

### Категории вещей

По имеющимся в нашем распоряжении материалам невозможно проследить какое-либо деление вещей в древнеяпонском праве. Можно только говорить о противопоставлении земли всем остальным вещам. Это видно из особого прядка правового регулирования, применяемого к земельным участкам. Связано это противопоставление с тем, что земля, как основное средство производства, имела особый порядок правового регулирования. И проявлялось это, прежде всего, в том, что в период древности иметь землю в собственности могли только члены общины – *полноправные свободные*. В своде законов «Тайхō-рѐ» регулированию поземельных отношений посвящён IX-й закон “Земельные наделы”, состоящий из тридцати семи статей.<sup>1</sup>

В «Тайхō-рицу» употребляется понятие “потерянная вещь” (др.-яп. *ранвимоту*, яп. *ранъимоцу*, *ранъибуцу*)<sup>2</sup>, которое К.А. Попов переводит ещё как “бесхозная вещь”.<sup>3</sup> Однако китайский термин *лән-й-у* (яп. *ранъимоцу/ранъибуцу*) имеет значение “потеря, потерянная (забытая) вещь”<sup>4</sup> и не имеет значения “бесхозная вещь”. Этим вещам посвящена 15-я статья XXVIII-го закона «Тайхō-рѐ». «Если будут найдены бесхозные [потерянные – С.Д.] вещи (*ранъибуцу*), то всегда надлежит отправлять [их] в ближайшее казенное ведомство. Если [вещи] найдены в городе, то отправлять [их] в городское ведомство. Если [вещи] найдены дозором штаба дворцовой охраны, то отправлять [их] в соответствующий штаб. Найденные вещи всегда выставлять за воротами. Если [их] опознает хозяин, то после рассмотрения [его] письменного заявления, подтвержденного гарантом [т.е. поручителями – С.Д.], вернуть ему [вещи]. Даже без письменного заявления, но при наличии значительных и явных доказательств, следовать тому же. Если по прошествии 30 дней не будет хозяина, [их] опознавшего, то сдать [вещи] на склад, а [их] вид описать и вывесить уведомление на воротах. Если по прошествии полного года не будет хозяина, [их] опознавшего, то конфисковать [вещи] в казну. Затем составить опись, доложить Государственному совету и запросить [его] указаний. Если после конфискации при наличии в данное время этих вещей придёт

---

\* Суровень Дмитрий Александрович – кандидат исторических наук, доцент кафедры истории государства и права Уральской государственной юридической академии.

[их] хозяин, опознает [вещи] и [представит] явные доказательства, то вернуть ему [вещи]»<sup>5</sup> [Тайхō-рѐ, XXVIII, ст.15]. Потерянным вещам (яп. *ранъибуцу*) посвящена 24-я статья XXIII закона, определявшая действия чиновников в случае их обнаружения.<sup>6</sup> 23-я статья особо оговаривает ситуацию с прибрлудным скотом (яп. *рантику*)<sup>7</sup>, считающимся потерянным имуществом.<sup>8</sup>

Районы захоронений (яп. *тѐйкинай*)<sup>9</sup> относились к *вещам, изъятым из гражданского оборота*. Территория государева захоронения считалась заповедной, имела какое-то ограждение.<sup>10</sup> «...В районе захоронения [яп. *тѐйкинай* – С.Д.] запрещается рыть могилы, возделывать почву, пасти скот и рубить лес» [Тайхō-рѐ, XXVI, ст. I «Охрана усыпальниц»].<sup>11</sup>

К *вещам, ограниченным в обороте*, относилось **оружие**. «Луки, стрелы [и другое] **оружие** никогда **нельзя продавать варварам** (*сѐбан*).<sup>12</sup> На восточных и северных окраинах [т.е. там, где жили варвары *эмиси/ айны* – С.Д.] [страны] **нельзя сооружать кузницы** (*тэцуя*)<sup>13</sup>,<sup>14</sup> [т.е. мастерские, где производилось оружие] [Тайхō-рѐ, XXVII, ст. 6 Торговля оружием].

### Понятие и содержание права собственности

Каждому типу производственных отношений соответствует определенный тип собственности. Право собственности во всякой системе права является центральным правовым институтом, предопределяющим характер всех других институтов частного права (договоров, семьи, наследования). Однако выработка понятия права собственности происходило весьма медленно.

В древний период в японском праве *понятия* (то есть определения) права собственности не было. Однако, исходя из сведений, которые даны в древнеяпонских источниках, можно утверждать, что *право собственности* – это наиболее абсолютное господство лица над вещью. В данном случае слово “*наиболее*” означает: с одной стороны, что собственник вещи (яп. *сисю* в «Тайхō-рѐ»)<sup>15</sup> обладал наибольшим комплексом прав на вещь, больше которого никто иметь не мог; с другой стороны, слово “*наиболее*” означало наличие **определенных ограничений прав собственника**, устанавливаемых правовыми обычаями, законами в интересах общества и отдельных лиц. Просто “абсолютного права” в древней Японии, так же как и везде в мире, не существовало. Примером таких ограничений, установленных законом, может послужить содержание ст.23 «Меры против буйства домашних животных» XXX закона в «Тайхō-рѐ»: «Что касается домашнего скота, то если [бык] бодает

(тэй)<sup>16</sup> людей, то срезать [ему] оба рога. Если [вол, лошадь] лягают людей, то стреножить (хан)<sup>17</sup> их. Если [собака] кусает людей, то подрезать [ей] оба уха. Если появится бешеная собака, то разрешается убить [её] на месте»<sup>18</sup> [Тайхō-рё, XXX, ст.23]. Существование в древнеяпонском *сервитутных прав* так же ограничивало права собственника вещи.

В нарративных источниках даётся описание ситуаций, при которых реализовывались отдельные правомочия собственника. Путём анализа материалов древнеяпонских источников можно выделить следующие правомочия собственника.

1. *Право распоряжаться*, т.е. определять юридическую судьбу вещи. Так, реализуя это право, собственники продавали, дарили, меняли, передавали в наём и в ссуду, отдавали в залог, давали займы своё имущество.<sup>19</sup>

2. *Право владеть*, т.е. фактически обладать вещью, относясь к ней как к своей. Нарративные источники и Законы «Тайхō-рё» указывают, что собственники *владели* различными вещами, такими как земля, строения, рабы, домашний скот и другое имущество<sup>20</sup> [Тайхō-рё, XXX, ст.18].

3. *Право пользоваться*, т.е. использовать для себя полезные качества вещи. Реализация этого правомочия наиболее часто упоминается в источниках. «Горное поле Та... это большое и широкое поле с плодородной почвой и *очень удобное для разработки*. В древнее время один местный крестьянин [земледелец – С.Д.] на этом поле *возделал много рисовых полей*; [собрал урожай], а рис, оставшийся сверх нужного для еды, он бросил на межах»<sup>21</sup> [Бунго-фудоки, уезд Хаями, горное поле Та]. «...Предок корейского рода Карахито-ямамура, [по имени] Наранокотинокана, получив этот участок земли, *разрабатывал* его, а на участке оказались кусты травы, корни которой имели сильный запах (*кусакарики*); поэтому деревню и назвали Кусаками»<sup>22</sup> [Харима-фудоки, уезд Сикама, село Коти, деревня Кусаками]. «В **древнее время** в уезде Кусу провинции Бунго было одно широкое *целинное поле*. Некий человек, живший в уезде Ōкита, пришел на это поле, возвел жилище, *возделал* это *поле* и стал там жить» [Фрагменты Бунго-фудоки, цель для стрельбы из лука – рисовые лепёшки].<sup>23</sup> В правление Кэйтая (507-531)<sup>24</sup> общинник *возделал* целинное поле: «...во времена правления царя, [обитавшего] во дворце Иварэнотамахо и правившего оттуда восемью великими островами, жил [один] человек. Это был Матати из рода Яхадзу. Он *расчистил равнину* Асихара... *разработал* и превратил её в новые поливные поля... Тогда было под-

нято свыше 10 *токуро* целины...»<sup>25</sup> [Хитати-фудоки, уезд Намэката, равнина Асихара].

4. *Право получать плоды и доходы от вещи.* Хозяева полей выращивали и собирали рис<sup>26</sup> [Бунго-фудоки, уезд Хаями, пик Куби, горное поле Та]. Дети рабыни поступали в собственность её господина: «Если раб и рабыня из двух [разных] семей убегут вместе и у них родится мальчик или девочка, то [дети] должны всегда **относится к линии матери**»<sup>27</sup> [Тайхō-рѐ, XXVIII, ст.14]. Таким образом, дети рабыни считались приплодом её собственника.

5. *Право истребовать вещь при помощи иска из обладания другого лица.* Подразумевалось, что любая вещь должна находиться у человека на законных основаниях. За присвоение чужого имущества следовало наказание.

Особое значение имело **право собственности на землю**, так как земля являлась основным средством производства. К тому же, в древнем праве наличие права собственности на землю давало обладание статусом гражданства. Собственник земли обозначался понятием “хозяин поля” (др.-яп. *та-нуси*).<sup>28</sup> Для обозначения границ земельного участка использовалась изгородь («хозяин поля *обнѐс* его *изгородью*»<sup>29</sup>). Кроме того, для этих целей использовалось огораживание полей веревкой из рисовой соломы [см.: Харима-фудоки, уезд Камудзаки, село Тада, горное поле Овати].<sup>30</sup> Подобная веревка (яп. *симэ*), завязанная жгутом, стала знаком запрета, ею огораживали от посторонних рисовые поля. В данный период рисовая веревка сделалась просто символом собственности. Отсюда появился термин “запретные поля” (яп. *симэну*)<sup>31</sup>, то есть поля, оцепленные священными рисовыми веревками в знак запрета ступать на них посторонним.<sup>32</sup> В своде «Тайхō-рѐ» **частные земли** были обозначены термином *сити*<sup>33</sup> [Тайхō-рѐ, XXX, ст.22].<sup>34</sup>

О том, что земля находилась в частной собственности, говорят следующие факты. Во-первых, *земля дарилась*. В земельном праве договор дарения является одним из оснований для возникновения права собственности. Если землю подарили, то, следовательно, она находится в частной собственности, так как при помощи дарения передается и приобретает **весь** комплекс прав на вещь, т.е. *право собственности*.<sup>35</sup> К данному основанию для возникновения права собственности в источниках примыкает такой способ приобретения права собственности как *приобретение права собственности распоряжением властей*.<sup>36</sup> Чаще всего в источниках говорится о тех ситуациях, когда *дарителем* в одних случаях и *распорядителем* в других высту-

пал **правитель**. Отличия здесь между *договором дарения* и *способом приобретения права собственности распоряжением властей* (помимо того, что первый – институт *обязательственного права*, а второй – институт *вещного права*) заключаются в следующем. При *дарении* государь дарил земли, являвшиеся его **собственностью** (и тем самым осуществлял правомочие собственника распоряжаться вещью, т.е. землями государственного сектора экономики, проистекающие из власти *dominium*). При *распоряжении властей* правитель передавал *незанятые* или *завоёванные* земли в чью-либо частную собственность, реализуя полномочия публичной, политической или, как её ещё называют, юрисдикционной власти – власти *imperium*.

Упоминания в источниках о ситуациях, связанных с разными *способами приобретения права собственности*, свидетельствовали о существовании в Ямато **частной собственности на землю**.

### Способы приобретения права собственности

#### 1. Приобретение права собственности *распоряжением властей*.

Один случай: «...предок корейского рода Карахито-ямамура [южные корейцы из селения Яма-мура (досл. “Горного села”) – С.Д.], [по имени] Нара-но Коти-но Кана [Кана из рода Коти, что в Нара<sup>37</sup> – С.Д.], *получив* [яп. *укэру*<sup>38</sup> – С.Д.] этот участок земли, разрабатывал его...»<sup>39</sup> [Харима-фудоки, уезд Сикама, деревня Кусаками]. Другой случай: «Во времена царя Удзи<sup>40</sup> [Удзи-но сумэра-микото<sup>41</sup>, 415-417 годы испр. хрон., сын государя Хомуда/ Одзина<sup>42</sup> – С.Д.] два предка *мурадзи* Удзи, [по имени] Этаканаси [досл. “старший брат Таканаси” – С.Д.] и Ототаканаси [досл. “младший брат Таканаси – С.Д.], *выпросили* [яп. *коу*<sup>43</sup> – С.Д.] себе [участок земли] в Ёфуто, что [на землях] деревни Ота...»<sup>44</sup> [Харима-фудоки, уезд Иибо, деревня Ота, поле Око]. «...Во времена царя, правившего Поднебесной из дворца Такацу, что в Нанива [*Осадзаки*/ Нинтоку, ок. 418–425/427 годы испр. хрон.<sup>45</sup> – С.Д.] Асабэнокими, житель Кума из Хюга... Он обратился [к царю] с просьбой выделить ему место для разведения (*кау*) кабанов, и царь даровал [яп. *тамау* – С.Д.] ему эту местность... Икаи»<sup>46</sup> (Икаи-но – досл. “поле разведения кабанов”) [Харима-фудоки, уезд Камо, горное поле Икаи]. Во всех приведенных выше примерах лица приобрели **право собственности на землю распоряжением властей**.

#### 2. Приобретение права собственности *захватом бесхозной вещи*.

Наиболее распространенным случаем данного способа являлось приобретение права собственности на целинные земли. «В **древнее**

**время** в уезде Кусу провинции Бунго было одно широкое *целинное поле*. Некий человек, живший в уезде Ёкита, пришел на это поле, возвел жилище, *возделал* это поле и стал там жить»<sup>47</sup> [Фрагменты Бунго-фудоки, цель для стрельбы из лука – рисовые лепёшки]. В правление Кэйтая (507-531)<sup>48</sup> общинник возделал *целинное поле*: «... во времена правления царя, [обитавшего] во дворце Иварэ-но Тамахо и правившего оттуда восемью великими островами, жил [один] человек. Это был Матати из рода Яхадзу. Он *расчистил равнину* Асихара ... разработал [яп. *комбьяку*, кит. *кэнь-пй* – досл. “поднял новь”<sup>49</sup> – С.Д.] и превратил её в новые поливные поля...» Границы участка были обозначены рвом и шестом. «Тогда было поднято свыше 10 *токуро* целины...»<sup>50</sup> [Хитати-фудоки, уезд Намэката, равнина Асихара].

Приобретение права собственности путем захвата бесхозной вещи активно применялось в отношении *движимых вещей*: при сборе даров природы, в том числе – при сборе бамбука<sup>51</sup>, морской капусты<sup>52</sup>; получением добычи на охоте<sup>53</sup> и на рыбалке<sup>54</sup>; ловлей диких лошадей.<sup>55</sup> Право собственности приобреталось также находкой *брошенной вещи* (меча): «...когда Инуи из рода Томамибэ обрабатывал здесь поле, он **нашел в земле этот меч...**»<sup>56</sup> [Харима-фудоки, уезд Саё, село Накацугава].

3. *Особым случаем* являлась *находка клада*. **Кладом** считалась не любая вещь, а зарытые в земле или сокрытые иным способом деньги или ценные предметы, собственник которых не может быть установлен либо в силу закона утратил на них право. «Если на *казенных землях* найден **клад** (*сюкудзобуцу*)<sup>57</sup>, то всегда отдавать [его] *нашедшему человеку*. Если [клад] найден человеком на *частной земле* (*сити*)<sup>58</sup>, то разделить [его] пополам с *владельцем земли* [яп. *dzi-нуси* – досл. “хозяйном земли”<sup>59</sup> – С.Д.]. Если найдены **древние предметы** (*коки*)<sup>60</sup> необычной выделки, то [их] отправить в казенное ведомство, которое должно выплатить [их] цену [нашедшему]»<sup>61</sup> [Тайхō-рѐ, ХХХ, ст.22 «Клады»].

4. Приобретение права собственности *судебным решением*. В случае спора о том, чьей собственностью является вещь, судья признавал право собственности за тем лицом, которое в судебном разбирательстве доказывало это.

5. Приобретение права собственности *простой, неформальной передачей вещи*. Этот способ часто использовался **при** совершении различных сделок, связанных с передачей права собственности от одного лица другому (**при** купле–продаже, мене, займе, дарении).

6. Приобретение права собственности *переработкой* или *изготовлением вещи* (яп. *цукуруи*)<sup>62</sup>

Примеры использования данного способа: выжигали соль<sup>63</sup>; ковали мечи, в том числе из песчаного железняка<sup>64</sup>; построили три судна<sup>65</sup>, построили лодку: «...во времена царя, правившего Поднебесной из дворца Такацу, что в Нанива [*Осадзаки*/ Нинтоку, ок. 418-425/427 годы испр. хрон. – *С.Д.*], над колодцем росло камфорное дерево... Это камфорное дерево срубили и сделали из него лодку... (*фунэ-ни цукуру*)<sup>66</sup>»<sup>67</sup> [Фрагменты Харима-фудоки, Хаятори]; при Тэнти (662-671) построено судно: «...царь Оми приказал кораблестроителям построить это большое судно в Иваки в провинции Митинооку для посылки экспедиции на розыски [новых] земель...»<sup>68</sup> [Хитати-фудоки, уезд Касима, село Хама]; ткали ткани<sup>69</sup>; в том числе в царствование Мимаки (324-331 годы испр. хрон.): «...в правление царя Мимаки, дальний потомок Нагахатабэ [по имени] Татэ приехал из Мино в Кудзи, **построил** там ткацкую мастерскую и впервые **начал ткать**...»<sup>70</sup> [Хитати-фудоки, уезд Кудзи, храм Нагахатабэ]; здесь же мы видим, что он построил ткацкую мастерскую;<sup>71</sup> изготавливали дубины: «В древние времена царь, правивший Поднебесной из дворца Хисиро, что в Макимуку, [однажды] находился в своём походном шатре в Кутами. Собираясь покарать смертью *цутукумо*, [скрывавшихся] в каменных пещерах Нэдзуми, он приказал своим [подданным – *С.Д.*] нарубить деревьев камелии *цубаки*, **наделать** из них **дубины** и использовать их как оружие...»<sup>72</sup> [Бунго-фудоки, уезд Наори, местность Цубаити и горное поле Тида].

По текстам древнеяпонских источников можно также проследить ещё и такие способы:

7. Приобретение права собственности *соединением, смешением, слиянием вещей*.

8. Приобретение права собственности *на плоды плодоносящей вещи*.

Помимо частной собственности существовала **государственная собственность** (субъектом права собственности на которую выступал глава государства – правитель династии Ямато). Государственное имущество упоминается в древнеяпонских источниках и в разделах древнекитайских летописей, рассказывающих о Японии. Так, например, за некоторые преступления члены семьи преступника в качестве наказания становились **государственными рабами**. Это было в период Яматай (I-III века). «[Что касается их] нарушителей закона (кит. *фаньфэй*)<sup>73</sup>, [то у] легких преступников (кит. *цйи-чжэ*) берут в казну (кит. *мэй* – досл. “конфисковывают”)<sup>74</sup> их жен и детей...»<sup>75</sup> [Вэйчжи-вожэнь-чжуань, цз.30 С.276 (5а), 3; С.28а (5б), 9; см.: Сань-го-чжи, Вэй-чжи, гл.30, Во<sup>76</sup>]; «...у преступников отбирают жену с детьми в

неволю»<sup>77</sup> [Хоу-хань-шу, гл.115, VIII (Во)]; «[У] правонарушителей (кит. *фаньфэйчжэ*) конфискуют (кит. *мэй*) [в казну, в рабство] жену [и] детей»<sup>78</sup> [Хоу-хань-шу, св.85, Дунъи-бе-цзюань, 75, Во]. В период Ямато (IV-VII века) этот источник рабства сохранялся. «За лёгкие преступления описывают семейство преступника в казну...»<sup>79</sup> [Нань-ши, гл 79, IV]. «По тамошним обыкновениям... По воровству платят за покраденное; а кто не в состоянии заплатить, отдается в *невольники*»<sup>80</sup> [Суй-шу, гл.81, VI; Sui-shu]. В Ямато формируется (параллельно общинному сектору экономики) государственный сектор на основе царского землевладения<sup>81</sup>. Исследователи считают, что самой ранней формой государственной земельной собственности были *ми-агата* (“царские округа”), служившие основой, экономической базой монархической власти и формирующегося государственного аппарата. Но основной формой земельной собственности монарха стали “государевы поля” (*мита*), урожаем с которых складывался и хранился в “государевых амбарах” (*миякэ*), управлявшихся особыми должностными лицами (*миякэ-но цукаса/миякэ-си* – “управляющий государевым амбаром” и *миякэ-но мурадзи* – “глава [корпорации] государевых амбаров”). “Царские поля” обрабатывались земледельцами из корпорации неполноправных свободных *табэ* (“корпорации полей”).<sup>82</sup>

### Владение

Понятия владения в древнеяпонских источниках нет. Но под владением также как и везде подразумевалось (1) фактическое обладание вещью, соединенное с (2) намерением относится к вещи как к своей. При прекращении фактического обладания вещью право владения прекращалось. При исчезновении намерения относиться к вещи как к своей – владение превращалось в держание.

#### Виды владения

Древнеяпонские источники дают сведения как о **владении собственника** (законном владении), так и о **владении не собственника** (незаконном владении). В свою очередь незаконное владение представлено *добросовестным владением* (полученным явно, без хитрости, насилия и обмана) и *недобросовестным владением* (“владением вора”, т.е. полученным тайно, скрыто, неявно, с хитростью, насилием и обманом). Нарративные источники приводят случаи возникновения *недобросовестного владения*: вор «...похитил эту корону с камнями...».<sup>83</sup> Часто крали оружие: в «Нихон-сёки» говорится – трижды «...похитили меч...».<sup>84</sup> Косэ-но Токонэ 19-го дня 3-го месяца 646 года незаконно завладел чужим имуществом, отобрал лошадей.<sup>85</sup>



Закон VII «Тайхō-рицу» в статьях 10, 23-44, 46, 50-53 также описывает различные ситуации, при которых в результате хищения, возникало незаконное недобро-совестное владение.<sup>86</sup>

«Тайхō-рѐ» в IX законе «Земельные наделы» регулирует вопрос о земельных участках, находившихся в *добросовестном владении*: ранговые (*идэн*)<sup>87</sup> [Тайхō-рѐ, IX, ст.4], должностные (*сикибундэн/ сикидэн*)<sup>88</sup> [Тайхō-рѐ, IX, ст.5, 32], наградные (*кōдэн*)<sup>89</sup> [Тайхō-рѐ, IX, 6], жалованные (*сидэн/ бэттёкудэн*)<sup>90</sup> [Тайхō-рѐ, IX, ст.12]. Должностные и ранговые наделы давались во владение за службу и подлежали возврату по её окончании или лишению ранга [Тайхō-рѐ, IX, ст.8-9].<sup>91</sup> Наградные наделы передавались в наследственное пользование на несколько поколений (от одного до трёх поколений)<sup>92</sup> [Тайхō-рѐ, IX, ст.6, 10]. Срок, на который передавались жалованные наделы, в законах не оговорён. Однако, исходя из исторической практики, исследователи предполагают их пожизненный характер.<sup>93</sup>

### Держание

Данный вид права на вещь (заключающийся в праве обладания чужой вещью), как можно судить по древнеяпонским источникам, также как и везде, возникал при договорах ссуды (договора временного безвозмездного пользования) и найма вещи. «...Люди берут [в ссуду – С.Д.] сосуды для приготовления пищи, но ударяют их о что-либо и разбивают. Хозяин же сосуда заставляет их совершить очищение»<sup>94</sup> [*берет возмещение*<sup>95</sup>].

О том, что вещи находились у ссудополучателя и нанимателя в *держании*, говорило то, что он, **фактически обладая вещью, не относился к ней как к своей**. Об *отсутствии* намерения относиться к вещи как к своей свидетельствовали следующие факты: 1) вещь была получена на основании договора (если бы ссудополучатель не признавал права другого лица на эту вещь, то он не стал бы заключать с ним договор); 2) при найме вещи платят наемную плату (это было бы невозможно, если бы обладатель вещи не признавал прав другого лица на данную вещь); 3) защиту вещи в суде осуществлял собственник, а не держатель вещи.

В законодательстве второй половины VII века и в «Тайхō-рѐ» право держания было закреплено в статьях о подушных наделах (*кубундэн*)<sup>96</sup>, лежавших в основе наделной системы [Тайхō-рѐ, IX, ст.3, 7, 13-14, 20-21, 23-24]. Земля такого надела находилась в собственности государства, но передавалась в обладание держателя. И, если держатель надела умирал, поле подлежало возвращению в казну<sup>97</sup> [Тайхō-рѐ, IX, ст. 21, 22]. По этой же причине (собственность государства на зем-

лю) держатель не имел права продать свой надел. Обмен полей также запрещался<sup>98</sup> [Тайхō-рѐ, IX, ст. 20, 25].

## Право на чужую вещь

### 1. Сервитуты

Древнеяпонское право знало такой институт вещного права, как *права на чужую вещь* в виде *права пользования чужой вещью в строго ограниченном законом порядке (сервитуты)*. Можно полагать, что первоначально эти правоотношения (*соседские права*), как это всегда было в древности, регламентировались правовыми обычаями. Законодательное регулирование сервитутные права получили во второй половине VII – начале VIII веков. «Случилось большое наводнение... тем, кто не мог сам выбраться из беды... разрешено *ловить рыбу и рубить деревья* в горах, лесах, прудах и болотах»<sup>99</sup> [Нихон-сѐки, св.30-й, Дзитō, 6-й год пр., 5-й вставной месяц, 3-й день]. То есть пострадавшим было разрешено пользоваться *государственными* угодьями. В «Тайхō-рѐ» говорится о таких видах *городских сервитутов* как “право вида” и “право света”: «При строительстве частных домов (*ситэйтаку*)<sup>100</sup> нельзя возводить многоэтажных зданий и [нельзя] *заслонять чужой дом*»<sup>101</sup> [Тайхō-рѐ, XX, ст.3 Строительство частных домов].

### 2. Залоговое право

В древнеяпонском праве на последнем этапе его развития на основе такого способа обеспечения обязательства как *залог* (относящегося к обязательственному праву) стал формироваться такой институт вещного права как *залоговое право* (право залогового кредитора распоряжаться чужой вещью). Возникновение такого права могло быть возможным только при следующих условиях: *залоговый кредитор* должен был получить право не только удерживать залоговую вещь до погашения долга, но и право реализовать залоговую вещь для покрытия долга, не зависимо от того, в чьём обладании она оказалась. Это вещное право было закреплено в «Своде законов Тайхō-рѐ». *Залоговый кредитор* (в случае неисполнения должником обязательства) мог *реализовать (продать)* заложенную вещь (с некоторыми ограничениями)<sup>102</sup> [Тайхō-рѐ, XXX, ст.19]. Таким образом, *относительное право* обязательственных отношений превращалось в *абсолютное право* вещных отношений – кредитор получал защиту не только в случае нарушения обязательства должником, но и от других лиц, которые не были связаны с договором залога.

<sup>1</sup> См.: Свод законов “Тайхорѐ”. М.: Наука, 1985. Т.1. С.90-99 (далее: Свод законов...).

- <sup>2</sup> 關遺物 яп. *ранвимоцу/ ранъибуцу* – потерянный (бесхозный) предмет (вещь). – Свод законов «Тайхо рицурё». М.: Наука, 1989. Т.III. С.102.
- <sup>3</sup> Свод законов... Т.III. С.102.
- <sup>4</sup> 關遺物 кит. *лән-ў-ў* – потеря, потерянная (забытая) вещь. – Большой китайско-русский словарь. М.: Наука, 1983. Т.III. С.149 (далее: БКРС).
- <sup>5</sup> Свод законов «Тайхорё». М.: Наука, 1985. Т.II. С.127; 「凡得關遺物者。皆送隨近官司。在市得者。送市司。其衛府巡行得者。各送本衛。所得之物。皆懸於門外。有主識認者。驗記責保還之。雖未有記案。但證拋灼然可驗者亦準此。其經三十日無主認者収掌。仍録物色牌門。經一周無人認者。沒官。録帳申官聽処分。沒入之後。物猶見在。主來識認。證拋分明者還之。」 – Тайхё-Ёро-рицу-рё (из серии Кокуси-тайкэй). Токио, б.г. С.308, строки 7-10 – С.309, строки 1-2.
- <sup>6</sup> Свод законов... Т.II. С.97.
- <sup>7</sup> 關畜 яп. *рантику* – прилудный скот. – Свод законов... Т.II. С.239.
- <sup>8</sup> Свод законов... Т.II. С.96.
- <sup>9</sup> 兆域内 яп. *тёикинай* – досл. “в районе захоронения государя”. – Свод законов... Т.II. С.255.
- <sup>10</sup> Там же. Т.II. С.194, прим. 4 к ст.1.
- <sup>11</sup> Там же. Т.II. С.110.
- <sup>12</sup> 諸蕃 яп. *сёбан* – досл. “все варвары”; уничижительное наименование всех не-японцев. – Свод законов... Т.II. С.244.
- <sup>13</sup> 鉄屋 яп. *тэцу-я* – кузница.
- <sup>14</sup> Свод законов... Т.II. С.118.
- <sup>15</sup> 私主 яп. *сисю* – частный владелец – хозяин–собственник. – Свод законов... Т.II. С.248.
- <sup>16</sup> 舐 яп. *тэй* – бодаться. – Свод законов... Т.II. С.257.
- <sup>17</sup> 絆 яп. *хан/ходасу* – стреножить (лошадь, быка). – Свод законов... Т.II С.261.
- <sup>18</sup> Свод законов... Т.II. С.156.
- <sup>19</sup> См. далее.
- <sup>20</sup> Свод законов... Т.II. С.154.
- <sup>21</sup> Древние фудоки. М.: Наука, 1969. С.123.
- <sup>22</sup> Древние фудоки. С.75-76.
- <sup>23</sup> Древние фудоки. С.125.
- <sup>24</sup> Древние фудоки. С.159, прим.6.
- <sup>25</sup> Древние фудоки. С.41-42.
- <sup>26</sup> Древние фудоки. С.122, 123.
- <sup>27</sup> Свод законов... Т.II. С.127.
- <sup>28</sup> 田主 яп. *та-нуси* – досл. “хозяин поля”. – Бунго-но куни-но фудоки // Фудоки (из серии «Бунгаку-тайкэй»). Токио, (б.г.). С. 37, строка 202; Древние фудоки. С.122.
- <sup>29</sup> Древние фудоки. С.122; где 柵 яп. *саку* – ограда, забор, изгородь (ЯРУСИ. С.313). – Бунго-но куни-но фудоки // Фудоки. С. 37, строка 202.
- <sup>30</sup> См.: Древние фудоки. С.99-100, 204, прим. 6.
- <sup>31</sup> 注連野 яп. *симэну*; где 注連 яп. *симэ* – ритуальные украшения из плетённых соломенных верёвок. – ЯРС. С.507; 野 яп. *ну* – поле.
- <sup>32</sup> Манъёсю: Избранное. М.: Наука, 1987. С.378, 379.
- <sup>33</sup> 私地 яп. *сити* – частная земля. – Свод законов... Т.II. С.248.
- <sup>34</sup> Свод законов... Т.II. С.156.
- <sup>35</sup> Нихон-сёки: Анналы Японии. СПб.: Гиперион, 1997. Т.I. С.373, 386; Т.II. С.15, 18, 99.
- <sup>36</sup> В гражданском праве обозначаемый термином *assignatio*.
- <sup>37</sup> См.: Древние фудоки. С.249.
- <sup>38</sup> 請 яп. *укэру* – принимать, получать; имеет также значение: 請 яп. *коу* – просить. – См.: ЯРУСИ. С.552.
- <sup>39</sup> Древние фудоки. С.76; 「韓人,山村等,上祖 柞,巨智,賀那 請<sup>レ</sup>此地 而 墾<sup>レ</sup>田之時...」 – Харима-но куни-но фудоки // Фудоки. С.27, строки 212-213.
- <sup>40</sup> В официальных списках правителей Ямато он правителем не считается. Акимото Китирё указывает, что царевич Удзи-но вака-ирацуко (по «Нихон-сёки» один из сыновей государя Хомуда от наложницы Миянусиякахимэ), не стал правителем, уступив место своему старшему брату Осадзаки (Нинтоку). – Древние фудоки. С.258. О событиях его краткого царствования см.: *Суровень Д.А.* Политическая борьба в государстве Ямато и его внешнеполитические связи в 10-е – 20-е годы V века // Уральское востоковедение. Международный альманах. Екатеринбург: Изд-во Уральск. ун-та, 2007. Вып.2. С.4-10.

- <sup>41</sup> Древние фудоки. С.258.
- <sup>42</sup> О нём см.: *Суровень Д.А.* Развитие Японии в конце IV – начале V вв. // Уральское востоковедение: Международный альманах. Екатеринбург: Изд-во Урал. ун-та, 2005. Вып.1. С.8-45.
- <sup>43</sup> 請 яп. *коу* – просить; имеет также значение: 請 яп. *укэру* – принимать, получать. – См.: ЯРУСИ. С.552.
- <sup>44</sup> Древние фудоки. С.86; 「宇治天皇之世、宇治連等 遠祖 兄太加奈志・弟太加奈志、二人 請<sup>レ</sup>大田村 与 富等地。」 – Харима-но куни-но фудоки // Фудоки. С.29, строки 609-610.
- <sup>45</sup> О нём см.: *Суровень Д.А.* Политическая борьба в государстве Ямато и его внешнеполитические связи в 10-е – 20-е годы V века. С.4-24.
- <sup>46</sup> Древние фудоки. С.105-106; 「...難波高津宮御宇天皇之世、日向、肥人、朝戸君... 求申 仰 仍所賜<sup>レ</sup>此処 而 放<sup>レ</sup>飼猪... 猪飼野。」 – Харима-но куни-но фудоки // Фудоки. С.34, строки 213-214.
- <sup>47</sup> Древние фудоки. С.125.
- <sup>48</sup> Древние фудоки. С.159, прим.6.
- <sup>49</sup> 墾闢 яп. *комбьяку*, кит. *кэнь-пй* – досл. “поднял новь”. – БКРС. Т.II. С.124.
- <sup>50</sup> Древние фудоки. С.41-42; 「...石村玉穂宮、大八洲所馭天皇之世、有<sup>レ</sup>人 箭括氏、麻多 智...葦原、墾闢 新治田...乃 至<sup>レ</sup>山口、標<sup>■</sup>置<sup>レ</sup>塚堀...発耕<sup>レ</sup>田一十町余。」 – Хитати-но куни-но фудоки // Фудоки. С.5, строки 405-412.
- <sup>51</sup> Древние фудоки. С.104.
- <sup>52</sup> Древние фудоки. С.120.
- <sup>53</sup> Древние фудоки. С.36, 40, 59, 80, 84, 89, 91,
- <sup>54</sup> Древние фудоки. С.38, 137.
- <sup>55</sup> Древние фудоки. С.43, 43.
- <sup>56</sup> Древние фудоки. С.93.
- <sup>57</sup> 宿藏物 яп. *сюкудзобуцу* – досл. “давнишние сохранённые вещи”; клад.
- <sup>58</sup> 私地 яп. *сити* – частная земля. – Свод законов... Т.II. С.248.
- <sup>59</sup> 地主 яп. *дзи-нуси* – досл. “хозяин земли”; землевладелец. – ЯРС. С.194.
- <sup>60</sup> 古器 яп. *коки*; сокр. от *кокибуцу* 古器物 – древний предмет. – Свод законов... Т.II. С.231.
- <sup>61</sup> Свод законов... Т.II. С.156; 「凡 於 官地 得<sup>レ</sup>宿藏物 者、皆 入得<sup>レ</sup>人。於 他人 私地 得、 与<sup>レ</sup>地主 中分之。得<sup>レ</sup>古器 形製異 者、悉 送<sup>レ</sup>官、酬<sup>レ</sup>直。」 – Тайхэ-Ёро-рё. С.338, строки 1-3.
- <sup>62</sup> 作 яп. *цукуру* – досл. “изготовление”.
- <sup>63</sup> Древние фудоки. С.40.
- <sup>64</sup> Древние фудоки. С.50, 50.
- <sup>65</sup> Древние фудоки. С.49.
- <sup>66</sup> Древние фудоки. С.214.
- <sup>67</sup> Древние фудоки. С.110-111.
- <sup>68</sup> Древние фудоки. С.50.
- <sup>69</sup> Древние фудоки. С.55.
- <sup>70</sup> Древние фудоки. С.56.
- <sup>71</sup> Древние фудоки. С.56.
- <sup>72</sup> Древние фудоки. С.119.
- <sup>73</sup> 犯法 кит. *фань-фэ* – нарушать закон, правонарушение; противозаконный. – БКРС. Т.IV. С.324.
- <sup>74</sup> 没 “берут в казну”; здесь использован иероглиф *мэй* – быть изъятым; отбирать; конфисковывать, реквизировать. – БКРС. Т.III. С.1033.
- <sup>75</sup> 「其犯法 輕者 没<sup>レ</sup>其妻子。」
- <sup>76</sup> *Кюнер Н.В.* Китайские известия о народах Южной Сибири, Центральной Азии и Дальнего Востока. М.: Изд. вост. лит., 1961. С.247.
- <sup>77</sup> *Бичурин Н.Я.* Собрание сведений о народах, обитавших в Средней Азии в древнейшее время. М.-Л.: Изд-во АН СССР, 1950. Т.II. С.35; см.: *Саэки Ю.* Кодай-кокка-но синсэй // Нихон-рэйси. 1969, № 254. С.73; *Воробьев М.В.* Япония в III-VII веках. М.: Наука, 1980. С.86, 88; *Воробьев М.В.* Некоторые формы зависимости в древней Японии // Проблемы социальных отношений и форм зависимости на древнем Востоке. М.: Наука, 1984. С.242.
- <sup>78</sup> 「犯法者 没<sup>レ</sup>其妻子、...」 – *Фань Е.* Хоу-хань-шу. Пекин, 2000. С.822.
- <sup>79</sup> *Бичурин Н.Я.* Собрание сведений... Т.II. С.44.

- <sup>80</sup> Бичурин Н.Я. Собрание сведений... Т.II. С.95-96; Sources of Japanese traditions. NY.-L., 1965. Vol. I. P.9-10; Japan in the Chinese dynastic histories. South Pasadena, 1951. P.30-31.
- <sup>81</sup> Воробьев М.В. Государство и общественное производство в Японии до середины VII века// Государство и социальные структуры на древнем Востоке. М.: Наука, 1989. С.132-154.
- <sup>82</sup> Подробнее см.: Суровень Д.А. Проблемы царствования в Ямато правителя *Икумэ* (Суйнина) // Античная древность и средние века. Екатеринбург, 1998. С.197-210.
- <sup>83</sup> Кодзики: Записи о деяниях древности. СПб.: Шар, 1994. Т.II. С.190.
- <sup>84</sup> Нихон-сёки: Анналы Японии. Т.II. С.153, 153, 153.
- <sup>85</sup> Нихон-сёки: Анналы Японии. Т.II. С.152.
- <sup>86</sup> Свод законов... Т.III. С.51, 56-67.
- <sup>87</sup> 位田 яп. *идэн* – ранговый надел. – Свод законов... Т.I. С.309.
- <sup>88</sup> 職分田 яп. *сикибундэн*/ 職田 *сикидэн* – должностной надел. - Свод законов... Т.I. С.338.
- <sup>89</sup> 功田 яп. *кбдэн* – наградной надел. – Свод законов... Т.I. С.313.
- <sup>90</sup> 賜田 яп. *сидэн* – жалованный надел; или 別勅田 яп. *бэттёкудэн* – досл. “рисовые поля, [даруемые] особым императорским указом”. – Свод законов... Т.I. С.247, 292, 338.
- <sup>91</sup> Свод законов... Т.III. С.92-93.
- <sup>92</sup> Исключение составлял надел за «великие заслуги» (яп. *дайкб* 大功) – он предоставлялся в пользование навечно [Тайхё-рё, IX, ст.6]. – Свод законов... Т.I. С.92.
- <sup>93</sup> Конрад Н.И. Надельная система в Японии// Избранные труды: история. М., 1974. С.106.
- <sup>94</sup> Нихон-сёки: Анналы Японии. Т.II. С.158, 346, прим. 93.
- <sup>95</sup> Нихон-сёки: Анналы Японии. Т.II. см. С.346, прим. 93.
- <sup>96</sup> 口分田 яп. *кубундэн* – подушный надел. – Свод законов... Т.I. С.315.
- <sup>97</sup> Свод законов... Т.I. С.95.
- <sup>98</sup> Свод законов... Т.I. С.95, 96.
- <sup>99</sup> Нихон-сёки: Анналы Японии. Т.II. С.286.
- <sup>100</sup> 私邸宅 яп. *си-тэйтаку*, где 私 яп. *си* – частный, личный; 邸宅 яп. *тэйтаку* – особняк, дом. – ЯРС. С.577.
- <sup>101</sup> Свод законов... Т.II. С.52.
- <sup>102</sup> Свод законов... Т.II. С.155.