

В. КУСТЕРСКИЙ.

**СУЩЕСТВЕННЫЯ ЧЕРТЫ
ДРЕВНЯГО
РУССКАГО ПРАВА.**

ПОСОБИЕ ДЛЯ СТУДЕНТОВЪ ПРИ ИЗУЧЕНИИ ИСТОРИИ РУССКАГО ПРАВА УДЪЛЬНО-ВЪЧЕВОГО И МОСКОВСКАГО ПЕРИОДОВЪ.


С.-ПЕТЕРБУРГЪ.

**Типографія В. Бизовразова и Комп.
(Вас Остр., 8 л., № 45).**

1899.

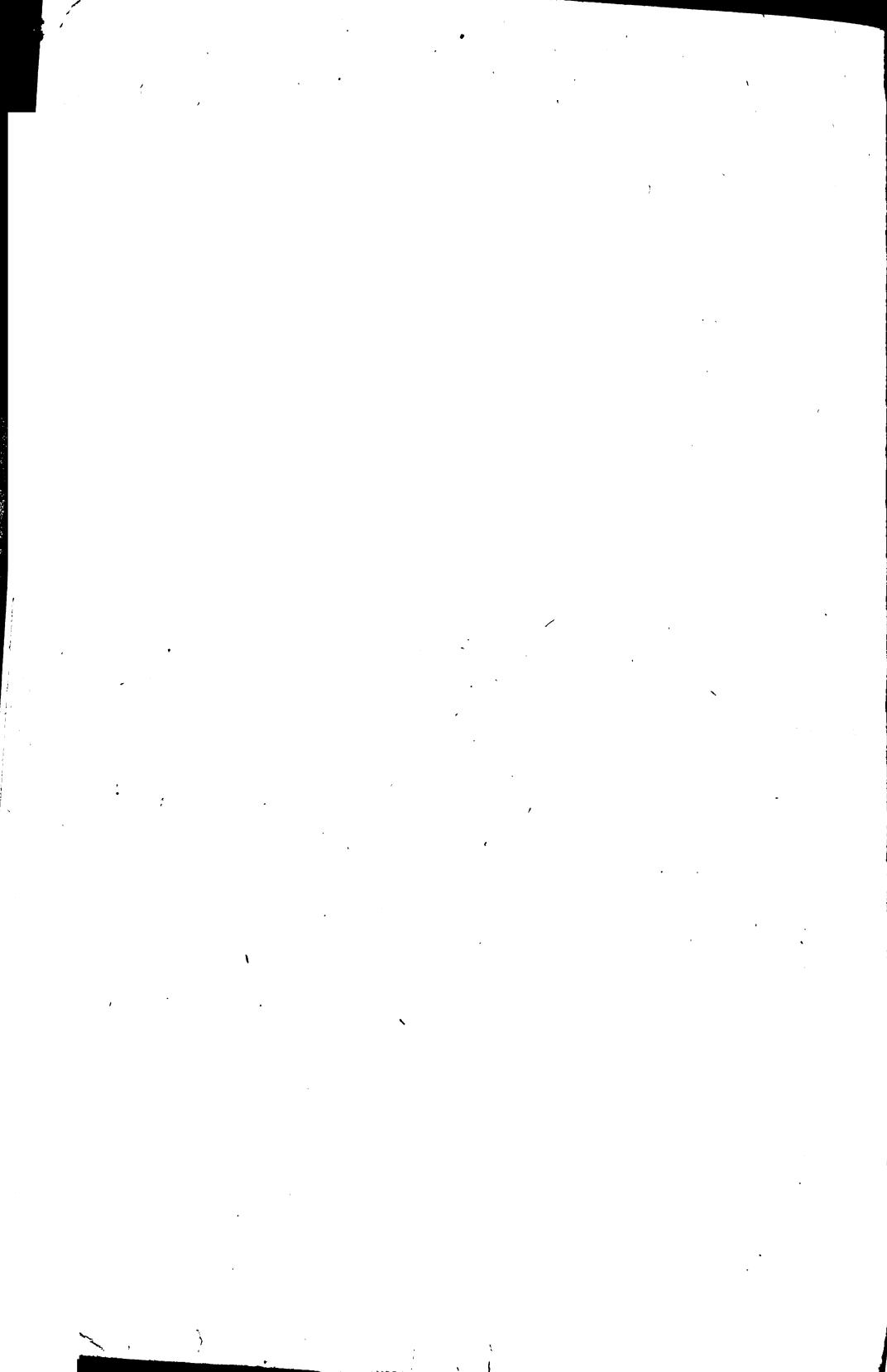
Дозволено цензурою. С.-Петербургъ. 12 Марта 1899 г.

Предлагаемое «пособіе» составлено по лекціямъ проф.: В. И. Сергеевича, В. Н. Латкина, Владимира-скаго-Буданова, Бѣляева, Мрочекъ-Дроздовскаго и др.

Изложеніе исторіи древняго русскаго права расположено въ порядкѣ соотвѣтствующихъ вопросовъ, заключающихся въ «программахъ полукурсовыхъ испытаний на юридическомъ факультетѣ».

На каждый вопросъ «программы» я старался дать сный и точный отвѣтъ въ объемѣ экзаменаціонныхъ требованій.

Желаніе выпустить книгу до наступленія полукурсовыхъ испытаний не позволило мнѣ обработать то «пособіе» настолько тщательно, какъ бы мнѣ того хотѣлось.



ОГЛАВЛЕНИЕ.

Введение.

Источники права.

стр.

I. Обычай	1
II. Договоры	4
III. Русская Правда	—
IV. Вѣчевые постановления	7
V. Уставная дѣятельность	—
VI. Судебники	8
VII. Уложение	9

Государственное право.

Отдѣль I. Государственная территорія	11
I. Возникновеніе московскаго государства	13
II. Наименованіе нового государства	15
III. Присоединеніе Малороссіи	16
Отдѣль II. Населеніе	17
I. Несвободные	—
II. Полные холопы	—
III. Кабальные холопы	24
IV. Свободное населеніе	26
V. Смерды	27
VI. Закупы	—
VII. Крестьяне	28
VIII. Купцы	36
IX. Бояре	38
Х. Дворовые чины	44
XI. Дьяки	52
XII. Мѣстничество	54
Отдѣль III. Государственная власть	57
I. Вѣче	—
II. Вѣчевое устройство	58
III. Вѣчевая жизнь пригородовъ	60
IV. Договорные отношенія	—
V. Княжеские сѣѣзы	63
VI. Распределеніе волостей между князьями	—
VII. Верховная власть	65
VIII. Земские соборы	69
IX. Порядокъ престола въ Москве	73

	ст. стр.
Отдѣлъ IV. Государственное управление.	75
I. Административное дѣление	—
II. Органы центрального управления	77
III. Органы мѣстного управления	82
IV. Выборное управление (самоуправление)	86
 Уголовное право.	
Отдѣлъ I. Ученіе о преступлениі	89
I. Составъ преступлений	90
II. Повтореніе преступлений	92
III. Виды преступлений	—
Отдѣлъ II. Ученіе о наказаніи	97
I. Наказаніе	—
II. Виды наказаній	99
 Гражданское право.	
Отдѣлъ I. Право семейственное	101
I. Союзъ мужа и жены	—
II. Союзъ родителей и дѣтей	103
III. Опека	104
Отдѣлъ II. Вещное право	—
I. Вотчины	105
II. Тягла на земли	107
III. Помѣсты	—
IV. Права на чужія вещи (сервитуты)	108
V. Пріобрѣтеніе недвижимостей	109
Отдѣлъ III. Наслѣдственное право	110
I. Наслѣдованіе по завѣщанію	—
II. Наслѣдованіе безъ завѣщанія	111
III. Наслѣдство вымороочное	112
 Процессъ.	
I. Судопроизводство въ древнее время	113
II. Процессъ по Судебникамъ и Уложенію	115
Программа по истории русского права	121
Повторительный листокъ	135

ВВЕДЕНИЕ.

По определению проф. Владимира-Буданова — история русского права есть наука, излагающая прогрессивное развитие юридических нормъ въ жизни русского народа.

Историю русского права принято дѣлить по содержанию) на внѣшнюю и внутреннюю.

Во внѣшней исторіи права излагается исторія его источниковъ. Подъ источниками-же права разумѣются: во-первыхъ, силы, творящія правовыя нормы (законодательство напр. есть источникъ права, потому что оно создаетъ законъ); во-вторыхъ, продукты этихъ силъ — юридическая нормы, потому что они служатъ основаниемъ в источникомъ различныхъ правъ частныхъ лицъ.

Внутренняя исторія есть въ собственномъ смыслѣ исторія права, исторія самихъ юридическихъ нормъ и институтовъ. Въ свою очередь внутренняя исторія права раздѣляется на четыре отдѣла: 1) исторія институтовъ нормъ государственного права. 2) исторія уголовнаго права, 3) исторія гражданскаго права и 4) исторія процессуальнаго права.

Кромѣ того исторію русского права дѣлять на три периода: 1) удѣльно-вѣчевой — отъ 9 по 16 вѣкъ, 2) московскій — 16 и 17 вв., 3) императорскій — 18 и 19 вв.

Нашему разсмотрѣнію подлежать только два первые.



ИСТОЧНИКИ ПРАВА.

I. ОБЫЧАЙ.

Обычай и обычное право. Слово обычай употребляется въ широкомъ и узкомъ смыслѣ. Понятіе обычая въ широкомъ смыслѣ вмѣщаетъ въ себѣ 1) понятіе обычая въ смыслѣ правотворящей силы (это и есть узкое значение слова обычай) и 2) обычного права, какъ совокупности юридическихъ нормъ, явившихся продуктомъ обычая въ тѣсномъ смыслѣ *.

Обычное право есть первоначальная и естественная форма права **. Нормы его примѣняются къ отдельнымъ случаямъ въ личу согласнаго убѣжденія действующихъ лицъ въ неизвестности подчиняться имъ. Общность убѣжденія—важнейший признакъ обычного права.

Существенные черты обычая *.** Во-первыхъ, обычай не ведетъ свое начало отъ какого либо лица. Творцомъ обычая является народъ въ его совокупности и никто въ извѣльности.

Во-вторыхъ, обычай не имѣть определенного начала, таинъ какъ онъ слагается постепенно, какъ слагаются большия реки изъ мелкихъ, едва замѣтныхъ ручейковъ.

* Такое расчленение понятия обычай согласуется и съ приведеннымъ выше еніемъ источниковъ права.

** Объ обычай см. у Ренненкампфа. Юридич. Энциклопедія т. I стр. 58.

*** Слово обычай здѣсь употребляется въ широкомъ смыслѣ.

Въ-третьихъ, обычное право, сохраняемое традиціей, въ высшей степени консервативно. Поступать по старинѣ, замѣчаетъ проф. Владімірскій-Будановъ, равносильно было тогда поступать по праву.

Въ-четвертыхъ, какъ право, не выраженное въ твердой письменной формѣ, оно способно и разнообразиться вместе съ жизнью.

Какъ возникаетъ обычное право? **Мнѣніе Пухты.** Исслѣдованіе Пухты «Обычное право» до сихъ поръ остается лучшимъ и капитальнѣйшимъ трудомъ по этому вопросу. Въ этой книгѣ Пухта выставилъ спиритуалистическую теорію прохожденія обычного права. Сущность его разсужденій слѣдующая: отдельный человѣкъ, часто поступая известнымъ образомъ, можетъ получить убѣжденіе въ необходимости дѣйствовать въ опредѣленныхъ случаяхъ такъ, а не иначе. Но суммы такихъ убѣждений отдельныхъ лицъ было бы недостаточно для образования общаго убѣжденія о правѣ, если бы эти убѣжденія не имѣли общаго корня въ народномъ духѣ; это соображеніе приводить Пухту къ необходимости утверждать существованіе у народа народнаго духа, который по его теоріи для народа тоже, что душа для организма. Народному духу соответствуетъ единое народное право *.

Критика его мнѣнія. Унтергольцнеръ (въ рецензіи на книгу Пухты), а за нимъ Мюленбрехъ и Кирульфъ указали на то обстоятельство, что въ исторіи права мы не находимъ обычаевъ цѣлаго народа, а только дробные обычай отдельныхъ мѣстностей и живущихъ въ нихъ племенъ.

Мнѣніе Кирульфа. Такое несоответствіе теоріи съ историческими фактами побудило Кирульфа сдѣлать поправку въ теоріи Пухты. Основа обычая, говоритъ онъ, есть дѣйствительно общее мнѣніе, но не всего народа, а определенаго круга людей. Эта поправка къ теоріи въ сущности совершенно подорвала ее, лишивъ ее всякой определенности, ибо что такое «определенный кругъ людей»?

* См. объ этомъ у проф. Коркунова въ Исторіи философіи права и Общіи теоріи права.

Главные факторы образования обычая суть: 1) начало самоопределения — человекъ поступаетъ, какъ по его мнѣнію для него удобнѣе и 2) инертная сила обыкновенія — заурядный человекъ предпочитаетъ поступать такъ, какъ другіе раньше его поступали въ подобныхъ случаяхъ. Изъ взаимодѣйствія этихъ двухъ факторовъ мало-по-малу образуется привычка въ определенныхъ случаяхъ поступать определеннымъ образомъ. Эта привычка растетъ и укрѣпляется въ народномъ сознаніи и наконецъ начинаетъ разматриваться всѣми, какъ обязательная. Этотъ моментъ и есть моментъ возникновенія обычного права *.

Указание Мацбевского и Срезневского. Названные ученые, основываясь на нѣкоторыхъ словахъ источниковъ — имяху обычай свои и законъ отецъ своихъ и преданья, ждо свой норовъ; мы же клягомся по закону и по покону языка нашего — находятъ возможнымъ утверждать, что въ древности право дѣлилось по различію его источниковъ на обычай и законъ. Обычай, говорятъ они, различался въ древности отъ закона, подъ которымъ подразумѣвался продуктъ законодательной дѣятельности. Это утвержденіе по мнѣнію проф. Сергеевича основано на недоразумѣніи: все объясняется свойственнымъ древнему языку многословiemъ (авторитетные примѣры: «древляне живяху звѣринскимъ образомъ, живуще скотски; схожахуся на играща и на плясанія и на вся бѣсовскія игрища»).

Словопроизводство законъ и поконъ. Законъ и поконъ происходятъ отъ словъ конъ (граница) и частицъ за и по (означающихъ предѣль движенія) и буквально означаютъ границу человѣческой дѣятельности. Подъ обоими словами въ древности одинаково подразумѣвался обычай.

Когда и какъ слово законъ разошлось въ смыслѣ со словомъ обычай. Когда у насъ начало распространяться византійское право, переводчики греческихъ книгъ встрѣтились со словомъ номос. Не найдя соответствующаго ему слова въ русскомъ языке, они перевели его словомъ законъ. Поконъ же и до сихъ поръ означаетъ обычай.

* См. Владимирский-Будановъ, Обзоръ истории русского права, стр. 84.

Пошлина и старина. Для обозначенія древняго права служили еще слова правда, норогъ, преданіе, старина, пошилина (то, что пошло издавна, изъ старины).

II. ДОГОВОРЫ.

Договоры (миръ, рядъ, докончаніе, ильованіе) въ древности имѣли больше значенія, чѣмъ теперь. Въ настоящее время договоры заключаются на основаніи и въ предѣлахъ существующаго права: законъ заранѣе опредѣляетъ какіе именно договоры и въ какой мѣрѣ будуть пользоваться его охраной. Тогда договоры не только примѣняли существующее право, формулируя и скрѣпляя его соглашеніемъ, но и создавали его вновь. Теперь подобная явленія можно наблюдать еще только въ области международнаго права.

III. РУССКАЯ ПРАВДА.

Русская Правда не есть (какъ думаютъ Карамзинъ и Погодинъ) кодексъ, данный Ярославомъ и дополненный его сыновьями и Владимиромъ Мономахомъ *. Это рядъ сборниковъ, составленныхъ частными лицами изъ княжескихъ уставовъ, обычнаго права и частью изъ нѣкоторыхъ византійскихъ постановлений. Русская Правда (въ переводѣ на современный языкъ—русское право)—главный источникъ нашихъ свѣдѣній о состояніи права въ древности.

Она открыта въ 1738 г. Татищевымъ въ новгородской лѣтописи (Академіческий списокъ). Впослѣдствіи было найдено еще нѣсколько списковъ ея въ Кормчихъ книгахъ **, лѣтописяхъ и юридическихъ сборникахъ.

* Проф. Бѣляевъ (Лекціи по истории русскаго законодательства стр. 178) смотрѣть на Русскую Правду, какъ на лѣготную грамоту новгородцамъ.

** Кормчими книгами назывались перешедшіе къ вамъ изъ Греціи сборники постановлений церковныхъ (правила вселенскихъ соборовъ, св. апостоловъ и отцевъ церкви) и государственныхъ (извлечения изъ юстиниановскихъ и позднѣйшихъ византійскихъ законодательныхъ сборниковъ). Сборники эти у насъ были дополнены постановлениями нашей духовной и свѣтской власти и получили обязательное значеніе. Кормчія существовали въ нѣсколькихъ спискахъ (см. проф. Горчакова Лекціи по церковному праву).

По древности написания * списки Русской Правды располагаются въ слѣдующемъ порядке:

- 1) Синодальный списокъ; открытъ Карамзинымъ въ Синодальной библиотекѣ; онъ относится къ 13 в.
- 2) Списокъ Мусинъ-Пушкина.
- 3) Академический, открытый Татищевымъ.
- 4) Троицкій — хранится въ Троицко-Сергіевой Лаврѣ.
- 5) Карамзина.
- 6) Списокъ князя Оболенского; почерпнутъ изъ Кормчей книги, принадлежащей кн. Оболенскимъ.

Всѣ списки подраздѣляются на три группы.

Къ первой группѣ относятся самые краткіе списки, по времени древнѣйшіе: составлены они во времена Ярослава т. е. въ первой половинѣ 11 вѣка. Заглавіе ихъ краткое — Правда Россійская. Текстъ идетъ непрерывно безъ расчлененій на статьи ** и переходовъ на новую строку. Образецъ списковъ этой группы — Академический. Списковъ этой группы найдено до шести.] 6

Вторую группу составляютъ самые пространные списки (почти вдвое обширнѣе списковъ первой группы), болѣе позднаго составленія (при преемникахъ Ярослава). Списки этой группы имѣютъ двойной заголовокъ (напр.: Судъ Ярослава Владимировича, Русская Правда). Кое-гдѣ есть переходы на новую строку и заглавія среди текста, которыхъ впрочемъ мало указываютъ на содержаніе озаглавленнаго отдѣла. Списки этой группы значительно разнятся другъ отъ друга по содержанію (образцы — Карамзинскій и Троицкій). Всѣхъ списковъ этой группы насчитываютъ до сорока. 40

Списки третьей группы по объему средніе (немного полнѣе списковъ первой группы и значительно короче списковъ второй) по времени познѣйшіе (13 в.). Начальные заголовки ихъ краткіе. Среди текста также есть заголовки. Списковъ этой группы насчитываютъ около четырехъ (образецъ — списокъ князя Оболенского). 7

* Древность написанія нужно отличать отъ древности составленія списка.

** Дѣление на статьи, которое можно усмотреть въ изданіяхъ Р. Правды Калачева и др., есть дѣло рукъ нашихъ современниковъ.

Въ Русской Правдѣ встречаются слѣдующія слова, требующія разъясненія *.

Гридень (отъ шведскаго слова gred — мечъ) или мечникъ — воинъ, живущій при дворѣ князя.

Ябетникъ (отъ нѣмецк. ambtmann) — чиновникъ.

Изгой ** (буквально — вышедшій) — выкупившійся холопъ. Впослѣдствіи человѣкъ, выбившійся изъ колеи, нуждающійся въ покровительствѣ.

Колбягъ (отъ литовск. kolba — говорунъ) — литвинъ.

Онищанинъ — домовладыка. По объясненію Владимира-Буданова — дружинникъ князя.

Метельникъ — плащникъ, нѣчто въ родѣ гардеробмейстера. Проф. Дроздовскій сближаетъ это слово со словомъ мечникъ.

Отроки и дѣтскіе — домашняя прислуга, состоящая у стола и гардероба и сопровождающая господина во времена его выѣздовъ.

Слово куны безъ числового показателя въ Русской Правдѣ и другихъ древнѣйшихъ памятникахъ употребляется въ смыслѣ денегъ вообще (куны съ числовымъ показателемъ есть часть гринви). Древнѣйшими русскими деньгами были мѣха. Позднѣе мѣха уступаютъ преобладаніе и выѣсты съ тѣмъ роль офиціальныхъ кунъ денежнымъ слиткамъ; такой порядокъ застаемъ въ эпоху Русской Правды. Еще позднѣе слитки замѣняются монетами.

Слово гривна (первоначально — шайное украшеніе), какъ названіе денежной единицы, употребляется въ памятникахъ въ слѣдующихъ значеніяхъ.

1) Грифна кунъ (т. е. денегъ — какъ теперь мы говоримъ — рубль денегъ) или просто — гривна. Это опредѣленное (различное смотря по времени и мѣсту) количество низкопробного серебра. Грифна кунъ = 20 ногатамъ = 50 кунамъ или рѣзаниямъ.

* Весьма обстоятельный словарь къ Русской Правдѣ можно найти во 2-мъ выпускѣ «Изслѣдований о Русской Правдѣ» проф. Мроочекъ-Дроздовскаго.

** (м. Мроочекъ-Дроздовскій. Приложеніе ко 2 выпускѣ «Изслѣдований о Русской Правдѣ»).

2) *Гривна серебра* = 4 гривнамъ кунъ. Въсъ ея колебался около полуфунта, съ течеиемъ времени понижаясь.

3) *Гривна золота* = 50 гривенъ кунъ.

Вопросы, касающіеся нашей древнѣйшей денежной системы, различными учеными решаются далеко не одинаково. (См. о деньгахъ у Мрочекъ-Дроздовскаго: Изслѣдованія о Русской Правдѣ).

IV. ВѢЧЕВЫЯ ПОСТАНОВЛЕНИЯ.

ВѢчевыя постановленія суть офиціальные попытки кодификації, предпринятые на вѣчахъ въ 14 и 15 вѣкахъ.

Пековская Судная Грамота есть одинъ изъ замѣчательнѣйшихъ памятниковъ послѣ Русской Правды*. Она составлена на вѣчѣ въ 1397 или въ 1467 году (вопросъ о хронологической датѣ до сихъ поръ остается невыясненнымъ). Содержаніе ея — гражданское и уголовное право и процессъ.

Новгородская Судная Грамота составлена также на вѣчѣ въ половинѣ 15 вѣка. Дошедшая до насъ начальная часть грамоты заключаеть въ себѣ процессъ.

V. УСТАВНАЯ ДѢЯТЕЛЬНОСТЬ.

Княжескія постановленія носили въ древности наименование устава, уложенія, указа, урока. Содержаніе ихъ довольно разнообразное. Въ нихъ князья то распоряжаются своимъ имуществомъ и опредѣляютъ порядокъ преемства стола, то излагаютъ условія подчиненія для побѣженныхъ князей, то освобождаютъ нѣкоторыхъ своихъ подданныхъ отъ суда и даней.

Уставная дѣятельность московскихъ государей выражалась въ выдачѣ жалованыхъ и уставныхъ грамотъ**.

* Бѣляевъ, Лекціи по ист. р. законод. стр. 274.

** Задимствовано изъ классификацией грамотъ у проф. Владимира Буданова.