



F 55
Nim. 2
S. 179

32
3.

834

Invr. n. 834



Eestimaa õigus

(wene keeles)

prof. Seeleri programmile wastawalt kokkuseadnud
Tartu ülikooli juura üliõpilased.



Tartus, 1923

Chr. Jürgensi paljundamise büroo, Maarjamõisa tän. 11.



ИСТОРИЯ СРЕДНЕВЕКОВОГО ЦРКОВНОГО ПРАВА.

Глава I.

Предисловие. I. Средние века.

ГОСУДАРСТВО И ЦЕРКОВЬ.

Миланским эдиктом 313 года была христианам предоставлена свобода вероисповедания, а в 380 году становится христианство государственным религией. Таким образом устанавливается единство государства и церкви. По теории средних веков весь мир подчинен власти императора и папы. В руках императора находится светский меч и он заботится о земном благе, между тем, как в руках папы — духовный и он заботится о благе души. Оба они должны друг друга поддерживать, в действительности же они почти непрерывно враждовали друг с другом. В Византии зависела церковь от государства, она переносила это терпеливо из-за привилегий: 1) единой веры, 2) вероисповедной терпимости и 3) юрисдикции. После падения Западной Римской Империи и вследствие того, что германские победители исповедывали арианскую веру, укрепилось папство внутри католической церкви. Когда после этого франки в 496 году прямо из язычества перешли в католическую веру, подпала церковь под власть государства. В 800 г. Карл Великий, бывший государем Германии, Галлии и Италии был коронован Римским императором. Папа был разумеется его подданным, но епископы Империи были поставлены от него в зависимость. После раздѣла Империи укрепилась власть папы и по отношению к государству. Германские императоры X и XI в.в. держали папу еще в подчинении, но в конце XI века начало папство борьбу за гегемонию: 1) уже отец церкви Августин объявил в V веке в своей знаменитой теории относительно "Civitas Dei". Согласно этой теории считалось государство нечестивым и грешным; оно может очиститься в том случае, если подчинится Богу церкви (Kirchengot) на земле, т.е. католической церкви. Исполнение приказов папы станет оно "Civitas Dei", а подданные его должны быть послушны папе, ибо, иначе, превратится оно в государство дьявола. 1) В IX веке появились так наз. "псевдо-исидоровы декреты", т.е. собрание фальшивых и измененных декретов и постановлений соборов, которыми должно доказать, что духовенство свободно от государственной юрисдикции и что все государственные законы ничтожны, если они противоречат указам церковных властей. В течение столетий верили в подлинность этих документов, 2) Очень возросло влияние папы благодаря крестовым походам, которые были предприняты по его инициативе и его именем, 3) Цѣлый ряд гениальных пап не только укрепили господство церкви, но и способствовали миру в XII и XIII в.в. В 1308 г. папа Бонифаций VIII выпустил буллу "unam sanctam", которая должна была теории Августина дать законную силу. Эта была высшая и одновременно центральная точка светской власти папы. Вскоре после этого наступило плѣнское пап в Авиньонѣ. Идея универсального государства

под владычеством императора и папы окончательно померла и стали образовываться национальные государства, которые старались освободиться от всякого внешнего влияния.

§ 2. Феодальное право.

Феодальное право.

Государственный строй средних веков покоился на феодальном праве. Феодальное право образовалось в государствах франков, которые первоначально занимали среднюю Германию и постепенно оттуда распространились в ширь. Во всех странах, которые находились под влиянием франков действовало названное право. В средние века вся Западная Европа находилась под влиянием феодального права. В VI и VII в.в. было государственное устройство Франции еще старо-германским. Свободные подданные зависели непосредственно от короля. Несвободные подданные распадались на крепостных (*Ackerknechte*) и т. наз. министериалов, которые образовали свиту короля, занимали часто высшие государственные должности и в действительности часто управляли массой свободных граждан, которые являлись главным образом земледельцами. В случае войны должны были все подданные отбывать воинскую повинность в пехоту. Конницу образовали министериалы, которые в известном смысле являлись крепостными короля. Крупных землевладельцев было мало и они по закону не пользовались никакими привилегиями. В старом франкском государстве не было родового дворянства (дворянство по рождению). Королевское общество явилось единственным родовым дворянством. Король мог по своему личному усмотрению назначать и смещать государственных чиновников. В качестве жалованья получали они т. наз. "beneficia", т. е. право пользования поместьями во время пребывания на должности. Юрисдикция данной местности находилась в руках графа. Несколько местностей-округ-находились под властью герцога. В VIII в. были Карлом Мартеллом образованы конные отряды для защиты против арабов, причем он дарованіем бенефиций, пытался привлечь на службу в конницу свободных подданных. Эти рыцари находились в особом вассалоподданничестве к своему королю и могли освободиться от всех обязанностей, отдав королю обратно "beneficium", которое называлось также феодалом. В XII веке почти все земли во Франции находились в феодальном владении. В Германии же была параллельно с этим и частная собственность, называвшаяся аллодом. Феодальное право распространилось постепенно очень широко и стало основанием государственного строя. Периодом расцвета феодального права можно считать время крестовых походов, в особенности в нынешней Франции. Вследствие феодализировались государственные должности. Феодал исполнял государственные обязанности, как свое собственное право и имел право пользования государственными землями данного округа. Эти земли могли государственными вассалами (т. назывались феодалы, имевшие право пользования государственными землями) передавать в лен другим лицам, а такой лен назывался уже вторым леном (*Afterlehn*) а лицо, получившее означенный лен находилось только посредственно под властью короля. Вследствие чего образовалась известная лестница подданных. Имперский вассал, обладавший военной властью, назывался имперским князем, независимо от своего титула (герцог, князь, граф). Светско-имперско-княжеский лен назывался "Fahnenlehn", а духовный- "Zepterlehn". С должностью князя обыкновенно была связана и должность

графа, или высшая юрисдикция, которую можно было также передать в лен дальше.

В XI в. становится феодальное право наследственным. Первоначально мог наследовать только тот, который был способен нести рыцарскую службу. Впоследствии, когда допущено было замещение, могли наследовать женщины, и таким образом, с течением времени стал лен частной собственностью. Благодаря этому феодальное право изменилось в значительной степени.

Лен можно было разделить на два типа: 1) большие лены превращаются в течение времени в совершенно самостоятельные монархии, которые только по имени находятся в зависимости от короля, 2) между тем, как небольшие лены теряют постепенно свой служебный характер, а рыцари, являвшиеся мелкими феодалами, превращаются в частных собственников.

Дарование императором "бенефициум" и имперских прав с возведением епископа в этот духовный сан совершилось в форме "инвеституры" (*Investitur*). Общественная функция захватил папа позднее в свои руки. В Вормском конкордате 1122 г. было достигнуто соглашение в том смысле, что в Германии "инвеститура", т. е. дарование лена принадлежало императору, а "саксатис", т. е. утверждение в духовном сане- папе. Таким образом нужно различить церковный округ, церковных князей и светских управителей.

Принципом феодального права является то: что всякое право и вся власть исходит от Бога, Бог передает их императору, император их своим вассалам, а те своим подвассалам. Эта идея находится в противоречии с идеей суверенитета народа (вся власть исходит от народа).

§ 3.

Дворянство и крестьянское сословие.

В Риме всегда и во все времена существовал институт рабства. Положение рабов улучшилось в более поздние времена, императорское время. У германцев рабство образовалось от военнопленных. По рождению были привилегированы только короли и князья. В франкское время большинство подданных было свободно. Личную, стирдь, не наследственную служебную аристократию представляли высшие государственные чиновники. Свободные, обладавшие крупными землями, т. н. аллодами, были в действительности, но не в правовом отношении привилегированы. Количество несвободных увеличилось; между последними в особенно выгодном положении находились министериалы. Лично свободными, но обязанными к разным службам, были так называемые "Hörigen".

В позднем средневековье аллодально землевладельцы, владельцы рыцарских феодалов, также министериалы, владевшие наследственным "бенефициумом" образовали одно сословие, которое с 15 века называется низшим дворянством или рыцарством.

Первоначально мог каждый свободный, получивший рыцарское образование получить рыцарский феодал; впоследствии же стали требовать т. н. рыцарское происхождение; вследствие этого рыцарское сословие превратилось из профессионального сословия в сословие по рождению. С XIV в. было императором учреждено и т. н. жалованное дворянство (*Briefadel*). Члены т. н. имперско-княжеского сословия составляли высшее дворянство.

С возникновением рыцарства среди свободных образовались две резко друг от друга обособленные группы: 1) *aquitanæ* "с рыцарским феодалом" и 2) остальные свободные, которые назывались "*homines rustici coloni*" или крестьяне. Среди последних жили особенно угнетенно только очень немногочисленные "*homines proprii de corpore*" (крепостные). Остальные лично свободные крестьяне жили до XIV в. в большом благосостоянии. Но уже в конце XIV в. стали землевладельцы произвольно увеличивать работы крестьян. Это повело в XVI в. к южн. и средн. Германии к так наз. крестьянским войнам, но принесших, однако, никаких улучшений. В восточной Германии крестьяне оставались лично свободными вплоть до XVI в. и были обременены только умеренной барщиной. Но с этого времени вместо прежней свободной пороселости, наступило прикрепление к земле — "*glebae adscriptio*" и обязанность неограниченного тягла. 1) Учение теоретиков о том, что основные римского рабочего права должны быть применены и к взаимоотношениям землевладельцев и крестьян, затем, 2) влияние польского права, 3) всеобщее объединение и огрубление нравов после 30-ти летней войны, — все это привело к образованию самого тяжелого крепостничества в Восточной Германии и в других странах. Только в Швеции и Норвегии оставались крестьяне в известной степени свободными. Только XVIII и XIX в.кк. принесли с собой освобождение крестьян. В 1793 году в Пруссии Фридрихом Великим было ослаблено крепостничество умеренной барщиной; в 1781 г. в Австрии Иосифом II, а в 1807 г. в Пруссии и Дании, в 1836 г. в Ганноверѣ и в 1861 г. России было отменено крепостное право.

§ 4.

Города.

Римские города в Галлии и Германии сохранились даже после переселения народов, и в правовом отношении ничем не отличались от сельских общин. Только в XI в.кк. стали образовываться в ярмарочных местах (*Marktorten*) города с самостоятельным управлением и с торговыми и ремесленными привилегиями, называемыми правом или "*Weichbild*". Даже сами города и их ближайšie оуруги назывались "*Weichbild*". В начале каждый город имел городского правителя бургомистра, короля или имперского князя и назывался соответственно этому имперским или земским городом. Правитель города поручил управление городом чиновнику, называвшемуся *fogetom*. Впоследствии приобрело большинство городов права и привилегии. Важнейшими из них являются: 1) самоуправление, через посредство выборного городского управления, которое составлялось кооптацией, 2) собственная юрисдикция, 3) право принимать посторонних в число бургеров, 4) цеховое право в пределах города. Торговцы образовывали гильдии, а ремесленники, цехи, которые часто принимали участие в управлении городом, решали вопрос о принятии новых купцов и ремесленников и имели строгий надзор за своими сочленами. Для защиты своей свободы и для увеличения своего могущества заключали города союзы, как, напр., Ломбардский союз городов и Ганза, в руках которого находилась торговля Северного и Балтийского морей.

§ 5.

Территории и земские сословия.

Уже с древнейших времен принимал народ участие в германских государствах в управлении. В средние в.кк. ограничилось это участие тем, что управление как в империи, так и в территориях стало делом сословий. Когда имперские князья стали совершенно независимыми от императора образовался почти во всех государствах однообразный строй управления, в котором принимали участие 3 сословия: духовенство, рыцарство и города. Участие крестьянского сословия встречаем только на берегах Северного моря и в Альпах и как переходящее явление в других местностях. Согласно этим земским сословиям необходимо было при издании новых законов и введении новых налогов. Также замещались некоторые государственные должности посредством выборов с участием сословий. Духовенство потеряло свое политическое значение благодаря реформации, рыцарство благодаря образованию нового войска, города — благодаря всеобщему объединению во время 30-ти летней войны, так что после этого времени почти нигде не цветает княжеский абсолютизм. Только немногие территории сохранили свой сословный строй управления до введения новейших конституций.

§ 6.

Духовные рыцарские ордены.

Рыцарские ордены, т.е. товарищества лиц мужеского пола, которые торжественным обещанием, т.е. "*votum solenne*", обязывались вести бедный, воздержанный и послушный образ жизни или "*votum pauperatis, castratis, obedientiae*" — существовали уже в раннее средневекье. Каждый орден, члены которого жили разбросанно, имел утвержденный папой орденский устав, которым регулировалась до мелочи вся жизнь монахов и монахинь. Все монастыри, имевшие одинаковый устав, образовывали орден или товарищество. Общий устав товарищества назывался "статутом ордена". Старший назывался генералом или мастером (*Ordemeister*) ордена. Все духовные учреждения и церкви были подчинены по общему правилу земскому епископскому соответствующей страны. После того, как монастыри приобрели, с течением времени, различные богатства, старались они захватить в свои руки и светскую власть, т.е. заботились об иммунитете или "*Exemption*". И многие монастыри действительно приобрели т.е. иммунитет или "*Exemption*" от пап, благодаря чему они стали совершенно самостоятельными. Приор, т.е. настоятель такого монастыря превратился в самостоятельного земского правителя. Эти недопустимые явления в церковной жизни много способствовали реформации. Но все же в отношении культурных стремлений нельзя отрицать значения монастырей. В них сконцентрировалась вся наука и школы средневекья. Также земледелие достигло в монастырских землях в иных местах небывалого развития. Монах, как таковой, не являлся священником или клириком, но он может, приняв посвящение, стать священником. Монах, значит "*religiosus*" или "*frater*". Священник же обозначает "*clericus*", "*saecularis*" или "*pater*". Особый род духовных орденов представляли из себя те, которые об-

разовались во время крестовых походов и которые кроме трех обетов: 1) бедности, 2) целомудрия и послушания давали обет еще 4) борьбы против невірных. (Вышеозначенными обетами отказывались они во 1) от права приобретать имущество и его наследовать, 2) от права вступления в брак и 3) обязывались беспрекословно исполнять приказанія начальства, если исполненіе оных не являлось почему либо грѣховным.)

Важнѣйшими из духовных рыцарских орденов являются.

1) Орден Тамплиеров, образ. в 1150 г. в Палестинѣ, в мѣстности, гдѣ по преданію стоял храм Соломона. (Отсюда названіе тамплиеров). Задачей ордена являлась защита паломников, уход за больными и борьба против невірных. Орден тамплиеров достиг вскорѣ большого богатства, а именно благодаря банковым операціям, т.е. устраивал денежные дѣла крестоносцев (заботился о цѣлості денежных послылок из Святой земли, ибо участники крестовых походов были не всѣ орденскими рыцарями, а большинство из них только свѣтскими рыцарями, которые были соблазнены к участию в крестовых походах возможностью приобрести богатство и славу, а равным образом получить прощеніе грѣхов. Эти денежные операціи развивались в тако^ю степени, что орден тамплиеров превратился в центр всей биржевой торговли во Франціи и Французскіе короли состояли должниками тамплиеров. Наконец одному из Французских королей с помощью папы Климента IV удалось обвинить орден тамплиеров в разных позорных поступках и приговорить в 1310 г. к смерти еретиков (т.е. рыцари этого ордена были сожжены на кострѣ). Богатства этого ордена перешли к королям Франціи. В 1312 г. последовала булла папы, которою орден тамплиеров был закрыт. В Испаніи, гдѣ об орденѣ тамплиеров вспоминали с благодарностью были очень недовольны этим рѣшеніем папы.

2) Орден Іоаннитов, основанъ в Палестинѣ в 1120 г. имѣл счастливыя задачи. Богатства ордена заключались, главным образом, в помѣстьях. Орден приобрѣл землю преимущественно тѣм, что вступившіе в него дарили свои помѣстья ордену, — или же военными завоеваніями. Из Палестины переселился орден Іоаннитов на остров Кипр, оттуда на Родос и наконец на Мальту, гдѣ он просуществовал продолжительное время и благодаря чему стал называться Мальтезіанским орденом. Здѣсь главной его задачей являлась борьба с пиратами. Но орден не довольствовался одной охраной берегов Средиземнаго моря, он нападал также на турецкіе города. В 1798 г. был остров Мальта занят Наполеоном и во время Французской революціи потерял свое имущество и еще нѣсколько лѣтъ тому назад существовал он как товарищество братьев милосердія. Но совершенно по существу орден Іоаннитов совершенно преобразовался.

3) Нѣмецкій (Тевтонскій) орден основан в 1198 г. в Палестинѣ. Он образовался из госпиталя по имени "domus Teutonica" основаннаго Любекскими и Бременскими купцами. Во главѣ ордена стоял "Hochmeister". После того, как орден настолько увеличился, что отдѣленія его появились в разных странах; во главѣ ордена в данной странѣ стал "magister terrae" или "Hermeister". Во главѣ болѣе мелких округов стояли Kompture или fogth, которым в свою очередь были подчинены рыцари. Эта лѣстница подчиненности дѣлала возможным проведеніе в жизни закона ордена, в котором было сказано, что подчиненные должны слѣдовать "болѣе лучшему совѣту братьев". Статуты ордена сохранились на 5 языках: латин-

ском, старо-французском, средне-верхне-нѣмецком, нижне-нѣмецком и голландском. Владѣнія ордена были широко разбросаны и находились в Армении, Греціи, Италіи, Испаніи, Германіи и Лифляндіи.

В 1271 г. переселился Хохмейстер в Венецію. При третьем Хохмейстерѣ (1280-1289) призвал Польскій король Конрад (Konrad Mазовский) означенный орден на помощь против пруссаков. После покоренія этой страны (Пруссіи) получил орден и в лен от императора. Соствѣтственно этому стал "Hochmeister" в качествѣ имперскаго князя в непосредственную зависимость от императора. Тамшніе епископы стали феодалами (вассалами) ордена. Кроме того орден раздавал землю в лен свѣтским рыцарям, которые, благодаря этому, также становились вассалами ордена и так как они обязаны были нести воинскую повинность, образовали они постоянное войско ордена. Богатства ордена состояли, главным образом из помѣстій, было увеличено торговлею. Эта была главным образом посредническая торговля, которую вел орден с Литвой, Польшею, Россіей и Западной Европой, вслѣдствіе чего, орден имѣл конфликты с Ганзой, занимавшейся той же са^{мою} торговлею. В 1237 году соединится с орденом Меченосцев основанным в 1202 г. в Лифляндіи. В 1309 году переносит "Hochmeister" свою резиденцію в Мариенбург, благодаря чему таковая дѣятельность концентрируется в Германіи и Лифляндіи. В началѣ XV вѣка измѣняется положеніе ордена в Пруссіи значительно, чему способствовали между прочим, и слѣдующія событія. Благодаря браку Ягеллы, Польскаго Корля и Литовскаго наследника престола, соединились Польша с Литвой, причем литовцы перешли в христіанство. Это было для ордена потому важно, что он теперь не имѣл по близости невірных против которых надо было вести крестовые походы, слѣдовательно он потерял свое нравственное положеніе. Рыцари ордена стали пьянствовать, предавались лѣни и др. порокам, благодаря чему орден потерял свой авторитет.

В Пруссіи не принимались в орден тѣ лица, которые родились в той же странѣ. Основною мыслью при этом было то, что рыцари ордена должны были неслѣдственно состоять на службѣ ордена и не имѣют никаких др. интересов, кр. ордена. Таким образом пополнялся орден, главным образом, Востфальцами и жителями с берегов Рейна. Благодаря чему с теченіем времени образовались болѣе тренія между орд. рыцарями и туземцами, которые полагали к тому, что образовался так. наз. Пруссійскій Союз, состоявшій из свѣтск. рыцарей и городов, имѣвшій цѣлью сбросить с себя господство ордена. Высшим главою этого союза был избран Пруссійскій Король. Началась долгая борьба, кончившаяся миром в Торнѣ, по которому восточная часть страны, принадлежавшая ордену, осталась за ним, под гегемоніей Польши, между тѣм, как Западную часть Пруссіи, орден должен был отдать.

В 1525 г. примкнул Hochmeister Albrecht к реформаци и стал свѣтским герцогом под владычеством Польши, т.е. вассалом Польскаго короля. Тѣ орденскіе рыцари, которые были не довольны это^ю переменою, остались в том же орденѣ. И эта часть ордена продолжала существовать еще в Германіи и в Австріи; в Германіи до 1809 г., после чего он был закрыт, причем помѣстья были конфискованы государством. В Австріи же существовал орден, как общество братьев милосердія еще в недавнее время.

Право войны (Fehderecht) и земский мир.

Новейшим определением прав войны являются следующие. Правом войны называется перенесение основ (основположений) войны в частную жизнь в мирное время. Старо-германское право предусматривает два рода правонарушений: I) такие, которые нарушали общие интересы (напр. измена на войне), против чего выступало все общество, т.е. виновный привлекался к суду самим государством, благодаря чему он лишался уважения и безопасности и мог быть убитым всяким безнаказанно; и 2) такие, которые были направлены против отдельного лица и только ему давали право получить удовлетворение судом или самопомощью (Fehde), лат. faide.

Во французском праве самосуд был строго ограничен тем, что число правонарушений, при которых выступило государство было увеличено. После смерти Карла Великого государство франков пришло мало-по-малу в упадок и с возникновением рыцарства появилось мнение, что каждый рыцарь, при каждом нарушении своих прав, может сам лично искать удовлетворения, это-то и называется правом во * н или кулачным правом. Но при этом надо различать самоуправство (Fehde) от права-войны (Fehderecht). Самоуправство-сам поступок; право войны-основоположение по тогдашнему воззрению. В то время, как позднейшее римское право допускает только самосуд, т.е. защиту личности и владения в случае противоправного нападения (что допускается и в наши дни)-допускало право средневековья также и самопомощь, т.е. применение права посредством насилием вооруженного нападения на противника. Это имело последствием неисчислимы частны войны. В древне-германском праве каждый свободный мужчина считался способным носить оружие и тем самым имевшим право на самозащиту. Также и города и другие корпорации обладали этим правом войны с той только разницей, что рыцарь имел это право в своих личных делах, в то время как другие применяли его в общем смысле этого слова. Судебная защита в это время настолько была слаба, что не могла такое явление устранить. Сперва удовлетворялись простым ограничением права войны. Это достигалось так. наз. законами о земском-о-Божьем мире. Закон о земском мире постановил, что известные лица и вещи должны быть защищены против каждого нападения, что нападающий должен заявить за 3 дня до войны противнику и что он прежде всего должен сделать попытку получить удовлетворение судебным порядком, т.е. может воспользоваться правом войны, если суд был не в состоянии заступиться, как напр., на королевских, т.е. открытых дорогах; равным образом находились под защитой священники, женщины и путешествующие купцы-Божий мир запрещал применять право войны в известные дни, как, напр., в большие праздники. Но все это было недостаточно и наконец образовались так. наз. рыцарские оузы, которые между собой отменили право войны. Когда могущество власти стало сильно сословно-власти, было постепенно проведено полное запрещение права войны. Во Франции в XV в., а в Германии в 1495 г. т.н. Всеобщим вечным земским миром, запрещающим на законном основании "die Fehde". Одновременно был учрежден т.н. "Reichskammergericht."

История правоисточников в раннее средневековье.

В государствах, образовавшихся на развалинах Западно-Римской Империи не было единого права (единым правом называется такое, которое распространяется на все местности данной страны), а так и. персональный принцип, т.е. каждый подданный жил по праву того (рода) сословия, к которому он принадлежал по рождению. В частности жили римляне по римскому праву, германцы- по своему родовому праву, кроме того действовало положение "ecclesia vivit lege Romana". Все эти права были уже довольно рано записаны и таким образом появились так называемые I. "Leges Romanae" и II "leges barbarorum".

I. Во I) Lex Romana Wisigotorum, сохранившаяся до 13 века X) 2) Lex Romana Burgundiorum и 3) Edictum Theoderici (Теодорих был королем ост.готов).

II. Среди "leges barbarorum" самыми важными в смысле влияния на законы позднейшего времени являются: I) об. книги Франкского права а) lex Salica и в) lex ribuari, 2) Lex Saxonum и 3) т. наз. liber edictum Rothari (лангобардское собрание законов). Последнее собрание законов стоит на самом высоком культурном уровне, как в нравственном, так и в юридическом отношении. Оно сохранилось в Северной Италии вплоть до 13 века. Все эти законы написаны на так. наз. готическо-латинском языке, спешенном латинскими словами. Только законы англо-саксов написаны на языке самого народа. И в Франкском государстве действовал персональный принцип, так что рядом с римским правом существовали все другие законы.

История правоисточников в позднее средневековье.

С X века персональный принцип заменяется принципом территориальным, согласно которому для всех жителей данной территории действует одно и то же право. В северной и средней Франции, где перевес был на стороне Франкского населения, единственно действующим правом признавалось Франкское, в то время, как в южной Франции действовало исключительно римское право. Поэтому различали область обычного права, где германское, т.е. Франкское население было в большинстве и написанное право, т.е. римское. В северной Италии приобрело первенствующее значение для всех жителей лангобардское право, там же где оно оказывалось недостаточным, появлялось на помощь римское право (in subsidio). Впоследствии приобрело римское право то же значение в северной и средней Франции, т.е. оно действовало не как закон в истинном смысле этого слова, а так. наз. "ratio scripta". Приблизительно в XII веке единство права уничтожается, особенно в Германии.

В общем для всех жителей и всех родов правоотношений действовало т.н. "земское право", но параллельно с этим отдельные классы населения имели особые законы для особых правоотношений, т.н. для всех феодальных отношений, т.е. для отношений феодала к своему вассалу, было "феодальное право"; для отношений князей с их министерством- "службное право".

1) II makavusel Löuna Prantsusmaal, endises Läänegootide riigis.

право"; для отношений крестьян к землевладельцам "подворное право" (Hofrecht). В городах действовало особое право - городское. Образование этих особых прав обуславливалось тем, что рядом с общими т.н. графскими или земскими судами функционировали особые суды, которые составлялись из представителей соответствующего класса. Здесь был еще в силе принцип средневековья: "Каждый может быть судим только собой подобным, так как живущий по правилам данного права, знает лучше, чем кто-либо другой это право."

Правовые источники предыдущего периода к X в. вышли большей частью из употребления и действовать стало вновь почти исключительно обычное право. Но все же с XII в. стали это право записывать. Имперских законов в это время не было почти никаких, которые имели бы хоть какое-нибудь значение. Почти единственными были законы земского мира, т.е. государственная власть была через чужой способ для того, чтобы ввести в действие свои законы.

Самыми знаменательными из писанных законов являются: I) появившаяся в 1220 г. как частная работа Mine von Reperowe "Саксонское зеркало". Это собрание законов средневековья, написанное сперва на латинском, а потом на нижне-германском языке, которое содержало действовавшее тогда в сев. Германии земское и феодальное право. Изложение дано в виде учебника. Эта книга имеет две части. I) часть посвящена земскому праву, а II- феодальному, которое занимало тогда самое важное положение рядом с земским правом. Книга земских прав содержит разнообразнейшие постановления, как напр., брачное право, право контрактов или договоров, или даже уголовно-правовые постановления и основные законы государства. При чем автор обращается и к отношениям государства и церкви, причем в особенности подчеркивает принцип взаимной поддержки. Даже области истории права касается автор. Так, напр. его интересует возникновение крепостничества. Интересно, то, что через 100 лет после его появления начинается это право действовать повсеместно в качестве государственного. Установлено, что "Саксонское зеркало" образовалось между 1220 и 1295 г.г. ибо оно упоминает один закон, который появился в 1220 г., с другой же стороны установлено, что первая копия его (список) относится к 1295 г. Сохранение "Сакс. Зерц." не находится под влиянием римского права. В XV в. содержание "Зеркала" было просмотрено папой, 14 статей оно не одобрено и объявлено еретическими (интересно, то, что при последующих списках очень мало заботились о папском запрете, из чего виден упадок папской власти. Сразу после появления получило "Зерцало" широкое распространение и везде рассматривалось как закон, выпущенный Карлом Великим. Самым важным является то, что Зерцало послужило основанием для других законов.

I. Земское и феодальное право.

В связи с "Сакс. Зерц." появились многочисленные сборники законов на разных немецких наречиях, а именно: I) такие, которые ставили себя задачей изложить те имперские законы, которые действовали во всей Германии, к ним относятся: I) Зерцало немецких людей, 2) Императорское, имперское и феодальное право, которое впоследствии наз. "Швабским зеркалом", оно

3) "малое императорское право". Особого внимания заслуживает между ними: I) императорское земское и феодальное право. Эта книга нашла наибольшее распространение в Германии и была переведена на латинский, французский и чехский языки. Автор "Швабского зеркала" совершенно иначе смотрит на государство, нежели составители "Саксонского Зеркала". Далеко заметнее в этой книге влияние римского права; 2) малое императорское право. Оно хочет создать светское право, которое бы действовало для всех христиан. Автор, составивший его по "Саксонскому зеркалу" твердо верил тому, что "Сакс. Зерц." издано Карлом Великим;

II. такие, которые (давали материал права), принимая во внимание особенности отдельных местностей. Из большого количества упомянуем о "Лифляндском Зеркале", которое относится к числу лучших.

II. Служебные и подворные права (Dienst und Hofrechte).

Министериалии достигли в 12 в. такого привилегированного положения, что их господа делали напрасные попытки с помощью подлогов привести их в послушание, ибо они всецело зависели от своих министериалей. Так образовались многочисленные подложные служебные права, но рядом с ними было и много настоящих. В особенности духовные князья ухватились первыми за это средство. Самый старинный из этих подлогов совершен в монастыре "Reichenau" в 1250 г. аббатом одного от имени Карла Великого и называется "Constitutio de expeditione Romana". Уже в позднее время по поводу римских походов были изданы законы, обсуждавшие отношения князей к министериалам. По тому же поводу были совершены и подлоги. Кроме подложных были и истинные сборники законов, из которых мы можем познаться с правами министериалей, постепенно сближавшихся в правовом отношении с свободными рыцарями.

Подворные права содержат обычное право относительно взаимоотношений землевладельцев и подчиненных (Hörigen). Изложение этих подворных прав основывается на т.н. "Weisstümer", т.е. на справках об образовании действующего обычного права. На основании таких "Weisstümer" суд чиновниками правителя страны. Такие "Weisst." сохранились в не-большом количестве, а именно в "Sammlung von Weisstümem" - Гримма. Эти "Weisst." встречаются только в южн. и западн. Германии. Самый знаменитый из них является "lex familiae" Вормского епископа, составл. в 1025 г., имевший задачей защитить церковных крестьян от притеснений со стороны фео-тов и министериалей.

III. Городские права.

Первоначально было городское право в сущности привилегией, дарованной правителем города. (При этом надо заметить, что обычно город получал права другого более старого города). В XIII в. получили многие города автономия или "Kürrecht", т.е. право издания постановлений для самих себя. Но не все ввели в употребление это право, ибо многие предпочитали ввести у себя право более старого и крупного города. Источниками "Kürrecht" были главн.обр. обычные права, которые записывались как городские права или т.н. "Статуты" и которые еще часто утверждались

правителем города. Эти государственные права принимались гражданами города клятвенным общением. Благодаря принятию права более старого города или т.н. "Oberhof", приобрели некоторые города большое число т.н. "городов сестер" (т.е. город, принявший право другого города). Особенно известны в качестве "Oberhof" были Магдебург и Любек.

Магдебургское право, которое являлось переработкой "Саксонского Зеркала", а именно применение последнего в торговых отношениях, было принято в восточной Германии, Польше и Литве, откуда попало оно в Москву и было принято в 1649 г. в качестве т.н. "Соборного Уложения". Литовский Статут действовал до 1842 г., после чего он был отменен. В губерниях Черниговской и Полтавской оставался "Литовский Статут" в действии и после издания законов в узком смысле слова и был мотивирован в виде примечаний.

Любекское право было введено в 1257 г. в Ревель. Оно является дальнейшим развитием права города Soest и развилось еще больше и стало самым лучшим средневековым городским правом.

Гамбургское право было принято еще в ранне средневековье в Риге и в Криве.

§ 16.

Рецензия Римского права.

В XII веке началось в Италии изучение "Corpus juris". Глоссаторы XIII в. пытались объяснить это собрание законов самим собою, были заменены постглоссаторами XIV в., которые стремились преобразовать римское право, могущее удовлетворить потребностям их времени. В этой переработанной форме распространилось римское право по всей Европе. В средневековье действовавшее в Германии частное право, которое по существу ограничивалось правом о недвижимости, брачном, имущественным правом, было достаточно для патриархальных чисто-хозяйственных отношений старого времени, но не могло быть удовлетворительным, после того, как в позднее средневековье чисто-натуральное хозяйство уступило место всему товарообмену. Поэтому обратились к римскому праву, которое было переработано в Италии и опираясь на науку и судебную практику и находясь под влиянием убеждения о том, что Германия входит в состав Римской Империи и при признании со стороны законодательства империи и провинций, — получает "Corpus juris" примерно с XV в. значение действующего сборника законов и именно как общее право, в том смысле, что оно применяется только там, где местное право имеет пробелы.

В XII и XIII в.в., интересовались "с. j." т.н. глоссаторы. В каждой науке существовал авторитет, долженствовавший провозглашать истину; в праве становится таковым авторитетом "с. j.". В качестве т.н. "ratio scriptae" с. j. должен был содержать все истины, человек же должен был их только правильно понять, поэтому глоссаторы поставили себе целью сделать "с. j." для всех понятным. Но пытались с. j. сделать практически применимым, они засорили его своими поучениями и замечаниями. Все-таки их заслугой является то, что они приспособили старое римское право к потребностям времени. И в этой понятийной форме распространился с. j. очень широко. В Германии действовало еще обычное право, не содержавшее, однако, никаких постановлений для потребностей оборота и когда в хозяй-

ственной жизни стал замечаться прогресс, оказалось оно недостаточным. В это время было римское право модернизировано глоссаторами и их последователями.

В это время родилась идея всемирной действительности римского права, почему оно стало называться всеобщим или императорским правом. В результате этого в XV и XVI в.в. занял "с. j." в Германии положение действующего собрания законов. Но это общее действовавшее римское право было только вспомогательным, применялось только в виде дополнения, т.е. оно не уничтожало старых прав, а вступало в силу только там, где в последние обнаруживался пробел. Рядом с *corpus civilis* был реципирован и "corpus juris canonici clausum", т.е. каноническое или папское право в той форме, которую оно приобрело в XIV веке.

Это право утверждало, что духовенство должно быть ответственным только перед духовным судом. Таким образом образовался мало-по-малу совершенно новый процесс. Под конец стали применяться постановления церковного (права) суда и светским судом.

Далее были реципированы т.наз. "libri feudorum" — частное собрание феодально-правовых предписаний, образовавшееся в XII в. и изданное глоссаторами в качестве дополнения "corpus juris civilis". Это т.обр. измененное и усовершенствованное римское право было и в Германии наукой и практикой с течением времени еще более изменено и оставалось в качестве "общего права" в полном действии до конца XVIII века; с этого времени начали некоторые государства, т.напр., Пруссия в 1794 г. это общее право заменять всеобщими сборниками законов. Для всей Германии произошло это только с 1900 г. введением в действие "Bürgerliche Gesetzbuch". Эти сборники законов содержали систематическую спайку немецкого и римского права. Также и во Франции с XIV в. применялось переработанное последователями глоссаторов римское право и хотя французская историческая школа XVI века старалась очистить римское право от этих надстроек, оставалось оно все-же в действии вплоть до 1807 года, когда оно было заменено "Code Napoleon", а позднее "Code civile", которое таким образом представляет из себя смесь франкского и римского права.

В Англии и Скандинавии было влияние римского права чисто научным. На русское законодательство влияло римское право не прямо, но через посредство сборников законов Западной Европы.

xxxxxx

xxxxxx.

Глава II.

I. Период эстляндия в средние века.

§ II.

Внешний строй государства.

За обладание страной, лежащей между Куриш-гофом и Нарвой, боролись с XII в. русские, литовцы, немцы, датчане, поляки и шведы, частью против туземцев, частью друг против друга.

Все это пространство называлось в средневековье Лифляндией, по имени ливов, живших на восточном и южном берегах Рижского залива. Северная

половина страны почти в тѣ же границы, как и сейчас, населенная эстонцами, называемая в хрониках и рукописях Эстляндией. Но пока что примѣняется это названіе только для Ревельскаго и Везенбергскаго уѣздов. Южно-вост. часть позднѣйшей Лифлягуб., т. е. Лестгаллія, а равнымъ образом и восточная часть позднѣйшей Курляндской губ., называвшейся Селоніей или Сомгалліей—были населены латышскимъ народомъ. В зап. Курляндіи жили курля. После того, какъ орден меченосцев, основанный в 1202 г. и подчиненный Рижскому епископу, слился в 1237 г. с тевтонскимъ орденомъ (что было, главнымъ образом, обусловлено несчастнымъ сраженіемъ при Саули в Курляндіи, гдѣ большое войско меченосцевъ было уничтожено в 1236 г.) и после того, какъ в теченіе XIII в. была страна покорена нѣмцами и датчанами, — былъ на основаніи выработаннаго епископомъ Хопатомъ Вильгельмомъ Мадонскимъ плану взведенъ слѣд. внѣшній госуд. строй:

1) Ревельскій и Везенб. уѣзды образовали Эстляндское герцогство, герцогомъ какового являлся король Даніи; но Эстляндія не вошла в состав Датскаго королевства, т. е. Эстонія находилась только подъ высшимъ управленіемъ Даніи и в общемъ не была обязана участвовать в датскихъ войнах, равнымъ образомъ не все датскіе законы дѣйствовали в Ревельскомъ и Везенбергскомъ уѣздахъ. В церковномъ отношеніи образовали Ревельск. и Везенберг. уѣзды вмѣстѣ с Войсшейтейскимъ уѣздомъ Ревельскій діоцезъ (епископство), зависѣвшій отъ церковной провинціи Л у и д. Ревельскій епископъ не сталъ правителемъ страны: онъ имѣлъ только "spiritualia", т. е. высшую церковную власть. Онъ владелъ в Эстл. герцогствѣ только нѣкоторыми имѣніями. Еще менѣе была его свѣтская власть в Войсшейтейскомъ уѣздѣ, подчиненномъ свѣтскому ордену;

2) Все прочія части Лифляндіи относились, вмѣстѣ с орденомъ, к Пруссіи, к Рижской церковной провинціи. К ней относились в Лифляндіи діоцезы: Рижскій, Юрьевскій, Эзельско-Війскій и Курляндскій. Діоцезъ Рижскаго епископа охватывалъ южную половину позднѣйшей Лифляндской губерніи и равнымъ образомъ Лестгаллію и Селонію. Архіепископъ владелъ своимъ діоцезомъ, какъ леномъ, т. е. являлся и свѣтскимъ господиномъ, но большую часть онаго отдалъ онъ сперва меченосцамъ, а затѣмъ нѣмецкому ордену в ленъ.

В 1255 г. былъ назначенъ архіепископомъ Лифляндскимъ и Прусскимъ Альбертъ фон-Штерберъ. Кроме 4 Лифляндскихъ епископствъ (Рига, Юрьев, Эзель-Війск и Курляндія), зависѣли отъ него и 3 прусскихъ епископствъ. Онъ былъ назначенъ также легатомъ в Россію, чтобы обращаться послѣднюю в католическую вѣру.

3) Юрьевскій епископъ получилъ весь свой діоцезъ, охватившій сѣверную часть поздн. Лиф. губерніи в ленное владѣніе, но зап. часть онаго отдалъ в свою очередь в ленъ ордену.

4) Эзельско-Війскій епископъ получилъ также весь свой діоцезъ в ленное владѣніе и только очень небольшую часть онаго передалъ далѣе в ленъ ордену.

5) Курляндія и Сомгаллія зависѣли церковно отъ Курляндскаго епископа, носившаго одожду нѣмецкаго ордена (который, такимъ образомъ, являлся духовнымъ орденомъ братомъ) и который только в небольшой части своего діоцеза являлся свѣтскимъ правителемъ, в то время, какъ в большей части это-го діоцеза правителемъ былъ орденъ безъ феодальной зависимости отъ епископа.

6) В Войсшейтейскомъ уѣздѣ правителемъ былъ орденъ. Церковно принадле-

жалъ уѣздъ датскому архіепископству, свѣтски—же ордену. Орденъ былъ правителемъ во всехъ мѣстностяхъ, которыя онъ получилъ отъ епископовъ в ленъ.

Архіепископъ Рижскій не былъ правителемъ (Епископы избирались церковнымъ правленіемъ. Правленіе это являлось в извѣстной степени совѣтомъ епископовъ, кѣмъ-нибудь изъ нихъ или изъ ихъ корпораціи, при помощи которой епископъ управлялъ и которая в отсутствіи епископа была уполномочена самостоятельно править. Примѣрно в XIII в. в т. н. "Domkapitel" подпалъ власти т. н. "Stiftswassalen"). В 1306 г. была издана папская булла, которая гласила, что впредь церковные правители могутъ быть избираемы только алодіальными владѣльцами, то, что церковь вступила в связь только с самыми сильными в странѣ).

В 1347 г. герцогство Эстляндское было королемъ Датскимъ продано нѣмецкому ордену и подпало непосредственно власти "Hochmeister'd", который назначилъ Лифляндскаго "Herrmeister" своимъ замѣстителемъ. Только в 1457 г. Ревельскіе и Везенбергскіе уѣзды были соединены с прочими Лифляндскими владѣніями ордена.

Кромѣ непрерывныхъ войнъ противъ Литвы и Россіи было наполнено все средневѣковое борьбою между епископами и орденомъ, который пытался освободиться отъ феодальной власти епископовъ. Это удалось ему достигнуть только с XVI в., такъ что "Herrmeister Walter v. Plettenberg" былъ признанъ в 1537 г. не только императорскимъ княземъ, но приобрѣлъ владѣтельство надъ Лифляндіей и получилъ титулъ "protector Liviniae". Несмотря на то, что все правители до самаго конца оставались католиками, была реформація все же в первой половинѣ XVI в. полностью проведена. В борьбѣ за гегемонію между орденами и епископами, прибѣгалъ первѣе не только к описанному средству, но и взыскивалъ отъ задолжавшихъ вассаловъ деньги, приобретая, такимъ образомъ, ихъ земли. Даже папа прибѣгалъ къ такого рода средствамъ, а именно къ проклятію и интердикту. Отдѣльные лица были проклинаемы, т. е. исключены изъ церкви и причислены къ т. наз. "persona vitanda", т. е. лицамъ, которыхъ слѣдовало избѣгать. Интердиктъ же назначался на цѣлую страну.

§ 12.

Дворянство и крестьянское сословіе.

Крупнаго землевладѣнія в формѣ алода (т. е. частная собственность в противоположность феоду) не было в Лифляндіи в средніе вѣка. Также не получилъ доступа институтъ министеріаловъ. Дворянство выросло изъ сословія вассаловъ, носившее в первое время названіе рыцарства. И в Лифляндіи, также, какъ и в зап. Европѣ, замкнулось рыцарство в корпораціи. Малочисленное дворянство появляется только в XVI вѣкѣ. Феодальное право развивается в сущности также, какъ и в зап. Европѣ.

Характернымъ для развитія феодальнаго права является наследованіе. Вначалѣ наследованіе было соединено со способностью нести рыцарскую службу и было прямымъ, такъ, напр., сынъ наследовалъ ленъ отъ отца только тогда, когда онъ становился способнымъ нести рыцарскую службу. В позднѣйшія времена имѣли право на феодъ потомки умершаго феодальнаго владѣльца, изъ чего со временемъ возникло правило, что только потомки перваго феодальнаго владѣльца могли наследовать. Еще позже перешло это и на боко-

ных родственников и в XVI в. было признано наследование и всех женских родовых диний. В результате чего феодальное право принимало все более частный характер. Вассал мог своей леном без согласия феодала продать. Влинейная повинность, т.е. рыцарская служба или обязанность рыцарей по отношению к своим феодалам, в случае войны превратилась мало-по-малу в имущественный налог и рыцарское владение приняло если не в основе своей, то во всяком случае в практической жизни, форму частной собственности. Также и отношения между вассалами и крестьянами вылились по существу в те же формы, как и в восточной Германии, с этой только разницей, что крепостничество в Лифляндии прежде всего достигло полного развития, но все же не во всех местностях одновременно и именно население XII в. в подавляющем большинстве состояло из свободных землевладельцев, рабами были только немногочисленные.

После завоевания страны немцами и датчанами жители сохранили первоначально свою личную свободу, но обязаны были правителю страны подать им и военную повинность. Когда правители страны приступили к самостоятельному земледелию, то и барщина, которая вначале была довольно умеренной, увеличилась.

Юрисдикция находилась в руках правительственных фогтов (advocatus domini) при содействии старших (sinistri), очевидно действовавших по крестьянским обычным правам. В правовом отношении не наступило пока что никакой перемены. Вассалы не смели от жителей требовать больше того, что те обязались уже раньше делать правителям страны. Только в XIV в. стали вассалы заниматься самостоятельно земледелием и возлагать на жителей барщину. Существенное изменение наступило тогда, когда жители подпали юрисдикции вассалов. Это было началом рабства.

В герцогстве Эстляндском было вассалам предоставлено низшая и высшая юрисдикция, т.е. "Recht am Hals und Hand" уже правом Вольдемара-Эрика, т.е. не позже начала XIV в., наверное же значительно раньше. Благодаря этому была им дана реальная возможность увеличить неограниченно барщину.

Наиболее благоприятным было положение крестьян в орденовских владениях, где не было почти никаких рыцарских феодалов, и где часто случалось, где крестьяне получали маленькая ленная поместья с обязательством по военной и дворовой службе.

В городах с Рижским правом действовало положение: Stadtluft macht frei, что означало, что, если поселенец приезжал в город и проводил там известное время, не будучи требуемым своим господином, то он причислялся к свободным гражданам города.

В отношении городов с Любекским правом мы этого подтвердить не можем.

До XV в. правовое положение крестьян может быть в общем названо (Hörigkeit), т.е. они считались собственниками или возделателями земли, которую они передавали по наследству своим потомкам (Hörigkeit характеризуется зависимостью от данного частного лица). Они обладали в правовом отношении даже правом свободного перехода, но в XV в. на этом пути были достигнуты т.е. соглашения между вассалами одной и той же провинции и между правителями разных провинций, в том смысле, что каждый обязан такого "Hörigen" который покинет свою деревню и поселится у

него, выдать господину. Это было так, наз. glebae adscriptio — уничтожение права перехода имевшее послѣдствием полную личную зависимость крестьян от землевладельцев, т.е. крепостничество. Известное ограничение крепостничества заключалось теперь только в том, что 1) за крестьянином признавалось право собственности только на его движимость, 2) что он не мог быть продаваем без земли им обработанной и 3) нельзя было раздѣлять женатых людей. Эти ограничения не были действительными в отношении т.е. "Дроллен", т.е. лиц, которые из-за преступлений стали рабами (всегда возможно, что институт "Дроллен" образовался из восточных невольников.)

§ 13.

Города.

Жизнь городов образовалась и развивалась в Лифляндии в общем в то же время и таким же образом как и в Германии (XIII в.). Первоначально города зависели от правителей (епископов, ордена, Датского короля), которые поручали управление ими фогтам. После этого, однако, большинство из них достигли самостоятельности, собственной юрисдикции и самоуправления. Фогт превратился в городского избираемого служащего.

Город управлялся городским советом (Magistrat), который пополнялся кооптацией, т.е. выборами из числа граждан, как, напр., из купеческих гильдий и ремесленников.

Ревель получил в 1255 году привилегию в том, что городской фогт мог быть назначен только с согласия совета. Позднее городской фогт избирался уже советом. Ревель относился к числу городов, принявших Любекское право и потому ревельским гражданам было разрешено в особых случаях апеллировать в Любекский Совет. В Риге уже существовал городской совет, выбранный из граждан в 1220 г., на каковой Совет перешли затем и юрисдикция.

Почти все Лифляндские города принадлежали Ганзе, собирались на городские конференции с XIV в. обсуждения общих интересов.

§ 14.

Провинции (Territorien) и земские сословия (Landstände).

Управление Лифляндским краем осуществлялось общим основоположением, по которому управлялась страна правителем при содействии трех сословий: духовенство, рыцарство и городов, сплотившихся в корпорацию и в таком виде принимавших участие в управлении. В то время, как в Германии уже с XV в. укрепляется власть правителя и сословия теряют все более и более свое прежнее значение, замѣчаем мы, что в Лифляндии, наоборот, находится независимость и власть сословий в непрерывном росте, так что с XVI в. правитель должен был во всех важных вопросах подчиняться воле сословий.

Права сословий в каждой стране были различны; однообразным было только одно, а именно право войны (Fehderecht), т.е. способный носить оружие мужчина мог в случае какого-либо оскорбления схватиться за оружие и сам получить удовлетворение.

Первым сословием было духовенство, представляемое "Domkapitel". "Domkapitel" составлялся из духовных лиц главной церкви (Domkirche). "Domherren" были духовными лицами только по имени, их деятельность была светскою и заключалась в управлении страной. "Domkapitel" избирал епископов. Архиепископы же назначались папой.

"Der Stiftsrat" принимавший участие в деятельности "Domkapitel", а именно в управлении страной назначался епископом. Таким образом управление страной главным образом находилось в руках Domkapitel и Stiftsrat.

Тот же самый строй управления наблюдаем мы и в Восточном и Восточно-бергских уездах, где орден уже при завоевании этой страны застал большими привилегиями снабженное рыцарство и сильный город, так что здесь он мог только с большим трудом удержать в своих руках верховенство.

Епископ Ревеля не был, однако, правителем и т. обр. и Ревельский "Domkapitel" был духовным или церковным учреждением.

В остальных областях ордена вел управление "Herrmeister" рядом со своим "Kapitel" по определенным предписаниям т. наз. "орденского статута", причем "Herrmeister" должен был считаться с Kapitel и следовать наилучшему мнению, как это было ясно предусмотрено в орденском статуте. "Kapitel" (Совет) "Herrmeister" состоял из ландмаршала, являвшегося вместе с Herrmeister высшим военным начальником, и из управляющих орденскими замками "Komptur" с одной стороны и управляющими орденскими землями (имениями).

Каждый орденский замок находился в ведении "Hauptman" а и т. наз. "форта" или "Komptur" и имел конвент, состоявший из 6 "fratres clericis" и 12 "fratres milites" и большого числа т. наз. полубратов, но являвшихся рыцарями и занимавших мелкие должности. Таким орденским замком управлялся скруг, принадлежавший оному. Орденские братья, как известно, не имели никакого имущества и были безбрачны. Их жизнь была до мелочей распределена орденским статутом. От них требовалась большая строгость нравов и простоты.

Сперва назначался "Herrmeister" "Hochmeister" ом. В XV в. стал он выбираться Лифл. орденским "Kapitel" и утверждаться "Hochmeister" ом, а в XVI вв. было утверждено это упразднено.

§ 15.

Общие ландтаги.

В государственно-правовом отношении Лифляндия не представляла единого государства и распадалась на многие частично-независимые друг от друга провинции. Действительная связь всех провинций была установлена все же с XV века, в ее общими ландтагами, т. е. собранием всех сословий целой страны для обсуждения и решения вопросов, касающихся всей страны. Эта связь отдельных провинций была обусловлена различными обстоятельствами: географическим положением, политическими событиями и различными другими причинами и т. обр. случилось то, что из отдельных групп, имевших общие интересы сходились для общего совещания без всякого принуждения.

Общий Ландтаг созывался в более раннее время архиепископом, позже арх. и "Ordenmeister" ом и наконец одним последним. Эти ландтаги соби-

рались обыкновенно в Вольмарѣ или Валькѣ являвшихся географически центрами. Первоначально высказывалось на общих ландтагах неоднократно предложение, чтобы ландтаг собирался ежегодно, чего, однако, не случилось. Ландтаг созывался только тогда, если надо было решить, что либо важное. В таком ландтаге принимали участие все группы населения страны, имевшие хоть какое нибудь значение. Мы имеем точное описание того порядка, в котором велись заседания ландтага в 1562 г. Совещание и вынесение решения происходило сперва по отдельным группам, куриям или сословиям, которые составлялись соответственно общим интересам. К первой группе относились архиепископ, епископы Юрьова, Эзеля, Курляндии и Ревеля и настоятели Радос и Фалькенау; вторую группу составляли Орденмейстер, ландмаршал, форты и представители орденских рыцарей; третью группу — рыцарство всех провинций (вассалы) и четвертую — горожане. В последних двух группах появлялись только представители. Немногочисленные вассалы орденских стран Harrien und Wierland — на вероятное не имели своих представителей в ландтаге, ибо они были во всех отношениях безсильны. Эти 4 группы собирались, совещались и пытались выносить решения. Постановление решения в отдельных группах и на общем собрании происходило по всей вероятности не путем голосования и подсчета голосов, а путем соглашения, ибо трудно допустить, чтобы архиепископ Риги и настоятель Фалькенау имели одинаково голоса. Очевидно подчинялись общему мнению. Совещания происходили, главным образом относительно следующих вопросов: войны, союзов, держав, решения внутренних вопросов, ограничения и окончательной отмены прав войны, чисто полицейские дела, религиозные и многие другие. Обязательства, которые регулярно подвергались обсуждению были, как сказано, особенно вопросы безопасности. В этом отношении, что касается войны, образовались даже законы, постановлявшие, что никакое сословие не имеет без общего предварительного обсуждения начать войну, в противном же случае были остальные сословия обязаны оказать помощь такому сословию. Далее играли большую роль на "Ландтагах" внутренние распри. (Даже у нас было своего рода право войны, т. е. кровавая месть), которым давалось основание все то же право войны. Право войны развилось в результате безсилья суда в Эстляндии, еще в большей степени, чем в Западной Европе. В более позднее время право войны получило доступ даже в сборники законов. Под конецшло дело так далеко, что каждый мог решить сам, желает ли он обратиться в случае оскорбления в суд, или отомстит сам. В последнем случае должен был каждый соответствующему лицу, как это было установлено, заявить заранее "Fehde", так называемый "Fehdebrief", ата была, так наз. правильная "Fehde". "Fehde" становилось незаконным, если тот, которому она была заявлена, добровольно каялся или платил т. наз. "Wehrgeld" (величина покаяния и "Wehrgeld" в отдельных случаях была предписана), чем и оканчивалось дело.

Уже в начале XIV в. находим мы некоторые попытки упразднить Fehde ((и напр. соглашение 1306 г.) Но это было не так легко достигнуто и потому пытались первоначально различными способами ограничить "Fehde". Только в XVI в. была признана Fehde несогласной с правом и незаконной. Конечно и в XVI в. встречаются отдельные случаи, где применялось право войны, но оно уже рассматривалось как нарушение мира и соответственно этому осуждалось.

Общий характер права.

Обычное право, действовавшее в Эстляндии до его покорения оставалось, по всей очевидности в последующее время в действии, применялось крестьянских судах и перешло частично в позднейшие сборники законов. Суд чинился либо самим правителем страны, либо его служащим, фогтом. Но суд распоряжался только свидетелей и выслушивал относившиеся к делу сообщения, в то время, как решение находилось "Rechtsfinder" или после того объявлялось судом. После покорения Harrien u. Wierland и после образования датского герцогства Эстляндия являлись здесь главными источниками права: 1) постановления короля и ввиду того, что большинство королевских ленных светских рыцарей происходило из сев. Германии, 2) Саксонское земское и феодальное право, ввиду обычного права, которое, однако, впоследствии должно было быть утверждено королем. Это было очень своеобразным явлением, относительно которого много писали. По этому поводу высказывались разнообразные мнения, а именно с тем, почему при датских королях действовало саксонское феодальное право. Верно то, что большинство ленников были не датчанами, а немцами и что орден в течение 20 лет боролся с датскими королями владеть попеременно этою страной. В это время, как полагают, была страна орденом отдана в лен, что представляется, однако, очень не правдоподобным. Вероятнее всего то, что король Вальдемар Датский, который был большим завоевателем и подданным которого в большинстве были немцами, дал лен по саксонскому праву Эстляндским рыцарям, происходившим из Северной Германии, руководствуясь при этом персональным принципом, имевшим в то время большое значение (т.е. на основании феодального права, действовавшего на их родине). В остальных областях, в частности для внешнего управления государством, имели значение: 3) императорские и 4) папские постановления и 5) саксонское обычное право. Постановления вводились в действие только тогда, если провинциально князь обращались к императору, что большей частью случалось при даровании лена. Значительно большее влияние имели папские буллы, а именно эти постановления были введены в действие посредством Вильгельма Моденского.

В позднейшее время им ли значение для рыцарства привилегии правителя страны, благодаря чему феодальное право прогрессировало еще далее. Первоначально действовало в Лифляндии, т.е. "строгое феодальное право", т.е. лен мог быть передан только отцом сыну в том случае, если последний объявлялся способным нести рыцарскую службу, в противном случае переходил лен обратно в руки сюзерена. Дальнейшее развитие феодального права заключалось только в том, что публичное феодальное право заключалось только в том, что публичное феодальное право наследования должно было превратиться в частно-правовое наследование, что было осуществлено, главным образом, благодаря привилегиям правителя страны. Важнейшими из этих привилегий являются:

1) Императорская грамота Hochmeistera Conrad v. Jungingenau, рыцарствам Harrien und Wierland изд. в 1397 г., гласившая что в случае неимения сыновей даже и дочери, а также и дальние родственники могли наследовать феод.



2) В 1457 г. даровал архиепископ Сильвестер своим вассалам, т.е. вассалам Рижского архиепископства те же самые привилегии 1397 г. Такими привилегиями созрел феодальное наследование было приращено частно-

В городе действовали реципированные городские права и автономия по установлению, т.е. "Burgpraken", которая обыкновенно переводится, как "Burgsprachen", что представляется не особенно правильным ввиду того, что в городах по большей части жили бюргеры, а не крестьяне. Но подлинит сомнению, что "Burgpraken" очень стары. Ввиду того, что в ранние времена не было настоящих городов, а встречались только отдельные места, в которых группами поселялись ремесленники и которые только позже укрепились валами и тому подобными оборонительными приспособлениями и получили название "Burgpraken" то стараются объяснить, что "Burgpraken" являются публичными речами правителей города, которые держали или выносили прочитывались в известные дни гражданам города, как это еще недавно наблюдалось. С образованием сословного управления провинций образовались т. наз. "союзы", действовавшие в отдельных провинциях, а позднее и союзов общих ландтагов целой Лифляндии. Рядом с этим были в судах в употреблении сборники законов, содержащих частью совершенно частное, иногда же высшими властями принятое изложение реципированного и внутри страны образованного обычного права. Наконец уже в этот период замечены первые признаки рецепции римского права. А именно находится в одном из Лифляндских сборников XVI в. добавление, гласящее, что в тех случаях, которые не предусмотрены этим сборником, надо держаться писанного типического права, т.е. римского права, а тем самым признается вспомогательное действие римского права для Лифляндии. Но во всяком случае не правдоподобно то, что, якобы уже в XVI в. было римское право введено в действие в судах. Поэтому должны мы всегда различать теоретическую и практическую рецепцию римского права. Теор. рецепция гласит, что во всех странах римской империи должно быть признано римское право. Под практической рецепцией понимаем мы действительное принятие и применение римского права в судах. Практик. рецепция была проведена у нас значительно позже и окончилась только к концу 17 века.

§ 17.

Источники земского и феодального права.

Ввиду того, что и в Лифляндии являлось феодальное право важнейшей частью общего правового порядка, то оно изменяется в связи с земским правом. Важнейшими сборниками являются следующие:

1) Феодальное право Вальдемара Эрика; эта запись действующего в герцогстве Эстляндском и утвержденного королем Эриком обычного права Саксонского происхождения относится к 1315 г. Этот старейший сборник законов Эстляндии образует одновременно основу всех позднейших "Лифляндских рыцарских прав". Он написан на нижне-немецком языке и содержит 60 статей. Лучшая рукопись этого сборника находится в т. наз. "красной книге" (Красная книга содержит собрание разных изданий законов и хранится с тех пор в Ревеле). Этот список относится к XVI в.

В 1750 г. был найден другой список Вольдмар-Эрихского сборника, а именно в одном Висском сборнике законов, который, однако, очень не точен и весьма модернизирован, т.е. многія нижне-нѣмецкія слова замѣнены верхне-германскими. Далѣе имѣется еще совершенно полный верхне-нѣмецкій перевод всего сборника, относящійся к XVI в. Что касается содержания Вольдмар-Эрихского права, то надо замѣтить, что в нем есть много точек соприкосновения с "Саксонским зеркалом", т.е. напр., упоминается саксонское "Kurrecht", касающееся наследования. (В случаѣ, если наследство должно быть разделено между двумя наследниками, имѣет старшій сын право дѣлажа, между тѣм, как младшему остается выбор.) Также содержит закон постановленія о возобновленіи лена. Далѣе встрѣчаются постановления относительно прав вдов леника, а также относительно опекунов над несовершеннолѣтним леником и отчужденія лена и наконец о судоустройствѣ по феодальным дѣлам.

2) Так наз. "Старѣйшее Лифляндское рыцарское право", являющееся переработкой "продыдушаго". Это право имѣем мы в трех редакціях, т.е. согласно требованіям обстоятельств. Одна редакція этого права предназначена для Війк-Эзельскаго округа; другая же для Кривскаго. Изложенныя в нем основположенія восходят по всей очевидности к 14 вѣку.

3) Т.е. эти сборники были очень кратки и содержали только нѣкоторые земско-правовыя постановленія, то в дополненіе к ним появилось довольно самостоятельная переработка земскаго права, "Саксонскаго зеркала", котор. вездѣ принимает во вниманіе особыя условія Лифляндіи. Эта книга называется обыкновенно "Лифляндским зеркалом".

4) Только косвенно можно сюда же причислить т.н. "артикулы земскаго феодальнаго права" (Artikel von Lehngut und Lehnrecht- libri faidorum---). Он является переработкой лангобардскаго феодальнаго права, произведенной в Пруссіи, и получили вспомогательное значеніе в конце средних вѣков. Эти "libri faidorum" находятся в "кр. книгѣ".

5) Т. наз. "formulare procuratorum" "Діонисія Фабра". Этот сборник содержит изложеніе гражданскаго процесса, дѣйствовавшаго в Эстляндіи в XVI в. Этот сборник мы имѣем уже напечатанным (автор напечатал его в 1539 г.) Он является книгой форм для адвокатов. Из этой книги видим мы, что в XVI в. в Лифл. не было в судах уже болѣе стараго средневѣковаго производства, также указывает эта книга на большой прогресс в рецепціи римскаго права.

§ 18.

Источники крестьянскаго права.

Рукописей крестьянскаго права имѣем мы немного и всѣ онѣ сравнительно плохи. Имѣем четыре редакціи:

1) "Старинное Лифляндское крестьянское право", возникшее, очевидно, в XIII в. и содержащее только немногія предписанія, главн. обр. относительно преступленій и воздержанія потерпѣвшему, а равным образом и относительно семейнаго и наследственнаго права, так напр. относительно чермы до новаго выхода замуж.). Так наз. залоговое право упоминается в ст. 19 и дѣйствует еще до сих пор в ст. 3787.

2) и 3) Немного полнѣе, двѣ, очевидно к XIV в. относящіяся редакціи. Вторая из них предназначена для Курляндіи и вѣроятно болѣе поздняя происхожденія чѣм первая редакція. (Оригинал находится в Кенигсбергском ордонском правѣ? (может быть архивъ?) Заглавіе третьей редакціи гласит: "Das gemeine Landrecht, das die alten b.u. Livland, Kurland u. Semgallen im Gebrauch gewesen". (В этом заглавіи говорится, что это право было ранѣе в употребленіи).

4) Так наз. "Війк-Эзельское крестьянское право", возникшее навѣрно в XVI вѣкѣ. Оно содержит рядом с уголовным правом и постановленіями, предписанія относительно самообороны, прав во"ин, семейнаго права, наследств. права, отношеній крестьян к помѣщикам и др. постановленія, согласно этому сборнику существовало еще право перехода и ограниченная юрисдикція помѣщика. Содержаніе прав взято отчасти из старс-эстонскаго общаго права, отчасти из нѣмецких источников. Рукопись, которую мы обладаем написан на верхне-нѣмецком языкѣ.

§ 19.

Источники городского права.

1) В Ригѣ дѣйствовало первоначально автономное право, реципированное в 1230 г. в Ревелѣ и в 1279 г. в Гапсалѣ. Однако, уже в 1285 г. приняла Рига Гамбургское право, не только "in subsidio", слившееся к началу XIV в. с автономным правом и превратившееся в т. наз. "переработанное Рижское городское право". Это право распространилось в скорѣ почти по всемъ городам страны Лифляндіи за исключеніем Harrien и Wierland. В 1674 г. была предпринята новая обработка под наз. "Статуты и права города Риги."

2) В Ревелѣ Рижское право было уже в 1248 г. замѣнено Любекским правом, которое было дано городу сперва в 1257 г. в латинской редакціи, а затѣм в 1282 г. в нижне-нѣмецкой. Несмотря на то, что Любек в 1584г. перестал быть главным городом, для Ревеля были переработаны Любекскіе статуты в 1586 г. приняты Ревелем, а в 1662 г. Любекское пексельное право. Любекское право дѣйствовало со шведскаго времени во всѣхъ городах провинціи Эстляндіи. В Нарвѣ было оно замѣнено Шведским городским правом.

II. Період. -- В р е м я р е ф о р м а ц і и.

§ 20.

Уничтоженіе стараго государственнаго строя.

16 и 17 в.в. можно разсматривать как время реформации. Реформація была проведена во время мира, длившагося с 1502-1527 г.г. чему способствовали рыцарство и города, без особеннаго сопротивленія со стороны католическихъ правительствъ, сопровождавш. нѣкоторыми выступленіями (в особенности в 3 большихъ городах: Ревелѣ, Кривѣ и Ригѣ). В отношеніи проведенія реформации достойны замѣчанія являются положеніе Вальтера фон Плоттенберг, который относился благосклонно к реформации. В первой

половинѣ XVI в. к реформациі примкнуло все населеніе за исключеніемъ правителей оставшихся католиками. С 1557 г. начинается уничтоженіе стараго государственнаго строя в результатѣ почти непрерывныхъ войнъ между старыми властителями провинціи: русскими, поляками, шведами и датчанами в теченіе болѣе чѣмъ 150 лѣтъ. Послѣ того, какъ Іоаннъ Грозный владѣлъ болѣе частью страны; сложилъ с себя в 1561 г. свои обязанности послѣдній Орденомейстеръ Готтхардъ фонъ Кеттлеръ, примкнулъ к реформациі и принялъ орденовскія области Курляндіи и Семгалии в качествѣ свѣтскаго наследственнаго герцогства от Польскаго Короля в лен (онъ называлъ себя Herzog in Livland zu Kurland und Semgallen). Кеттлеръ стал вѣдѣть это герцогство вассаломъ польскаго короля, однако, страна имѣла самостоятельное управленіе. По праву, могъ Кеттлеръ управлять и орденовскими областями в Лифляндіи, т. наз. "Überdünische Livland", которая называлась с тѣхъ поръ Лифляндіей в узкомъ смыслѣ слова и которую онъ передалъ непосредственно польскому королю за исключеніемъ Рижскаго архіепископства. Рыцарство архіепископства примкнуло к Кеттлеру. Область Юрьевъ и восточная часть Wierland с Нарвой остались предварительно во владѣніи русскихъ. Епископъ Эзелско-Війкскій, бывшій одновременно Курляндскимъ архіепископомъ, продалъ свою страну Датскому королю, передавшему ее своему брату герцогу Магнусу Гольшинскому. Послѣдній пытался соединиться с великимъ княземъ Московскимъ (Іванъ IV) с которымъ онъ согласился совокупно завладѣть всею страной и назывался Королемъ Лифляндіи, Darrien и Wierland, к которымъ примкнула и область Jerven, искавши помощи у короля Эриха XIV Шведскаго, принявшаго присягу городовъ и прочей страны и подтвердившаго дѣйствовавшія в странѣ постановленія. (Все же были введены нѣкоторыя измѣненія, т. напр. провелъ в жизнь Эрихъ XIV то, что представители государства являлись председательствующими судьями; этимъ онъ в известной степени ввелъ в дѣйствіе госуд. юрисдикцію. Если онъ этимъ не уничтожилъ патриархальной юрисдикціи то все же отнялъ у нея ея характеръ).

Городъ Рига остался совершенно самостоятельнымъ. Послѣ того какъ король Польскій Стефанъ Баторій (1675-86), напалъ на царя в его собственной странѣ, заключилъ царь миръ в Заполье в 1582 г., по которому онъ отказался отъ всей Лифляндіи. Такимъ образомъ отошли Wierland к Швеціи, епископство Юрьевское и городъ Рига - Польшѣ. Послѣ смерти Магнуса в 1583 г. отомъ Wierland к Швеціи, Эзелъ-Даніи, а по миру в 1645 г. по миру в Брѣстѣ отошелъ и Эзелъ-Швеціи.

Уже в 1622 г. часть Лифл. была занята Шведскими войсками, а в 1621г. покорилъ Густавъ-Адолфъ всю Лифляндію, которая была ему уступлена Польшею по Альмаркскому миру в 1629 г., за исключеніемъ областей: Dünaburg Rositten u. Lutzen, оставшихся Польшѣ.

Сынъ Іоанна III, братъ Эриха XIV Шведскаго, женатый на Екареринѣ Ягелло, - Сигизмундъ, сталъ послѣ смерти Стефана Баторія королемъ Польши, под именемъ Сигизмунда III. В 1592 г. сталъ онъ также королемъ Швеціи, но уже в 1604 г. былъ онъ смѣненъ и королемъ Шведскимъ становится Карлъ У Сюдерманландъ под именемъ Карла IX, покорившій Эстляндію. Его сынъ Густавъ II-Адолфъ покорилъ также и Лифляндію. Послѣ многочисленныхъ войнъ между русскими, поляками, шведами и датчанами перешли Эстляндія и Лифляндія во владѣніе Швеціи по миру в Столбово в 1617 г. в Оливѣ в 1662 (Между Польшою и Швеціей) и в Кардисѣ в 1661г. (между Швеціей и Россіей).



Провинція Лифляндія под Польшою.

Такъ какъ король Сигизмундъ-Августъ Польскій в сущности не покорилъ Лифляндію, а просто взялъ под свою защиту, то государственно правовое положеніе было установлено слѣд. договорами:

1) т. наз. "Pacta subiecta Sponsa", по которому Курляндія признавалась феодальнымъ герцогствомъ с 28 ноября 1561 г.

2) т. н. "Privilegium Sigismundi Augusti" от того же самаго числа по которому ерденская область Лифляндіи подчинилась непосредственно польскому Королю. При этомъ было обезпечено удержаніе всѣхъ до сихъ поръ существовавшихъ правъ, в особенности безпрепятственнаго выполненія богослуженія по Аугсбургскому исповѣданію, с добавкой, что сословія в противномъ случаѣ имѣютъ право держаться своей религіи по предписаніямъ Св. Писанія, и что Бога надо слушаться болѣе чѣмъ людей.

3) т. н. "Cantio Rativilliana" от 4 мая 1562 г., согласно которой сословія епископовъ подчинялись на тѣхъ же самыхъ условіяхъ.

4) т. н. "Corpus privilegiorum Stefanirum", договоръ гер. Риги с Сигизмундомъ Баторіемъ от 15 января 1581 г., по которому гер. Рига получила утвержденіе всѣхъ своихъ привиллегій.

Однако уже в 1582 г. началась контр-реформациа. В Венденѣ былъ назначенъ католическій епископъ. Часть церковей была передана іезуитамъ, проповѣдь на мѣстныхъ языкахъ была запрещена и протестанты должны были быть в качествѣ иновѣрцевъ только терпимы. Такимъ образомъ пытался король измѣнить управленіе и юрисдикцію страны по польскому образцу.

Эстляндія и Лифляндія под Швеціей.

2 августа 1561 г. подтвердилъ король Эрихъ XIV Harrison u. Wierland Jerven пражскія права, причемъ, однако, судъ долженъ былъ чиниться при содѣйствіи штаттгалтера. Когда и Війкъ отошелъ к Швеціи былъ онъ присоединенъ к названнымъ областямъ и получилъ тѣ же права. Когда в 1622 г. шведскій регентъ, въ слѣдствіи король IX въ борьбѣ со своимъ племянникомъ вторгся в Лифляндію, подчинились ему Лифляндскія сословія, получили подтвержденіе своихъ привиллегій и считали себя подчиненными Швеціи. При окончательномъ присоединеніи Лифляндіи к Швеціи в 1629 г. подтвердилъ Густавъ-Адолфъ права страны только в общихъ чертахъ, удержавъ за собой право контроля. Дѣйствительное подтвержденіе послѣдовало со стороны королевы Христинны, умершей в 1648 году.

Острову Эзелю были подтверждены привиллегіи, какъ Даніей, такъ и Швеціей.

Устройство Суда получило слѣд. форму, просуществовавшую по существу до 1889 г., а именно:

- 1) по уголовнымъ дѣламъ первой инстанціей былъ "Manngericht",
- 2) по гражданскимъ дѣламъ перв. инстанціей былъ "Niederlandgericht",
- 3) второй инстанціей по всѣмъ дѣламъ былъ "Oberlandgericht",
- 4) изъ послѣдняго направлялись дѣла в "Hofgericht" в Стокгольмъ,
- 5) функции полиціи и исполненіе судебныхъ рѣшеній или экзекуція находились в рукахъ "Hakenrichter".

В Л и ф л я н д и и:

- 1) первой инстанцией по всем делам был "Ландгерихт".
- 2) 2-й инстанцией по всем делам был "Хофгерихт" в Юрьовъ и Ригѣ.
- 3) из послѣдняго направлялись дѣла в "Хофгерихт" в Остгольмѣ.
- 4) функции полиціи были возложены на ордингерихтера". (Страна была раздѣлена на четыре участка "Ордингерихтера").

В г о р о д а х:

- 1) Юрисдикція находилась в руках городского совета (Магистрата),
- 2) второй инстанцией для маленьких городов являлись "Хофгерихт" в Юрьовѣ и Оберландгерихт" в Ревелѣ.
- 3) для больших же городов — Риги и Ревеля — второй инстанцией был "Хофгерихт" в Остгольмѣ.

В у ѣ з д а х:

В каждом уѣздѣ был так наз. фискал" или "comissarius fisci", имѣвшій задачей обнаруживать проступки и вообще защищать интересы населения. Что касается процессуальнаго права, т.е. судебн. производства, то надо замѣтить, что в этом отношеніи по всей Европѣ в это время были замѣтны существенныя преобразованія. Средневѣковое судебное производство (в средневѣковье дѣйствовало устное публичное производство, и именно, перед представителями того же сословія было в этот період совершенно замѣнено т. наз. "каноническо-саксонским процессом, т.е. производством, основанном на католическом римском правѣ и развивавшемся в Саксоніи. Это преобразование принесло с собой письменное производство и появленіе юристов в судѣ. Этому развитію способствовало то, что тот же процесс был принят в Швеціи, а из Швеціи перенесен в Лифляндію. То обстоятельство, что в судах заседали с тѣх пор юристы, много способствовало рецепціи римскаго права.

В качествѣ дальнѣйших новшеств Шведскаго времени надо указать на мѣропріятія, стремившіяся улучшить правовое положеніе крестьян.

Юрисдикцію по уголовным дѣлам в отношеніи крестьян перенес Густав-Адольф в Лифляндію на "Ландгерихта" и разрѣшил крестьянамъ, в случаѣ притѣвленій жаловаться на своих господ "Хофгерихту". Этим самым были признаны недействительными постановленія Вольдемара-Эрикскаго права, предоставившаго помѣщикам юрисдикцію в отношеніи их крестьян. Таким образом, за помѣщиками осталось только право домашней дисциплины над крестьянами. Кроме того была прежняя неограниченная барщина замѣнена болѣе умѣренной. Именно положеніе крестьян в казенных помѣстьях было, таким образом, регулировано, что в каждом имѣніи была установлена в отношеніи каждаго хутора соответствующая барщина и вносена в так. наз. "Акербухер" и было запрещено увеличивать барщину в отношеніи арендаторов. (т.е. каждый хутор был измѣрен и оцѣнен по поступленію и соответственно этому назначена работа для даннаго двора).

Так. наз. "экономическим регламентом 1696 г." был подобный порядок введен и для частных имѣній (барщина является с этого момента характерной только для крѣпостного права. В послѣдовавшую затѣм Сѣверную войну этот закон совсем не применялся. Нѣкоторыя попытки Шведскаго правительства уничтожить совершенно крѣпостничество не имѣли никакого результата.

Согласно одному постановленію "Рейхстага" в Норгепингѣ в 1604г. должен был король отдавать казенныя имѣнія в лен только мужчинам, т.е. феодальное наслѣдованіе должно было имѣть мѣсто только в пользу потомков мужского пола и в прямой мужской линіи — но этого постановленія не ввели потом в жизнь. Поэтому постановил Шведскій Рейхстаг в 1655 г. отобрать всѣ помѣстья, находившіяся вопреки постановленіям Норгепинга в частном владѣніи. Это постановленіе должно было первоначально применяться только в Швеціи в собствен. смыслѣ слова и отнюдь не в государствах, присоединенных к Швеціи. Но в 1680 г. было постановлено, что эта редукція распространяется и на Лифляндію и Эстляндію без спроса сословія. Результат получился тот, что только одна шестая (1/6) помѣстій (имѣній) осталась в руках прожних владѣльцев, между тѣм, как 5/6 были реципированы. Помѣстья тѣх владѣльцев, которые не смогли доказать своих прав владѣнія, были также отобраны.

В Лифляндіи Редукція была в общем смягчена тѣм, что тѣ помѣстья, которые приносили доход менѣе 1500 талеров, были оставлены в вѣчную аренду их владѣльцамъ, причем одна треть (1/3) оцѣнкой установленной аренды была спущена, почему такія помѣстья назывались "tertiaulttern". Против такой редукціи запротестовало дворянство, опираясь на то, что постановленіе Шведскаго Рейхстага от 1604-1655 гг. были поставлены без согласія Лифляндских сословія. Дѣло дошло до полнаго разрыва с королем, который отнялъ у дворянства всѣ их политическія права. Только при Карлѣ XII был создан в Лифляндіи "Ландтаг", из представителей дворянства духовенства и городов. Между тѣм началась сѣверная война, имѣвшая послѣдствіем то, что провинціи подпали русскому владычеству.

§ 23.

Источники Ш в е д с к а г о права.

В то время как Польское владычество не оставило послѣ себя никаких замѣтных слѣдов, укрѣпило Шведское правительство европейскую цивилизацію, находившуюся в серьезной опасности, развило ее и сдѣлало стойкой. В XIII вѣкѣ произошла в Швеціи глубокая реформа в виду того, что христианская церковь окончательно пообидѣла язычество. В то время, как до тѣх пор все населеніе раздѣлялось на свободных и несвободных, появилось новое дѣленіе и 4 сословія: духовенство, дворянство, гражданство и свободное крестьянство (Между свободными не было в правовой отношеніи привилегированных, но все же нѣкоторыя семейства были привилегированы, а именно тѣ, из которых образовались впоследствии королевскія фамиліи, к одной из которых, по всей очевидности, принадлежал первый русскій князь Рюрик). Кроме того было у Шведов в обычаѣ, что тѣ лица, которые несли военную службу в конницѣ освобождались от податей с их земель; благодаря этому образовалось особое сословіе — рыцарство. Кроме рыцарства получило в Швеціи доступ и феодальное право. Однако, Швецію нельзя в сущности назвать феодальным государством. В то же самое время она была покорена и Финляндія.

В 1389 году послѣдовало соединеніе 3 государств: Даніи, Норвегіи и Швеціи под властью одного короля по т. наз. "Кальмарской уніи" длившейся

ся приблизительно 100 лѣт. К этой политической зависимости присоединилась еще и экономическая зависимость от Ганзы вплоть до 1471 г.

Как возстановитель Швеции известен Густав В а з а (1523-1560) г., освободивший Швецию от политической зависимости Дании, нѣмецкой Ганзы и церковной власти папы (он присоединился к реформации).

Густав II Адольф (1611-32), спасший протестантизм от гибели, вознес Швецию на вершину могущества. Его политика была продолжена знаменитым Шведским государственным дѣятелем Акселем Фен-Сксонштерна, рейхсканцлером Густава-Адольфа.

Свое могущество потеряла Швеция в Сѣверной войне.

В древнее время управлял король при содѣйствіи всѣх свободных, а затѣм только с магнатами и дворянством, а съ XV вѣка образовался рикс-таг, состоявшій из 4-х сословій и просуществовавшій в этом видѣ до 1866 года. Лифляндія и Эстляндія не имѣли своих представителей на этом Шведском рейхстагѣ. Карл XI и Карл XII управляли без рейхстага, т.е. послѣдній существовал, но не созывался. Шведскіе короли, управлявшіе Эстляндіей были слѣдующіе:

- 1) Эрих XIV - 1560-1577, преемник Густава Вазы;
- 2) Иоганн X - 1577-1592, брат Эриха XIV, женатый на одной польской принцессѣ;
- 3) его сын Сигизмунд 1592-99, одновременно польскій король;
- 4) Карл XI - 1599-1611 дядя Сигизмунда, герцог Эодерманландскій;
- 5) Густав II - Адольф - 1611-32;
- 6) Его сестра Кристина 1632-54, отрекшаяся от престола в пользу своего племянника;
- 7) Карл X - 1654-60 из дома Виттельсбахов;
- 8) Карл XI - 1660-97 и 9) Карл XII - 1697-1718 был послѣдним королем управлявшим Эстляндіей, при его преемницѣ Ульрихѣ-Элснорѣ по Ништадскому миру отошла Эстляндія-русским.

В раннее средневѣковье замѣтна партикуляція прав по всей Европѣ, т.е. каждая мѣстность имѣла собственное основанное на обычай право, т.е. провинціальное или партикулярное право. Во главѣ каждой области в Швеции стоял т.н. "Lagmann" (Lag-Gesetz), который, смотря по обстоятельствам издавал, согласно совѣту старѣйших законов, утверждавшіеся затѣм народом. Эти права жили в сознаніи народа незаписанными. Лица из народа, принимавшія участіе при обсужденіи законов в качествѣ представителей народа назывались в Швеции "lagmanna". Эти провинціальныя права были записаны только в XIII вѣкѣ. В XIV в. появились по инициативѣ королей сборники законов, предназначенных для всей Швеции, а именно при Королѣ Магнусѣ, сынѣ Эриха, было записано так наз. 1) общее земское право и 2) общее городское право, которыя впоследствии были нѣсколько раз издаваемы в измѣненной обработкѣ, так напр., переработка и новое изданіе "общаго земскаго права", при королѣ Кристофорѣ в XV в. это новое право было записано рядом со старым и примѣнялось одновременно с послѣдним. Городское право оставалось официально неизмѣненным, но затѣм было модернизировано неофициальными частными списками. В XVI и XVII в.в. измѣнилось право во многих отношеніях на основаніи обычнаго права. Также и римское право нашло доступ в Швецію в качествѣ истиннаго права "ratio" или "jus superiorum populi" как оно нерѣдко обозначалось.

С XVII в. замѣчается стремленіе в кодификаціи права. В 1734 г. воо-дѣйствовавшее тогда право было собрано в одном сборникѣ "Sveriges riksslag" ("Шведскій сборникъ законовъ дѣйствующихъ и по сошчаю в Швеції и в Финляндіи.")

§ 24.

Источники Лифляндскаго и Эстляндскаго права.

В польское время можем мы назвать только один проект закона составленнаго в Лифляндіи, т. наз. "Гилахорскій проектъ земскаго права", состав-ленный из польскихъ, русскихъ и старе-лифляндскихъ законовъ, но не введен-ныхъ в дѣйствіе.

1) Карл XI Шведскій постановил, чтобы Шведское право дѣйствовало только "in subsidio". Так как Шведское земское и городское право было немногими совершенно истинныхъ источниковъ, то это постановленіе имѣло только вліяніе то, что уваженіе к римскому праву в Эстляндіи еще болѣе возросло. В том же постановленіи короля было опредѣленно сказано, что и общее императорское право должно было примѣняться. В этом отношеніи это постановленіе короля явилось основаніемъ рецепціи римскаго права, 2) В 1702 г. появился в Ригѣ нѣмецкій перевод, нѣкимъ извѣстнымъ Абраам-сономъ опубликованнаго, собранія шведскихъ законовъ, имѣвшій послѣдствіемъ то, что многіе из этихъ законовъ во время русскаго правительства стали практически примѣняться. Так, напр., законы о попечительствѣ от 1669 г., вексельное право от 1671 г., законы о духовныхъ завѣщаніяхъ 1686 г. и су-допроизводство от 1695 г. 3) Кроме того в 1671 г. по предложенію швед-скаго генерал-губернатора графа Дотт, было утверждено королемъ "собра-ніе-спеціально-для Лифляндіи изданныхъ королевскихъ законовъ и постано-вленій." Это собраніе было напечатано нѣсколько разъ под названіемъ "Liv-ländische Landesordnung". 4) Кроме того было представлено на утвержде-ніе королю в Лифляндіи составленный проектъ "Земскаго права Лифлянд-скаго княжества", обыкновенно, называемый "Монденскимъ проектомъ" в 1643 г. 5) Составленный в Эстляндіи нѣкимъ Филиппомъ Крузиусомъ "Проектъ рыцарскихъ и феодалныхъ правъ Эстляндскаго герцогства.

Оба проекта остались неутвержденными. Послѣдній проектъ получил ут-вержденіе в русское время, но примѣнялся в судахъ вплоть до 1866 г., как частный труд. Он содержитъ процессуальное, частное и уголовное право. Осо-бымъ преимуществомъ этой книги является то, что извѣстны ея источники. 6) Достоѣно замѣчаніе то, что был еще сборникъ, называвшійся "рыцарскимъ правомъ княжества Эстліи" Мориса Брандио, появившійся в качествѣ частна-го труда.

III П е р і о д . Новое время.

I Отдѣл - Р о с с і я .

§ 25.

Государственный строй и управленіе имперіей при Петрѣ Великомъ.

Время появленія Петра Великаго произвело полнѣйшій переворотъ в рус-

ском законодательствѣ. Предшественником дѣятельности Петра было т. наз. "Уложение Царя Алексѣя" - его отца. Уложение внесло в русское право такіе элементы, которые послужили основой дальнейшему законодательству. В Московском царствѣ, согласно татарскому воззрѣнію, считались народ и страна собственностью царя. Царь не имѣлъ обязанностей, а народ - прав.

Императором Павлом в 1797 г. было введено вновь престолонаследованіе, по которому трон становился наследственным в домѣ Романовых-Гольштейн-Готарт по праву первородства или "primo genitur" с преимуществом за мужской линіей, т. е. послѣ отца наследует трон старшій сын, послѣ него его старшій сын и т. д., только в случаѣ смерти старшаго сына наследует ему старшій по возрасту, причем преимущество остается за мужскою линіей, т. е., если, напр., старшим ребенком монарха будет дочь, то наследником трона считается слѣдующій сын, с преимуществом мужской линіи в порядкѣ агнатскаго (Агнатскіе родственники такіе, которые являются носителями одной и той же фамиліи), т. е. если послѣдній монарх не имѣет прямых потомков, вступают потомки его отца и т. д. Одна из дочерей Петра Анна Петровна вышла замуж за принца Гелштинскаго Готтарт. Их сын Карл-Петр-Ульрих был назначен наследником престола императрицей Елизаветой, попавшей на престол благодаря дворцовому перевороту, и женился на принцессѣ Софіи Ангальтской (позднѣ Екатерина II). Его преемником был его сын принц Павел, установившій порядок престолонаслед.

Исторической основой управления провинціями являлась "Учрежденіе для управленія губерній" Екатерины II от 1775 г. Все государство было раздѣлено на губерніи, во главѣ которой стоял губернатор, в руках котораго сосредоточивалось все управленіе и юрисдикція, при содѣйствіи правительственных чиновников и выборных чиновников от дворянства. Нѣсколько губернаторов зависѣли первоначально от одного намѣстника, подчиненнаго непосредственно царю. Учрежденіем Министерств (1802 г.) были намѣстники упразднены и губерніи стали подрѣдомственными министерствам. А намѣстники или генерал-губернаторы подчинялись непосредственно царю. Впрелѣдствіи правомочія губернаторов были ограничены тѣм, что нѣкоторыя отрасли управленія перешли в руки отдѣльных чиновников, непосредственно подчиненных министерствам. Реформой 1864 г. судьи стали независимыми от управленія (т. е. администрація была отдѣлена от юстиціи) благодаря так н. Судебн. Уставам Александра II. Законами 1864 г., касавшимися земств и "городскимъ положеніем" 1870 г. было реформировано самоуправленіе тѣм, что всѣ сословія стали принимать в нем участіе. Этим законам предшествовало уничтоженіе крѣпостнаго права. 19 февраля 1861 г. В Россіи превратилась зависимость крестьян от помѣщиков только к концу 16 вѣка в полное крѣпостное право, вылившееся в очень суровыя формы. Немного лучше было положеніе крестьян в казенных имѣніях. В 1843 г. была разрѣшена продажа крѣпостных "по штучно", т. е. без земли и с отдѣленіем от своего семейства. До 1861 г. барщина была совершенно неограничена и помѣщик имѣлъ право сдавать в наем рабочую силу крестьянина. В 1797 г. был разработан закон, имѣвшій цѣлью умѣрить барщину, но он не вступил в силу. Крѣпостной не имѣлъ права собственности, даже вступленіе в брак зависѣло от воли барина. Власть наказанія помѣщика была первоначально ограничена только наказаніем смертью. В 1807 г. была отменена ссылка в Сибирь; в 1835 г. в качествѣ наказанія крестьян были допущены только тѣлесныя наказанія и арестантскія роты до 6 мѣсяцев. Но все

же за преступный образ жизни мог быть крестьян подвергнут ссылкѣ. В 1861 г. крестьянской общинѣ дана была земля для общаго пользованія; за какое-то возмездіе вносились налоги. В случаѣ уплаты всей суммы податей, переходила земля в общинное владѣніе крестьян (такое общинное владѣніе имѣло мѣсто в с незапамятных времен во всей Европѣ). При этом двор принадлежал отдѣльной семьѣ, а лѣсъ, луга, сѣнокосы и воды находились в общинном пользованіи (Остатки такого общиннаго владѣнія сохранились еще в Швейцаріи). Пашня же раздѣлялась на время между отдѣльными семьями, причем величина поля опредѣлялась по количеству душ. В виду протѣжавшагося до послѣдняго времени трехпольной системы хозяйства раздѣлялась вся пашня на 3 части, из которыхъ каждый крестьянин получал по участку (причем было предписано, гдѣ он должен был производить озимыя яровыя посѣвы).

§ 26.

Источники русскаго права.

В 18 и 19 в. в. русским государством были объединены различныя области, которым при присоединеніи была дана гарантія, что они будут управляться своими особыми законами. Петр I и его преемники рассматривали приобрѣтеніе этих стран, как средство поднять остальную Россію постепенно на равную высоту. Так, напр., реформа провинціального права была разработана Екатериной II в соотвѣтствіи с дѣйствовавшими в Эстляндіи и Лифляндіи законами. В послѣдствіи, однако, появилось стремленіе и в этих странах ввести общій русскій правовой порядок и во многих из этих стран были устранены многіе их особые законы и замѣнены русскими (конец XIX вѣка).

В области же частнаго права удержало большинство из этих стран свой прежній особые законы, вплоть до послѣдняго времени. Общія русскіе гражданскіе законы не дѣйствовали в слѣдующих странах: 1) в Финляндіи - дѣйствовало уже знакомое нам Шведское собраніе законов от 1734 г. (в 1734 г. было оно издано, а в 1736 г. вступило в силу), рядом с нѣкоторыми новѣйшими финскими законами; 2) в остзейских провинціях; 3) в Царствѣ Польском - дѣйствовал "Code civil", который был введен в 1808 г. Когда в 1815 г., большая часть вел. герцогства Варшавскаго отошла Россіи, то было образовано вмѣстѣ с прежними русскими частями "Царство Польское" и "Code civil" был распространен на всю область; 4) в старом княжествѣ Литовском дѣйствовал, опиравшійся на Магдебургское право "Литовскі" Статут. Когда эта страна в XVIII в. была присоединена к Россіи, остался статут в дѣйстви, но с 1840 г. был замѣнен русскими гражданскими законами. Только в губерніях Черниговской и Полтавской остался он в дѣйстви. 5) В той части Бессарабіи, которая была в 1812 г. присоединена к Россіи, дѣйствовал так. наз. "Нормено prios" относ. к XIV в.; греческая переработка Византийско-Римскаго права. В законодательствѣ является "Уложеніе царя Алексея 1649 г., основанное на старинном русском правѣ и на Литовском Статутѣ." Попытки Екатерины II кодифицировать всѣ законы не имѣли успѣха. Один проект 1814 г. был затрогнен. По порученію Николая I-го было Сперанским составлено "Полное Собраніе Законов", продолженное до 1917 г. Во втором собраніи вступив-

ном под именем "Свод Законов" в действие в 1835 г. были обозначены только законы, имевшие силу в данную минуту, и под каждой статьей был указан какой закон является ее источником. Изданные затем в течение 33 лет специальные законы были также помещены в Свод и изданы позднее многими измененными изданиями. Свод состоит из 16 томов. Свод не уничтожает действия старых законов, а просто содержит их в кратком виде. В этом смысле свод должен представлять из себя "аутентичную интерпретацию". На этот случай, если законы свода не соответствуют подлинным законам, находящимся в "Полн. Собр. Законов" было постановлено Государственным Советом, что Своду должно быть дано предпочтение, как "аутентичной интерпретации". Что же касается законов, изданных после 33 лет, то там отдается предпочтение оригиналу. А что касается "продолжений" и изданных по продолжению законов, то предпочтение отдается подлинным законам, так как первые не прошли через Государственный Совет, а издали просто подчиненной коффицикационной комиссией. В первой части X тома, содержащегося частное право, имеет много прецедентов, содержит только некоторые казуистические постановления, не дающие очень часто ответа на важнейшие вопросы и не дающие потому возможности к построению научной системы, почему в 1882 г. была учреждена Комиссия, опубликовавшая в 1906 году проект "гражданского уложения", содержание которого почерпнуто из X тома и из различных других собраний законов, в особенности из "Code civil", из Deutsches bürgerliches Gesetzbuch и "Свода местных узаконений Прибалтийских губерний". Этот проект написан на очень понятном языке, так как частично была издана новая терминология. Весь проект должен был вступить в действие во всей России за исключением Финляндии, Остзейской провинции и Польши, но он не получил силы закона.

II. Отдел - Эстляндия.

§ 27a

Присоединение Эстляндии к Русскому государству.

Во время Северной войны с 1700-1721 г.г., которая велась Россией, Данией, Польшей против Швеции, были Эстляндия и Лифляндия в течение первых лет совершенно опустошены. Только часть жителей получила защиту в немногих укрепленных городах. Это опустошение было предпринято Шереметьевым за то, что Эстляндия и Лифляндия служили Швеции источниками помощи. После того, как главные силы Швеции были уничтожены в 1709 г. под Полтавой, опубликовал Петр воззвание (ad universum) к жителям Эстляндии и Лифляндии добровольно покориться ему, обещая странам сохранить евангелическое исповедание и полную независимость. После того, как Шведский генерал-губернатор в 1710 г. передал Ригу Русским, был заключен между рыцарством и бюргерством с одной стороны и представителем царя - с другой стороны договор капитуляции, утвержденный затем лично императором. По этому договору предоставлялось странам: местная евангелическая церковь, управление местными чиновниками, официальный немецкий язык и сохранение прежней независимости. Подобного рода капитуляции были заключены и утверждены императором при передаче Пернова шведо-лифляндскому рыцарству и перновским бюргерством; равным образом при передаче Ревеля 1710 г. 2 сентября эстляндским рыцарством в ревельским бюргерством.

Во всех этих сделках действует рыцарство и бюргерство не как группы известных отдельных людей, а согласно старому сословному строю, как представители всей страны и всех жителей, что ясно видно из содержания этих договоров.

Уступка страны России Шведским треном последовала только по Ништадтскому миру 1721 г., вновь подтвержденному миром в Або в 1743 г. В этих договорах были особо признаны поименования капитуляции. Эзель порешал по власти России только по Ништадтскому миру и получил после этого особую императорскую привилегию по содержанию совершенно совпадающими с названными капитуляциями. Эти привилегии были всеми последующими монархами при вступлении на престол подтверждены. Только Александр III и Николай II не сделали этого.

§ 28.

Управление стран.

В 1785 г. ввола Екатерина II особый порядок управления городами, установленный, однако в 1797 г. императором Павлом.

Положение крестьян в 18 веке не было в сущности лучше чем в других частях государства. В конце 18 в. были сделаны некоторые реформационные попытки, но отмена крепостного права происходила только постепенно. В 1804 г. в обеих провинциях отношения между помещиком и крепостными были урегулированы законом. Каждое имение было разделено на две части: на мизную землю, находившуюся в хозяйственном распоряжении помещика и на крестьянскую землю, которую помещик должен был предоставлять крестьянам маленькими участками. Кроме того не мог помещик продавать крестьян без земли. Крестьянский участок становится с этого момента тоже наследственным. За полученную землю должен крестьянин нести барщину, соответственно величине и стоимости участка. С этого времени крестьянин вправе приобретать движимое и недвижимое имущество. Далее не имеет помещик общего права наказания, а только право домашней дисциплинарной власти и та только во время отбывания крестьянином барщины (т.е. легкое телесное наказание или короткий арест).

В 1816 г. в Эстляндии и в 1819 г. в Лифляндии было уничтожено крепостное право. Последние остатки личной зависимости крестьян были уничтожены "положением об Эстляндских крестьянах" и в Лифл. положениями в 1849 г. 1860 г. (Esti-ja Liiviman talurahva Seadused), а равным образом т.н. "Landgemeindeordnung" 1866 г. (talurahva imavalitsuse seadus).

Страна управлялась частично органами самоуправления, частично же правительственными учреждениями. Для городов и для земства были отдельные самоуправления, основанные на сословном принципе.

Главным управлением страны вдал "Ландтаг", т.е. собрание всех владельцев рыцарских имений, среди которых, однако, полное право голоса принадлежало только членам родовитого дворянства, внесенного в родословные книги.

В Эстляндии, Лифляндии и на Эзеле в середине 18 века был составлен список (Matrikel) всех тогдашних дворянских фамилий, пополнявшийся затем посредством кооптации другими дворянскими фамилиями.

Ландтагу было предоставлено право: 1) законодательной инициативы; 2) право наложения податей; 3) управление школьным делом; 4) и выборы на земские должности; в ведомствах юстиции, полиции и консистории. Эстляндия, Лифляндия и Эзель имели свои особые ландтаги.

В каждом уезде были уездные собрания всех помещиков данного уезда. Каждый приход имел свой приходской совет, состоявший из помещиков, пасторов, арендаторов, казенных имений и старейшин прихода.

Управление волости велось волостным собранием, состоявшим из владельцев хуторов, арендаторов и представителей неимущих членов волости, волостным правлением и волостным старшиной.

Суд

в Эстляндии по уголовным делам первой инстанцией был: 1) Маннгерихт и 2) Оберландгерихт — второй инстанцией в Л и ф л я н д и и по тем же делам 1) Ландгерихт — первой инстанцией, 2) Хофгерихт — второй инстанцией.

Этим же судам были подсудны гражданские дела для лиц не податных сословий

крестьянских
гражданские дела судились в 1) Gemeindegerecht (valla kohus)
2) Kirchspielsgericht (kihelkonna kohus)
3) Kreisgericht (Kreiskohus)
4) Hofgericht (Hoevkehous) Oberlandgericht (Missuguno oli siis Eest. kõrgem kohus).

Дела разбирались в крестьянских судах и в том случае, если только одна сторона принадлежала к крестьянскому сословию. в Ландгерихтах действовал принцип судоговорения.

Города

управлялись магистратами и гильдиями. Совет, в ведении которого находилось высшее управление юрисдикция, высшее управление и полиция, был учрежден с древнейших времен пополнявшимся кооптацией.

Гильдии

В большинстве городов существовали две гильдии: купеческая и ремесленная. Цехи
каждое отдельное ремесло имело свой цех. Гильдии давали свое согласие в особенно важных решениях Совета (магистраты) и управляли делами своего сословия совершенно самостоятельно. В 1877 г. было введено русское городское положение, по которому большая часть функций была возложена на городскую думу и управу, избираемых из податного населения.

§ 29.

Источники права.

При присоединении страны к России, рядом с прежними действовавшими законами вступали в силу и те русские законы, которые касались порядка управления и центрального управления.

Позднее были распространены на Эстляндию и Лифляндию и некоторые другие для всей России изданные законы, т. напр., в 1775 г., "Учреждение для управления губерний" в скором времени, однако отмененный и в 1832 г. закон для Еванг. Лютеранской церкви в России, по которому уничтожалась

гарантированная Нимштадтским миром свобода совести и евангелическая церковь в Лифл. и Эстл. заняла положение "терпимой" церкви. Затем, однако с 18 и до конца 19 в. в. были утверждены многочисленные особые для Лифляндии и Эстляндии изданные законы, большинство которых не противоречит капитуляционным договорам.

При Николае I было решено действовать в Остзейской провинции правом подобно общеимператорским законам, собирать и систематически изложить под именем провинциального права Остзейских губерний. В 1845 г. была утверждена первая часть — содержащаяся устройство учреждений и вторая часть — содержащая ссудовые права. Обе части изданы на немецком и русском языках. Содержащиеся в обеих частях узаконения большей частью отменены городским положением 1877 года, реорганизацией полиции в 1888 г. и юстицией в 1889 г.

В 1864 г. был утвержден, а от 1 июля 1865 г. введен в действие до сих пор действовавший третий том, содержащий частное право. Третий том составлен бывшим профессором Юрьевского университета и бургомистром города Ревеля Фридрихом Георгом Бу н г е на немецком языке и переведен на русский графом К е р ф.

Третий том распадается по содержанию на 4 книги: 1) семейное право, 2) вещное право, 3) наследственное право и 4) право требований.

Семейное право в свою очередь содержит: 1) брачное право (только касательно денежных отношений); 2) отношения родителей и детей и 3) попечительство. Всего имеет третий том 4600 статей.

Под каждой статьей есть пометка об источнике статьи. В конце тома находится официальное издание гласит "Провинциальное право Остзейских губерний III том — "частное право", а на второй странице "Лифляндское Эстляндское и Курляндское частное право", по русски же, Свод местных узаконений губерний Остзейских" год III, законы гражданские.

После этого появилось официальное предельное 1890 г., частный немецкий перевод издал Нолькен в 1891 г. Затем появился (в маленьком формате) "Свод гражданских узаконений губерний Прибалтийских, изд. 1864 г. со включением статей 1890 г." Это же самое издание появилось в частном немецком переводе Вроекер'а в 1902 г. Наконец официальное Продолжение 1913 года.

По своему содержанию является III т. кодифицированным общим правом и незначительно примесью отдельных частей местных земских и городских прав, а также шведских и русских законов, изданных частично для всей страны, частично же специально для Остзейских провинций. Главным источником для III тома является римское право в том виде, в каком оно было на основании *corpus iuris* наукою средневековья и нового времени развито в применении к изменившимся обстоятельствам. Рядом с римским правом является источником каноническое право и т. н. Ломбардское феодальное право, называемое "*libri feudorum*", из которого взяты, впрочем только отдельные постановления. Очень важным источником являются правовые положения, выросшие из средневекового и позднейшего воззрения на право, называвшееся в XVII в. "*usus modernus pandectarum*" и которое в новейшей немецкой науке содержится в немецком частном праве (в 19 в.) в нашем праве рассматривается как покоящееся на обычном праве. Вся

*) практическое течение юриспруденции — особенно в Германии.

до сих пор названные источники были собраны под названием "общего или императорского права, действовали первоначально почти во всей Европе и являются основой всех сборников законов. Далее были использованы "Саксонское зеркало" и некоторые немецкие имперские законы XVI века. Из числа земских и городских прав надо особенно отметить: 1) среднее (или) Лифляндское рыцарское право; 2) эстляндское рыцарское и земское право; 3) Курляндские и Пилтенские статуты (Пилтен — город в Курляндии — бывшая резиденция епископа); 4) Рижское городское право. Наконец надо упомянуть еще о 5-ом шведском городском праве, наравном образом о разных законах шведского и русского времени.

Кодификация 1864 г. не имела целью создать новое право, а просто изложить действующее право систематически и без изменений содержания. Поэтому надо различать в кодификации два составленные части: 1) собория постановления, основанные на общем праве и действовавшие во всех 3-х (эстляндских, ливонских и курляндских) губерниях для всех жителей оных равномерно; оно содержит все залоговое право и большую часть вещного и наследственного права, 2) собория постановления (часто называемые "jus particulare" в противоположность "jus commune") — основания на земском и городском праве и на положениях о крестьянах и действующие только в отдельных местностях страны, а в пределах данной местности, только для определенных сословий.

Эти постановления содержат только брачное и имущественное право и наследственное право супругов, но находится разбросано во всех частях системы права. В этом отношении различают: А) эстляндское земское, городское и крестьянское право и Нарвское городское право, Б) Лифляндское земское, городское и крестьянское право и Эзельское крестьянское право, В) Курляндское земское и крестьянское право, Курляндское городское и Пилтенское земское право. 4 земельных и 4 крестьянских прав в большинстве вопросов согласовались друг с другом. Наконец: Д) были еще некоторые постановления для земских духовных лиц в Лифляндии и Эстляндии.

Это раздробление частного права не является своеобразностью нашей страны, а существовало прежде во всей Европе: во Франции до 1807 г. (*Code de civil*) в Италии до 1866 г., в Германии до 1900 г. и в Швейцарии до 1912 г. Полное устранение этой своеобразности является очень тяжелой задачей, требующей большой осмотрительности и знания дела.

Наше частное право приняло в себя большое богатство, собранное на протяжении 2000 лет работами всех культурных народов. Римский народ, отличавшийся развитием государственного духа, при содействии греческой философии, положил основание праву. Далее работали уже итальянские глоссаторы и их последователи (13 и 14 в.в.), французские историки (XVI в.) немецкие практики (XVII в.), испанская голландская школа XVII в., естественно правовая школа (в особенности в XVIII в.), немецкие историки XIX в., а равным образом отдельные лица всех стран. Таким образом наше частное право является твердым звеном, соединяющим нашу страну с правовой и общо-культурной жизнью Европы. Первоначально был план в IV том провинциального права изложить гражданский процесс. По поручению правительства выработал Ф. Бунге "проект гражданского судопроизводства", опубликованный в 1864 г., но не получивший силу закона, а в 1889 г. в эстляндских провинциях были введены "удобные Уставы 1864 г.", содержавшие

устав гражданского и уголовного судопроизводства. Гражданское судопроизводство было во многих частях изменено и дополнено применительно к провинциальному частному праву.

Г л а в а III.

ИСТОРИЯ ЧАСТНОГО ПРАВА, ПОСКОЛЬКУ ОНО НЕ РИМСКОГО ПРОИСХОЖДЕНИЯ.

§ 30.

Международное частное право.

Во всех цивилизованных странах действует в настоящее время положение, что судья должен применять не только законы, изданные для данной страны, а смотря по обстоятельствам и чужое право. Сграничение применения иностранных законов заключается в том, что судья не должен их применять в том случае, если они по существу своему противостоят правым или моральным воззрениям страны. Применение "иностранного права" касается и "теории интернационального частного права", обработанная прежде всего научно последователями глоссаторов. Для этой цели делили они совокупность всех правовых положений на 3 группы:

1) "*Statuta personalia*", т.е. нормы, касающиеся правового положения личности. Для личности решающим является право ее родины. Под правом родины подразумевали право местожительства, родовое право или сословное; 2) "*Statuta realia*", т.е. нормы, касающиеся прав на вещи. В отношении недвижимости применяется "*lex rei sitae*", для движимости же право родины собственника по положению.

3) "*Statuta mixta*", т.е. нормы, касающиеся действий. Для них действовало право местности, в которой действия были предприняты. Эти основоположения действовали как для взаимоотношений законов различных стран, так и для различных областей права в пределах данной страны. В последнем случае называли это и коллогическими статутами.

В XIX в. это учение было развито под руководством знаменитого юриста Савиньи. Его теории, которая теперь уже во многом превзойдена, следовал и по существу и наш сборник законов, тем что он все же различает только важнейшие вопросы:

1) право и дееспособность данного лица определяется правом на местожительство;

2) брачное имущественное право — по праву местожительства мужа;

3) права на вещи — согласно теории последователей глоссаторов;

4) наследование — по праву последнего местожительства наследодателя.

Однако недвижимые имущества в Лифляндии наследуются по "*lex rei sitae*".

5) обязательства, вытекающие из договоров определяются по праву места исполнения договора;

6) форма юридических сделок определяется по законам местности, в которой должны быть совершены известные действия. Достаточным является, однако и то, если приняты во внимание законы местности, в которой должны быть предприняты известные правовые действия. Интернациональное частное право является в процессы своего применения не частью международного, а частью территориального права.

II. Семейное право.

§ 31.

Вступление в брак.

Старая христианская церковь не издавала никаких постановлений относительно формы заключения брака, но подчинилась в этом отношении светскому праву. В Византии императором Львом в IX в. было введено обязательное церковное вступление в брак. Этот закон не получил доступа в Римской церкви. В XIII в. было общепринято положение о том, что брак может быть совершен не формально. Различались: 1) *sponsalia de praesenti* (*khlus*), т.е. частное не формальное заключение брака, которым брак вступал сразу же в силу, 2) *sponsalia de futuro*, т.е. неформальное изъяснение обоюдного согласия на вступление в брак в будущем. И в последнем случае брак вступал в силу, если следовал "*corula carnalis*".

Во все времена рассматривала церковь не церковное благословение, как не желательное, так как брак по католическому учению был таинством. Но только по "*consilium Tridentinum*" в конце XVI в. было постановлено, что брак считается действительно заключенным только в случае изъяснения обоюдного согласия брачующихся священнику и двум свидетелям. Однако, однако, не являлось обязательным последующее благословение брака. В 1907 г. объявил папа, что "*постановление Тридентского собора должно пойти в действие во всем католическом мире*". Протестанты объявили брак категорически временной и чисто светской вещью, а отнюдь не таинством, которым поэтому должно владеть светское начальство. Но так как протестантские государства предоставили протестантской церкви юрисдикцию по брачным делам, то образовалось постепенно протестантское церковное брачное право. Первоначально и здесь действовала спонзальная теория, с той только разницей, что каждая публично-совершенная помолвка (т.е. помолвка совершен. у священника) имела силу заключенного брака, между тем, как неофициальная помолвка становилась браком только после "*corula carnalis*". Церковное венчание, не будучи законно необходимым, было принято почти во всех протестантских государствах. Только в XVIII в. было принято во всей протестантской церкви положение, что брак может быть заключен только церковным венчанием, но все таки некоторые права возрешения сохранились до сих пор.

Шведским церковным положением 1686 г. главою 15 §§ 13 и 14 требуется церковное венчание. Если только после помолвки последовала: *corula carnalis* и жених отказывается от вступления в брак, то невеста по суду может решению объявляется его женой и ребенок считается рожденным в браке. То же положение действовало в том случае, если мужчина обезчестит девицу обещанием на ней жениться и после этого откажется взять ее в жены.

По церковному уставу 1832 г. ст.ст. 90 и 93 этот порядок изменен в том смысле, что девица объявлялась его разведенной женой. Эти статьи 90 и 93 церковного положения перешли и в наше частное право, т.к. по принципиальному праву статьям 148 и 149 ребенок считается в браке рожденным. Церковное положение 1832 г. является законом действующим по только у нас, но и во всей России, вследствие чего оно вошло в XI св. Зак. В общем же по церковному положению 1832 г. по ст. 99 церковное венчание

считается необходимым для действительности брака.

Брак совершается следующим образом: Вопрос священника к брачующимся, желают ли они вступить в брак, утвердительный ответ и благословение брака. Необходимым является присутствие 2-х свидетелей.

В русской церкви церковное венчание, предписанное императором Львом, получило всеобщее распространение, но форма венчания была окончательно определена Екатериной II (Русское вступление в брак заключало в себе как помолвку, так и венчание).

После того как в Остзейской провинции была уничтожена свобода религии, вошел здесь в действие общерусский закон о том, что брак между православным и протестантом мог быть совершен только по православному обряду, и что дети от такого брака должны были быть крещены по православному же обряду и воспитаны в духе православной церкви.

Как общее право действовало положение о том, что брак должен быть заключен по ритуалу того исповедания, к которому относятся брачующиеся. Это действовало и в отношении язычников. Только лица русского происхождения, не принадлежавшие к православной церкви, а бывшие членами какой-либо секты не могли вообще заключать законного брака. Только в 1874 г. был разрешен им гражданский брак с регистрацией в полицейских учреждениях. Это имело значение и для Остзейских провинций, где поселились отдельные группы русских, которые не признали церковной формы, произведенной патриархом Никоном при Алексее и подвергались поэтому преследованию. В Шведское время пользовались они здесь полной свободой исповедания, но отнюдь не в следующее за тем русское время, так как брак сектантов вообще русскими не признавался (их жены считались конкубинами), вследствие чего у них не было законной родни. Для того, чтобы дать детям право наследования должны были составляться духовные завещания.

Гражданские браки имеем мы в том случае, если закон требует для действительности брака содействия правительственных органов. Таким образом различаются: частное, церковное и государственное или гражданское вступление в брак.

Гражданский брак был введен в Голландии в 1580 г., а именно факультативно для членов реформатской государственной церкви и обязательно для т. наз. "диссидентов" (не принадлежавших к госуд. церкви). Факультативным является гражданский брак в том случае, если он сам по себе не является действительным и рядом с ним действует в качестве законного церковный брак, а обязательным — если государство признает только брак, заключенный правительственным чиновником, причем каждому предоставляется свобода освятить свой брак церковно.

В других государствах Европы гражданский брак был введен в 19 вв., а именно факультативно параллельно с церковным венчанием: в Англии, в Америке, Швеции; обязательно: во Франции, Германии, Италии, однако и в этих странах допустимо церковное благословение. Католическая церковь гражданского брака не признает, так как брак есть таинство и государство не может определить, при каких условиях может быть совершено это таинство. Протестантская церковь признает гражданский брак, однако тогда благословения следует этот брак осмысливать, — может ли данный брак считаться христианским.

Принципиально держалась католическая церковь той точки зрѣнія, что "matrimonium ratum et consumatum", т.е. законно заключенный брак, которому наследовал "carula carnalis", считается нерасторженным. Но эта теория не могла соперничать и римским и германским родовым правом, допускавшим частное прекращение брака с обоюдного согласия сторон, а равным образом разрешившим одностороннее расторжение брака при наличии какого либо серьезного повода. Однако, послѣ того, как в 13 в. окрепла теория о том, что брак таинство, и послѣ того юриспруденция по брачным дѣлам перешла к церкви, выступила церковь со своей теоріей. Но все же только Тридентскій собор постановил, что расторжение "matrimonium ratum et consumatum" или "separatio quo ad vinculum" недопустимо и что только в случаѣ прелюбодѣнія церковный суд может навсегда назначить отдѣленіе от стола и ложа "separatio perpetua ad torum et mensam".

Православная церковь разрешает расторжение брака в случаѣ прелюбодѣнія.

Также и реформаторы не были принципиально против расторжения брака, но ограничивались общим указаніем на то, что правительственное законодательство должно из св. писанія выбрать основанія к расторженію брака. В виду же того, что в св. писаніи этот вопрос разрешен далеко не исчерпывающе, то был разрешен отдѣльными протестантскими государствами весьма различно. Единство было замѣтно только в том, что брак расторгается только судебным приговором при наличии серьезных причин к тому, в особенности в случаѣ прелюбодѣнія и злостнаго оставленія или в случаѣ односторонняго отказа было недопустимо. В церковном положеніи 1832г. предусмотрено 16 поводов к разводу, которые не могут быть выведены из единообразнаго принципа, а базируются на принципѣ виновности (напр. прелюбодѣніе, злостное оставленіе супруга, плхое обращеніе, тяжелыя преступленія), отчасти на принципѣ разстройства здоровья (как, напр., душевная болѣзнь и т.д.) Даже в тѣх странах, гдѣ дѣйствует гражданскій брак базируется причина развода не на одном единообразном принципѣ.

Отношенія между мужем и женой всегда разсматривались как своего рода общность, которую устанавливали взаимныя моральныя и правовыя обязанности, а именно взаимная любовь, вѣрность и помощь во всѣх жизненных случаях. Главой этой общности является муж, он представляет дом вѣчно. Если и достигнуто по какому либо вопросу единеніе, то рѣшающей является воля мужа и жена должна ему подчиняться. Но в качествѣ руководительницы домашняго хозяйства пользуется и жена извѣстными правами, как напр., т. наз. "Schlüsselgewalt". С момента заключенія брака проращается имущество обоих супругов в единое цѣлое. Это цѣлое находится под управленіем мужа, который нуждается, однако, в извѣтном случаѣ в со-

гласіи жены. Общность имущества прекращается со смертью одного из супругов. Если же остаются дѣти, то общность имущества продолжается и вдова пользуется в отношеніи управленія тѣми же правами, что и муж. Таким является главный принцип, но из него на протяженіи столѣтій в предѣлах различных земских городских прав образовались неисчислимыя различныя системы, отличающіяся друг от друга часто по существу, часто только в деталях и которыя могут быть замѣнены еще и т.н. "брачныя договоры" (II т. ст. 35-40).

Все эти системы могут быть сведены к отдѣльным главным типам, из которых для нас являются важными особенно два, и именно: 1) Раздѣленіе имущества, но единство управленія имуществом: жена остается собственницей своего имущества, мужу не предоставляется право управленія и пользования (usus fructus), так что все доходы являются его собственностью. Но онъ должен эти доходы прежде всего употреблять для надобности семейной жизни и только тогда он может ими распоряжаться по своему усмотрѣнію. За долги мужа имущество жены не отвѣчает, за долги жены отвѣтствен муж постольку, поскольку они сдѣланы в предѣлах "Schlüsselgewalt", т.е., если жена дѣлает долги в интересах семьи и если это сдѣлано в предѣлах имущественных условій. Если муж злоупотребляет предоставленным ему правом управленія, то по просьбѣ жены он может быть судом лишнъ этого права. Эта система лежит в основаніи Эстляндскаго и Лифляндскаго земскаго права, а равным образом Эстляндскаго городского права с тѣм отклоненіем, что при рожденіи перваго ребенка имущество жены отвѣчает за долги мужа. 2) Общность имущества. Имущество обоих супругов поступает в одну общую массу, в которой собственность принадлежит обоим супругам. Муж имѣет кромѣ права управленія еще и право свободного распоряженія общей массой. Исключаются только тѣ недвижимости, которыя закрѣплены на имя жены и которыя обоими супругами приобретены совместно в бракѣ. В отношеніи послѣдних имѣет муж право распоряженія только с согласія жены. За долги мужа отвѣчает общая масса. За долги же жены отвѣчает общая масса только тогда, если они сдѣланы женою в интересах какой либо сдѣлки, которую она совершает с разрѣшенія мужа самостоятельно. Права распоряженія общей массой может быть муж лишнъ только тогда, если он будет объявлен расточителем. Эта система лежит в основаніи Лифляндскаго городского права, а равным образом с нѣкоторыми отклоненіями в основаніи Нарвскаго городского права и права Лифляндских духовных лиц (т.к. оба эти права выросли из Шведскаго городского права).

При обоих системах могут извѣстныя части имущества, т. наз. "отдѣльныя имущества" (ст. 27-29) по закону, по брачному договору или посредством обращенія со стороны третьих лиц, быть изъяты из общаго имущества и предоставлены свободному управленію жены. Отдѣльным имуществом является все то, что она отдѣльным ремеслом с дозволенія мужа приобретает. Равным образом считается отдѣльным имуществом жены деньги, положенныя женою на карманные расходы и иголки. При обоих системах дѣйствует тот принцип, что муж обязан содержать жену, а жена мужа только в том случаѣ, если он не имѣет никакого имущества и не трудоспособен, т.е. в случаѣ нужды.

Н а с л ѣ д с т в е н н о е право.

Римское право различает законный порядок наследования и наследование по завещанию. Старое немецкое право знало только наследование по закону. Только в позднее средневековье были признаны завещания и с 17 века наследования по договору, которые не допускались в римском праве и которые от завещаний отличаются своей неопределенностью (в практической жизни они имеют очень незначительное значение). В то время, как в Риме не могло существовать одновременно наследование по закону и по завещанию, было по немецкому праву возможно, что данное лицо наследовало частично по закону, частично по завещанию и частично по договору.

Н а с л ѣ д с т в е н н о е по закону.

Наследование по закону наступает в том случае, если наследователь не сделал никакого действительного распоряжения относительно своего имущества по завещанию или по договору. (По римскому праву оно наступило в том случае, если не было завещания или договора. Если было сделано распоряжение, хотя бы только в отношении одной части имущества, то оно было бы действительно в отношении всего имущества). Законными наследниками были оставшийся в живых супруг (также и жена), родственники, известные учреждения и корпорации и казна (фиск).

1) Наследование родственников происходит в общем по римскому праву с некоторыми, впрочем, исключениями. Так, напр. из поместий сыновья получают большую часть нежели дочери (по Юстиниановскому своду они получали равные доли, а в отношении унаследованных имуществ действовал принцип "paterna paternis, materna maternis", т.е., если кто-нибудь наследовал имение и умер бездетным, то имущество переходит обратно к родственникам отцовской стороны, если оно было унаследовано от отцовской линии, также, т.е. наоборот — к родственникам материнской стороны, если наследовано было имение с материнской стороны).

По Эстляндскому городскому праву происходит наследование родственников не по римскому праву, а здесь действует так называемый "родительский" порядок наследования. По этому праву во второй степени (т.е. если наследователь не оставит потомков) наследуют родители и их потомки, а в третьей степени дед, бабка и их потомки, в первой же степени потомки самого наследователя. С незначительными отклонениями действует эта система и в Нарве.

2) Порядок наследования супругов является наименее удовлетворительной частью нашего кодекса. Хотя и форма завещаний и вопрос относительно части обязанностей очень несовершенны, однако, по сравнению с Юстиниановским правом, где эта часть еще несовершеннее, стоит наш кодекс на пути к улучшению.

При наследовании супругов (1709-1829) надо различать бездетный и бездетный брак. По Эстляндскому земскому праву считается брак без-



детным и в том случае, если жена родила ребенка в браке, который, однако, умер до расторжения брака. По другим правам считается брак только тогда необходимым, если оставшийся в живых супруг оставлен наследователем с детьми.

а) При бездетном браке остается общность имущества и после смерти одного из супругов и оставшаяся в живых супруга имеет в отношении этого имущества те же права, которыми пользовался до смерти мужа. Она удерживает эти права за собой вплоть до своей смерти, хотя бы дети и достигли совершеннолетия. Если же она желает вступить во второй брак, то должна поделиться со своими детьми, а именно следующим образом: в случае общности имущества, получает супруга известную часть общей массы (величина этой части весьма различна, она иногда равна детской части, иногда 1/3). В случае же общности управления имуществом, получает супруга обратно свое имущество и известную долю имущества покойного. Однако, мы замечаем в отдельных земских и городских правах многочисленную разнообразности в отношении величины доли, а также и в том отношении, исчисляется ли доля со всего имущества, или только с недвижимости или т.п. наз. "fahrende Habe" или должностующих поступить домовых требований.

в) При бездетном браке положение оставшегося в живых супруга по Лифляндскому земскому праву особенно не благоприятно. За исключением некоторых преимуществ (в течение года после смерти супруга остается управление имуществом в руках оставшегося в живых супруга с правом использования всего % и поступлений), получает оставшийся в живых супруг только fahrende Habe. Особенно же своеобразным является его положение по Лифляндскому городскому праву. По последнему получает жена в случае смерти мужа половину всего имущества в то время как другая половина переходит к родственникам. Муж же получает после смерти жены 2/3 всего имущества, в то время как 1/3 получают родственники. Основной мотив при этом, очевидно, является то, что продуктивность мужа значительно больше женой, которая в большинстве случаев только помогает мужу сохранить приобретенное. Но с этим положением можно согласиться лишь в том случае, если обе стороны не принесли ничего в брак.

3) Если наследователь не оставит супруга и никаких родственников и он не сделал никакого распоряжения относительно своего имущества, то наследство переходит в казну. Однако, преимущественное право перед казной в случае смерти какого-либо из членов университета имеют университеты; в случае смерти гражданина какого-либо города — данный город и в случае смерти духовного лица — церковь.

Н а с л ѣ д о в а н и е по з а в ѣ щ а н и ю.

Относительно формы и содержания завещания действует в общем римское право с некоторыми отклонениями, а именно: 1) для действительности завещания не требуется назначения наследника, а достаточно распоряжения относительно отд. части имущества; 2) в то время, как в Риме завещание могло быть совершено только одним лицом, могут теперь несколько лиц завещать по одному и тому же завещанию. Наиболее часто совершаются такие завещания супругами, назначающими друг друга наследниками. Такое взаимное завещание называется "корреспективным" и может быть отменено

односторонним заявлением каждого из супругов. Но отказ одного дѣлаетъ действительным и распоряженіе другого. Если супруги постановили в своем взаимном завѣщаніи, кто должен послѣ смерти оставшагося в живых супругов получить все имущество, тогда не может оставшійся в живых, по принятію наслѣдства, отмѣнить или измѣнить свое завѣщаніе, 3) В Римѣ свобода совершать завѣщанія была ограничена постельку, поскольку завѣщатель был обязан оставить своим ближайшим родственникам известную часть имущества. В нѣкоторых частях Сѣверной Германіи это ограниченіе не было рецепировано и в качествѣ замѣны дѣйствовало другое ограниченіе: завѣщатель мог завѣщать только свое благопріобрѣтенное имущество не по унаслѣдованію. Тот же принцип получил доступ и у нас. И у нас также не была рецепирована поименованная часть римскаго права, однако, завѣщатель не может в Лифляндіи распорядиться тѣми недвижимостями, которыя он пріобрѣлъ сам в качествѣ законнаго наслѣдника. В Эстляндіи завѣщатель не смѣет распорядиться как недвижимым, так и движимым унаслѣдованным имуществом. Кроме того во всѣх отдѣлах права дѣйствует принцип, что один из супругов не смѣет без согласія ни отнять, ни сузить законных наслѣдственных прав другого супруга.

§ 37.

Договоры о наслѣдованіи.

Противоположность римскому праву в XVII в. были признаны и договоры о наслѣдованіи. Но надо различать слѣдующіе договоры: а) договор, заключенный со вторым лицом, относительно наслѣдства, которое может в будущем перейти къ одному из заключающих договор лиц, от какого либо третьяго, в настоящій момент живущаго лица, признается и по теперешнему праву недействительным. Продажа уже полученнаго наслѣдства, вопреки только что изложеннаго разрѣшенія, в) дѣйствительным признается договор о назначеніи наслѣдника? т.е. договор, по которому один из контрагентов назначает другого своим наслѣдником или они оба назначают наслѣдниками друг друга. Лицо, назначавшее наслѣдника по договору, теряет право на совершеніе завѣщанія, которое противорѣчило бы договору о наслѣдованіи. Равным образом не может такое лицо односторонне отказаться от договора, но сохраняет за собою право распоряжаться своим имуществом при жизни своей и только такіа распоряженія могут быть оспариваемы наслѣдником по договору, которыя сдѣланы с цѣлью принести ему вред; с) дѣйствительным признается и договор об отрѣченіи от наслѣдованія (ст. 2763), т.е. договор, по которому один из контрагентов отказывается от наслѣдства, которое ему могло бы достаться послѣ смерти другого контрагента. Обыкновенно этот договор заключается о тѣм, чтобы дать наслѣдователю возможность свободно распоряжаться своим имуществом по завѣщанію. д) Дѣйствительным признается также договор приравненія разнобрачных дѣтей (Einkinderschafts Vertrag). Если вдовец и двѣ дочери или обѣ стороны может быть заключен договор, по которому опредѣляется, что как имѣющіеся на лицо дѣти, так и дѣти, которыя могут родиться в этом новом бракѣ, ставятся в одинаковое положеніе в отношеніи наслѣдованія от обоих супругов.

§ 38.

Фамильнн с фидейкомисси. В XVII вѣкѣ замѣчается в низшем дворянствѣ стремленіе удержать извѣстныя помѣстья за данною фамиліей тѣм, что эти помѣстья объявлялись недѣлимими и отчуждаемыми, освобождались от ответственности за долги каждого даннаго владѣльца, исключались из обычнаго порядка наслѣдованія и для них устанавливался особый порядок наслѣдованія, сѣчно назывался наслѣдником "primo genitur" (т.е. наслѣдованіе старшаго сына) На самом дѣлѣ называется фидейкомисс и майоратом (майорат имѣет во" степеніи родства, получает наслѣдство тот, который старше во" это примѣкло внѣшне к римскому фамильному фидейкомиссу, однако здѣсь примѣнялись и особые принципы развившіеся из обычнаго права. В Эстляндіи и Лифляндіи выработались твердыя правовыя основанія для фамильнаго фидейкомисса только в 19 вѣкѣ.

IV.

Вещное право.

§ 39.

Право на движимыя вещи.

В позднѣйшем римском правѣ в отношеніи всѣх родов вещей в общем дѣйствовали одинаковыя основанія. В правѣ среднерѣковья и новаго времени образовались двѣ отдѣльныя системы, одна для движимых вещей и дру- гая для земельныя участков, т.е. для недвижимых вещей. В отношеніи движимых вещей дѣйствуют до сих пор основанія со слѣдующими отклоненіями: 1) По римскому праву всѣ рабы, птицы и всѣ дико живущія животныя могли быть каждый захвачены и тѣм самым пріобрѣтены в собственность. Старѣе римское право и наше право представляет только собственнику земельного участка право охоты и рыбной ловли в границах даннаго участка. В среднерѣковье право охоты считалось "jus regale" (королевское право) правом, принадлежавшим государству, которое давалось по феодальной системѣ владѣльцам рыцарских помѣстій. Это право охоты распространялось даже и на территорію крестьянской земли (звѣри были тѣ, которыя умерщвлялись ради шкуры и мяса). Это право охоты представлялось тѣм, имѣнію которых имѣли опредѣленную величину. 2) Лицо, нашедшее в Римѣ утерянную вещь, сохраняя ее себѣ, должно было, если ему неизвѣстен был владѣлец вещи, ссхранять ее вплоть до заявленія со стороны владѣльца. Нынче же должно лицо, нашедшее вещь, выдать ее только по уплатѣ вознагражденія, которое может быть назначено судьей в размѣрѣ до 1/3 стоимости вещи.

По Эстляндскому земскому праву за лицом нашедшим вещь устанавливается право собственности, если он заявил о находкѣ полицейским властям и владѣлец вещи не явился за него в теченіи I года и I дня. В римском правѣ срок давности истек через год, причем кромѣ этого при-

нималось во внимание время, в течение которого происходили 3 ближайших судебных заседания — и наконец сами дни судебных заседаний (в каждое 14 дней одно заседание — итого 6 недель) т.е. в общем 1 в. 6 нед. и 3 дня. Из этого первоначального понятия давности развилась, очевидно, выражение "год и день".

3) По римскому праву право собственности могло быть передано только передачей вещи собственником или лицом им на то уполномоченным. В древнем же немецком праве действовало следующее положение: Только в том случае, если от собственника насильственно похищалась или отнималась вещь или он ее терял, мог он от каждого третьего владельца требовать возвращения этой вещи. Если же собственник добровольно отдал свою вещь, то он имеет только право иска против того, кому он доверил эту вещь, но стипуляций не против третьего лица, приобретшего вещь от второго лица. На этом основываются поговорки: "рука за руку отвечает", т.е. рука, доверившая вещь другой руке, только последнюю может сделать ответственной за вещь. Старейшим источником этих поговорок является Ревельско-Любекское право (т. III гл. II, ст. I и 2). Этот принцип был в разных земских и городских правах ослаблен, а именно: а) собственник может требовать свою вещь от третьего лица, если он докажет, что оно приобрело эту вещь недобросовестно, т.е. если оно знало, что оно приобрело вещь, не от собственника.

б) даже добросовестный владелец должен выдать вещь, если ему будет заплачено, то что он сам за нее заплатил.

с) Если какая-нибудь вещь будет передана ремесленнику для починки или переработки и он ее продаст, то собственник может потребовать вещь от приобретателя, т.е. третьего лица, если он заплатит ему столько, сколько он должен ремесленнику за работу.

Правило, означенное под п. "а" действует во всех областях права (ст. 923, III т.), а под пункт. б) действует только в Эстл. городском праве (§ 924 III т.) и правило "с", только в Эстл. и Лифл. городском праве (ст. 926).

§ 46.

Право на недвижимость.

В старинном Римском праве передача недвижимости была введена с известной публичной формальностью (напр. *in iure cessio, actio Publiciana* — и т.д.) и не могла происходить посредством простой передачи. В проторекоем и Юстиниановском праве вышли эти сделки из употребления; все, как движимые, так и недвижимые вещи отчуждались путем передачи. В средневековье утвердился тот принцип, в особенности в городах, что на основании правовой сделки право собственности на недвижимость могло быть приобретено и прокращено только при содействии суда и посредством внесения недвижимости в т.н. крепостные книги.

Со времени рецепции римского права (15 и 16 в.в.) были эти основоположения на известное время отстранены в пользу неформального приобретения прав собственности. Но с конца 18 в. и особенно в 19 в. эта средневековая система получила распространение в интересах охраны прав и гарантии кредита (ипотеки) почти во всей Европе и получило в литерату-

ру и законодательству очень основательную научную обработку.

Важнейшими основоположениями являются следующие. На основании какого либо договора может быть приобретено и прокращено право в отношении недвижимости (право собственности, залоговое, сервитут и т.д.) только посредством внесения о том в крепостные книги. Таким образом должны быть соблюдены оба условия. Договор сам по себе дает только право требования одной стороны к другой, но стипуляций не вещное право, действующее в отношении всех. С другой стороны внесение в крепостные книги может быть оспариваемо, если оно произведено было ошибочно или на основании недействительного договора (напр. продавец не дееспособен). Лицо, понесшее убыток, благодаря неправильному внесению может требовать, чтобы запись была уничтожена и восстановлено первоначальное положение. Но пока этого не случилось, имеет запись все же своей действительности два важных последствия: 1) в интересах того, для которого внесено данное право в крепостные книги, возникает "презумция" в том смысле, что это право принадлежит ему, как бы действительно. Далее, к невыгодь того, право которого в крепостных книгах погашено, является презумция, что погашенное право ему, как бы, не принадлежит. Эти положения очень важны в качестве доказательств при судебном иске; 2) исправление крепостных книг не действительно в отношении того, кто приобрел право на недвижимость в доброй вере в правильность крепостных книг через посредство договора и записи в оных. Это называется публичной достоверностью крепостных книг.

Наконец надо заметить, что тот, кто каким либо другим способом, чем через посредство договора, напр., наследованием, приобретает право на недвижимость, не нуждается для этого ни в каком внесении в крепостные книги. Если же он пожелает отчуждать посредством договора известные права на недвижимость, то он должен и сам внести свои права в крепостные книги.

§ 47.

Собственность на землю.

В XIII веке существовала земельная собственность только в городах. В уездах же напротив только в отношении мелких, т.е. крестьянских дворов. Большие крупные имения находились во владении, основанном на феодальном праве. Первоначально здесь действовал т.н. "строгий мужской лен" или *Feodum masculinum*, т.е. право наследования по феодальному праву имели только мужские потомки покойного. Все дочери и боковые родственники лишались исключались. Если же не было мужских потомков, то имение переходило обратно в руки сюзерена. Это так назыв. "Heimfallsrecht".

В 1397 г. Хехмейстер Конрад фон Юнгинген даровал право наследования дочерям и боковым родственникам до пятой степени в *Harrien u. Wierland*. То же право даровали своим вассалам вскоре после этого и другие сюзерены; последним из них был архиепископ Сильвестр в 1457 г. (Сильвестровская жалованная грамота). Отчуждение феодального имения было допустимо только с разрешения сюзерена и если феодальное имение являлось так наз. наследственным имением (*Erbgut*), то кроме того было необходимо согласие ближайших лиц, имеющих право на наследство. Шведскими и поль-

скими королями это положение было подтверждено, однако вторые из них дарили уже имения в собственность.

В 1664 г. на Шведском Рейхстаге в Норгепинге было постановлено, что король вправе давать только строго мужские лены и что всякое отчуждение лена строго воспрещается. Но этого постановления короли не придерживались и уже в 1655 г. были основаны многочисленные лены, противоречившие положению Норгепинга. Поэтому в том же году постановил Шведский рейхстаг, что все подобные лены должны быть отобраны или редуцированы. В 1680 г. это постановление было распространено на Лифляндию и Эстляндию...

Петр Великий отменил редукцию и вернул большинство конфискованных имений их прежним владельцам; это получило название реституции.

В 1783 г. как почти во всей Европе, так и Эстл. и Лифляндии было отменено феодальное право и феодальные имения стали аллодиальными, т.е. были превращены в частную собственность; причем место старых феодальных услуг занял дожитный налог.

Относительно крестьянских дворов надо заметить, что с развитием крепостного права, крепостной потерял способность иметь собственное недвижимое имущество. Право собственности на земельные участки, которое было благодаря этому утрачено крестьянами-хозяевами, перешло, однако, в то время не на вассалов, а просто эти участки не являлись вообще предметом частной собственности и подпали непосредственной власти вассалов на основаниях ленного права. Только в результате аллодификации 1783 г. стали владельцы рыцарских имений частными собственниками, как в отношении усадьбы, так и крестьянской земли. В хозяйственном же отношении различие между усадьбой и крестьянской землей оставалось в силе. Усадьба обрабатывалась владельцем усадьбы непосредственно в большом масштабе, крестьянская же была разделена на небольшие участки, которые обрабатывались самостоятельно в малом масштабе.

В Шведское время для урегулирования барщины было произведено изменение крестьянской земли. В связи с этим изменением в 1804 году за крестьянами-хозяевами было признано потомственное право пользования хуторами, которыми они в действительности владели. При уничтожении крепостного права было это вновь устранено и постановлено, что отношение между помещиком и крестьянином должно покоиться на их свободном соглашении. Однако крестьянским положением 1849 г. в Лифляндии и в 1856 г. в Эстляндии было восстановлено вновь старое различие. Крестьянская земля оставалась собственностью помещика, но было постановлено, что он мог ею пользоваться не иначе, как посредством сдачи в аренду или продажи членам крестьянского сословия. Во многих случаях было принято сдавать в аренду крестьянские участки таким образом, что арендатор в качестве вознаграждения, обязывался к известной барщине. В 1866 г. была запрещена подобная барщинная сдача в аренду. Оставалась только аренда за деньги или за известную долю продуктов, производимых данным участком.

Имения, состоящие из господской и крестьянской земли, имеющие законную величину и внесенные в так наз. "Landrollen" — называются рыцарским имением. С подобной собственностью были связаны известные привилегии, которые назывались поземельными правами (Realrechte) (право, вытекающее из собственности на известную вещь) и которые имели частично пуб-

личный, частично же частно-правовой характер. Эти права были большей частью отменены уже во второй половине XIX века. Важнейшими из них были:

1) право участия в ландтагах, а равным образом в уездных и приходских собраниях,

2) полицейская власть во всей данной местности. Положением о земских общинах (Landgemeinde Ordnung 1866 г. было это право ограничено одной господской землей,

3) право охоты, простиравшееся даже на не проданные крестьянские участки,

4) право винокурения и пивоварения и право в количествах, законным ограничением, содержать корчмы,

5) право содержать мельницы и 6) право устраивать ярмарки.

Древнему немецкому праву было чуждо противоречие римского права между собственностью и "jura in re aliena". По немецкому праву, наоборот, несколько лиц могло иметь в отношении одной и той же недвижимости различные права, таким образом, что ни один из этих лиц не являлся единственным собственником и собственность рассматривалась как разделенная между ними, т.е. каждому из них принадлежали известные, вытекающие из права собственности, права, а собственность в совокупности своей принадлежала им всем. В связи с одной из теорий глоссаторов, испытавшей влияние немецкого права говорили в таких случаях о "dominium directum" и "dominium utile", т.е. прямой собственностью и пользованием на правах собственности, и т.об. получалась вопреки римскому праву, что в отношении одной и той же недвижимости, могла быть различная по содержанию и многообразная собственность. Например, в отношении какой-нибудь недвижимости, полученной крестьянином от ленника в потомственное владение за известную барщину, признавались права собственности за крестьянином, за ленником и за господином-созереном. То же самое наблюдалось и в отношении городских зданий и застроенных участков, которые передавались городской общине кому-либо из жителей за известный поземельный налог в потомственное владение.

Наше частное право в принципе принимает к учению римского права, но признает в известных случаях прямую собственность и пользование на правах собственности (ст. 942-952). Последнее право принадлежало пасторам в отношении пасторатских земель, собственником на правах пользования (Grundzinsmann) и наследственному залогодержателю (Hypothekbesitzer).

1) Практическое значение имеет в настоящее время и городское наследственное содержание (ст. 1324-1334). При основании городов получили городские общины от своих созеренов в лен обширные области, превратившиеся, однако, в скором времени в свободный лен. Эту землю передавали городские общины отдельным жителям небольшими участками для возведения построек в наследственное владение за годичный взнос поземельного налога. Город оставался прямым собственником, а домовладельцы — собственниками на правах пользования имели только "dominium utile."

2) Для древнего времени имело значение и так наз. "наследственное закладное-закладное" (задавное) владение. Приобретение рыцарских имений было разрешено только лицам дворянского происхождения, но и лицам других сословий было разрешено для обеспечения долгового требования при-

обрѣсти закладное право, связанное с владѣніем и правом пользованія. Такие закладные контракты заключались на продолжительное время, обыкновенно на 99 лѣт. Право наследственного закладодержателя назыв. "Dominium utile". "Dominium directum" залогодателя заключалось только в том, что он по истеченіи срока, мог по уплатѣ долговой суммы выкупить имѣніе. В 1783 г. была введена высокая крѣпостная пошлина при отчужденіи недвижимостей. Поэтому даже тѣми лицами, которыя имѣли право приобретать рыцарскія имѣнія, стали заключаться закладные контракты, чтобы избѣжать пошлины (4%). Вслѣдствіе этого были изданы различные законы, старавшіеся уничтожить это зло. Наконец в 1841 г. было опредѣлено, что такіе закладные контракты могут заключаться на срок не болѣе 3 лѣт. Благодаря этому они потеряли свое прежнее значеніе. Кроме того в 1866 г. приобретение дворянских имѣній было разрѣшено и представителям других сословій, так что эти закладные контракты вышли совершенно из употребленія (ст. 1501-68).

§ 43. Право в к у п а (ст. 1613-1693).

Если собственник какойнибудь недвижимости продаст ее, то очень часто третьи лица имѣют право отвода покупателя и право выѣста него приобрести данную недвижимость. Это право называется правом выкупа или "ретрактом". Это право покоится на древнем воззрѣніи о том, что собственность на недвижимость не есть индивидуальное право, а общее право, дѣйствующее не только в интересах отдѣльных лиц, а в интересах семейства, рода, деревенской или городской общины или других обществ. Вслѣдствіе этого по древнѣйшему праву недвижимость, вообще говоря, могла быть продана только с согласія ближайших родственников. В случаѣ же продажи без их согласія, могли они без всякаго вознагражденія виндицировать эту недвижимость от покупателя. В позднѣйшем правѣ расширился круг на это уполномоченных лиц. Но теперь уже не требовалось болѣе их предварительнаго согласія, а за ними оставалось только право послѣ совершенія продажи недвижимости, выкупить ее при уплатѣ полной покупной суммы.

Важнѣйшими видами выкупнаго права, отчасти уже отмиреннаго являются слѣдующіе:

1) Наследственное право выкупа, т.е. выкупное право ближайших родственников при продажѣ наследственнаго имѣнія, 2) т.н. Marklosung, т.е. выкупное право членов данной общины, если недвижимость, находящаяся в границах данной общины, будет продана постороннему лицу. По среднему Лифляндскому рыцарскому праву пользовались этим правом члены земской общины. До новѣйшаго времени сохранилось это право в отношеніи городских бургеров.

3) В 1774 г. выкупное право было предоставлено и членам дворянской фамиліи при продажѣ дворянскаго имѣнія лицам, не принадлежащим к данному роду.

4) При продажѣ многим совладѣльцам принадлежащей недвижимости, один из них своего права, имѣют остальные право выкупа.

5) В городах принадлежало выкупное право ближайшим сосѣдям, а в средневековье это право дѣйствовало и в деревнях. При конкуренціи уста-

навливалась законная послѣдовательность. 6) Прямому собственнику предоставлено право выкупа, если "собственник на правах пользованія" продаст свое право.

§ 43. Поземельныя повинности (сервитуты) нынѣ уже устарѣвшія). Сервитут по римскому праву имѣет своим содержаніем только "pati" (терпѣніе-дозволеніе) и "non facere" (не смѣть), но стипендіе не "facere". (Мой сосѣд должен, напримѣр, терпѣть, что я перехожу его земельный участок; я не смѣю свой дом построить так, чтобы балкон его выходил на его участок).

В древнѣйшем же нѣмецком правѣ образовались такіе поземельныя повинности, которыя возлагали на владѣльца известной недвижимости в интересах другого лица обязанность известных позитивных дѣйствій, в обязанности личных услуг, натуральных и денежных взносов. Эти поземельныя повинности имѣли отчасти частно-правовой характер и были постановлены в пользу государства (уплата налогов), в пользу церкви (строительная повинность, в пользу собственника недвижимости (барщина и поземельный налог), или в пользу отдѣльных частных лиц (так, напр., договор, по которому отец передает свою недвижимость сыну за пожизненность должен платить другому лицу так наз. "вѣчную ренту").

Так как в средневековье не различали строгаго публичнаго права от частнаго, то для всѣх этих поземельных повинностей дѣйствовали одинаковыя правила. Остаток этого воззрѣнія замѣтен еще в ст. 1321, по которой государственныя и общественныя поземельныя налоги рассматриваются, как поземельныя повинности. В современном правѣ почти всѣ частныя поземельныя повинности отмиренны. Наше частное право рассматривает особо только поземельный оброк (ст. 1324 и слѣд.).

§ 44.

З а к л а д н о е п р а в о .

В частном правѣ от 1864 года излагается закладное право исключительно на основаніи римскаго права. Закладное право предоставляется кредитору для обезпеченія его требованій, так, что он может продать заложенную вещь, если она не будет выкуплена в теченіе опредѣленнаго времени съѣтъственно этому различаются: 1) ручной заклад (pignus), возникающій передачею вещи и 2) ипотека, возникающая без передачи вещи (простое соглашеніе о том, что если не будет произведена уплата, то может быть продан дом или имѣніе. Ипотека была разрѣшена и в отношеніи движимых вещей. Для возникновенія договорной ипотеки в отношеніи недвижимости требовалась запись в крѣпостных книгах. Но встрѣчались законныя ипотеки, бывшія дѣйствительными без записей, так, напр., закладное право

оплаченного на все имущество опекуну. Как и ипотеки на движимые вещи, так и ипотеки на недвижимость без записи в крепостных книгах были введены очень опасны для верности торгового оборота и реального кредита, так как для обоих требуется возможно определенное распознавание заложенного права.

Поэтому вернулся закон 1889 г. по этому вопросу в возрешив древнего немецкого права тем, что он разрешил в отношении движимых вещей только ручной заклад и для возникновения заложенного права в отношении недвижимости требовалась запись в крепостной книге.

Право требований нашего частного права совпадает в общих чертах с римским правом.

