

Jan Rudnicki

TESTAMENT  
ŻOŁNIERSKI  
I TESTAMENTY  
WOJSKOWE  
W EUROPEJSKIEJ  
TRADYCJI  
PRAWNEJ

**OD.NOWA**

# EUROPEJSKA TRADYCJA PRAWNA

PORÓWNAWCZO-HISTORYCZNE  
STUDIA Z PRAWA PRYWATNEGO

TOM 1

REDAKCJA NAUKOWA:

WOJCIECH DAJCZAK

TOMASZ GIARO

FRANCISZEK LONGCHAMPS DE BÉRIER

Jan Rudnicki

TESTAMENT  
ŻOŁNIERSKI  
I TESTAMENTY  
WOJSKOWE  
W EUROPEJSKIEJ  
TRADYCJI  
PRAWNEJ

KRAKÓW 2015

Recenzenci:  
prof. Maria Zabłocka  
ks. prof. Franciszek Longchamps de Bériér

Copyright © Jan Rudnicki 2015

Projekt okładki: Piotr Szostek  
Projekt układu typograficznego i skład: Elżbieta Wienczek  
Koordynacja wydania: Wydawnictwo OD.NOWA

**Wydawnictwo OD.NOWA**  
ul. Mieszka I 38  
43-300 Bielsko-Biała  
e-mail: [biuro@wydawnictwo-odnowa.pl](mailto:biuro@wydawnictwo-odnowa.pl)  
strona: [www.wydawnictwo-odnowa.pl](http://www.wydawnictwo-odnowa.pl)

Publikacja dofinansowana przez:  
Uniwersytet Warszawski



Fundację na Rzecz Studentów i Absolwentów Uniwersytetu Warszawskiego  
*Universitatis Varsoviensis*



## Spis treści

Przedmowa redaktorów serii .....	7
Wstęp .....	11
1. Przedmiot opracowania .....	11
2. Testament szczególny a przywilej testamentowy – problem dogmatyczny i terminologiczny .....	14
3. Wojskowy testament allograficzny a wojskowy testament nieformalny .....	19
4. Materiał źródłowy i literatura .....	23
5. Układ opracowania .....	30
I. Testamenty żołnierskie i wojskowe w rozwoju histo- rycznym .....	33
1. Testamentum in procinctu .....	34
2. Testamentum militis .....	37
3. Testamenty wojskowe w dobie recepcji prawa rzymskiego – do pierwszych kodyfikacji.....	55
4. Historia modelu romańskiego – Kodeks Napoleona i kodyfikacje na nim wzorowane .....	58
5. Model austriacko-niemiecki .....	63
6. Model rosyjski .....	68
7. Model common law .....	71
8. Testamenty wojskowe w systemach mixed jurisdiction .....	76
9. Testamenty wojskowe w dziejach prawa polskiego .....	79
II. Podmiotowa przesłanka sporządzenia tesamentu .....	87
1. Testamentum militis – przywilej żołnierza .....	88
2. Kwestia przesłanki podmiotowej w epoce przed- kodyfikacyjnej .....	99
3. Przesłanka podmiotowa w modelu romańskim .....	101
4. Przesłanka podmiotowa w uregulowaniach austriackich i niemieckich.....	102
5. Przesłanka podmiotowa w prawach anglosaskich .....	106
6. Przesłanka podmiotowa w prawie polskim.....	111

III.	Przesłanki przedmiotowe.....	117
	1. In expeditionibus – pierwsza przesłanka przedmiotowa .....	117
	2. Przesłanki przedmiotowe w common law.....	122
	3. Przesłanki przedmiotowe w kodeksach romańskich .....	133
	4. Przesłanki przedmiotowe w ustawodawstwie austriackim i niemieckim .....	140
	5. Przesłanki przedmiotowe w prawie polskim .....	145
IV.	Formy testamentów wojskowych .....	155
	1. Testamentum militis na tle testamentu cywilnego i pretorskiego .....	156
	2. Nieformalny testament wojskowy common law .....	166
	3. Wojskowy testament allograficzny w prawach romańskich .....	172
	4. Wielość form w dawnym prawie niemieckim i austriackim .....	183
	5. Formy testamentów wojskowych w prawie polskim.....	192
	6. Okres obowiązywania testamentu wojskowego .....	204
V.	Podsumowanie. Aksjologia testamentów wojskowych i pytania na przyszłość .....	207
	1. Testament żołnierski, czyli przywilej testamentowy .....	208
	2. Wojskowy testament urzędowy .....	212
	3. Wojskowy testament odformalizowany .....	214
	4. Wojskowy testament anglosaski .....	218
	5. Aksjologia przesłanki podmiotowej .....	221
	6. Casus polski .....	225
	7. Na zakończenie .....	233
	Indeks źródeł antycznych .....	237
	Chronologiczny wykaz powołanych aktów normatywnych i orzeczeń .....	243
	Bibliografia .....	249
	Wykaz skrótów .....	257

## PRZEDMOWA REDAKTORÓW SERII

W nauce prawa prywatnego od kilku lat coraz więcej się mówi o europejskiej tradycji prawnej. Czasem samo wspomnienie o niej rodzi kontrowersje. Trudno nam dziwić się powstającym wątpliwościom, skoro dyskusje zazwyczaj toczą się na znacznym stopniu ogólności. Paradoksalnie zaś pełno jest obaw przed wchodzeniem w szczegóły. Dzieje się tak głównie dlatego, że miast intuicji i przykładów czy powierzchownych zestawień potrzeba solidnego studium poszczególnych rozwiązań prawnych w historii prawodawstw – nie tylko przecież Europy. Przyszedł zatem czas najwyższy, aby poszukiwania z zakresu europejskiej tradycji prawnej doczekały się serii wydawniczej, dostarczającej studia spełniające postulat pogłębionej analizy porównawczo-historycznej i uwzględniające perspektywę korzystania w takim kontekście z rzymskiego doświadczenia prawnego. Wszystko dla wzmocnienia argumentacji oraz użyteczności prawniczej interpretacji: tak przez zrozumienie, skąd współczesne prawo wyrasta, jak i w celu racjonalnego prognozowania rozwoju poszczególnych regulacji.

Idea użytecznego dla współczesności połączenia porównawczego i historycznego spojrzenia na prawo nie jest nowa w europejskiej nauce prawa prywatnego. W nauce polskiej widać ją u Leona Pinińskiego (1857-1938), Ignacego Koschembaha-Łyskowskiego (1864-1945) lub Stanisława Wróblewskiego (1868-1938). Każdy, kto sięgnie do ich prac zauważy, że rozważania prowadzone w tym właśnie nurcie stały się jedną z przyczyn sukcesów w budowaniu jednolitego prawa II Rzeczypospolitej. Sukcesy te, a prze-

cięż korzystamy z nich do dzisiaj, potwierdzają konieczność łącznego posługiwania się trzema argumentami: dogmatycznym, historycznym i komparatystycznym. Jednak nawet prosta kontynuacja tamtych studiów nie wydaje się wystarczająca wobec zmian praktyki prawnej w ostatnich dziesięcioleciach. Tym bardziej nie odpowiada wyzwaniom naszego czasu dogmatyczna analiza, prowadzona dla danego momentu dziejów. Potrzeba szerokiego spojrzenia na historyczne przemiany prawa. Niezbędny jest też argument prawnoporównawczy stosowany synchronicznie, a więc przez studium rozwiązań prawnych różnych jurysdykcji w tym samym czasie, ale też ujmowany diachronicznie jako porównanie w dziejowym procesie przemian. Oczywiście sposób i zakres sięgania do dawnego prawa oraz do praw obcych musi uwzględniać to, co można nazwać duchem czasów.

Od dawna towarzyszy nam przekonanie o potrzebie znalezienia pożytecznej oraz twórczej tu i teraz metody badań nad prawem, która zasadzałaby się na połączeniu spojrzenia historyka i dogmatyka kilku porządków prawnych. Ożywione w Europie od końca XX wieku rozmaite formuły studium łączące te perspektywy, stanowią potwierdzenie trafności proponowanych poszukiwań w ramach europejskiej tradycji prawnej. Do krystalizacji naszych poglądów na temat możliwości płynących z połączenia metody historycznej i porównawczej doszło w dydaktyce prawa w 2009 roku wraz z ogłoszeniem przez nas podręcznika pt. „Prawo rzymskie. U podstaw prawa prywatnego” (PWN, Warszawa). Długa na jego kanwie dyskusja pozwala upatrywać w tej książce impuls również dla badań naukowych. Chodzi rzecz jasna o rozwijanie studiów zorientowanych na istotne obecnie pytania prawoznawstwa, gdzie punkt wyjścia stanowi prawo rzymskie, ale rozważania obejmują także realistycznie wyodrębniony fragment doświadczenia prawniczego okre-



su przedkodyfikacyjnego, epoki tworzenia kodyfikacji oraz posługiwania się nimi współcześnie. Badania te powinny dalej naturalnie się otwierać na common law oraz inne tradycje prawne.

Proponowany kierunek naukowych poszukiwań ma szansę zagospodarować ciekawe i bogate pole doświadczenia prawniczego. Chętnie wkroczy na tę drogę każdy historyk prawa zainteresowany wszystkim, co dziś ważne w prawie. Nie wejdzie na nią natomiast dogmatyk prawa redukujący swe zainteresowanie do prawa obowiązującego w danym momencie i pozbawiony kompetencji, gdy pytać o głębsze spojrzenie na prawo dawne lub obce. W istocie chodzi więc o zachętę do podejmowania i kontynuacji studiów nawiązujących do tych, które służyły świetności rozwoju polskiego prawa wiek temu. Nie powstałyby one w ramach tradycyjnie uprawianej historii prawa ani tym bardziej w czystej dogmatyce teraźniejszości prawnej. Proponowane studia monograficzne mają wyjść naprzeciw efektom inspiracji najlepszymi badaniami nad szeroko rozumianym prawem rzymskim w pełnym powiązaniu z prawem współczesnym. Otwieramy serię publikacji nowoczesnych prac z zakresu europejskiej tradycji prawnej, które łączy poszukiwanie użyteczności tematów i metody. Wierzymy, że książki te pokażą adekwatny do ducha i powołania naszych czasów potencjał porównawczy i historyczny.

Wojciech Dajczak

Tomasz Giaro

Franciszek Longchamps de Bérier

Wrzesień 2015

ISBN 978-83-67523-34-9