



HAL
open science

A review of the Contemporary Codification of Private Law in Ukraine, Outlining the Key Trends and Current Challenges

Anatoliy Kostruba

► **To cite this version:**

Anatoliy Kostruba. A review of the Contemporary Codification of Private Law in Ukraine, Outlining the Key Trends and Current Challenges. „ / Table ronde Codifications et codes, University of Plovdiv, Bulgaria; Association d’Henri Capitant, France, May 2024, Plovdiv, Bulgaria. hal-04584900

HAL Id: hal-04584900

<https://hal.science/hal-04584900>

Submitted on 28 May 2024

HAL is a multi-disciplinary open access archive for the deposit and dissemination of scientific research documents, whether they are published or not. The documents may come from teaching and research institutions in France or abroad, or from public or private research centers.

L’archive ouverte pluridisciplinaire **HAL**, est destinée au dépôt et à la diffusion de documents scientifiques de niveau recherche, publiés ou non, émanant des établissements d’enseignement et de recherche français ou étrangers, des laboratoires publics ou privés.

A review of the Contemporary Codification of Private Law in Ukraine, Outlining the Key Trends and Current Challenges

Кодификация гражданского права Украины имеет относительно незначительную, но достаточно красочную историю своего существования. За менее чем сто лет Украина получила три кодификационных акта, каждый из которых ознаменовал собой целую эпоху в развитии национальной культуры, правовой традиции и экономических отношений.

Первая кодификация имела место в 1922 году и связана с установлением Советской власти на территории Украины после распада Российской Империи в 1917 года. Однако, для него характерным остается регулирование коммерческих отношений периода «Новой экономической политики». Для этого периода характерно развитие предпринимательства с целью восстановления разрушенной Гражданской войной (1918-1922) экономики Советской Украины. В Гражданском кодексе 1922 года нашло свое отображение восстановление авторского права, коммерческого статуса юридических лиц и наследственного права, отмененного после Октябрьской Революции 1917 года. Кодификация предусматривает различные формы предпринимательской деятельности. Отличительной чертой кодекса являлось введение частной собственности и обеспечение полномочий его собственника. Важно отметить, что после 1917 года законодательство было упразднено и начался процесс формирования законодательства социалистической Украины, на начальном этапе которого было задекларировано отмена любой собственности в коммунистическом обществе.

Кодекс состоял из 4 частей и включал в себя Общие положения, Вещное право, Обязательственное право и Наследственное право, а также ряд институций, к которым относятся сделки, лица, сохранив в себе не только традиции пандектной системы, но и элементы институциональной системы построения, характерной для права Франции.

До 1917 года Украина представляла собой часть территории Российской Империи и после 1917 года. Несмотря на формальную независимость, Гражданский кодекс Украинской ССР 1922 года был рецепцией Гражданского кодекса РСФСР 1922 года, который объединил в себе двухлетний опыт развития молодых республик в условиях НЭП.

Второй кодификацией выступает Гражданский кодекс УССР 1963 года. Кодекс вступил в силу с 01 января 1964 года и содержал в себе идеологически выверенные задачи по построению социалистического общества в период после НЭП. Кроме уже перечисленных разделов кодекс значительно усовершенствуется новыми конструкциями в области права

интеллектуальной собственности, также включает некоторые ограничения в сфере права собственности. В частности в кодексе закрепляется индивидуальная собственность на предметы личного использования, ограничивается частная собственность и значительно усиливается роль коллективной собственности.

Важным нововведением для второй кодификации стал отказ от дуализма в частном праве, что характерно для Франции и регулирование отношений исключительно нормами Гражданского кодекса независимо от субъектов.

Вторая кодификация значительно расширила перечень договоров. В частности, появился договор поставки, договор контрактации что характерно было для административно-плановой системы хозяйствования. При такой системе организация договорных отношений управлялась централизованно, исключая любую инициативность и самостоятельность. В таком случае договор поставки становится ключевым договором того периода времени.

Не вызывает сомнений, что результатом второй кодификации стал Гражданский кодекс, который также продублировал в себе положения Второй кодификации Гражданского кодекса РСФСР. Данный подход в нормотворчестве характерный для эпохи СССР. Несмотря на формальную самостоятельность все 15 республик СССР, входивших в его состав полностью централизованно администрировались единым управлением. Центр такого управления находился в Москве. Не исключено, что все республиканские кодификации основаны на положении соответствующего кодекса РСФСР 1964 года. Гражданский кодекс Украины ее является исключением.

Провозглашение независимости Украины в 1991 году открыло путь к реформированию украинского законодательства в новых условиях. Смена системы управления и переход к рыночной экономики стали теми ориентирами, которые заложили фундамент третьей кодификации гражданского права Украины. В 2003 году принят Гражданский кодекс независимой Украины вместо Гражданского кодекса УССР, который уже не мог регулировать рыночные отношения в стране.

Гражданский кодекс Украины 2003 года восстанавливает право частной собственности, дает детальное регулирование прав личности, а также содержит в себе 52 договорные конструкции. В сравнении с Гражданским кодексом 1963 года, третья кодификация существенно усовершенствовала юридическую форму общественных отношений. В процессе разработки третьей кодификации также ставился вопрос о выборе ориентира. Важным для третьей кодификации стало положение о юридических лицах, давшее возможность для развития предпринимательства.

Гражданский кодекс Украины 2003 года содержит в себе элементы Гражданского кодекса Франции 1806 года. В частности, его структура частично совпадает с Кодексом Наполеона (Общие положения, лица, Вещи, Собственность). Однако, создатели Гражданского кодекса Украины 2003 года пошли по пути немецких коллег и положили в основу структуры Гражданского кодекса принципы пандектной системы, для которой характерна большая степень детализации общих положений. Кодекс содержит в себе наряду с Вещным правом также и нормы Обязательственного права.

Гражданский кодекс 2003 года не регулирует семейные отношения. Они регулируются Семейным кодексом Украины 2005 года.

Не смотря на провозглашение независимости Украины, влияние России на политические процессы в Украине не утратилось. Наоборот, оно становится элементом внешней политики двух государств. Более того, принятие кодификаций, которыми определялось дальнейшее развитие украинского общества стало одним из рычагов влияния на политические процессы в обществе. В конечном итоге, Гражданский кодекс 2003 года, в продолжении традиций предшествующих кодификаций стал копией Гражданского кодекса России 1996 года. Это обусловлено тем, что политическое и экономическое развитие Украины в 1991 – 2014 годах происходило в поле соответствующих интересов России. Данное предполагало не только политическую зависимость Украины от России, но и законотворческое влияние России на развитие права в Украине.

Кроме политических особенностей в третьей кодификации гражданского права прослеживаются также и юридические проблемы. Среди таких следует выделить принятие в 2003 году Хозяйственного кодекса Украины, который по своей сути должен был выполнять роль регулятора коммерческих отношений по примеру Коммерческого кодекса Франции. К сожалению, достичь поставленной задачи не удалось. Принятие Хозяйственного кодекса Украины 2003 года привело к нарушению системности в регулировании отношений, поскольку каждый из кодексов имел собственный взгляд на вещи. В итоге многие проблемные вопросы остаются неразрешенными до настоящего времени. В частности, исчисление сроков исковой давности отличается между двумя кодексами.

Кроме того Хозяйственный кодекс 2003 года содержит в себе преимущественно декларативные положения, в то время как отдельными нормативными актами детально выписаны соответствующие процедуры.

В частности в Хозяйственном кодексе 2003 года экономической конкуренции посвящено только 5 статей, в то время как отдельными законами детально

урегулирована процедура защиты добросовестной конкуренции в общем количестве более 75 статей. Аналогично можно сказать и о банкротстве. В Украине существует самостоятельный кодекс процедур о банкротстве, который был принят в 2018 году

В 2014 года начался новый этап развития Украины. Он ассоциируется с интеграцией в Европейское сообщество. Данный процесс имеет не только политическое, но и экономическое значение. Как результат, группой ученых в 2019 году было инициировано проведение четвертой кодификации гражданского права Украины. Новый гражданский кодекс должен включать в себя современные инструменты регулирования, основанные на признаках цифровизации отдельных моментов, заимствования конструкций разных правовых систем, например траст.

Ключевое значение в процессе четвертой кодификации уделяется унификации всех сфер гражданского права. Предполагается объединение Семейного кодекса с Гражданским, а также включение отдельного раздела посвященного международному частному праву. В настоящее время эта сфера регулируется отдельным Законом Украины «О международном частном праве» 2005 года.

Кроме того, предполагается отмена Хозяйственного кодекса Украины 2003 года в силу его противоречивости с нормами Гражданского кодекса Украины 2003 года.

A review of the Contemporary Codification of Private Law in Ukraine, Outlining the Key Trends and Current Challenges

The codification of civil law in Ukraine has a relatively insignificant history, yet it is notable for its colourful evolution. In less than a hundred years, Ukraine has received three codification acts, each of which marked a significant epoch in the development of national culture, legal tradition and economic relations.

The first codification took place in 1922 and is associated with the establishment of Soviet power on the territory of Ukraine after the collapse of the Russian Empire in 1917. However, it is characterised by the regulation of commercial relations during the period of the 'New Economic Policy'. This period was characterised by the development of entrepreneurship to restore the economy of Soviet Ukraine, which had been destroyed by the Civil War (1918-1922). The Civil Code of 1922 reflected the restoration of copyright, the commercial status of legal entities and inheritance law, which had been abolished after the October Revolution of 1917. The Codification provides for various forms of business activity. A distinctive feature of the Code was the introduction of private property and the provision of the powers of its owner. It is important to note that after 1917, legislation was abolished and the process of formation of the legislation of socialist Ukraine began. The initial stage of this process declared the abolition of any property in communist society.

The Code comprised four parts, including the General Provisions, the Law of Property, the Law of Obligations and the Law of Succession. It also included a number of institutions, such as transactions, persons and the like. These institutions preserved not only the traditions of the pandect system but also elements of the institutional system of construction characteristic of French law.

Prior to 1917, Ukraine constituted part of the territory of the Russian Empire. Following this, although the country was formally independent, the Civil Code of the Ukrainian SSR of 1922 was in fact a reception of the Civil Code of the RSFSR of 1922, which combined two years of experience of development of the young republics under the NEP.

The second codification was the Civil Code of the Ukrainian SSR of 1963. The Code came into force on 1 January 1964 and contained ideologically verified tasks of building a socialist society in the period after the NEP. In addition to the already listed sections, the Code is significantly improved with new constructions in the field of intellectual property law, and also includes some restrictions in the field of property rights. In particular, the code enshrines individual ownership of items of personal use, restricts private ownership and significantly strengthens the role of collective ownership.

A significant innovation of the second codification was the rejection of dualism in private law, which is characteristic of France, and the regulation of relations exclusively by the norms of the Civil Code regardless of the subjects. The second codification significantly expanded the list of contracts. In particular, there appeared the contract of supply and the contract of contracting, which were characteristic of the administrative-planned system of economic management. Under such a system, the organisation of contractual relations was centrally managed, excluding any initiative and independence. In this case, the supply contract becomes the key contract of that period of time. It is beyond doubt that the Second Codification resulted in the Civil Code, which also duplicated the provisions of the Second Codification of the Civil Code of the RSFSR. This approach to rule-making is typical of the USSR era. Despite the formal independence of all 15 republics of the USSR, which were part of it, they were fully centralised and administered by a single administration. The centre of such administration was in Moscow. It is possible that all republican codifications are based on the provision of the relevant Code of the RSFSR of 1964. The Civil Code of Ukraine is an exception to this.

The proclamation of Ukraine's independence in 1991 opened the way for reforming Ukrainian legislation under new conditions. The transition to a market economy and the change of the system of governance became the benchmarks that laid the foundation for the third codification of Ukrainian civil law. In 2003, the Civil Code of independent Ukraine was adopted to replace the Civil Code of the Ukrainian SSR, which could no longer regulate market relations in the country.

The 2003 Civil Code of Ukraine restores the right to private property, provides detailed regulation of individual rights, and contains 52 contractual constructions. In comparison to the 1963 Civil Code, the third codification significantly improved the legal form of social relations. During the drafting of the third codification, the question of choosing a reference point was also raised. The provision on legal entities, which enabled the development of entrepreneurship, was a significant element of the third codification.

The 2003 Ukrainian Civil Code incorporates elements of the French Civil Code of 1806. In particular, its structure is similar to that of the Napoleonic Code, with sections on General Provisions, Persons, Things, and Property. However, the creators of the Civil Code of Ukraine of 2003 followed the path of their German colleagues and based the structure of the Civil Code on the principles of the pandect system, which is characterised by a high degree of detail in the general provisions. The Code contains, along with the law of property, also norms of the law of obligations.

The Civil Code of 2003 does not regulate family relations. The 2005 Family Code regulates these matters. Despite the proclamation of Ukraine's independence,

Russia's influence on political processes in Ukraine has not been lost. On the contrary, it becomes an element of the foreign policy of the two states. Moreover, the adoption of codifications that determine the further development of Ukrainian society became one of the levers of influence on political processes in society. Ultimately, the 2003 Civil Code, in continuity with the traditions of previous codifications, became a replication of the 1996 Russian Civil Code. This was due to the fact that the political and economic development of Ukraine between 1991 and 2014 occurred within the context of Russia's interests. This entailed not only political dependence of Ukraine on Russia, but also the lawmaking influence of Russia on the development of law in Ukraine. In addition to political peculiarities in the third codification of civil law, there are also legal problems. Among them is the adoption in 2003 of the Commercial Code of Ukraine, which was intended to fulfil the role of a regulator of commercial relations in accordance with the French Commercial Code. It was not possible to achieve this objective. The adoption of the Commercial Code of Ukraine in 2003 led to the violation of systematicity in the regulation of relations, as each of the codes had its own view of things. As a result, many problematic issues remain unresolved to date. In particular, the calculation of limitation periods differs between the two codes.

Furthermore, the Economic Code of 2003 contains mainly declarative provisions, while separate normative acts prescribe the relevant procedures in detail. For instance, the Economic Code of 2003 has only five articles devoted to economic competition, while individual laws regulate in detail the procedure for the protection of fair competition in a total of more than 75 articles. A similar situation can be observed with regard to bankruptcy. In Ukraine, an independent code of bankruptcy procedures was adopted in 2018. In 2014, a new stage of Ukraine's development began, associated with integration into the European community. This process has both political and economic significance. As a result, in 2019, a group of scientists initiated the fourth codification of the civil law of Ukraine. The new civil code should include modern regulatory tools based on the signs of digitalisation of certain moments, borrowing of constructions of different legal systems, for example, trust.

Unification of all spheres of civil law is of key importance in the process of the fourth codification. It is envisaged to merge the Family Code with the Civil Code and to include a separate section on private international law. Currently, this area is regulated by a separate Act on International Private Law of 2005.

Additionally, it is proposed that the 2003 Commercial Code be repealed due to its inconsistency with the provisions of the 2003 Civil Code.

Examen de la Codification contemporaine du droit privé en Ukraine, soulignant les principales tendances et les défis actuels

La codification du droit civil en Ukraine a une histoire relativement insignifiante mais plutôt colorée. En moins de cent ans, l'Ukraine a reçu trois actes de codification, dont chacun a marqué une époque entière dans le développement de la culture nationale, de la tradition juridique et des relations économiques. La première codification a eu lieu en 1922 et est associée à l'établissement du pouvoir soviétique sur le territoire de l'Ukraine après l'effondrement de l'Empire russe en 1917. Toutefois, il est important de noter qu'elle reste caractérisée par la réglementation des relations commerciales pendant la période de la « nouvelle politique économique ». Cette période a été marquée par le développement de l'esprit d'entreprise dans le but de restaurer l'économie de l'Ukraine soviétique, qui avait été détruite par la guerre civile (1918-1922). Le code civil de 1922 reflète la restauration des droits d'auteur, du statut commercial des personnes morales et du droit de succession, qui avaient été abolis après la révolution d'octobre 1917. La codification prévoit diverses formes d'activités commerciales. Un aspect notable du code est l'introduction de la propriété privée et des pouvoirs de son propriétaire. Il est également important de noter qu'après 1917, la législation a été abolie et le processus de formation de la législation de l'Ukraine socialiste a commencé. Cette première étape déclarait l'abolition de toute propriété dans la société communiste.

Le code comprenait quatre parties, dont les dispositions générales, le droit des biens, le droit des obligations et le droit des successions. Il comprenait également un certain nombre d'institutions, telles que les transactions, les personnes et d'autres éléments qui préservaient non seulement les traditions du système de pandectes, mais aussi des éléments du système institutionnel de construction caractéristique du droit français.

Avant 1917, l'Ukraine faisait partie de l'Empire russe. Après l'indépendance de 1917, la RSS d'Ukraine a adopté le code civil de la RSFSR de 1922, qui s'appuyait sur deux années d'expérience dans le développement des jeunes républiques dans le cadre de la NEP.

La deuxième codification a été le code civil de la RSS d'Ukraine de 1963. Ce code est entré en vigueur le 1er janvier 1964 et contenait un certain nombre de tâches considérées comme idéologiquement vérifiées par rapport à la construction d'une société socialiste dans la période suivant la NEP. Outre les sections déjà énumérées, le code a été considérablement amélioré par de nouvelles constructions dans le domaine du droit de la propriété intellectuelle et a également inclus certaines restrictions dans le domaine des droits de propriété. En particulier, le

code consacre la propriété individuelle des objets à usage personnel, restreint la propriété privée et renforce considérablement le rôle de la propriété collective.

Une innovation importante de la deuxième codification a été le rejet du dualisme en droit privé, caractéristique de la France, et la réglementation des relations exclusivement par les normes du code civil, quels que soient les sujets.

La deuxième codification a considérablement élargi la liste des contrats. En particulier, est apparu le contrat de fourniture, contrat d'entreprise, caractéristique du système de gestion administrative planifiée de l'économie. Dans un tel système, l'organisation des relations contractuelles est gérée de manière centralisée, ce qui exclut toute initiative et toute indépendance. Dans ce cas, le contrat de fourniture devient le contrat clé de cette période. Il semble raisonnable de penser que la deuxième codification a donné naissance au code civil, qui reprenait également les dispositions de la deuxième codification du code civil de la RSFSR. Cette approche de l'élaboration des règles est typique de l'époque de l'URSS. Malgré l'indépendance formelle des 15 républiques de l'URSS qui en faisaient partie, on peut affirmer qu'elles étaient entièrement centralisées et administrées par une seule et même administration. Il est possible que toutes les codifications républicaines aient été basées sur le Code de la RSFSR de 1964. Il convient toutefois de noter que le code civil ukrainien constitue une exception.

La proclamation de l'indépendance de l'Ukraine en 1991 a ouvert la voie à une réforme de la législation ukrainienne dans de nouvelles conditions. Le changement du système de gouvernance et la transition vers une économie de marché sont devenus les points de référence qui ont jeté les bases de la troisième codification du droit civil ukrainien. En 2003, le code civil de l'Ukraine indépendante a été adopté pour remplacer le code civil de la RSS d'Ukraine, qui ne pouvait plus réglementer les relations de marché dans le pays.

Le code civil ukrainien de 2003 rétablit le droit à la propriété privée, réglemente en détail les droits individuels et contient 52 constructions contractuelles. Par rapport au code civil de 1963, la troisième codification a considérablement amélioré la forme juridique des relations sociales. Lors de la rédaction de la troisième codification, la question du choix d'un point de référence a également été soulevée. La troisième codification comprenait une disposition sur les personnes morales, ce qui a permis le développement de l'esprit d'entreprise.

Le code civil ukrainien de 2003 reprend des éléments du code civil français de 1806. En particulier, sa structure ressemble à celle du code Napoléon (dispositions générales, personnes, choses, biens). Cependant, les créateurs du code civil ukrainien de 2003 ont suivi la voie de leurs collègues allemands et ont basé la structure du code civil sur les principes du système des pandectes, qui se

caractérise par un haut degré de détail dans les dispositions générales. Le code contient, outre le droit des biens, des normes du droit des obligations.

Il convient de noter que le code civil de 2003 ne régit pas les relations familiales. Celles-ci sont régies par le code de la famille de 2005. Malgré la proclamation de l'indépendance de l'Ukraine, il convient de noter que l'influence de la Russie sur les processus politiques en Ukraine n'a pas disparu. Elle est même devenue un élément de la politique étrangère des deux États. En outre, l'adoption de codifications déterminant le développement futur de la société ukrainienne est devenue l'un des leviers d'influence sur les processus politiques dans la société. En fin de compte, le code civil de 2003, dans la continuité des traditions des codifications précédentes, est devenu un reflet du code civil russe de 1996. Cela s'explique par le fait que le développement politique et économique de l'Ukraine entre 1991 et 2014 s'est déroulé dans le contexte des intérêts de la Russie. Cela implique non seulement une dépendance politique de l'Ukraine vis-à-vis de la Russie, mais aussi un certain degré d'influence du droit russe sur le développement du droit ukrainien.

Outre les particularités politiques de la troisième codification du droit civil, il existe également des problèmes juridiques. L'un d'entre eux est l'adoption en 2003 du code de commerce ukrainien, qui, par essence, était censé jouer le rôle de régulateur des relations commerciales, à l'instar du code de commerce français. Malheureusement, cette tâche s'est avérée difficile. L'adoption du code de commerce ukrainien en 2003 a entraîné certaines incohérences dans la réglementation des relations, chacun des codes ayant sa propre vision des choses. Par conséquent, certaines questions problématiques n'ont toujours pas été résolues à ce jour. En particulier, le calcul des délais de prescription diffère entre les deux codes.

En outre, le code économique de 2003 contient principalement des dispositions déclaratives, tandis que des actes normatifs distincts décrivent en détail les procédures pertinentes.

En particulier, le code économique de 2003 ne comporte que cinq articles consacrés à la concurrence économique, alors que les lois individuelles réglementent en détail la procédure de protection de la concurrence loyale dans un total de plus de 75 articles. Une situation similaire peut être observée dans le domaine de la faillite. En Ukraine, il existe un code indépendant des procédures de faillite, qui a été adopté en 2018.

En 2014, une nouvelle étape du développement de l'Ukraine a commencé. Elle est liée à l'intégration dans la communauté européenne. Ce processus a une importance non seulement politique, mais aussi économique. En conséquence, un groupe de scientifiques a lancé en 2019 la quatrième codification du droit civil ukrainien. On espère que le nouveau code civil comprendra des outils réglementaires modernes

basés sur les signes de la numérisation de certains moments, l'emprunt de constructions de différents systèmes juridiques, par exemple, la confiance.

Il est considéré que l'unification de toutes les sphères du droit civil est d'une importance capitale dans le processus de la quatrième codification. Il est proposé de fusionner le code de la famille avec le code civil et d'inclure une section distincte sur le droit international privé. Actuellement, ce domaine est régi par une loi distincte sur le droit international privé de 2005.

Il est également proposé d'abroger le code du commerce de 2003, qui n'est pas entièrement cohérent avec les dispositions du code civil de 2003.