

О

СУДЕБНЫХЪ ДОКАЗАТЕЛЬСТВАХЪ.

ТРАКТАТЪ

ІЕРЕМІИ БЕНТАМА

по изданію ДЮМОНА.

ПЕРЕВЕДЕНЪ СЪ ФРАНЦУЗСКАГО

И. Гороповичемъ.

Цѣна 2 руб. 50 коп.

Продается въ Книжныхъ магазинахъ Н. Я. Оглоблина бывшихъ С. И. Литова.

Въ Кіевѣ
на Крещатикѣ въ домѣ С. И. Литова.

Въ С.-Петербургѣ
на Малой Садовой домъ № 4-й.

К І Е В Ъ.

1876.

О

СУДЕБНЫХЪ ДОКАЗАТЕЛЬСТВАХЪ.

ТРАКТАТЪ

ІЕРЕМІИ БЕНТАМА

по изданію ДЮМОНА.

ПЕРЕВЕДЕНЪ СЪ ФРАНЦУЗСКАГО

И. Гороновичемъ.

К І Ї В Ъ.

Типографія М. П. Фрица, Большая Владимір. ул., возлѣ памяти. св. Ирины соборѣ. д.

1876.

ОГЛАВЛЕНІЕ.

	СТР.
Предисловіе издателя сочиненій Бентама г. Дюмона	1
КНИГА I. Общія замѣчанія о судебныхъ доказательствахъ.	
Глава I. Объ отношеніи закона къ судопроизводству и судопроизводства къ до- казательствамъ	1
Глава II. Цѣли судопроизводства	2
Глава III. О естественномъ образцѣ законнаго судопроизводства.	4
Глава IV. О доказательствахъ вообще	8
Глава V. О фактахъ, разсматриваемыхъ какъ имѣющіе законное значеніе . . .	10
Глава VI. О различныхъ видахъ доказательствъ	13
Глава VII. Основанія убѣдительности положительной или о причинахъ довѣрія .	17
Глава VIII. Объ основаніяхъ отрицательнаго убѣжденія или о причинахъ не- довѣрія.	19
Глава IX. Психологическія причины правдивости или ложности свидѣтельства Обозрѣніе умственныхъ способностей и нравственныхъ предрасположеній въ ихъ отношеніи къ свидѣтельскимъ показаніямъ: 1) о нравственныхъ наклон- ностяхъ; 2) объ умственныхъ способностяхъ; 3) о сужденіи; 4) о памяти; 5) о выраженіи; 6) о воображеніи	22
Глава X. О естественной санкціи; о дѣйствіи ея въ пользу истины	33
Глава XI. О нравственной или народной санкціи или о чести Дѣйствіе ея за и противъ правдивости	35
Глава XII. О религіозной санкціи. Замѣчанія о законѣ Индусовъ относительно свидѣтельства	38
Глава XIII. О легальной санкціи; ея дѣйствіе за и противъ правдивости сви- дѣтельства.	40
Глава XIV. Въ чемъ заключается обыкновенная сила свидѣтельскихъ показаній.	42
Глава XV. Объ обстоятельствахъ, увеличивающихъ достовѣрность показанія .	42
Глава XVI. Объ обстоятельствахъ, уменьшающихъ достовѣрность показаній или ослабляющихъ	43
Глава XVII. Способы выраженія различныхъ степеней убѣжденія	45
Глава XVIII. Бываютъ ли случаи, въ которыхъ судья можетъ рѣшить вопросъ факта на основаніи личныхъ свѣдѣній, безъ другихъ доказательствъ	50
КНИГА II. Объ обезпеченіяхъ или гарантіяхъ свидѣтельскихъ показаній.	
Глава I. Виды нарушеній при свидѣтельскихъ показаніяхъ	54

II

Глава II. Объ обезпеченіяхъ или гарантіяхъ, которыя внушаютъ довѣріе къ свидѣтельскимъ показаніямъ.	57
Глава III. О внутреннихъ обезпеченіяхъ: 1) показаніе отвѣтное, 2) обстоятельное, 3) отчетливое, 4) и 5, обдуманное и непридуманное; 6) и 7) наводимое и неподсказанное	59
Глава IV. О наказаніяхъ за лжесвидѣтельство	64
Глава V. О наказаніяхъ за дерскія ложныя показанія	69
Глава VI. Основанія для замѣны слова клятвопреступленіе словомъ ложное свидѣтельство	68
Глава VII. О стыдѣ	69
Глава VIII. О допросѣ	70
Глава IX. О протоколахъ устныхъ допросовъ	72
Глава X. О публичности	74
Глава XI. Случай исключенія изъ правила о публичности	83
Глава XII. О присягѣ, рассматриваемой какъ гарантія	85

КНИГА III. Объ извлеченіи свидѣтельскихъ показаній.

Глава I. О свидѣтеляхъ	93
Глава II. О явкѣ свидѣтелей въ началѣ дѣла	94
Глава III. Объ адвокатахъ	97
Глава IV. О различныхъ способахъ допроса	—
Глава V. О присутствіи судьи при допросѣ	100
Глава VI. Позволятъ ли свидѣтелямъ справляться съ записками	104
Глава VII. О наводящихъ вопросахъ	106
Глава VIII. О лицахъ, имѣющихъ право допрашивать	108
Глава IX. Проверка дружеская или враждебная. О предполагаемыхъ привязанностяхъ между допрашивающимъ и отвѣчающимъ	110
Глава X. сравненіе различныхъ способовъ допроса: 1) сравненіе устнаго допроса съ письменнымъ; 2) сравненіе другихъ способовъ	113
Глава XI. Могутъ ли показанія добытыя путемъ письменнаго производства служить основаніемъ для рѣшенія дѣлъ въ нѣкоторыхъ случаяхъ, когда устный порядокъ непримѣнимъ	115
Глава XII. О письменномъ допросѣ; какъ его примѣнять съ наибольшою пользою.	117
Глава XIII. О протоколахъ, или писанной редакціи показаній	—
Глава XIV. О секретномъ заключеніи.	120

КНИГА IV. О предустановленныхъ доказательствахъ.

Глава I. Свойство, происхожденіе и употребленіе доказательствъ этого рода	123
Глава II. О томъ, что обязанъ сдѣлать законъ для этихъ доказательствъ	125
Глава III. Примѣненіе этихъ доказательствъ къ фактамъ законносовершающимся, къ договорамъ и къ завѣщательнымъ актамъ	129
Глава IV. О публичныхъ установленіяхъ или департаментахъ, въ отношеніи предустановленныхъ доказательствъ, которыя они могутъ доставлять	134
Глава V. О протоколахъ	148
Глава VI. О копіяхъ съ актовъ, занесенныхъ въ книги	139
Глава VII. Средства распознаванія оригинальныхъ письменныхъ документовъ отъ неоригинальныхъ, оригинальныхъ отъ копій	142

Глава VIII. Средства для установленія подлинности акта: 1) прямые доказательства, устанавливающія подлинность акта, 2) случайные доказательства	144
Глава IX. Средства признанія неподлинности документа	151

КНИГА V. Косвенные доказательства.

Глава I. Определеніе и предварительныя замѣчанія	156
Глава II. О вещественныхъ доказательствахъ. Очеркъ ихъ главныхъ видоизмѣненій	160
Глава III. Факты, ослабляющіе обвиненіе, примѣнимые ко всѣмъ вещественнымъ доказательствамъ: 1) случайность, 2) искаженіе вещественнаго доказательства для оправданія самого себя. 3) искаженіе вещественнаго доказательства изъ предосторожности лицомъ невиновнымъ; 4) третьимъ лицомъ съ намѣреніемъ оклеветать; 5) въ шутку для забавы	161
Глава IV. Уличающее владѣніе вещественными доказательствами	163
Глава V. Уличающее владѣніе письменными доказательствами	164
Глава VI. Неясность вещественныхъ доказательствъ. Необходимость допроса для разъясненія ихъ	166
Глава VII. Объ уличающихъ обстоятельствахъ, предшествующихъ преступленію: приготовленіе, покушеніе, объявленіе намѣренія и угрозы. О примѣняемыхъ здѣсь ослабляющихъ обвиненіе обстоятельствахъ	168
Глава VIII. О вѣсудебномъ признаніи. Ослабляющія соображенія относительно вѣсудебнаго свидѣтельства противъ самого себя	171
Глава IX. О свидѣтельствѣ противъ самого себя, полученномъ юридически. Внутренняя связь между молчаніемъ, ложнымъ отвѣтомъ, уклончивымъ отвѣтомъ и признаніемъ. Соображенія ослабляющія обвиненіе свидѣтельства противъ самого себя, добытаго юридически. Различіе относительно дѣйствія между юридическимъ и вѣсудебнымъ допросомъ	177
Глава X. О страхѣ, обнаруживающемся въ пассивномъ состояніи	181
Глава XI. Признаки, заимствуемые изъ активнаго поведенія; скрытность; ея различныя видоизмѣненія.	185
Глава XII. Другіе признаки, заимствуемые изъ активнаго поведенія; фабрикація доказательствъ или уничтоженіе доказательствъ подкупомъ или перехватываніе свидѣтельства	188
Глава XIII. Другіе признаки, заимствуемые изъ активнаго поведенія. О дѣйствіяхъ, имѣющихъ цѣлю уклониться отъ суда	189
Глава XIV. Мотивы, средства, предрасположенія, репутація, чинъ или состояніе; послѣдствія извлекаемые изъ нихъ	192
Глава XV. Соображенія, противопоставляемыя пяти предшествовавшимъ презумціямъ	196
Глава XVI. Общія правила и основанія для побочныхъ доказательствъ	199
Глава XVII. Сравненіе прямыхъ и побочныхъ доказательствъ по силѣ достовѣрности	202

КНИГА VI. О низшихъ доказательствахъ, допускаемыхъ за неимѣніемъ лучшихъ или въ крайнемъ случаѣ.

Глава I. Определеніе и раздѣленіе	207
---	-----

Глава II. О презумціяхъ, предшествующихъ судебному разбору между истцомъ и отвѣтчикомъ, между обвинителемъ и обвиняемымъ	212
Глава III. О случайныхъ запискахъ: правила, которыя слѣдуетъ наблюдать при ихъ допущеніи	216
Глава IV. О доказательствахъ по слуху отъ другого въ первой степени	221
Глава V. О показаніяхъ по слуху переданныхъ черезъ нѣсколько посредниковъ	225
Глава VI. Писанное свидѣтельство предполагаемаго устнаго свидѣтельства	231
Глава VII. О предполагаемомъ письменномъ свидѣтельствѣ, передаваемомъ на словахъ	233
Глава VIII. О копіяхъ или перепискахъ. Различные виды	235
Глава IX. Сравненіе доказательства копіею съ доказательствомъ показанія по слуху	237
Глава X. Въ какихъ случаяхъ и при какихъ условіяхъ будетъ принимаема копія	240
Глава XI. О доказательствѣ по предположенію вещественномъ, передаваемомъ свидѣтельствомъ устнымъ или письменнымъ	245
Глава XII. Гарантіи противъ низшихъ доказательствъ	249

КНИГА VII. Объ исключеніи доказательствъ.

Глава I. О различныхъ источникахъ исключенія	250
Глава II. О разныхъ способахъ исключенія	251
Глава III. Вредъ исключенія	—
Глава IV. Принципъ исключенія	253
Глава V. О причинахъ, дѣлающихъ исключеніе всегда умѣстнымъ	254
Глава VI. О случаяхъ, когда исключеніе можетъ быть умѣстно для избѣжанія отсрочекъ	256
Глава VII. О случаяхъ, когда исключеніе можетъ быть умѣстно для устраненія притѣсненій	257
Глава VIII. Продолженіе причинъ, обуславливающихъ умѣстность исключенія. Притѣсненіе вслѣдствіе разоблаченія	259
Глава IX. Разоблаченіе религіозной исповѣди	263
Глава X. Объ исключеніи свидѣтельства для нѣкоторыхъ отношеній	264
Глава XI. Разсмотрѣніе другаго случая притѣсненія. О самообличеніи	265
Глава XII. Свидѣтельства, которыя можно требовать. Сообщенія кліента законному представителю — адвокату или прокурору	272
Глава XIII. 1) о недостаткахъ умственныхъ, 2) объ интересахъ и 3) о нечестности, разсматриваемыхъ какъ поводъ къ исключенію	274
Глава XIV. Исключеніе устныхъ доказательствъ при неписанныхъ договорахъ	280
Глава XV. Гарантіи противъ подозрительныхъ свидѣтельствъ или низшихъ доказательствъ	283
Глава XVI. Обязанность доказывать; на комъ она должна лежать	286

КНИГА VIII. О невѣроятномъ и невозможномъ.

Глава I. Предварительныя замѣчанія	287
Глава II. О томъ, что невозможное неопредѣлимо. Довѣріе безусловное по относителъное сообразно состоянію нашихъ познаній	290

Глава III. О томъ, что нѣтъ фактовъ безусловно признанныхъ невѣроятными.

Исключенія кажущіяся, но недѣйствительныя	295
Глава IV. Послѣдствія предъидущаго	297
Глава V. Различіе фактовъ невозможныхъ вполнѣ или отчасти.	298
Глава VI. Объ уклонившихся (deviatifs) отъ законовъ природы фактахъ	300
Глава VII. Примѣры фактовъ уклоненія	304
Глава VIII. Свойство аргумента, заимствуемаго изъ невозможнаго и невѣроятнаго.	307
Глава IX. Обзорѣніе мнѣній нѣкоторыхъ, что невѣроятность факта не служитъ достаточною причиною, чтобы отвергать его, вопреки подтверждающихъ его свидѣтелей	309
Глава X. Судебныя соображенія о фактахъ, противныхъ порядку природы	315
Глава XI. Мотивы, вліяющіе на довѣріе къ фактамъ, противнымъ законамъ при- роды.	322

КНИГА IX. О розысканіи, производствѣ и о храненіи доказательствъ.

Глава I. Общій взглядъ	332
Глава II. Средства обезпеченія производства доказательствъ	336
Глава III. О физическихъ средствахъ, употребляемыхъ для воспроизведенія доказательствъ	339
Глава IV. Примѣненіе наградъ и наказаній къ добыванію доказательствъ	348
Глава V. О слѣдственномъ процесѣ и о ходѣ слѣдствія	353
Глава VI. Розыскная власть прямая и обратная въ цѣпи толковъ и слуховъ.	359
Глава VII. Источникъ доказательствъ; аналитическій эскизъ	361
Глава VIII. О способахъ обезпеченія явки свидѣтелей.	364
Глава IX. Объ обыкновенныхъ гарантіяхъ	368
Глава X. Чрезвычайныя гарантіи для явки въ судъ свидѣтелей	371
Глава XI. Воспроизведеніе вещественныхъ доказательствъ	375
Глава XII. Правила обзорѣнія письменныхъ доказательствъ	379
Глава XIII. О письменныхъ документахъ	381
Глава XIV. Какъ поступать съ непокорными свидѣтелями	385
Глава XV. Мѣры, которыя слѣдуетъ принять для предупрежденія уничтоженія доказательствъ	390
Глава XVI. Объ анонимныхъ сообщеніяхъ	394
Примѣчанія	403

ПРЕДИСЛОВІЕ

Дюмона въ трактатѣ о судебныхъ доказательствахъ.

Изъ всѣхъ сочиненій Бентама этотъ трактатъ о доказательствахъ стоилъ ему наибольше труда; по мѣрѣ того какъ онъ подвигалъ впередъ работу, она увеличивалась въ его глазахъ. Сначала онъ хотѣлъ ограничиться одною теоріею; когда потомъ онъ началъ дѣлать разъясненія, критика англійскаго судопроизводства, которая по началу должна была быть только акцесуаромъ, сдѣлалась почти главною частію сочиненія. Собравши поразительную массу матеріаловъ, онъ не имѣлъ смѣлости идти далѣе: обиліе матеріала испугало его; слишкомъ нагруженный корабль не могъ выйти въ море.

Однакожъ, чтобы не потерять плода долгаго размышленія авторъ рѣшился опубликовать конспектъ своего сочиненія ¹⁾. Онъ сравнивалъ этотъ конспектъ съ тѣми гравированными таблицами панорамы, которыя при помощи линій и нумерованныхъ знаковъ, помогаютъ распознавать различныя части большой картины. Но въ своемъ сравненіи онъ забылъ о существенной разницѣ: зритель, имѣя свой эскизъ, прилагаетъ его къ панорамѣ, которая у него передъ глазами; тогда какъ читатель, находя въ сокращенномъ конспектѣ только занумерованныя ссылки на недоступную рукопись, не имѣетъ ни-

¹⁾ Оно озаглавлено. *Rationale of evidence.*

какой возможности выяснить темныя мѣста. Поэтому этотъ конспектъ остался совсѣмъ непонятымъ, и только первая часть его была напечатана.

Уже много лѣтъ я занимался нѣсколькими книгами этого трактата и въ мое послѣднее пребываніе въ Англіи я пополнилъ ихъ извлеченіями. Съ тѣмъ большею настойчивостію принялся я за изданіе цѣлаго, что признавалъ, что я одинъ могу спасти это сочиненіе брошенное авторомъ.

Разобравши оригинальныя рукописи я нашелъ, что матеріалы совсѣмъ не представляли полнаго и понятнаго цѣлаго. Смотря по свойству текста и по надобности я долженъ былъ и сокращать и развивать; переводить или комментировать соединять разбросанные отрывки, по простымъ указаніямъ наполнять цѣлыя главы, выбирать между многими опытами по одному и тому же предмету или соединять ихъ въ одно. Я старался сообщить слогу наибольшую ясность. Г. Бентамъ слишкомъ забываетъ самый многочисленный классъ читателей; онъ какъ будто пишетъ только для философовъ и юристовъ. Я старался, не удаляясь отъ дидактической строгости, не отталкивать незнакомыхъ съ барро и вести ихъ по пути менѣе утомительноту и сухому. Но и послѣ всѣхъ моихъ усилій чтеніе этого сочиненія требуетъ привычнаго и постояннаго вниманія. Я сказалъ, что г. Бентамъ имѣлъ въ виду постоянно законы своей страны; этотъ отдѣлъ критики, очень обширной и обстоятельной, много прибавилъ бы достоинства его сочиненію, если бы онъ былъ опубликованъ на англійскомъ языкѣ, но мнѣ невозможно было слѣдовать за нимъ по этому пути; не потому только что эти вопросы англійскаго судопроизводства не были бы интересны для другихъ европейскихъ странъ, но въ особенности потому, что Бентамъ писалъ исключительно для англійскихъ юристовъ, предполагая въ нихъ тѣ свѣдѣнія, какихъ я не имѣю и какихъ я не встрѣтилъ бы въ моихъ читателяхъ.

Я поэтому выпустилъ эту полемику, исключая нѣкоторыхъ вопросовъ легко понятныхъ и имѣющихъ общій интересъ.

Безъ сомнѣнія, было бы желательно найти здѣсь теорію въ приложеніи къ производству въ судахъ на континентѣ и въ особенности къ производству французскихъ судовъ. Хорошо видѣть борьбу принциповъ или сравненіе ихъ съ установившеюся практикою. Весьма легко принимаютъ общія идеи, когда не замѣчаютъ, какимъ образомъ они насъ задѣваютъ. Это стрѣла ни на кого не направленная. Напишите на вашей стрѣлѣ, «въ лѣвый глазъ Филиппа», заявите о прямомъ личномъ нападеніи и вы выйдете изъ области отвлеченнаго въ сферу реальную. Я представляю себѣ читателя совершенно незнакомаго съ ходомъ процесса и я слышу, какъ онъ читая это сочиненіе, говоритъ самому себѣ: «Какая надобность доказывать столь очевидныя истины и опровергать столь явныя ошибки? Нужно ли въ нашъ вѣкъ приводить столько аргументовъ, чтобы доказать преимущества устности и публичности свидѣтельскихъ показаній?» И тѣ которые будутъ такъ рассуждать не подозрѣваютъ что правила, которыя имъ кажутся простымъ требованіемъ здраваго смысла, часто будутъ называться парадоксами и будутъ сталкиваться съ принципами, освященными обычаемъ и предразсудками.

Если бы я имѣлъ свѣдѣнія, необходимыя для того, чтобы вступить въ этотъ споръ, я бы все таки воздержался отъ этого спора, въ виду тѣхъ затрудненій, какія онъ представляетъ. Одна критика судопроизводства вызываетъ длинныя пренія, если желаютъ чтобы она была полная и ясная. Надо приводить законы, надо приводить судебные процессы; надо выйти изъ области философіи, чтобъ войти въ область эрудиціи, и все таки тѣ, на которыхъ нападаютъ, имѣютъ тысячу средствъ извернуться; приводятъ различія, исключенія, пускаются въ тонкости, и какъ только замѣшиваются въ дѣло національное тщеславіе или интересы профессіи нельзя ни отъ кого ожидать безпристрастія.

Очищенная отъ всего этого полемическаго груза теорія не будетъ имѣть того блеска, какъ если бы она внесла войну въ непріятельскіе дома; но болѣе медленное дѣйствіе ея будетъ можетъ быть болѣе дѣйствительнымъ. Она дѣйствуетъ разлагающимъ образомъ, проникая въ старыя ошибки, она доставляетъ средства для борьбы съ этими ошибками, она распространяетъ новый свѣтъ, проникающій всюду и особенно въ грядущія поколѣнія. Ложныя ученія, отвергаемыя молодымъ поколѣніемъ, похожи на увядшіе листья, которые сами собою опадаютъ когда весенніе соки выгоняютъ новые листья.

Что касается до юристовъ, сами. они будутъ постоянно прилагать принципы этого сочиненія къ практикѣ ихъ судовъ; они закончатъ эту книгу добавивши къ ней добытые ихъ опытностію факты, и чтеніе такой книги будетъ весьма интересно для тѣхъ, которые въ рутинныхъ занятіяхъ барро не утратили способности мыслить.

Есть нѣсколько трактатовъ о судебныхъ доказательствахъ, но ихъ авторы всегда имѣли въ виду изложить вѣроятное производство такого или иного права. Если они начали съ установленія нѣкоторыхъ принциповъ о сущности, раздѣленіи и достоинствахъ доказательствъ, эта теоретическая часть сочиненія была только акцесуаромъ и ихъ слѣдуетъ причислить къ исторической школѣ права. Здѣсь теорія, чистая теорія—является существеннымъ содержаніемъ сочиненія. Предметъ разсматривается съ самой общей точки зрѣнія, наиболѣе примѣнимой ко всѣмъ націямъ. Однимъ словомъ, цѣль настоящаго сочиненія заключается въ созданіи судебной логики, чтобы дать юристу возможность судить о доказательствахъ не на основаніи безусловныхъ правилъ, но при помощи выведенныхъ разумомъ принциповъ.

Говоря вообще, правила это рукоятки, при помощи которыхъ дѣйствуютъ слѣпо, не зная искусства. Судебная логика, научая взвѣшивать внутреннее достоинство свидѣтельства, въ конечномъ результатѣ приводитъ къ сознанію, что весьма

мало есть въ этомъ дѣлѣ безусловныхъ правилъ, и что первое изъ всѣхъ заключается въ устраненіи тѣхъ правилъ, которыя могли бы принудить судью произносить приговоры вопреки своему убѣжденію.

Беконъ положилъ начало философіи разрушеніемъ, Ньютонъ—созиданіемъ, но въ дѣлѣ доказательствъ, то есть закона для доказательствъ, Бекону остается сдѣлать болѣе нежели Ньютону. Когда привели матерію въ лучшій порядокъ по отношенію къ настоящему состоянію нашихъ свѣденій, то было разсѣяно много заблужденій, но неизмѣнныя и непогрѣшимыя законы не были созданы. И все таки даже въ этихъ предѣлахъ и при несовершенствѣ очертаній достовѣрности этотъ предметъ представляетъ громаднѣйшій интересъ. Всякая ошибка относительно сущности доказательствъ, всякое ложное правило въ судопроизводствѣ заключаютъ въ себѣ такую опасность, которая постоянно можетъ обрушиться на голову каждаго гражданина. Во всемъ этомъ изслѣдованіи нѣтъ ни одного мѣста, которое бы не касалось индивидуумовъ, начиная отъ самой низшей ступени соціального положенія и до самой высшей. Ибо если судебныя притѣсненія были часто дѣломъ страстей и тираніи, почти всегда нужно было прикрываться ложными началами, пользоваться испорченными орудіями, скрываться подъ злоупотребленіями формы, и рассчитывать на невѣжество публики, которая при хаосѣ противурѣчивыхъ идей, при туманности судопроизводства, неспособна имѣть свое мнѣніе. Просвѣтите людей, дайте имъ возможность слѣдить за судебнымъ производствомъ и оцѣнить его, и вы будете имѣть узду противъ всѣхъ несправедливостей. Просвѣщенная публика будетъ всегда наилучшею гарантіею. Слишкомъ не похожее на тѣ блестящія сочиненія, которыя увлекаютъ своею скользящею по верхамъ легкостію и которыя не могутъ дать отвѣта когда къ нимъ обращаются за разрѣшеніемъ какого либо вопроса, польза настоящаго сочиненія обнаружится только передъ тѣми, кото-

рые обращаются къ нему за разрѣшеніемъ опредѣленныхъ вопросовъ. Тѣ главы, которыя кажутся наиболѣе сухими вслѣдствіе аналитическихъ опредѣленій, заключаютъ можетъ быть наиболѣе плодотворныхъ идей; они выведены не для показу, а для дѣйствительныхъ услугъ и для примѣненія; это только таблица если останавливаются на ея поверхности; но это рудникъ, для того, кто не боится труда углубиться въ него.



КНИГА I.

Общія замѣчанія о судебныхъ доказательствахъ.

ГЛАВА I.

Объ отношеніи закона къ судопроизводству и судопроизводства къ доказательствамъ.

Когда законы бываютъ такими, какими они должны быть, то они имѣютъ предметомъ создать въ возможно-высокой степени счастье наибольшаго числа. Но хороши они или дурны они не могутъ дѣйствовать иначе, какъ создавая *права* и *обязанности*: права, заключающія въ себѣ все, что есть хорошаго и пріятнаго, все что составляетъ наслажденіе и безопасность;—обязанности, напротивъ, заключаютъ все что есть тягостнаго и вреднаго, все что есть принужденіе и лишеніе; но вредъ отсюда происходящій съ избыткомъ вознаграждается добромъ. Такой, по крайней мѣрѣ, характеръ хорошихъ законовъ; дурные же законы бываютъ тѣ, которые создаютъ обязательства излишнія или болѣе вредныя, нежели полезныя.

Законы эти не имѣли бы никакого значенія, если бы законодатель не устанавливалъ въ тоже время другихъ, которые имѣютъ цѣлю понудить исполнять первые; это законы судопроизводства.

Чтобы обозначить различіе между тѣми и другими мы назовемъ первые—*опредѣлительными* (substantives), а вторые—*охранительными* (adjectives).

Конечный результатъ дѣятельности судьи выражается въ *рѣшеніи* (decision), какое бы ему ни давали названіе: приговора, декрета, мнѣнія, инструкціи или приказа.

Когда частное лицо обращается къ судѣ, то дѣлаетъ это для испрошенія у него рѣшенія, которое можетъ только относиться или къ вопросу факта или къ вопросу права. Въ первомъ случаѣ предстоитъ узнать признаетъ-ли онъ подлежащій его сужденію фактъ истиннымъ или нѣтъ, — и въ этомъ случаѣ рѣшеніе не можетъ имѣть иного основанія какъ доказательства. Въ вопросѣ права предстоитъ узнать, какой существуетъ законъ о такомъ или иномъ предметѣ; какое онъ предоставляетъ право или налагаетъ обязанность при извѣстномъ предположеніи. Истецъ домогается услуги положительной, заключающейся въ предоставленіи ему пользоваться правомъ, а если его требованіе оспаривается отвѣтчикъ домогается услуги отрицательной, заключающейся въ томъ, чтобы его освободили отъ обязательства, которое истецъ хочетъ на него наложить.

Соображеніе это въ одинаковой мѣрѣ относится какъ къ уголовному закону, такъ и къ закону, называемому вообще гражданскимъ; потому что задача уголовного производства заключается въ томъ, чтобы рѣшить, доказанъ ли или нѣтъ извѣстный фактъ, называемый преступленіемъ и сообразно съ тѣмъ—обязанъ ли обвиняемый понести опредѣленное за это дѣяніе наказаніе.

При разрѣшеніи всѣхъ этихъ вопросовъ долгъ судьи заключается въ принятіи доказательствъ съ той и другой стороны, въ возможно-лучшей формѣ, въ сравненіи ихъ и въ постановленіи рѣшенія на основаніи ихъ вѣроятной силы.

Такимъ образомъ искусство судопроизводства въ сущности есть ничто иное какъ искусство пользоваться доказательствами.

ГЛАВА II.

Цѣли судопроизводства.

Всѣ правила судопроизводства должны имѣть въ виду четыре слѣдующія условія: 1) справедливость рѣшенія, 2) ясность, 3) экономію и 4) отсутствіе лишннихъ стѣсненій.

Справедливость рѣшенія есть прямая цѣль, три остальные являются побочными условіями. Но важно также избѣгнуть второстепенныхъ неудобствъ, извѣстныхъ подъ названіемъ: *отсрочекъ, стѣсненій и издержекъ*; разумѣется дѣло идетъ объ отсрочкахъ, стѣсненіяхъ и издержкахъ, которыя или совсѣмъ не нужны или вредъ которыхъ не соотвѣтствуетъ пользѣ.