

*Толеубай А.  
Магистрант 2 года обучения научно-педагогической  
магистратуры юридического факультета КарГУ им.  
Е.А.Букетова*

*Кыздарбекова Ж.Р.  
Студентка 1 курса юридического факультета КарГУ им.  
Е.А.Букетова*

## **История становления и развития института самостоятельной защиты гражданских прав**

Институт самостоятельной защиты гражданских прав имеет достаточно долгую историю. Впервые самозащита была фактически применена и законодательно закреплена еще в законах шумерских государств периода III тысячелетия до нашей эры [1]. В тот период ее назначение сводилось к охране и защите нажитого богатства (земельных участков, золота, рабов). Например, одной из самых первых известных мер самостоятельной защиты имущественных прав того времени являлась долговая кабала, суть которой сводилась к тому, что свободные люди попадали в рабство, выступая в качестве залога как гарантии уплаты долга. Наряду с этим, согласно ст. 33, раздела II, Закона Билаламы (XX в. до н.э.), разрешалась самозащита права собственности: «если рабыня обманула хозяина и отдала своего ребенка свободной женщине, хозяин в будущем может его опознать, схватить и увести» [1]. Этот период и положил правовое начало развитию самозащиты.

Идеи самозащиты имели место и в высказываниях пифагорейцев, направленных на поиск справедливости и защиты прав граждан. Странники философии Пифагора составили важное положение о том, что «справедливое состоит в воздаянии другому равное» [2].

Теория защиты прав человека и общее равенство всех перед всеми получило обоснование во многих трудах великих древнегреческих философов. В частности, Платон писал что «справедливость состоит в том, чтобы никто не захватывал чужого и не лишался своего» [2]. Позднее, возможность

осуществления самостоятельных действий по защите своих прав нашла отражение в идеях индивидуальной свободы и взаимной безопасности людей Эпикура (341-270 гг. до н. э.). Дальнейшее развитие правовой мысли касательно самостоятельной защиты получила у римских юристов [2].

С появлением первых письменных источников, право на самостоятельную защиту было перенесено в римское право, в Законы XII таблиц. Одним из главных достижений римских юристов было создание самостоятельной науки юриспруденции и разработка отдельных юридических дисциплин, в частности цивилистики (гражданское право). Так в рамках цивилистики, появился термин «самоуправство», который является прародителем самозащиты. При самоуправстве, действовал один единственный принцип - «зуб за зуб, око за око» [3].

С развитием гражданского римского права, в целях защиты должника от неоправданного насилия со стороны кредитора акты самоуправства были усложнены определенными процедурами. Так, в II - I в.в. до н.э. возник формулярный процесс, в рамках которого контроль над разрешением имущественных споров был передан государству. В III – IV в.в. формулярный процесс был заменен экстраординарным, который усилил влияние государства на гражданские правоотношения и исполнение решений которого обеспечивались государственным аппаратом. Такой процесс стал единственной формой гражданского процесса в Риме, а римское самоуправство прекратило свое существование [3].

Развитое римское право рассматривало самозащиту как правомерную форму защиты при наличии двух условий: 1) она должна применяться в отношении насильственного нарушения частных прав; 2) самостоятельные действия должны быть направлены не на предотвращение будущего нарушения, а на ликвидацию нарушения действительного.

В Дигестах Юстиниана существовало правило, согласно которому насилие допускается отражать силой (Д. 43.16.1.27). Ульпиан, ссылаясь на записанное Кассием правило «*vim vi repellere licet*» (насилие дозволено отражать насилием), внес дополнение, о том, что оно приравнивается к предписаниям естественного права – *naturae comporatur*. Это означало, что действия при самозащите могут быть предприняты только

в чрезвычайных случаях и как состояние необходимой обороны, когда самозащита будет лишь средством защиты против внезапного нападения на человека или на его имущество [3].

Подобно самоуправству в Древнем Риме, в казахском праве существовало такое понятие как барымта (в переводе с казахского языка «положенное мне») [4]. Это форма мести за причиненную обиду и способ возмещения причиненного вреда путем угона скота потерпевшим у виновной стороны. В виду отсутствия единого государства, родовых междоусобий и общей разобщенности, каждый жил в пределах своей территории и защищал свои права самостоятельно. Позже, во времена правления Тауке Хана (1680-1718 гг.), в разделе 6, свода законов «Жеты Жаргы» [5] указывалось, что если виновная сторона отказывалась от уплаты куна (штрафа за убийство), суд биев или совет аксакалов официально выносил решение о барымте, то есть пострадавшей стороне, официально давалось право угнать у должника определенное количество скота. Также барымте подвергались нарушители границы пастбищ, при неравном дележе добычи, а также другие нарушения привычного степного уклада.

Казахскому традиционному праву был известен такой вид самоуправства, как право самовольного оставления залога за неуплаченный калым. Таков вид самостоятельной защиты касался семейно-брачных отношений в тех случаях, когда семья невесты не получала положенный калым (выкуп). В таком случае, одну из незамужних родственниц семьи жениха оставляли в заложницах у потерпевших до тех пор, пока обидчик не удовлетворял требование пострадавшей стороны [4].

Таким образом, обычай самостоятельно защищать свои права стал самым распространенным способом защиты в древнем обществе и нашел свое отражение в правовых памятниках Востока и Европы. В свою очередь, в законодательстве средних веков самостоятельная защита допускалась лишь в качестве исключения и применялась только тогда, когда были основания полагать, что непринятие самостоятельных мер может негативно отразиться на внутреннем правопорядке страны. В феодальном государстве было невозможно гарантировать равную и справедливую защиту прав независимо от социального статуса,

но укрепление государственной власти, осознание ценности человеческой жизни и недовольство угнетенных слоев населения стало причиной запрета применения несправедливых самостоятельных мер защиты. Функция защиты прав человека стало одной из важнейших прерогатив государства [2].

Зарубежное законодательство Нового времени уже более внимательно подходило к вопросу о самозащите. Так, например, в Германском гражданском уложении 1856 года, самозащита допускалась не только в состоянии необходимой обороны или крайней необходимости, но и в тех ситуациях, когда помощь суда не может быть оказана немедленно [6]. Однако в ныне действующем гражданском праве Германии, лицо не имеет право реализовывать требование о выдаче вещи самостоятельно, и обязано блюсти гражданскую судебную процедуру. В современном законодательстве детально закреплено положение о защите прав, в частности о самостоятельной защите. Германское гражданское уложение, Торговый кодекс США, Гражданский кодекс Португалии устанавливают право на самостоятельную защиту в качестве средства защиты в конкретных ситуациях, описанных законом. Также в законах закрепляются меры, допустимые в применении и условия их реализации [4].

В законодательстве западных стран вопрос об основании ответственности в случае неисполнения договора решается по-разному: от признания вины как основание ответственности (Французский гражданский кодекс, Германское Гражданское уложение) до полного безразличия к субъективным основаниям ответственности, как это имеет место в общем праве. Например, судья Селлерс в деле Николен против Симмондса (1952 г.) указывает, что «не имеет значения, по какой причине продавец не выполнил договор, будь то легкая неосторожность, преднамеренная небрежность или просто невезение, значение имеет лишь сам факт исполнения договора, выполнен он или нет» [6]. Подобную точку зрения высказал судья Грин в деле ответственности прачечной: «Прачечная берет на себя обязательство не заботиться о стирке вещей клиентов, а стирать их и гладить. А если она их не стирает и не гладит, то какой толк в заявлениях, что она сделала все возможное? Я проявляю

должную заботу и предосторожность и прошу извинить меня, что в результате это белье плохо отстирано» (дело Алдерслеяда против прачечной Хэндона)» [6]. Институт самозащиты достаточно развит в германском праве. Например, если у одного лица находится вещь, принадлежащая другому на праве собственности, и ее обладатель собирается завтра уехать из страны и взять эту вещь с собой, то собственник, согласно немецкому праву «самопомощь» (§229 ГГУ), может сам забрать спорный предмет даже с применением силы. В немецком праве это носит название «право кулака» - «Faustrecht» [6].

Во времена существования СССР и до приобретения независимости, самозащита в Казахстане не являлась самостоятельной формой защиты прав, не была законодательно закреплена и не должна была применяться на практике. Впервые данный институт был законодательно закреплён в ст. 9 ГК РК, в которой, среди одиннадцати способов защиты гражданских прав закреплено право на самостоятельную защиту [7].

#### Список литературы:

- 1 Вишневецкий В.Г. Юридическая техника на ранних этапах своего развития (окончание следует) // Пролог. – 2014. - № 3. - С. 7-14.
- 2 История политических и правовых учений. Учебник / Воротилин Е.А., Лейст О.Э., Мачин И.Ф., Струнников В.Н., и др.; Под ред.: Лейст О.Э. - М.: Юрид. лит., 1997. - 576 с.
- 3 Новицкий И.Б. Основы римского гражданского права. Учебник. - М.: Проспект, 2012. – 310 с.
- 4 Гражданское уложение Германии (Deutsches Buergerliches Gesetzbuch mit Einfuehrungsgesetz): ввод. закон к Гражд. уложению; пер. с нем. В. Бергман. - 3-е изд., перераб. и доп. - М: Wolters Kluwer Russia, 2008. - 246с.
- 5 Ишемгулов Талгат «Легенда о Бандэбике», повесть// <http://www.proza.ru/2011/03/09/1411>.
- 6 Корякин В.М. «Гражданское и торговое право зарубежных стран» (курс лекций в схемах) : учеб. пособие / В. М. Корякин. - М. : Юридический институт МИИТ, 2011. - 114 с.
- 7 Гражданский кодекс Республики Казахстан (Общая часть), принят Верховным Советом Республики Казахстан 27 декабря 1994 года // [http://online.zakon.kz/Document/?doc\\_id=1006061](http://online.zakon.kz/Document/?doc_id=1006061)