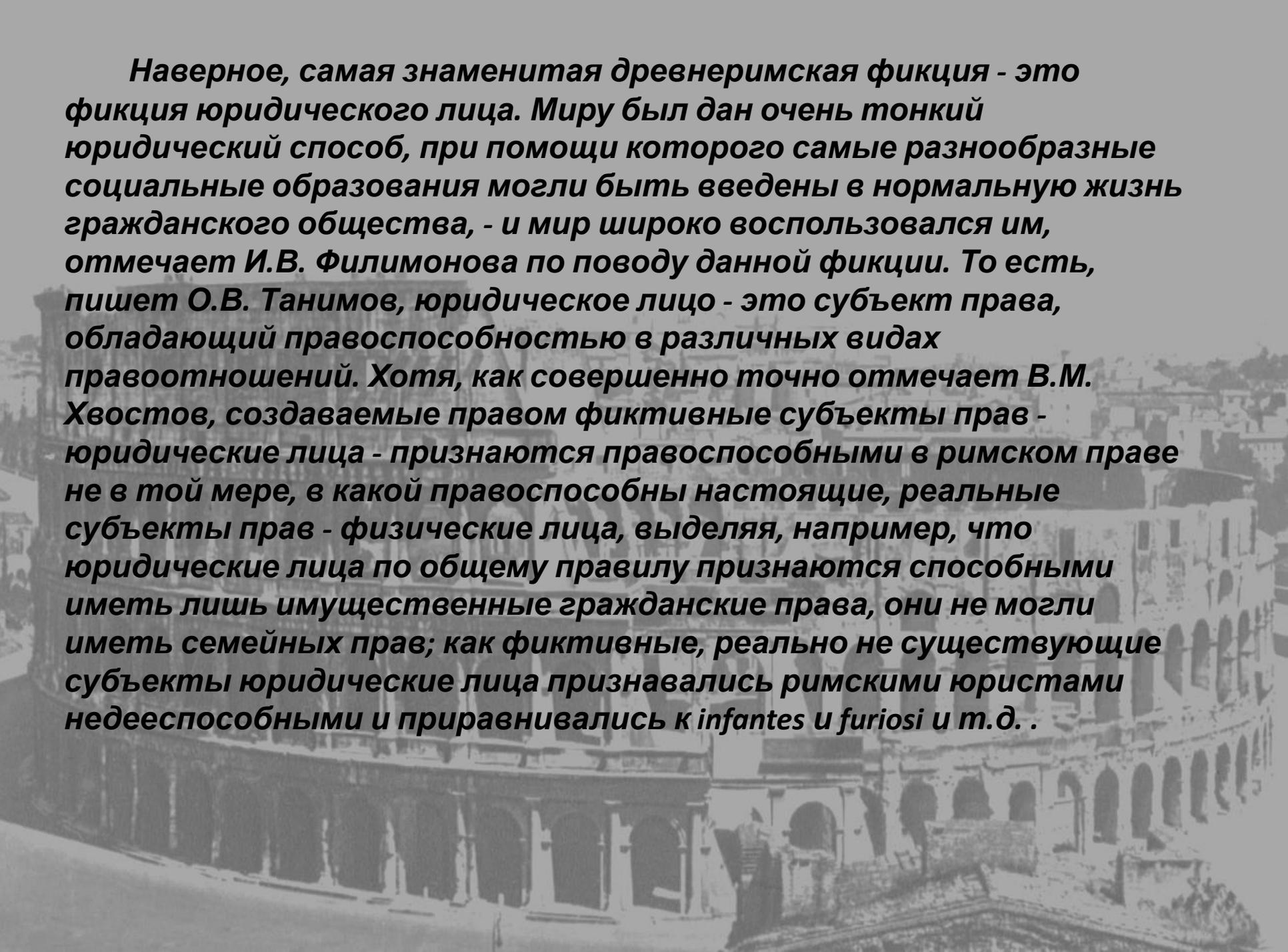
4. Востребованность и широкая распространенность фикций в римском праве иллюстрируют то, что это один из самых эффективных инструментов, способствующих экономии

**Рассмотрев теоретический аспект изучаемого нами явления, обратимся к практике и приведем некоторые интересные примеры юридических фикций в Древнем Риме.**

***Ponsio praeiudicialis* - стипуляция использовалась для того, чтобы рассмотреть в суде спор, не подлежавший его рассмотрению по установленному порядку. Спорящие стороны избирали фиктивное основание для подачи иска, чтобы рассмотреть в суде реально возникший между ними спор. При этом такие действия сторон не рассматривались как противоправные и признавались римским правом. В источниках описывается интересный случай *sponsio praeiudicialis*, когда два полководца поспорили о том, кто из них был действительным виновником победы римских войск над карфагенским флотом, одержанной под их общим предводительством. Один из них стипулировал у другого некую небольшую сумму на случай, если его утверждение окажется справедливым.**

*Servi res sunt.* Эта фикция признавала раба вещью. О.В. Танимов уточняет, что статус раба представлял собой, по сути, тройную фикцию, т.к. раб, будучи человеком, ничего не значил, т.е. был ничем, но в случае купли-продажи являл собою вещь. Таким образом, четко видна тройственная условно отождествляющая позиция по отношению к рабам: человек, вещь и ничто. Так, отчетливо разграничивает положение рабов в системе *ius civilis* и *ius naturalis* Павел: "Что касается гражданского права, то рабы считаются за ничто, однако в естественном праве иначе, потому что, согласно естественному праву, все люди между собой равны».

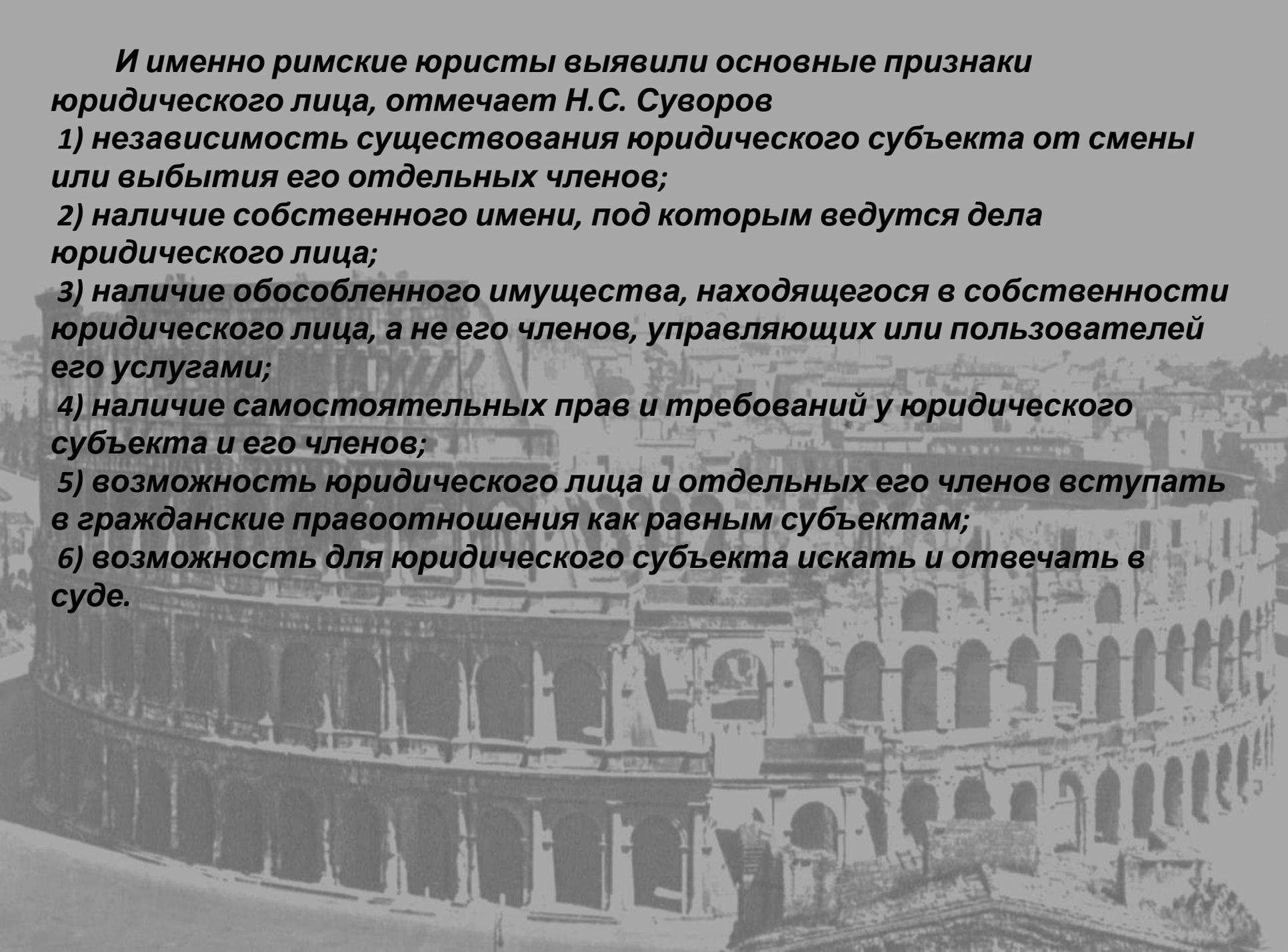
В противоположность этим юридическим фикциям в римском праве существовала юридическая фикция, которая, наоборот, не признавала вещами объекты, относившиеся к ним в действительности: "*Proprie bona dici non possunt, quae plus incommodi quam commodi habent*" - нельзя считать имуществом то, что приносит больше вреда, чем пользы.



**Наверное, самая знаменитая древнеримская фикция - это фикция юридического лица. Миру был дан очень тонкий юридический способ, при помощи которого самые разнообразные социальные образования могли быть введены в нормальную жизнь гражданского общества, - и мир широко воспользовался им, отмечает И.В. Филимонова по поводу данной фикции. То есть, пишет О.В. Танимов, юридическое лицо - это субъект права, обладающий правоспособностью в различных видах правоотношений. Хотя, как совершенно точно отмечает В.М. Хвостов, создаваемые правом фиктивные субъекты прав - юридические лица - признаются правоспособными в римском праве не в той мере, в какой правоспособны настоящие, реальные субъекты прав - физические лица, выделяя, например, что юридические лица по общему правилу признаются способными иметь лишь имущественные гражданские права, они не могли иметь семейных прав; как фиктивные, реально не существующие субъекты юридические лица признавались римскими юристами недееспособными и приравнивались к *infantes* и *furiosi* и т.д. .**

**И именно римские юристы выявили основные признаки юридического лица, отмечает Н.С. Суворов**

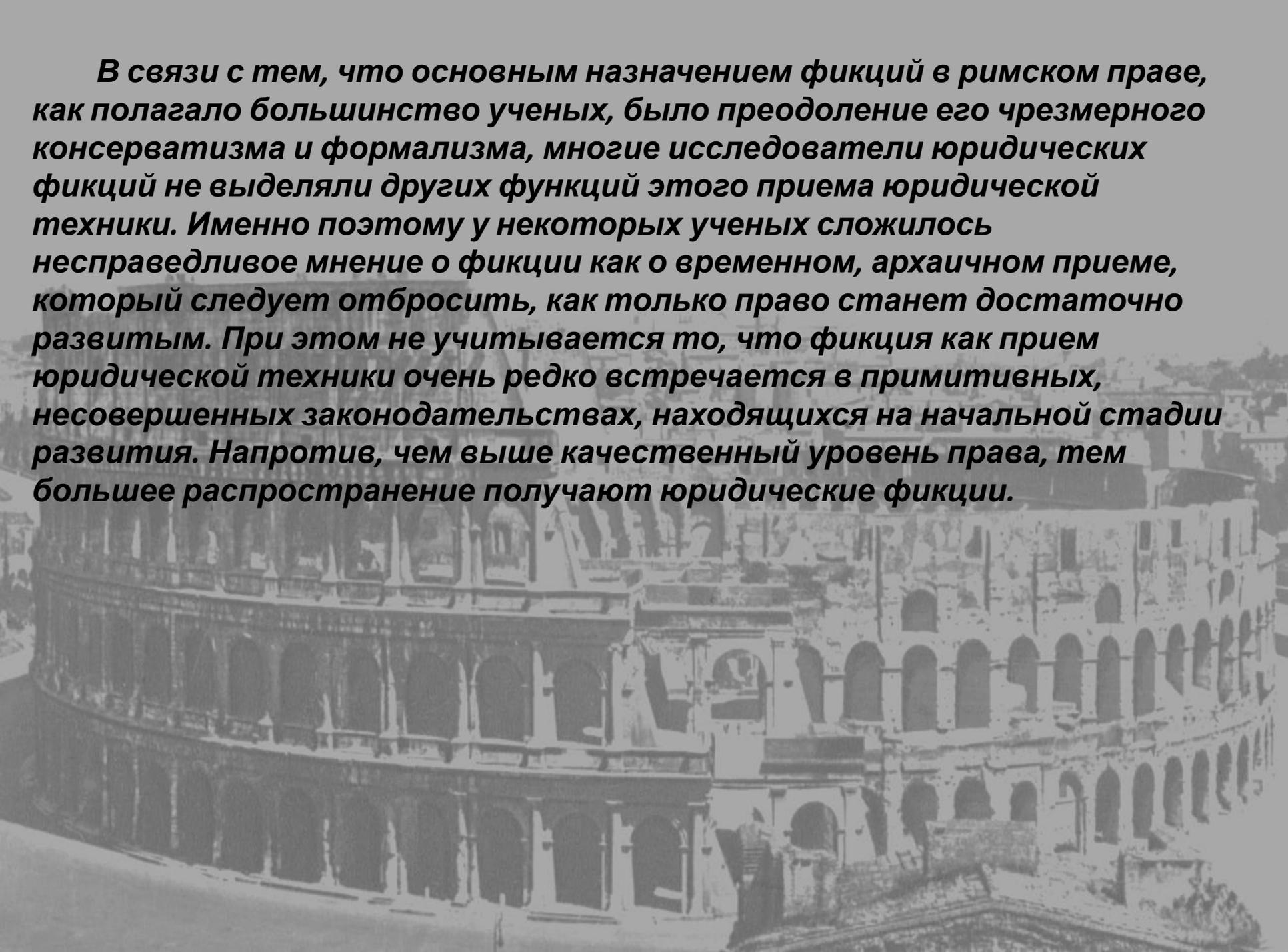
- 1) независимость существования юридического субъекта от смены или выбытия его отдельных членов;**
- 2) наличие собственного имени, под которым ведутся дела юридического лица;**
- 3) наличие обособленного имущества, находящегося в собственности юридического лица, а не его членов, управляющих или пользователей его услугами;**
- 4) наличие самостоятельных прав и требований у юридического субъекта и его членов;**
- 5) возможность юридического лица и отдельных его членов вступать в гражданские правоотношения как равным субъектам;**
- 6) возможность для юридического субъекта исходить и отвечать в суде.**



**Обязательно необходимо отметить, что при изучении роли римских юристов в распространении и развитии правовых фикций нельзя не учитывать того факта, что римские юристы не могли самостоятельно создавать правовые фикции. Фикция как особое юридико-техническое средство применялась только претором или иным правоустанавливающим государственным органом с целью преодоления неких юридических препятствий, которые не позволяли предоставить тот или иной иск или принять правовой акт. Но на практике инициаторами создания юридических фикций выступали римские юристы, которые могли обращаться к претору или позднее к принцепсу с предложением ввести ту или иную фикцию.**



**В связи с тем, что основным назначением фикций в римском праве, как полагало большинство ученых, было преодоление его чрезмерного консерватизма и формализма, многие исследователи юридических фикций не выделяли других функций этого приема юридической техники. Именно поэтому у некоторых ученых сложилось несправедливое мнение о фикции как о временном, архаичном приеме, который следует отбросить, как только право станет достаточно развитым. При этом не учитывается то, что фикция как прием юридической техники очень редко встречается в примитивных, несовершенных законодательствах, находящихся на начальной стадии развития. Напротив, чем выше качественный уровень права, тем большее распространение получают юридические фикции.**



**Таким образом, помимо основных признаков правовых фикций (например, фикция воспринимается как прием юридической техники, позволяющий признавать существующее несуществующим и наоборот; правовая фикция вызывает определенные юридические последствия; неопровержимость фикций, достаточно четко выраженные цели применения правовых фикций), отметим и значение фикций в развитии римского права:**

- при помощи фикций выявляется высокая эффективность правовых фикций в регулировании отдельных видов общественных отношений;**
- фикции оказались необходимы для систематизации и оптимизации действующего законодательства;**
- фикции способствовали быстрому, достаточно простому и, главное, справедливому решению определенных жизненных ситуаций, споров.**

**Полагаем, что можно дать следующее определение правовым фикциям в римском праве - это прием юридической техники, применяемый уполномоченным должностным лицом или органом (претором, сенатом, принцепсом), позволяющий признавать существующее несуществующим и наоборот, несуществующее - существующим, обладающее качеством неопровержимости, направленное на достижение соответствующей цели (целей) и способствующее быстрому, простому и справедливому решению споров и иных жизненных ситуаций.**