

## Literatura

1. *Gavrilova Yu.A.* Pravovye tsennosti i smysl prava // Rossijskij zhurnal pravovykh issledovanij. 2015. № 3 (4).
2. Konventsiya o zashchite prav cheloveka i osnovnykh svobod ot 4 noyabrya 1950 g. // SZ RF. 2001. № 2.
3. Charter of Fundamental Rights of the European Union // Official Journal of the European Union. C 202. 2016. P. 389–405.
4. Council Conclusions of 12 May 2009 on a Strategic Framework for European Cooperation in Education and Training ('ET 2020') // Official Journal of the European Union. C 119. 2009. P. 2–10.
5. *Danwitz von Th.* Values and the Rule of Law: Foundations of the European Union – an Inside Perspective from the ECJ. URL: <https://www.kcl.ac.uk/law/research/centres/european/KingsCollege-London-TVD-k-def-Verteilung.pdf> (date of the application: 26.02.2019).
6. Declaration Concerning the Charter of Fundamental Rights of the European Union // Official Journal of the European Union. C 202. 2016. P. 337.
7. Consolidated version of the Treaty on European Union // Official Journal of the European Union. C 202. 2016. P. 13–46.
8. Consolidated version of the Treaty on the Functioning of the European Union // Official Journal of the European Union. C 202. 2016. P. 47–200.

DOI: 10.25586/RNU.V9276.19.02.P.124

УДК 622

С.Л. Никонович

## ВОЗНИКНОВЕНИЕ И СТАНОВЛЕНИЕ ГОРНОГО ПРАВА ИСПАНИИ

Кратко охарактеризованы древние источники горного права Испании. Выделены особенности первых указов королей Испании: право монарха на земли и полезные ископаемые, свободный поиск полезных ископаемых и их разработка с выплатой роялти королю, лицензирование первооткрывателем горных участков с полезными ископаемыми, законодательное установление шкалы роялти – процентной доли выплаты добытых и обогащенных драгоценных металлов и другого минерального сырья в государственную казну и др. Отмечено, что указ короля Испании Филиппа II, провозглашенный 22 августа 1584 г. в Сан-Лоренцо, стал основным источником горного права испанских колоний, а затем государств Нового Света (Америки).

*Ключевые слова:* горное право Испании, роялти, лицензия на право добычи полезных ископаемых, указ короля Филиппа II от 22 августа 1584 г., «горная свобода».

S.L. Nikonovich

## OCCURRENCE AND FORMATION OF THE MINING RIGHT OF SPAIN

The article gives a brief description of the ancient sources of mountain law in Spain. The features of the first decrees of the kings of Spain are indicated: the right of the monarch to land and minerals, free search for minerals and their development with the payment of royalties to the king, licensing by the discoverer of mountain areas with minerals, legislative establishment of the scale of royalties-the percentage of payment of extracted and enriched precious metals and other mineral raw materials to the state Treasury,

## Никонович С.А. Возникновение и становление горного права Испании

etc. The decree of king Philip II of Spain, proclaimed on 22 August 1584 in San Lorenzo, became the main source of mountain law of the Spanish colonies and then of the States of the New world (America).  
 Keywords: Spanish mining law, royalty, mining license, Decree of king Philip II of 22 August 1584, “freedom of mining”.

Разработка полезных ископаемых на Пиренейском полуострове началась примерно в 1000 г. до н. э. с момента основания города Каддир (Кадис) на юго-западном побережье полуострова. Семиты и их карфагенские преемники контролировали добычу и торговлю минерального сырья до 206 г. до н. э., затем их сменили римляне, которые, в свою очередь, в 414 г. н. э. уступили это место вестготам. С 711 по 1031 гг. добычей металлов и других минералов занимались арабы (мавры) вплоть до прекращения существования династии мусульман Оммиада.

В результате непрерывных войн полуостров был разделен на несколько королевств. Распри между ними, длившиеся почти двести лет, опустошили этот некогда процветающий край. В 1140 г. Королевство Португалия добилось национального суверенитета в пределах современной территории данного государства.

В 1212 г. христиане Кастилии, Наварры, Арагона обеспечили перевес власти в свою пользу на собственных территориях, где существенно возросло христианское население, постепенно вытеснившее мусульман с полуострова. Наконец, в 1497 г. при Фердинанде и Изабелле Испания стала единой монархией.

Все это время при добыче и реализации минерального сырья отдельные регионы (королевства) пользовались древнейшим сборником горного права “Siete partidas”. В 1348 г. появился новый источник горного права под названием “Ordenamiento General de Alcalá”, считающийся испанскими юристами дополнением к “Siete partidas”. За несколько лет до открытия

Америки вышел в свет “Ordenamiento Real”. В 1505 г. был издан “Leyes de Toro”, затем, в 1567 г., появилось первое издание “Nueva Recopilación”, а в 1581, 1592, 1598, 1640, 1723, 1745, 1772, 1775, 1777 гг. – последующие, вносящие улучшения в действующую систему горного права. Наконец, в 1805 г. появилась знаменитая “Novísima recopilación de las leyes de España”, которая впоследствии стала основой кодификации испанского горного права, за исключением отдельных указов, которые были отменены либо изменены кортесами – испанским национальным законодательным собранием [2, с. 5; 3, с. 173; 4, с. 132].

До появления этого источника горного права указы различных правящих династий на Пиренейском полуострове применительно к горнодобывающей промышленности использовались бессистемно, часто противоречили друг другу и имели ограниченную юрисдикцию (распространялись только на территорию одного королевства).

В “Novísima recopilación de las leyes de España” впервые все законы горного права были собраны вместе и составили древнейший свод правовых норм, сохранившийся до настоящего времени в кодифицированном виде. Он включает в себя указы, датированные с 1263 по 1790 гг. До 1584 г. все находящиеся в сборнике законы относились к древним актам Испании. С открытием Нового Света (Америки) указанные акты были привнесены в испанские колонии [5; 6; 7, р. 31–34].

В 1761 г. известный испанский юрист дон Франсиско Ксавье де Гамбоа опубликовал объемный комментарий к некото-

рым из этих старых указов и изложил доктрину горного права древней Испании, основные принципы, права и обязанности первооткрывателей минерального сырья, роялти – права короля или феодала на землю и минеральные ресурсы и т.п. Он отметил, что кроме описания правил добычи и использования полезных ископаемых в старых законах излагались различные социальные, политические и иные явления того времени, которые не имели отношения непосредственно к горному праву (желающие изучить источник в полном объеме могут ознакомиться с монографией Джона А. Роквелла «Испанское и Мексиканское горное право», опубликованной в Нью-Йорке в 1851 г., или с источником «Горное законодательство Испании и Мексики», опубликованным Омаром в Сан-Франциско в 1859 г.).

1. *Указ короля Алонсо XL (1383)* закрепил безраздельную собственность короля на металлы: золото, серебро, свинец и другие, – а также на неметаллическое минеральное сырье. Никто не имел права осуществлять разведку и добычу полезных ископаемых без лицензии. При разработке металлов и минералов промышленник обязан был платить за аренду собственнику земли, т.е. королю. Король никому не предоставлял льгот при оплате аренды, кроме тех лиц, которым льгота была предоставлена предшествующими королями.

2. *Указ короля Юттана L (1387)* разрешал любому лицу осуществлять на свой страх и риск разведку и разработку полезных ископаемых на территории королевства, не ущемляя прав законных хозяев земель – феодалов. Горная разработка могла осуществляться только с разрешения последних. В случае обнаружения полезного ископаемого и его дальнейшей добычи первооткрывателю полагалась треть от общего количества добытого, а две трети до-

ставались королю. При этом он возмещал средства, затраченные первооткрывателем на поиск и разработку полезного ископаемого, путем вычета минерального сырья из своей доли.

3. *Указ короля Испании Филиппа II (10 января 1559 г., Вальядолид)* был изложен в современной правовой форме. В преамбуле документа отмечалось, что, несмотря на действующий указ Юттана L, лишь немногие первооткрыватели и разработчики воспользовались им, поскольку добыче и разработке полезных ископаемых препятствовали хозяева земель – феодалы. Они не хотели, чтобы на их землях велись какие-либо работы, и добывались через местных судей сбора с первооткрывателей значительных компенсационных сумм. В результате поиск и разработка полезных ископаемых резко снизились. Необходимо было искать новые решения для развития горной отрасли.

Новый указ отменил все положения старого. Согласно новому указу всем лицам было предоставлено право поиска и разработки полезных ископаемых, на чьих бы землях, частных или государственных, оно не происходило. По сути, была объявлена «горная свобода». Всем действующим разработчикам и владельцам лицензий и земель предлагалось продлить их с целью дальнейшей разработки полезных ископаемых и развития отрасли. Всем первооткрывателям разрешалось регистрировать месторождения. Владельцам земель предлагалось брать плату с первооткрывателей за пользование месторождениями и нанесенный в связи с этим ущерб. Феодалы не имели права препятствовать поиску и добыче полезных ископаемых на своих землях с тем условием, что открыватели месторождений были обязаны платить феодалам разумную плату за пользование их землями и недрами.

Указ не распространялся на шахты Гуадалканала и одну лигу (мера длины, равная 4,82 км) вокруг них, а также на шахты, которые были уже обнаружены в границах районов Казалла, Аракана и Галарокка, и четверть лиги вокруг каждой из них.

Указом устанавливались правила регистрации нового месторождения полезных ископаемых. Первооткрыватель месторождения обязан был в течение 20 дней со дня открытия лично сделать запись в книге документов королевского нотариуса или зарегистрировать открытие в местном суде, обладающем соответствующей юрисдикцией региона. Акт записи или регистрации состоял в присвоении имени месторождению со слов первооткрывателя, даты открытия месторождения, точном описании местоположения, а также образца руды или минерала. Регистрация позволяла открывателю разрабатывать коренное или россыпное месторождение 275 футов в длину и 137 футов в ширину. В течение 6 месяцев с момента регистрации открыватель должен был начать выработку месторождения и углубиться на 33 фута вдоль коренного месторождения. После чего работа должна была быть непрерывной и разумной для поддержания горной лицензии. Если разработчик в течение четырех месяцев не производил разработку месторождения, его лишали всех лицензионных прав и он должен был платить роялти в королевскую казну в размере 66% от чистой прибыли.

4. Указом короля от 18 марта 1563 г. была установлена новая шкала роялти на серебро и золото, которая исчислялась в процентном отношении к добытой и обогащенной руде в зависимости от качества руды и содержания в ней основного металла. Так, если из тонны руды разработчик извлекал 144 унции серебра, он был обязан внести 12% роялти. При извлечении от 144

до 432 унций – 25%, от 432 до 864 унций, соответственно, 30%. За серебро, извлекаемое из старых шахтных отвалов, – 20%. При добыче золота из любых источников полагалось платить 60%. При обогащении меди или свинца с каждого слитка королю принадлежало 6%.

При разработке открытого месторождения, если рудное тело простиралось на участке, принадлежащем другому владельцу, разработчик обязан был поставить в известность собственника участка и продолжать разработку по его доверенности.

В случае обогащения серебра или золота с использованием ртути амальгама должна быть доставлена на государственный обогатительный завод, где обогащение происходит в присутствии официальных лиц.

Если месторождение в течение 40 дней не разрабатывалось и претендующая на него сторона могла доказать это в суде, судья мог решить дело в пользу нового претендента и выдать ему временное разрешение на пользование месторождением с обязательным ведением счетов. Размер заявки первооткрывателя на добычу золота распространялся на участок размером 137 × 68 футов. Если на разработку месторождения поступала предварительная заявка от короля, она рассматривалась в первую очередь.

5. Королевский указ от 10 августа 1564 г. отменил все прежние нормы, которые противоречили новому закону. Этим нормативным актом был изменен процент роялти. При извлечении 216 унций серебра из тонны руды – 10%, от 216 до 576 унций – 20%. При обогащении от 576 до 864 унций – 25%, свыше 864 унций – 50%.

Первооткрыватель был обязан зарегистрировать месторождение в течение 10 дней с момента открытия. Он мог подать неограниченное число заявок на участки с залежами полезных ископаемых. Воз-

росла и площадь разрешенных участков – 440 футов в длину и 220 – в ширину. Кроме того, шахтеры получали бесплатные права на лесозаготовку на государственных землях. На частных землях они также могли добывать древесину, но были обязаны платить собственнику разумную сумму, согласно оценке местного судьи. Они получали право пользования дорогами, проходившими через частные земли, и право на бесплатные рыболовство и охоту в трех лигах вокруг шахты, могли использовать воду в целях извлечения электроэнергии с оплатой компенсации собственнику за ее расход.

Владельцы плавильных печей, если они намеревались выплавлять металл не только из добытой на своем участке руды, но и с соседних участков, обязаны были взять на это лицензию. Руду с соседних участков полагалось выплавлять отдельно, а слитки помечать разными буквами.

Согласно отдельной лицензии они имели право смешивать руду с разных участков и затем выплавлять металл при условии доступа к печам, наличии документации шахт и печей государственных инженеров и испытателей для правильного определения суммы роялти.

Первооткрыватель теперь мог регистрировать с целью добычи золота больший размер участка – 220 футов в длину и 110 футов в ширину (для обычной лицензии размер составлял 200 × 100 футов). По новому закону размер тоннеля шахты не мог превышать 66 дюймов в высоту и 165 дюймов в ширину. Владелец месторождения имел в пределах лицензии полное право на добытую руду, но если рудное тело простиралось за пределы лицензированного участка, он обязан был подать новую заявку на лицензию, в противном случае – прекратить работу.

6. Указ короля Испании Филиппа II (22 августа 1584 г., Сан-Лоренцо) отменял

предыдущий указ полностью, кроме норм, обеспечивающих королю право на добычу и разработку золота, серебра и других металлов и минералов.

В комментариях юриста Гамбоа к этому указу говорится о том, что, хотя этот закон был сформулирован прежде всего для регулирования горнодобывающей промышленности Испании, копии его были отправлены наместникам короля во все провинции новой Испании в Америке с подробной инструкцией об их опубликовании и внедрении в практику. Таким образом, личная собственность короля на драгоценные металлы и иное минеральное сырье распространялась и на территории, захваченные испанцами в Америке. Это продолжалось вплоть до XIX в., пока доминионы Испании не обрели независимость.

Полное посессорное право передачи прав было предоставлено первооткрывателям месторождений до тех пор, пока они разумно вели их разработку и аккуратно выплачивали роялти. Однако поиск, разведка и разработка месторождений, например, в Мексике не были свободными (не разрешалось открывать и разрабатывать месторождения туземцам и даже испанцам). Разрешение мог выдать только местный судья. Туземцы скрывали множество месторождений, и у испанцев, прибывших в Новый Свет, не было перспектив в дальнейшем развитии горнодобывающей промышленности. Зная это, император Карл 9 декабря 1526 г. издал указ о вознаграждении лиц, занимающихся поиском полезных ископаемых, и разрешил свободный поиск. Роялти на драгоценные металлы подлежали получению только в виде самих обогащенных металлов.

Бизнес плавильных руд был свободен и открыт всем. Но отделение драгоценных фракций от породы было государственной монополией, поэтому обогатительные

## Никонович С.Л. Возникновение и становление горного права Испании

(плавильные) заводы были созданы во всех горных районах. Шахтер был обязан доставить слитки первичной обработки на завод, где очищали серебро от примесей свинца или меди. Здесь же при получении чистого серебра определяли долю роялти в слитках. Роялти на серебро составляло от 10 до 25% в зависимости от состава руды (чем в руде было больше серебра, тем процент роялти был выше). Роялти на золото было установлено в 50%, на медь и свинец – 20% и оплачивалось только в металле.

Рассмотренные источники горного права Испании положили начало нормативному регулированию поиска, добычи и раз-

работки полезных ископаемых в Испании и Латинской Америке [1, с. 12]. Современное горное законодательство большинства стран Латинской Америки имеет единый источник – древнее горное право Испании.

Королями Испании была объявлена «горная свобода» – свободный поиск полезных ископаемых подданными королевства с выплатой роялти королю. Прогрессивные нормы горного права того времени дали возможность развить горнодобывающую промышленность Испании и заложили основу нормативного регулирования горной промышленности некоторых стран Латинской Америки.

## Литература

1. Никонович С.Л., Авдалян А.Я., Бочаров А.В. Особенности системы горного права США XIX века // Вестник Российского нового университета. Серия «Человек и общество». 2018. Вып. 4. С. 11–17.
2. Никонович С.Л., Никонович С.С. К вопросу о возникновении и становлении горного и уголовного законодательства в сфере оборота драгоценных металлов и камней в дореволюционной России // Мир юридической науки. 2013. № 9. С. 2–7.
3. Никонович С.Л., Никонович С.С. К вопросу о становлении европейского горного права в XVIII–XIX веках // Гуманитарные, социально-экономические и общественные науки. 2013. № 5. С. 171–174.
4. Никонович С.С. О роли «горной регалии» и «горной свободы» в развитии законодательства об обороте драгоценных металлов в средневековой Европе // Право и государство: теория и практика. 2013. № 3 (99). С. 131–133.
5. Lacy J.C. The Historic Origins of the U.S. Mining Law and Proposals for Change // American Association of Professional Landmen. URL: [http://www.landman.org/docs/educational-material-\(pdf\)/105.Pdf](http://www.landman.org/docs/educational-material-(pdf)/105.Pdf) (date of the application: 28.02.2019).
6. The Mining Law Review / ed. by E. Richer La Fleche. Denver: Holland & Hart, 2016. URL: <https://www.hollandhart.com/webfiles/United%20States%20mining.pdf> (date of the application: 28.02.2019).
7. Van Wagenen T.F. International Mining Law. L.: Hill Publishing, 1918.

## Literatura

1. Nikonovich S.L., Avdalyan A.Ya., Bocharov A.V. Osobennosti sistemy gornogo prava SShA XIX veka // Vestnik Rossijskogo novogo universiteta. Seriya "Chelovek i obshchestvo". 2018. Вып. 4. С. 11–17.
2. Nikonovich S.L., Nikonovich S.S. K voprosu o vznikhovnenii i stanovlenii gornogo i ugolovnogogo zakonodatel'stva v sfere oborota dragotsennykh metallov i kamnej v dorevolyuutsionnoj Rossii // Mir yuridicheskoy nauki. 2013. № 9. С. 2–7.
3. Nikonovich S.L., Nikonovich S.S. K voprosu o stanovlenii evropejskogo gornogo prava v XVIII–XIX vekakh // Gumanitarnye, sotsial'no-ekonomicheskie i obshchestvennye nauki. 2013. № 5. С. 171–174.

4. *Nikonovich S.S.* О роли “gornoj regalia” i “gornoj svobody” v razvitii zakonodatel'stva ob oborote dragotsennykh metallov v srednevekovoj Evrope // *Pravo i gosudarstvo: teoriya i praktika*. 2013. № 3 (99). S. 131–133.
5. *Lacy J.C.* The Historic Origins of the U.S. Mining Law and Proposals for Change // *American Association of Professional Landmen*. URL: [http://www.landman.org/docs/educational-material-\(pdf\)/105.Pdf](http://www.landman.org/docs/educational-material-(pdf)/105.Pdf) (date of the application: 28.02.2019).
6. *The Mining Law Review* / ed. by E. Richer La Fleche. Denver: Holland & Hart, 2016. URL: <https://www.hollandhart.com/webfiles/United%20States%20mining.pdf> (date of the application: 28.02.2019).
7. *Van Wagenen T.F.* *International Mining Law*. L.: Hill Publishing, 1918.

DOI: 10.25586/RNU.V9276.19.02.P.130

УДК 347.77.012

А.В. Павлов

ПРОБЛЕМЫ ПАТЕНТНОЙ ОХРАНЫ  
ИЗОБРЕТЕНИЙ, ИСПОЛЬЗУЮЩИХ ЦИФРОВУЮ  
ОБРАБОТКУ ИНФОРМАЦИИ

Рассматриваются возможности патентной охраны в качестве изобретений новшеств, использующих цифровую обработку сигналов. Анализируется толкование невозможности патентной охраны программ для ЭВМ и алгоритмов как таковых. Обращается внимание на сложности определения понятий «техническое решение» и «технический результат» применительно к некоторым видам новшеств, в которых осуществляется компьютерная обработка информации. Предлагается внести изменения в законодательство и предусмотреть возможность патентной охраны компьютерно-реализованных программ, обеспечивающих получение технического результата.

*Ключевые слова:* патентоспособность, непатентоспособность программ для ЭВМ как таковых, техническое решение, технический результат, компьютерно-реализованная программа.

A.V. Pavlov

PROBLEMS OF PATENT PROTECTION  
OF INVENTIONS THAT USE DIGITAL  
INFORMATION PROCESSING

The possibilities of patent protection as inventions of innovations using digital signal processing are considered. The interpretation of the impossibility of patent protection of computer programs and algorithms as such is analyzed. Attention is drawn to the complexity of the definition of the concepts of “technical solution” and “technical result” in relation to some types of innovations in which computer processing of information is carried out. It is proposed to amend the legislation and provide for the possibility of patent protection of computer-implemented programs that provide a technical result.

*Keywords:* patentability, patentability of computer programs as such, technical solution, technical result, computer-implemented program.