А. С. Невзоровъ.

Библіотека
О-ва Студ. Юристовъ
Юрьевъ,
№ 340.

Кратное изложеніе

Курса

МѢСТНАГО ПРАВА

Прибалтійскихъ губерній.

Часть I.

Общая часть. Вещное право. Обязательственное право.

Второе изданіе.

Подарокъ профессора А. С. Невзорова.

ЮРЬЕВЪ.
Типографія К. Маттисена.
1909.

Оттискъ изъ „Ученыхъ Записокъ Императорскаго Юрьевскаго Университета“ 1909 г.

Est. A
Tartu Riiklik Ülikool
Raamatukogu
21292

Предисловіе.

Отсутствіе печатнаго руководства на русскомъ языкѣ по мѣстному гражданскому праву Прибалтійскихъ губерній отзывается неблагопріятно на подготовкѣ нашей университетской молодежи къ экзаменамъ по этому предмету. Желая облегчить трудъ студентовъ въ этомъ отношеніи, я въ теченіе ряда лѣтъ издавалъ отдѣльныя статьи и брошюри, могущія, по моему разумѣнію, въ своей совокупности помочь разобраться въ этой дисциплинѣ. Мною было напечатано: въ 1901 г. въ Ученыхъ Запискахъ Императорскаго Юрьевскаго университета „Преподаваніе и литература (на русскомъ языкѣ) мѣстнаго права Прибалтійскихъ губерній", въ 1902 г. въ Біографическомъ словарѣ профессоровъ и преподавателей Императорскаго Юрьев. университета (I т. 535—575 стр.) „Каѳедра мѣстнаго права, дѣйствующаго въ губерніяхъ Лифляндской, Эстляндской и Курляндской", въ 1903 г. „Конспективное изложеніе исторіи источниковъ мѣстнаго права губерній Прибалтійскихъ", въ 1904 г. „Краткое изложеніе курса мѣстнаго права Прибалтійскихъ губерній. Часть I. Общая часть, вещное право и обязательственное право", въ 1905 г. того же часть II „Семейственное и обязательственное право", въ 1908 г. въ Сборникѣ Учено-Литературнаго Общества при Импер. Юрьев. университетѣ „Прибалтійскій край въ русской литературѣ", гдѣ указано 661 названіе статей, брошюръ и книгъ на русскомъ языкѣ, посвященныхъ вопросамъ Прибалтійскаго края. За выходомъ изъ продажи 1-ой части „Краткаго изложенія курса мѣстнаго права", я рѣшился приступить ко вто-

рому изданію этой части. И это изданіе, какъ и первое, имѣетъ въ виду дать лишь краткіе отвѣты на вопросы программы по мѣстному праву. Вотъ почему здѣсь было бы тщетно искать детальной разработки вопросовъ мѣстнаго права. Здѣсь обращено вниманіе лишь на тѣ вопросы, которые въ мѣстномъ правѣ разрѣшены своеобразно. Вопросы же, разрѣшаемые согласно съ римскимъ правомъ, оставлены въ сторонѣ.

Въ отличіе отъ перваго изданія, второе изданіе дополнено извлеченіями изъ рѣшеній судовъ новаго устройства, поскольку они могутъ служить для разъясненія нормъ дѣйствующаго права. Въ интересахъ экономіи мѣста и удешевленія изданія и въ этомъ изданіи не дѣлаются подробныя литературныя указанія. Лишь подъ заглавіями отчасти указывается литература вопроса и при томъ только на русскомъ языкѣ, съ обозначеніемъ нумера, подъ которымъ приведено полное названіе книги или статьи въ статьѣ „Прибалтійскій край въ русской литературѣ“. Напр: „26 Башмаковъ Позем. устр. крест“. Точное названіе этой статьи и указаніе, гдѣ она напечатана, можно найти подъ нумеромъ 26 въ упомянутой моей статьѣ. Литература на нѣмецкомъ языкѣ указана въ „Обзорѣ“ проф. Л. А. Кассо.

Ссылки на статьи закона приводятся въ самомъ текстѣ. Встрѣчающіяся въ текстѣ цифры, безъ какихъ-либо добавленій, обозначаютъ статьи Свода гражданскихъ узаконеній губерній Прибалтійскихъ (т. е. 3-ей части Свода мѣстныхъ узаконеній). Напр. „2015 п. 14“ означаетъ: 2015 статьи 15 пунктъ Св. гр. узак. губ. Приб.

Крестьянскія положенія цитируются такъ: Кр. Л., Кр. Э., Кр. К., съ указаніемъ статьи. Напр., „Кр. Л. 6“ означаетъ: 6-ая статья Положенія о крестьянахъ Лифлянд. губ.

Кромѣ указываемой подъ заглавіями литературы отдѣльныхъ вопросовъ, нижеслѣдующія изданія служатъ вообще для ознакомленія съ мѣстнымъ правомъ: а) оффиціальныя изданія законовъ: 525 и 526 Св, гр. узак., 528 и 529 Св.

мѣст. узак., 428 Пол. о кр. Лиф., 429 Курл., 430 Эстл., 438 Эзел., 431 Пол. о суд. части, 602 Учр. суд. уст.; б) частныя изданія: 338 Нолькенъ Св. гр. уз., 27 Башмаковъ Пол. 1889 г., 96 Гасманъ и Нолькенъ Пол. о преобр., 619 Харузинъ Указ. законовъ, 382 Матеріалы юрид. выраж., 636 Шеншинъ Сб. циркуляр.; крестьянскія положенія: 33 Башмаковъ Курл., 68 и 69 Василевскій Эстл., 70 Василевскій Прибалт., 422 Покотилло Пол. 1866 г., 480 Рейтернъ Прибалт., 516 Лифл., 656 Якоби Лифл.; 225 Корево Изд. мѣст. зак.; в) сборники судебныхъ рѣшеній: 52 и 54 Буковскій, 287 и 288 Мейендорфъ, 314 и 315 Н. А., 334 Нольде, 629 Чешихинъ, 643 Эліясбергъ, 654 Ревел. окр. судъ; г) обзоры и курсы: 133 Гредингеръ Обяз. пр., цер. курса Эрдмана, 139 Гриммъ Лекціи, 212 Кассо Обзоръ, 275 Малышевъ Курсъ, 290 Михайловъ Лекціи, 414 Побѣдоносцевъ Курсъ, 476 Repetitorium, 477 фонъ Резонъ, 604 Федоровъ Введеніе, 167 Дорнъ Замѣтки; 88 Высоцкій О преподаваніи, 410 Пергаментъ О каѳедрѣ, 250 Л. Я. Приб. пр., 331 и 332 Нечаевъ Мѣстные зак., 347 Общій взглядъ на Курл. право, 500 Рус. и Приб., 647 Энгельманъ Тексты рус. и нѣм.

Если настоящее изданіе окажется полезнымъ для студентовъ, то авторъ сочтетъ свою задачу выполненной.

Общая часть*).

§ 1. Вѣроисповѣданіе.

Литература. 63 Бѣляевъ Судьбы православія, 89 Вѣроисповѣдный вопросъ, 235 Красноженъ Эстонцы, 371 О православіи, 382 Остз. вопросъ и православіе, 399 Отчужденіе земель, 401 П. Ш. Церковн. братства, 406 Паслитъ Петропавловское братство, 512 Самаринъ 10-й т. соч., 400, 418, 505 церковный патронатъ; 363 Курлянд. евреи, 336 Нольде мѣстожительство, 372 мѣстожительство евреевъ въ Лиф. и Кур., 467 Разъясненіе Сената о жит. евреевъ, 483 Рига въ чертѣ осѣдлости, 79 Воспрещеніе аренды; 501 Русскій Ограниченіе иностранцевъ; Выборка изъ свѣдѣній, доставленныхъ Имп. Москов. Археологич. Обществу православнымъ духовенствомъ по распоряженію Риж. Архіеп. Арсенія. М. 1896.

Вѣроисповѣданіе нынѣ не оказываетъ большого вліянія на гражданскую право- и дѣеспособность лица.**) Лишь отступники и іудеи и отчасти иновѣрцы до извѣстной степени подлежатъ ограниченіямъ.

Отступничество, т. е. отпаденіе отъ христіанской вѣры, служитъ основаніемъ для восходящихъ и нисходящихъ отступника къ лишенію его наслѣдства 2015 п. 14, 2016 п. 8

Перемѣна вѣры не можетъ быть поставляема условіемъ для полученія наслѣдства по завѣщанію 2367.

---

*) О примѣненіи мѣстнаго права, объ общемъ и мѣстномъ правѣ см. „Консп. изложеніе исторіи источниковъ мѣстнаго права Прибалт. губ."

**) Законъ 17 апр. 1905 г. (Собр. уз. и расп. Прав. 1905 г. № 63 ст. 526 „объ укрѣпленіи началъ вѣротерпимости"): „отпаденіе отъ православной вѣры въ другое христіанское исповѣданіе не подлежитъ преслѣдованію и не должно влечь за собою какихъ-либо невыгодныхъ въ отношеніи личныхъ или гражданскихъ правъ послѣдствій". Этотъ законъ прямо не распространенъ на Прибалт. губ.

Евреи не могутъ: брать недвижимыя имѣнія въ заставное владѣніе 1504, 1512, пріобрѣтать въ собственность дворянскія вотчины (зак. 18 ф. и 5 н. 1866 г.) и входящіе въ составъ дворянскихъ имѣній арендные участки (законъ 6 с. 1863 г. для Курл.; 2-ое прим. къ 612 по прод. вообще говоритъ, что въ Прибалт губ. право пріобрѣтать въ полную собственность недвижимыя имущества принадлежитъ лицамъ христіанскихъ исповѣданій), брать въ Курл. губ. на откупъ доходы, слѣдующіе помѣщикамъ съ крестьянъ 4041, арендовать и нанимать корчмы и шинки, имѣть въ числѣ домашнихъ слугъ христіанъ, при отсутствіи извѣстныхъ условій.*)

Иновѣрцы не могутъ быть опекунами надъ православными. Прим. къ 309.

---

*) На основаніи 959 ст. Зак. о сост. (IX т. Св. зак.), евреи въ правѣ пріобрѣтать недвижимости, кромѣ населенныхъ имѣній, во всѣхъ мѣстахъ, гдѣ они имѣютъ право постояннаго жительства, а относительно Курлянд. губ. право жительства предоставлено закономъ тѣмъ изъ евреевъ, которые сами или предки коихъ значились приписанными къ городамъ Курл. губ. ранѣе 1835 г., при чемъ это право постояннаго жительства въ Курл. г., соединенное по закону съ правомъ пріобрѣтенія недвижимости въ предѣлахъ той же губерніи, должно быть отнесено къ пріобрѣтеннымъ означенной категоріей евреевъ личнымъ правамъ. Эти права, по смыслу ст. 6 Св. гражд. узак., не могутъ считаться утраченными лицомъ женскаго пола вслѣдствіе вступленія въ бракъ съ лицомъ, этими правами не пользующимся. Рез. Сен. 98 г. № 6620 по д Пресъ. Буковскій 5 стр.

Евреи-купцы I гильдіи, пріобрѣвшіе права кореннаго русскаго купечества, могутъ пріобрѣтать въ собственность въ предѣлахъ Курл. губ. только мѣщанскіе лены (ст. 620), но не другія какія-либо недвижимыя имѣнія въ уѣздахъ. Высочайше утвержденнымъ 18 ф. 1866 г. Пол. Остз. Комитета, вошедшимъ въ прим. къ ст. 612, постановлено, чтобы на будущее время въ Курл. губ. лицамъ всѣхъ состояній христіанскаго исповѣданія было предоставлено право пріобрѣтать въ полную собственность отчуждаемую недвижимость всякаго рода. До того времени всѣ обыватели въ Курляндіи имѣли право пріобрѣтать всякія недвижимыя земскія имущества не иначе, какъ въ заставное арендное или временное, хотя и наслѣдственное, владѣніе. Исключеніе составляли мѣщанскіе лены, пріобрѣтеніе коихъ въ полную собственность разрѣшено лицамъ всѣхъ состояній. Евреи же, по силѣ 1504 ст., не въ правѣ брать недвижимыя имѣнія и въ заставное владѣніе. Отсюда слѣдуетъ, что ограниченіе, существовавшее до изданія закона 18 ф. 1866 г., отмѣнено только въ отношеніи лицъ христіанскаго исповѣданія. Гр. К. Д. Сен. 900 г. № 25 по д. Шапиро. Буковскій 56 стр.

§ 2. Состояніе (сословіе).

Литература. 38 Блуменбахъ Гражд. состояніе, 345 Обозрѣніе правъ состоянія, 380 Сословія, 514 Сахаровъ Законы о состояніяхъ, 309 и 313 Н. А. метрическія записи, 361 метрическія книги.

Мѣстный законъ (2 ч. Св. мѣст. узак. 1 ст.) знаетъ четыре сословія (состоянія, Stände): дворянство, духовенство, городскіе обыватели и сельскіе обыватели. Принадлежностью къ тому или иному сословію обусловливается до извѣстной степени примѣненіе того или другого права къ гражданскимъ правоотношеніямъ лицъ: къ правоотношеніямъ дворянъ примѣняются земскія права, горожанъ—городскія права, крестьянъ—положенія о крестьянахъ. Каждое изъ этихъ сословій разбивается на отдѣльные классы, которые часто смѣшиваются съ сословіями, особенно въ виду того, что лица, принадлежащія къ этимъ классамъ, пользуются различнымъ юридическимъ положеніемъ въ томъ или другомъ отношеніи. Въ виду особенностей ихъ юридическаго положенія заслуживаютъ упоминанія слѣдующіе классы населенія.

§ 3. Дворянство.

Литература. 226 Коркуновъ Три дворянства, 379 Остз. дворянство, 405 Параллель между дворянствомъ остз. и рус., 603 Ф-ъ Дворян. остз., 634 Чумиковъ Остз. дворян., 56 и 58 Булацель Привилегіи дворян., 64 В-с-л-ій Эстл. дворян. кредит. касса, 181 и 182 Зиновьевъ Земское устройство Лифл., 9 Александровъ Феодал. земство, 206 Сослов. права усыновленнаго, 400, 418 и 505 Церковный патронатъ.

Дворянство мѣстное обособляется отъ общерусскаго и дѣлится на матрикулованное и нематрикулованное. Мѣстное дворянство вообще изъято изъ-подъ дѣйствія городскаго права. Исключительное право дворянъ (въ Эст. и Курл. г. мѣстныхъ) на обладаніе вотчинами продержалось въ Лифл. и Курл. г. до 1866 г., въ Эстл. г. до 1869 г., когда было отмѣнено см. 2 прим. къ 612, какъ и право выкупа при отчужденіи дворянской вотчины 1674, 1686, ср 884. Дворяне имѣютъ привилегію, безъ Высочайшаго соизволенія и безъ утвержденія правительства, установлять родонаслѣдственныя

имѣнія 2502, учреждать родовые фидеикомиссы*) 2527. Фамилій, принадлежащихъ извѣстнымъ дворянскимъ родамъ, не могутъ избирать себѣ незаконнорожденные 166. Потомственные дворяне могутъ сообщать права своего состоянія усыновленнымъ недворянамъ лишь съ Высочайшаго соизволенія.**)

*) Выработанныя душеприказчикомъ, во исполненіе воли завѣщателя, дополнительныя постановленія относительно учрежденнаго въ духовномъ завѣщаніи родоваго фидеикоммисса, вступаютъ въ законную силу не иначе, какъ по судебномъ ихъ утвержденіи. СПБ. Судеб. Пал. 98 г. Буковскій 187 стр.

Учрежденіе фидеикоммисса въ Лифляндіи въ родовыхъ имѣніяхъ въ томъ случаѣ, если у учредителя наслѣдниковъ въ нисходящей линіи нѣтъ, становится дѣйствительнымъ относительно всѣхъ членовъ рода при наличности слѣдующихъ условій: 1) учредительный актъ составленъ на законномъ основаніи 2530, 2) представленъ въ судъ при жизни учредителя 2531, 3) чрезъ прокламу сдѣланъ вызовъ всѣхъ кредиторовъ и вообще всѣхъ лицъ, имѣющихъ какія-либо права на имѣніе 2538, 4) по истеченіи срока прокламы всѣ претензіи, вслѣдствіе оной предъявленныя, разрѣшены судебнымъ рѣшеніемъ или устранены инымъ образомъ 2539. Внесеніе учредительнаго акта въ поземельныя и ипотечныя книги имѣетъ лишь то послѣдствіе, что учредительный актъ съ этого момента получаетъ обязательную силу и для посторонних лицъ. Рѣш. Сен. 1882 г. № 271 по д. Валь и У.-Штернбергъ. Буковскій 188 стр

**) Усыновленные пріобрѣтаютъ всѣ права рожденныхъ въ бракѣ дѣтей, въ томъ числѣ и права состоянія усыновителя, развѣ бы они принадлежали ему только лично. Ст. 190 представляетъ исключеніе изъ этого общаго правила. Нигдѣ въ III ч. не содержится указаній на то, какими правами состоянія должны пользоваться дѣти недворянскаго сословія, усыновленныя потомственными дворянами, если не послѣдуетъ Высочайшаго соизволенія на сообщеніе усыновленнымъ правъ дворянскаго состоянія. Въ виду пробѣла по этому вопросу въ III ч., который при томъ не можетъ быть восполненъ указаннымъ въ XXI ст. введенія порядкомъ, за отсутствіемъ постановленій, имѣющихъ съ этимъ вопросомъ общее основаніе и внутреннее сродство, онъ подлежитъ разрѣшенію по указанію 2 ст. I ч. Св. мѣст. узак. примѣнительно къ 153 ст. X т. I ч. по прод. 1895 г., согласно которой усыновленные дворянами и потомственными почетными гражданами пріобрѣтаютъ личное почетное гражданство. Этотъ выводъ не противорѣчитъ прим. къ 190 ст., по смыслу которой усыновленному лицу податнаго состоянія не преграждается доступъ въ высшее состояніе усыновителя, но на немъ остается обязанность платежа податей, каковая обязанность по законамъ Приб. края не обусловливается непремѣнною принадлежностью плательщика къ податному состоянію. Кромѣ того, прим. къ 190 ст., вслѣдствіе отмѣны 28 мая 1885 г. подушной подати и преобразованія оброчной подати въ выкупные платежи, должно считаться отмѣненнымъ и потерявшимъ всякую силу. Рѣш. Гр. Кас. Деп. Сен. 98 г. № 29. Буковскій 29 стр.

Записка же въ матрикулу, при усыновленіи со стороны кореннаго дворянина, зависитъ отъ усмотрѣнія дворянскаго общества 190. По Пильтенскому праву, при завѣщаніяхъ лицъ дворянскаго званія всѣ три свидѣтеля д. б. того же званія 2066. Въ наслѣдованіи дворянъ много особенностей. Въ Курл. г. небездѣтная вдова кореннаго дворянина получаетъ $^1/_{10}$ наличныхъ денегъ и долю, равную дѣтской, изъ скота и домашней утвари 1781, на что не имѣетъ права вдова некореннаго дворянина 1782. Дворянскія родовыя имѣнія, по Курл. зем. праву, м. б. отказываемы по завѣщанію лишь ближайшимъ наслѣдникамъ первыхъ двухъ разрядовъ 2002. Преимущественное право на владѣніе дворян. вотчинами въ натурѣ, при наслѣдованіи коренныхъ Курл. дворянъ, принадлежитъ мужчинамъ 2718. По Эстл. и Лиф. 1897 зем. пр., состоящее изъ вотчинъ наслѣдство дворянина дѣлится такъ, что сыновья получаютъ вдвое больше, чѣмъ дочери (но послѣ матери поровну 1919). Въ Курл. г. во всякомъ наслѣдствѣ (не только въ вотчинахъ) послѣ туземнаго дворянина сыновья получаютъ тройную противъ дочерей долю (послѣ матери и здѣсь поровну 1928). Въ Пильтен. округѣ послѣ дворянина наслѣдуютъ только сыновья, которые даютъ сестрамъ лишь содержаніе и приданое 1930. Въ Лиф. и Эст. г. дѣвица или вдова дворян. званія, впавшая въ блудодѣяніе, теряетъ всѣ права на слѣдующее ей по закону наслѣдство 2860 По Эстл. зем. пр., неженатый дворянинъ, обманомъ или хитростью вовлекшій въ блудодѣяніе дѣвицу или вдову дворянку, обязанъ на ней жениться или дать ей вѣно. Если же это случилось по согласію, то обязанъ лишь дать половину вѣна 161. Обольстившій же недворянку не имѣетъ обязанности на ней жениться, но долженъ удовлетворить ее, соотвѣтственно ея званію и имуществу, какъ судомъ постановлено будетъ 162. До 1889 г. Курл. дворянинъ пользовался beneficium competentiae 3526 п. 8.

§ 4. Духовенство.

Литература. 475 Регулятивы, 575 Сенатъ о регулятив. повинностяхъ, 416 языкъ метрич. книгъ, 309, 313 и 361 метрич. записи, 295, 401 и 406 церк. приход. братства; А. А. Нэу, Церковные сборы и повинности въ Лифл. губ. Валкъ 1905 г.

Примѣненіе шведскаго городскаго права къ лифл. и отчасти къ эстл. земскому духовенству дало поводъ къ обра-

зованію особаго брачнаго имущественнаго и наслѣдственнаго права. Бракъ члена лифл. земскаго духовенства, не принадлежащаго къ потомственному дворянству, установляетъ между нимъ и его женою общность всего ихъ имущества 67, образующаго общую массу, не исключая недвижимостей 68. Каждому изъ супруговъ принадлежитъ право на мыслимую половину массы 69. Но по договору отдѣльныя части м. б. выдѣлены въ особое имущество 70. Управленіе всѣмъ имуществомъ принадлежитъ мужу, какъ опекуну жены 71. Недвижимости м. б. отчуждаемы лишь съ согласія обоихъ супруговъ, за исключеніемъ случаевъ необходимости 72. На случай смерти каждый изъ супруговъ можетъ распоряжаться при дѣтяхъ $^1/_{20}$, безъ нихъ $^1/_3$, а когда наслѣдники живутъ заграницей, $^1/_2$ всего имущества 73, при бездѣтности каждый можетъ завѣщать въ пользу другаго все имущество 74. За долги отвѣчаетъ все имущество*) 75, но лично жена за долги мужа не отвѣчаетъ 76. Общность прекращается, какъ только мужъ сложитъ съ себя духовный санъ, но безъ нарушенія пріобрѣтенныхъ правъ третьихъ лицъ 77. Общность м. б. прекращена и по взаимному согласію супруговъ, но не по требованію одного изъ нихъ 78.

Порядокъ наслѣдованія супруговъ духовнаго званія различенъ въ разныхъ мѣстностяхъ, но во всѣхъ трехъ губерніяхъ, на основаніи зак. 28 дек. 1832 г., одинаково въ теченіе траурнаго года 1801 вдовѣ и дѣтямъ пастора предоставляется пользованіе всѣми пасторскими доходами 1802: квартирой, акциденціями, окладомъ деньгами, жатвою и повинностями 1803. Всякое, по добровольнымъ сдѣлкамъ прихожанъ съ пасторомъ, измѣненіе правилъ послѣднихъ двухъ статей допукается лишь съ утвержденія М-ва Внутр. Дѣлъ 1804. Пережившій супругъ въ Лифл. губ. можетъ остаться съ дѣтьми въ общности имущества 1805. При раздѣлѣ (добровольномъ и, при вступленіи въ новый бракъ, обязательномъ 1807) пере-

*) Изъ сопоставленія ст. 75 съ ст. 70 и сдѣланной въ ней ссылкою на 27 ст., согласно смыслу которыхъ, то, что жена съ вѣдома и дозволенія мужа пріобрѣла отдѣльнымъ ремесломъ или вообще трудомъ и работою, составляетъ ея отдѣльное имущество; слѣдуетъ, что получаемое женою за личный ея трудъ жалованье, даже во время брачнаго союза, не м. б. обращаемо на удовлетвореніе долговъ мужа, а тѣмъ болѣе по прекращеніи брачнаго союза смертью мужа. Рез. Сен. 97 г. № 881. Буковскій 14 стр.

жившій получаетъ половину всего имущества, сверхъ предназначенныхъ для его личнаго употребленія движимостей 1808. Ту же половину онъ получаетъ и при бездѣтности брака 1813. Въ Эстл. г. пережившій получаетъ половину имущества умершаго 1818, а вдова сверхъ того и внесенное въ бракъ 1816. Если вдова Лиф. или Эстл. пастора вступитъ въ новый бракъ съ такимъ лицомъ, отъ котораго можно опасаться растраты имущества перваго ея мужа и униженія духовнаго званія, то такая вдова получаетъ не половину имущества, а только долю, равную дѣтской 1812, 1817.

Протестантскіе проповѣдники могутъ быть опекунами лишь съ разрѣшенія консисторіи 322.

§ 5. Горожане.

Литература. 57. Булацель Мѣщанскіе гербы. 468 Городовое положеніе, 520 Обязательныя постановленія Юрьев. город. думы, 583 Уст. Лиф. город. ипотеч. общ.

Горожане (Bürger) прежде имѣли исключительное право на пріобрѣтеніе городской недвижимости (въ Ревелѣ сохранявшееся до 1801 г.), впослѣдствіи отмѣненное. Право выкупа (Näherrecht) мѣстныхъ гражданъ уничтожено 16 окт. 1867 г. Осталось лишь сосѣдское право въ Нарвѣ и городахъ Курлянд. г. (Митавѣ, Гольдингенѣ, Баускѣ, Виндавѣ, Фридрихштадтѣ и Пильтенѣ) для мѣстныхъ гражданъ каждаго города 1679, живущихъ рядомъ, а не черезъ улицу 1680, состоящее въ правѣ преимущественной покупки и выкупа. 1678: въ Курл. г. продавецъ городской недвижимости долженъ заявить о томъ сосѣду съ правой стороны (если стоять лицомъ къ улицѣ), а затѣмъ и сосѣду съ лѣвой стороны, чтобы они могли осуществить свое право преимущественной покупки 1681. При несоблюденіи этого сосѣди имѣютъ право выкупа 1682.

Другіе остатки прежней обособленности горожанъ: завѣщаніе, составляемое въ Баускѣ и Фридрихштадтѣ во время эпидеміи, считается дѣйствительнымъ, если было два свидѣтеля мужескаго пола изъ мѣстныхъ гражданъ 2100. См. также II ч. курса 150—154 стр.

По Лифл. и Эстл. город. правамъ опекунами надъ горожанами м. б. только мѣстные граждане, жители даннаго города, подчиненные тѣмъ же городскимъ правамъ (посто-

ронніе же допускается лишь при условіи обладанія въ городѣ недвижимостью и согласія на подчиненіе городскому праву 318).

Бездѣтнымъ вдовамъ гражданъ обѣихъ гильдій, по Лифл. город. правамъ, выдѣляется утренній даръ изъ общей массы, еще до раздѣла ея, хотя бы о томъ не было особаго назначенія, и составляетъ по большой гильдіи 240 альбертовыхъ талеровъ или 312 руб. сер., а по малой 160 альбертовыхъ талеровъ или 208 руб. сер. 1820.

Имущественныя отношенія супруговъ, по Лифл. гор. праву, покоются на системѣ „общности“ *) 79—95, какъ и по Нарв. г. праву 109.

§ 6. Купцы.

Литература. 204 Кавелинъ Ярмарочные обычаи, 326 Невзоровъ Торговые обычаи, 527 Либавскіе торговые обычаи, 562 Торговые обычаи Риж., Либав., Виндав., 623 Цвингманъ Обычаи Рижской биржи; Уставы биржъ: 579 Виндав., 581 Либав., 588 Пернов., 590 Ревел., 591 Риж.; 582 Уст. Либав. биржеваго банка; 563 Тривусъ Обязательность общерусскихъ торг. законовъ, 478 Резонъ Торговое право Приб.; 327 Невзоровъ Торговое право; 98 Геннингсъ Товарные склады въ Ригѣ, 363 о торговлѣ Курлянд. евреевъ, 316 Н. А. Торговля и промышленность Приб. г., 342 Торговая дѣятельность Риги, 396 Риж. биржевой Комитетъ, 492 Риж. торг. архивъ, 633 Чулковъ Россійская коммерція.

Купцы, помимо подчиненія особому торговому праву, пользуются особымъ способомъ начисленія % (на сальдо по

*) Что это за „общность“ см. II ч.Курса 18—22 стр. Судеб. СПБ. Палата называетъ ее „общею собственностью“ (см. 52 Буковскій 15 стр.). Сенатъ понимаетъ ее въ томъ смыслѣ, что „общность имущества составляетъ нераздѣльный источникъ содержанія обоихъ супруговъ, и ни одинъ изъ нихъ не въ правѣ требовать выдѣла, но изъ этого не слѣдуетъ, чтобы въ массѣ, составляющей общность имущества, не заключалось имущество, отдѣльно принадлежащее каждому изъ супруговъ“ (Рѣш. Сен. 900 г. № 119); „эта общность имущества, выражающаяся собственно въ предоставленіи мужу, въ продолженіе брачнаго союза, управленія и пользованія всѣмъ входящимъ въ составъ этого имущества, а равно въ отвѣтственности онаго за долги мужа, возникшіе до брака или во время онаго, не простирается на столько, чтобы недвижимое имущество, внесенное женою въ бракъ, или впослѣдствіи пріобрѣтенное на ея имя, теряло свою самостоятельность“. Рез. Сен. 94 г. № 4704.

Общность Нарв. гор. права совершенно иная, какъ и общность Лифл. зем. духовенства недворянскаго происхожденія.

текущему счету проценты начисляются безъ особаго уговора 3412; на товары, отпущенные не купцамъ, торгующіе имѣютъ право насчитывать % % съ того срока, когда по мѣстному обычаю полагается оплачивать счета 3420), имѣютъ особые обычные сроки платежа (въ Кур. г. въ Ивановъ день по новому стилю и въ Рождество Хр., въ Ревелѣ въ первые 10 дней марта и сентября, въ Лифл. г. въ теченіе января 3509), купеческія рекомендаціи имѣютъ особое юридическое дѣйствіе (именно въ Ревелѣ, Гапсалѣ и Везенбергѣ рекомендовавшій купцу неизвѣстнаго покупщика и склонившій его тѣмъ къ отпуску товаровъ въ кредитъ отвѣтствуетъ въ исправной за оные уплатѣ 4418), особенный правовой эффектъ имѣетъ и купеческое поручительство (именно въ Митавѣ, при сдѣлкахъ между купцами, поручившійся не можетъ требовать, чтобы искъ былъ обращенъ сперва къ главному должнику 4523). Въ дѣлахъ, проистекающихъ изъ отношеній хозяевъ-купцовъ къ торговымъ повѣреннымъ и приказчикамъ, судъ можетъ обязать купца, по требованію противной стороны, представить его торговыя книги (У. Г. С. прил. къ 1805 ст. 9 п., въ отступленіе отъ 617 ст. У. Т.). По торговымъ обычаямъ требованія коммиссіонеровъ, экспедиторовъ и перевозчиковъ относительно препорученнаго имъ товара, а также требованія лицъ, содѣйствовавшихъ спасенію корабля или груза или же сбереженію спасеннаго другими, относительно спасеннаго или сбереженнаго ими имущества обезпечиваются залоговымъ правомъ и пользуются отдѣльнымъ отъ конкурснаго производства удовлетвореніемъ (У. Г. С. прил. къ 1899 ст., 22 ст. 4 п.). По Лифл. гор. праву, за долги жены, торгующей съ согласія мужа, отвѣчаетъ все общее имущество супруговъ 92, а по Эстл. гор. праву, только ея отдѣльное и внесенное въ бракъ имущество 104.

§ 7. Ремесленники.

Литература: 276 Мальцевъ Артели въ Ригѣ, 524 Свобода отъ приписки къ цеху, 600 Уст. для Рижскихъ цеховыхъ мастеровъ, 624 Цехи, 625 Цеховое устройство въ Ригѣ.

Если въ городахъ Лифл. и Эстл. г. вещь, отданная ремесленнику для отдѣлки, будетъ имъ продана, заложена или вообще отчуждена другому, то собственникъ можетъ отыски-

вать ее искомъ о собственности, но обязанъ уплатить тому лицу, которому она досталась, условленную за ея отдѣлку сумму 926. Евреи ремесленники права пріобрѣтать недвижимости не имѣютъ. Сенатъ 1895 г. № 10.

§ 8. Крестьяне.

Литература. а) Исторія крестьянъ: 197 Иванюковъ, 205 Кавелинъ, 432 По поводу 75-лѣтняго юбилея, 496 Рихтеръ, 635 Шашковъ; б) Поземельное устройство: 26 Башмаковъ, 42 Бордоносъ, 69 Василевскій, 77 Владиславлевъ, 180 Землепользованіе Эстл. губ., 195 И. Т., 201 Историч. замѣтки, 220 Сравненіе Лифл. общины съ русской, 221 Клевановъ, 240 Крест. землевладѣніе, 245 Къ вопросу о земельныхъ правахъ, 271 и 272 Лучицкій, 273 Лѣсниковъ, 280 Ман(сы)ревъ, 284 и 285 Матеріалы, 351 урегулированіе поземельныхъ отношеній, 359 крест. земля въ Лифл., 421 Позем. устр., 425 Положеніе крестьянъ, 481 Рекке, 486 Рижанинъ, 512 Самаринъ, 530 Сельское землевладѣніе, 556 Т., 560 Тобинъ, 617 Харузинъ, 641 Экономистъ, 642 Экономическій бытъ, 649 Эстонскій поземельный вопросъ, 652 Юнгъ-Штиллингъ; в) Батраки: 14 Б. Ѳ., 17 Банкъ для батраковъ, 284 Матеріалы, 381 батрачество, 445 Печать о батракахъ; г) Крестьяне-хозяева 15 Б. Ѳ.; д) Крестьянская собственность 360; з) Продажа крестьянскихъ участковъ; 95 г. Гасманъ, 353 Объяснительная записка, 398 Отчужденіе и наемъ, 420 купчіе контракты; ж) аренда: 109 и 113 Гр. М., 238 Крест. арендныя системы, 398 Отчужденіе и наемъ; з) Барщина 18; и) регулятивы: 475 и 575; і) шестидольная и квотная земля: 67 Василевскій, 175 законъ, 182 Зиновьевъ, 531 Сельчукъ; к) обязательственное право крестьянъ 110 Гр. М.; л) 239 крестьянскія пособія; м) законоположенія о крестьянахъ: 33 Башмаковъ, 65 68—71 Василевскій, 114 и 119 Гр. М, 131 Гредингеръ, 148 Д-ъ, 177 Замѣтки, 287 и 288 Мейендорфъ, 422 Покотилло, 428—430 Положенія, 438 Правила, 480 Рейтернъ, 516–518 и 522 Сборники, 559 Тобинъ, 572 Указатель, 640 Шульцъ, 656 Якоби; н) судебные и административные органы: 20 и 27 Башмаковъ, 149 Д-ъ, 150—155 Давидъ, 192 и 193 Зноско-Боровскій, 370 устраненіе отъ схода, 376 комиссіи крест. дѣлъ, 415 и 417 выборы, 431 Положеніе о судебной части, 555 коммиссары, 573 жалованье выборнымъ, 574 общественные сборы.

Крестьяне въ частноправовыхъ и публичноправовыхъ своихъ отношеніяхъ пользуются по преимуществу и главнымъ образомъ нормами, изложенными въ крестьянскихъ положеніяхъ (Курл. 25 авг. 1817 г. съ дополнительными узаконеніями 6 сент. 1863 г., 18 февр. и 5 ноября 1866 г.; Лиф. 26 марта 1819 г., замѣненное положеніями 9 іюля 1849 г. и 13 н. 1861 г. съ послѣдующими узаконеніями; Эзел. 19 ф. 1865 г.; Эст. 5 іюля 1856 г. съ дополненіями 23 янв. 1859 г., 18 ф. 1866 г., 6 апр. 1862 г.

и 28 ф. 1864 г.; общими для всѣхъ Приб. губ. 9 іюля и 7 авг. 1863 г.; 19 ф., 18 марта и 11 іюня 1866 г.; 9 іюля 1889 г.; 14 марта 1886 г., 18 ф. и 17 апр. 1893 г.). Въ видѣ вспомогательнаго права къ нимъ примѣняются мѣстныя земскія права XII ст. введ. къ Св. гр. уз., Кр. К. 62, Кр. Э. 1045, 1046, Кр. Л. 938. Однако, Кур. 61 говоритъ, что Кур. крестьяне живутъ „и по общимъ, простирающимся на нихъ, государственнымъ законамъ", Лиф. 938: „въ случаяхъ, о которыхъ въ семъ положеніи не упомянуто, слѣдуетъ руководствоваться прежними узаконившимися обычаями и общими государственными узаконеніями", Лиф. 249: „поелику Лиф. крестьянинъ имѣетъ право заключать всякаго рода законныя условія наравнѣ съ прочими подданными Россійской Имперіи, то заключенные имъ договоры. . . . разсматриваются на основаніи какъ общихъ, такъ и симъ положеніемъ постановляемыхъ законовъ"; Эст. 294: „эст. крестьянамъ. . . предоставляется право. . . пріобрѣтать права и преимущества, инымъ сословіямъ присвоенныя, на основаніи общихъ законовъ". Сенатъ 1894 г. № 80 разъясняетъ: „ст. 938 Пол. о кр. Лиф. г., въ связи со ст. XII введ. III ч. Св. мѣст. узак., должна быть понимаема въ томъ смыслѣ, что Лиф. земское право должно служить вспомогательнымъ правомъ для разрѣшенія гражданскихъ отношеній Лиф. крестьянъ, т. е., употребляя терминологію XXI ст. введ. Св., въ томъ случаѣ, когда въ Положеніи „не найдется по извѣстному вопросу никакого постановленія", такой вопросъ можетъ быть разрѣшаемъ на основаніи Лиф. зем. права". Разъясненіе врядъ ли могущее быть понимаемо въ узкомъ смыслѣ, въ каковомъ оно не можетъ быть оправдано буквальнымъ и яснымъ смысломъ ст. 938 и 249 Лиф. кр. Пол., 61 Кур. и 294 Э.

Крестьяне вѣдаются волостными судами, верхними крестьянскими судами (ихъ д. б. 34; они, въ качествѣ опекунской инстанціи, подвѣдомственны съѣздамъ мировыхъ судей, кои являются вообще кассаціонною инстанціею для этихъ судовъ; предсѣдатели верх. крест. судовъ назначаются правительствомъ) и коммиссарами по крестьянскимъ дѣламъ (ихъ д. б. 35). Должность коммиссаровъ по крест. дѣламъ учреждена (въ 1889 г.) для надзора за волостными общественными управленіями крестьянъ и за правильнымъ примѣненіемъ законовъ о поземельномъ ихъ устройствѣ. Сен. 1896 г. № 94. Договоры крестьянъ о продажѣ и арендѣ земли и завѣщанія утверждаются коммиссарами.

Хотя по закону 19 ф. 1866 г. (Пол. о вол. общ. упр. въ Остз. г.) волость всесословна, но сдѣлки дворянъ, чиновниковъ, духовныхъ лицъ, купцовъ и почетныхъ гражданъ не могутъ быть свидѣтельствуемы волостнымъ судомъ (Сен. 1898 г. № 3), такъ какъ эти лица не подлежатъ вѣдомству волостнаго суда. Сен. 1896 г. № 13. Эст. кр. 304 прим.: „лица, кои по личнымъ правамъ своимъ не принадлежатъ къ крестьянскому сословію, причисляются къ волостному обществу какого-либо помѣстья лишь въ томъ случаѣ, когда они владѣютъ какъ собственностью поземельными участками крестьянской арендной земли того помѣстья или имѣютъ оныя въ арендномъ содержаніи, или же когда они по какому-либо иному поводу приписались къ волостному обществу". Лиф. кр. 55: „право пріобрѣтать въ собственность крестьянскіе поземельные участки предоставляется не только каждому члену крестьянскихъ волостныхъ обществъ, но и всякому другому лицу, вступающему на сей конецъ въ волостное общество". Л. кр. 230: въ волостныя общества „могутъ быть включены лица, къ другимъ сословіямъ принадлежащія, но причисляющіяся къ разряду земледѣльцевъ". Л. кр. 234: „дозволяется членамъ другихъ сословій. . . вступать въ волостной союзъ и съ тѣмъ вмѣстѣ, въ качествѣ членовъ крестьянской волости, переходить въ крестьянское сословіе въ пространнѣйшемъ смыслѣ, не лишаясь черезъ то своихъ личныхъ сословныхъ правъ. Въ сказанномъ случаѣ они лишь пріобрѣтаютъ всѣ права и имѣютъ исполнять всѣ обязанности, Волостнымъ Уставомъ опредѣленныя" (ср. также Л. кр. 232 и 233; однако они не подвѣдомствены волостнымъ судамъ, за исключеніемъ дѣлъ относительно принадлежащихъ имъ поземельныхъ участковъ, которыя производятся въ крестьянскихъ судахъ Л. кр. 236). Л. кр. 235: „посему законъ допускаетъ различіе между подлинными крестьянами (Ackerbauer) въ тѣснѣйшемъ значеніи сего слова, т. е. лицами, принадлежащими къ крестьянскому сословію, не только по вещественнымъ условіямъ волостнаго союза, но и по личнымъ сословнымъ правамъ, и между такими членами волостныхъ обществъ, которые, хотя въ первомъ отношеніи и не различаются отъ другихъ, но по личнымъ правамъ принадлежатъ къ другому сословію. (Они крестьяне „въ пространнѣйшемъ смыслѣ". Л. кр. 229, 231, 234). На семъ основаніи членами крестьянскихъ волостныхъ

обществъ называются всѣ лица, къ какой-либо волости приписанныя. Напротивъ того, выраженія: крестьянинъ, окладной рабочій, цеховой и т. п., означаютъ личныя права состоянія отдѣльныхъ членовъ волостнаго общества". Между крестьянами различаются хозяева и работники (Кур. кр. 77 и др.), „самобытные поземельные собственники" и бобыли (Лиф. кр. 551), вольные и „казенные", живущіе въ казенныхъ имѣніяхъ, подчиняющіеся особымъ правиламъ. Л. кр. II, Э. 3, Эзел. 1 прим.

Волостное управленіе сосредоточивается въ рукахъ схода выборныхъ, который, между прочимъ, имѣетъ обязанность заботиться о призрѣніи больныхъ, умалишенныхъ, страдающихъ заразными болѣзнями (Л. кр. 545, Эст. 623, 625), неспособныхъ къ труду, бѣдныхъ (Л. 536—544, Эст. 603—626) и въ частности о бобыляхъ („По закону бобыли терпимы быть не могутъ" Л. 551—586).

По закону 22 н. 1892 г. опека надъ малолѣтними крестьянами, живущими въ городѣ, вѣдается сиротскимъ судомъ. Сен. 1894 г. № 18. Въ дѣлахъ по опекѣ крестьяне руководствуются мѣстными обычаями. Сен. 1898 г. № 16. Порядокъ наслѣдованія опредѣляется законами и обычаями. Сен. 1897 г. № 28.

Крестьяне имѣютъ особое право на обладаніе „крестьянской" землей (называемой въ Лиф. г. „повинностной", Gehorchsland, а въ Эст. г. и на о-вѣ Эзелѣ „крестьянской арендной", Bauerpachtland; оба нѣмецкія названія неточны, а первое и неправильно). Сенатъ 1898 г. № 22: „при освобожденіи крестьянъ отъ крѣпостной зависимости они, кромѣ государственныхъ крестьянъ, не были надѣлены землей. (Ср. ук. 25 авг. 1817 г. и ук. 20 марта 1819 г.). Для обезпеченія ихъ быта были выдѣлены участки повинностной или крестьянской арендной земли, которые должны были оставаться въ ихъ владѣніи путемъ предоставленія имъ оной въ аренду или въ собственность и которые по свойству и назначенію своему должны быть приравнены къ надѣльнымъ землямъ". Эст. кр. 5: дворянство обезпечиваетъ сословіе крестьянъ предоставленіемъ ему неотъемлемаго права пользованія опредѣленною единожды частію помѣщичьихъ земель, сохраняя за собою въ прежней силѣ Высочайше подтвержденное дворянству право собственности надъ всѣми принадлежащими ему землями и всѣ другія права, проистекающія изъ самаго свойства дворянскихъ вотчинъ (Realrechte). Ср. Эст. кр. 9 и 10, и Эзел. 6.

Принадлежащія каждому помѣстью земли раздѣляются на неподатныя и податныя (schatzfreies u. steuerpflichtiges Land, Лиф. кр. V и 93, Эзел. 6 и 7; свободныя или несвободныя отъ публичныхъ повинностей: починки дорогъ, подводной повинности и т. п. Лиф. кр. 94[1], на господскія, иначе мызныя 600 и 2 прим. къ 600 (Hofesland, состоящія въ свободномъ, безусловномъ, полномъ распоряженіи помѣщика, Лиф. кр. 97, Эст. 42) и крестьянскія (повинностныя, Gechorchsland Лиф. кр. V и 96, крестьянскія арендныя, Bauerpachtland Эст. кр. 10; Gesinde Эзел. 6, 11 и 12; по 1 ст. правилъ 23 янв. 1859 г., каждый помѣщикъ Эст. г. обязанъ составить поземельную книгу, Lagerbuch, о всѣхъ состоящихъ на крестьнской арендной землѣ его имѣнія крестьянскихъ арендныхъ участкахъ), на квотныя (114, 560—562 Лиф. кр.) и шестидольныя (Эзел. 8, 21; Эст. 17—23, 58). Квотныя земли дѣлимы на минимальные участки (м. б., менѣе $^1/_8$ гака), воздѣлываемые большею частію бобылями, увеличиваемые прирѣзкою повинностной или мызной земли. На основаніи § 8 Лиф. кр. поземел. уложенія 9 іюля 1849 г., при отдѣленіи повинностной отъ мызной земли помѣщикъ имѣлъ право присоединить къ мызной 36 лофштелей (повинностной) пашни съ соразмѣрнымъ пространствомъ луговъ и выгоновъ на каждый гакъ помѣстья. Ср. также §§ 9—15 того же уложенія. Шестидольныя земли образовались въ силу того, что помѣщикамъ дозволено было, при окончательной отмѣнѣ въ ихъ имѣніяхъ издѣльной повинности, прирѣзывать къ мызнымъ землямъ не свыше одной шестой доли крестьянской арендной земли, но съ тѣмъ, чтобы эта доля крестьянской земли была обращаема преимущественно для водворенія и надѣленія земельными участками мызныхъ батраковъ. Эзел. 8—10, 14. По мѣрѣ прекращенія барщины часть крестьянской арендной земли, до одной шестой доли оной, можетъ быть отдѣляема въ неограниченное распоряженіе помѣщика Эст. кр. 17. Имѣя полное право распоряжаться этою шестою долею по своему произволу, помѣщикъ можетъ употреблять ее: 1) для поселенія на оной господскихъ работниковъ, поденьщиковъ и т. п.; 2) или и для всякой другой цѣли; въ послѣднемъ случаѣ помѣщикъ принимаетъ на себя за состоящихъ въ постоянномъ его услуженіи въ качествѣ работниковъ, поденьщиковъ и т. п. людей всѣ обязанности, лежащія на крестьянскомъ обществѣ въ отношеніи къ поселеннымъ на крестьянской арендной

землѣ членамъ общества. Эст. кр. 18. Общество имѣетъ право требовать, чтобы члены его, вступившіе въ услуженіе помѣщика въ качествѣ работниковъ и т. п., не имѣли болѣе осѣдлости на крестьянской арендной землѣ. Эст. кр. 19—24. Именнымъ указомъ 18 февр. 1893 г. повелѣно обратить квоту и шестую долю къ законному ихъ назначенію, продавать эти земли лишь лицамъ мѣстнаго крестьянскаго сословія, не состоящимъ ни собственниками, ни арендаторами крестьянскихъ участковъ, продаваемые участки не должны превышать наименьшаго размѣра крестьянскихъ арендныхъ участковъ.

600: крестьянская земля (повинностная, арендная) состоитъ изъ совокупности тѣхъ поземельныхъ участковъ (дворянскихъ вотчинъ), которыми вотчиннику предоставлено пользоваться единственно посредствомъ отдачи ихъ въ арендное содержаніе членамъ крестьянскаго общества или же продажи имъ же. Лиф. кр. 101: повинностная земля принадлежитъ къ общей сложности дачъ помѣстья и есть собственность помѣщика. Но предоставленное сему послѣднему право располагать оною ограничено закономъ. Помѣщикъ не властенъ, ни въ какомъ случаѣ и ни подъ какимъ предлогомъ, ни непосредственно, ни инымъ образомъ, пользоваться повинностною землею иначе, какъ посредствомъ отдачи оной въ арендное содержаніе или продажи членамъ крестьянскихъ волостныхъ обществъ. То же постановляетъ Эст. кр. 45, 46 и 57, Эзел. кр. 6 и 41, Лиф. кр. 3 и 112 (это нормальное пользованіе повинностною землею). Разграниченіе мызной и крестьянской арендной земель производится помѣщикомъ при участіи представителей волостнаго общества. Эзел. кр. 12, Эст. 14. Въ составъ крестьянской земли входятъ: на о-вѣ Эзелѣ всѣ податныя земли, въ другихъ мѣстностяхъ края и неподатныя земли, находившіяся въ хозяйственномъ пользованіи крестьянъ до ихъ освобожденія. Эзел. кр. 7, Эст. 9, 11—16, 26—29, Л. 6—9. Помѣщикъ сохраняетъ право во всякое время измѣнять составъ повинностныхъ участковъ Лиф. кр. 102, Эст. 48, а обмѣнивать ихъ на мызные участки можетъ лишь съ согласія крестьянскаго общества Лиф. кр. 103—105, Эст. 49, 50, Эзел. 15—17. Единственное исключеніе изъ общаго правила о „нормальномъ“ пользованіи крестьянской землей представляетъ тотъ случай, когда какой-либо крестьянскій участокъ окажется безъ арендатора (никто не захочетъ взять его въ аренду или купить). Въ такомъ слу-

чаѣ помѣщикъ можетъ взять этотъ участокъ во временное управленіе и пользованіе, безъ присоединенія къ мызнымъ полямъ и съ сохраненіемъ вида отдѣльнаго крестьянскаго участка: Эзел. кр. 24 на три года, съ повтореніемъ какого же трехлѣтняго пользованія еще одинъ только разъ, Эст. кр. 47, 51—56 на шесть лѣтъ съ повтореніемъ ихъ, Лиф. кр. 106—108 только на шесть лѣтъ, по истеченіи каковаго срока помѣщикъ не допускается къ пользованію порожнимъ участкомъ, но вноситъ и отбываетъ публичныя подати и повинности за эти участки. Повинностная земля раздѣляется на участки, каждый изъ которыхъ не можетъ быть (минимальный размѣръ): въ Лиф. губ. менѣе $^1/_8$ гака (Л. кр. 114, за исключеніемъ участковъ, бывшихъ до изданія Положенія менѣе этого размѣра, а также участковъ, продаваемыхъ для устройства городскихъ жилыхъ домовъ, перечисляемыхъ въ такомъ случаѣ изъ вѣдомства крестьянскихъ присутственныхъ мѣстъ въ городское вѣдомство, и участковъ, отводимыхъ бобылямъ Лиф. кр. 560—562), на о-вѣ Эзелѣ менѣе трехъ десятинъ пахатной земли, съ соразмѣрнымъ количествомъ огородной земли, луговъ и выгоновъ (Эзел. кр. 21), въ Эст. губ. менѣе трехъ десятинъ пахатной земли съ соразмѣрнымъ количествомъ луговъ и выгоновъ (Эст. кр, 58). Меньшіе по величинѣ участки не могутъ быть ни отдаваемы въ аренду, ни продаваемы. Даже пріобрѣвшій въ собственность не можетъ при дальнѣйшемъ отчужденіи дробить участокъ на участки меньшіе минимальнаго размѣра*) Лиф. кр. 223, Эст. кр. 208, Эзел. 37. И въ Курл. г. при раздѣлѣ полей между наслѣдниками наблюдается, чтобы каждый участокъ содержалъ въ себѣ пространства не менѣе того, сколько потребно для посѣва во всѣхъ трехъ поляхъ по крайней мѣрѣ четырехъ лофовъ озимаго хлѣба Кур. кр. 123. Покупщику крестьянской усадьбы не воспрещается въ контрактѣ отказаться за себя, своихъ наслѣдниковъ и вообще лицъ, въ права его вступающихъ, отъ права раздробленія усадьбы, обязываясь сохранить участокъ на всегдашнія времена въ настоящей его величинѣ (хотя бы и значительно большей минимальнаго размѣра) Лиф. кр. 223. Если крестьянскій участокъ обремененъ ипотечнымъ долгомъ, то раздро-

*) Точно также крестьянскіе участки, полученные отъ казны, недробимы по закону 10 марта 1869 года и переходятъ по наслѣдству въ цѣлости. Сенатъ 1896 г. № 46.

бленіе его допускается лишь съ согласія кредиторовъ Лиф. кр. 224, Эст. кр. 210, Эзел. кр. 38; если участокъ состоитъ въ заставномъ владѣніи, то продажа его разрѣшается лишь вотчинникомъ Эзел. кр. 39. Какъ закономъ опредѣленъ минимальный размѣръ крестьянскаго поземельнаго участка, такъ закономъ же опредѣленъ максимальный размѣръ участка поземельной собственности, могущей принадлежать одному члену (за одно лицо считается мужъ съ женой и малолѣтними дѣтьми) волостнаго общества въ предѣлахъ одной и той же волости. Максимумъ этотъ въ Лиф. г. опредѣленъ въ одинъ*) гакъ (излишекъ долженъ быть проданъ въ теченіе двухъ лѣтъ со времени пріобрѣтенія, напр., по наслѣдству Лиф. кр. 221; иное недвижимое имущество можно имѣть въ другой волости Лиф. кр. 222). Въ Эст. г, крестьянскій поземельный участокъ не долженъ превышать 24 десятинъ пахатной земли съ соотвѣтствующимъ количествомъ луговъ и выгоновъ; одному и тому же лицу не возбраняется имѣть и нѣсколько такихъ участковъ, но они не должны быть соединяемы въ одинъ Эст. кр. 59—62. На о-вѣ Эзелѣ арендный участокъ не можетъ превышать 24 десятинъ пахатной земли съ соразмѣрнымъ количествомъ огородной земли, луговъ и выгоновъ. Владѣющій большимъ количествомъ непосредственно можетъ пользоваться лишь 24 десятинами, остальное долженъ сдать въ аренду другимъ членамъ общества Эзел. кр. 22.

Крестьянскую (повинностную, арендную) землю можетъ покупать всякій членъ крестьянскаго волостнаго общества, какъ и всякое другое лицо (кромѣ евреевъ), вступающее въ волостной союзъ Лиф. кр. 55, 219, Эзел. 25, 32, 35, Эст. 201, не только крестьянинъ, но и лицо другого сословія въ виду всесословности волости, лицо, состоящее членомъ волости или имѣющее вступить въ волостной союзъ, благодаря покупкѣ земли. Сен. 1896 г. № 13, 1895 г. № 85. Владѣлецъ дворянскаго имѣнія можетъ купить крестьянскій участокъ не для непосредственнаго пользованія, а лишь для присоединенія его къ крестьянской землѣ своего имѣнія и для отдачи его въ аренду крестьянамъ. Лиф. кр. 55 прим., Эст. 209, Эзел. 31. Арендаторъ участка имѣетъ преимущественное право на покупку его. Эзел. кр. 26, Сенатъ 1895 г. № 85, 1 ст. прил. къ Кур.

*) Пять лифляндскихъ гаковъ равняются 10, 5 эстляндскимъ гакамъ. Эст. кр. 22 прим. О гакѣ см. ниже § 13.

кр. 4 и 252, 8 ст. прил. къ Лиф. кр. 116, 6 ст. прил. къ Эст. 74. Каждое пріобрѣтеніе въ собственность участка повинностной земли обусловлено учрежденіемъ желѣзнаго инвентаря Лиф. кр. 225 (ср. Лиф. кр. 124, 128—130 и прил. къ 124, гдѣ идетъ рѣчь о желѣзномъ инвентарѣ арендуемаго участка, не дробящемся, не отдѣлимомъ отъ участка и состоящемъ — на землю въ $^1/_{12}$ гака — изъ одной лошади, трехъ штукъ рогатаго скота и 6 лофовъ яроваго хлѣба для посѣва). Купчая должна быть укрѣплена Лиф. кр. 226, Эст. 211; она свободна отъ гербоваго и крѣпостнаго сбора Лиф. кр. 227, 238, Эст. 211, 293, Эзел. 34. По закону 9 іюля 1889 г. укрѣпленіе совершается крѣпостными отдѣленіями по предварительномъ засвидѣтельствованіи коммиссаромъ по крестьянскимъ дѣламъ законности контракта (отсутствія въ договорѣ незаконныхъ условій) и добровольнаго соглашенія сторонъ. Однажды проданныя крестьянамъ земли, будучи окончательно выдѣлены изъ состава главнаго имѣнія, утрачиваютъ навсегда свое прежнее значеніе „арендныхъ крестьянскихъ участковъ“ и обращаются въ совершенно самостоятельныя ипотечныя и хозяйственныя единицы, не подчиненныя, при дальнѣйшихъ переходахъ ихъ изъ рукъ въ руки, никакимъ особымъ ограниченіямъ (?). Сен. 1896 г. № 21. Если такой выдѣленный участокъ пріобрѣтается крестьяниномъ, хотя бы покупающимъ для себя землю въ первый разъ, то крѣпостныя пошлины должны быть взысканы на общемъ основаніи. Сен. 1899 г. №№ 264, 69.

Крестьянскимъ поземельнымъ участкамъ ни въ какомъ случаѣ не могутъ быть присвоены права, исключительно принадлежащія дворянскимъ вотчинамъ: право голоса въ ландтагахъ, уѣздныхъ собраніяхъ дворянства, приходскихъ и станціонныхъ конвентахъ, право винокуренія, пивоваренія и шинкарства Лиф. кр. 220. Дворянскія вотчинныя права не могутъ быть передаваемы при продажѣ участка Лиф. кр. 52, Эст. 202, 6 ст. прил. къ Кур. 4 и 252. По Лиф. кр. 220 прим. право охоты не переходитъ на покупателя, а по Эст. кр. 203 переходитъ, наравнѣ съ правомъ рыбной ловли и устроенія мельницъ (дворянскоотчинное право заводить мельницы отмѣнено 26 февр. 1871 г.). По мнѣнію Сената 1893 г. № 24, помѣщеніе въ купчемъ актѣ особаго условія объ удержаніи за продавцомъ берегового права и рыбной ловли не можетъ почитаться нарушеніемъ 203 ст. Эст. кр., а по рѣшенію 1894 г. № 1, примѣчаніе къ 220 ст. Лиф. кр. съ изданіемъ закона

3 ф. 1892 г. объ охотѣ не утратило силы, и крестьяне, пріобрѣвшіе земельные участки по актамъ купли-продажи отъ помѣщика, не имѣя личнаго права на охоту въ этихъ участкахъ, не могутъ распоряжаться ею. При продажѣ крестьянскаго участка въ точности должно быть установлено, какія сервитутныя права помѣщикъ оставляетъ за собою или какія предоставляетъ покупателю. Въ Лиф. они могутъ быть или временные, на 12 лѣтъ, или неизмѣнные, безсрочные. Въ Кур. г. владѣльцамъ продаваемыхъ участковъ могутъ быть предоставляемы лишь сервитутныя права проѣзда, прогона скота, водопоя и пользованія водою. Лиф. кр. 32—39, Эст. 80, 81, 220—228, 8 ст. прил. къ Кур. 4 и 252 (правила 6 сент. 1863 г.). При продажѣ на участокъ безотлагательно перечисляется соразмѣрная доля всѣхъ публичныхъ повинностей и податей (именно такихъ, въ которыхъ участвуютъ казенныя имѣнія; ук. Лиф. губ. Правл. 9 дек. 1863 г.), за исключеніемъ лежащихъ на помѣщикѣ, въ качествѣ владѣльца дворянской вотчины, Лиф. кр. 48—50, Эст. 274—276, 508, Эзел. 3, 30. Во всѣхъ участкахъ помѣстья, хотя бы и проданныхъ, помѣщикъ сохраняетъ право совозмезднаго отчужденія (т. е. экспропріаціи, для общей пользы за извѣстное вознагражденіе) Лиф. кр. 42—45, Эст. 25, 204—207.

На ряду съ повинностной крестьяне могутъ пріобрѣтать въ собственность и мызную землю Лиф. кр. 240, Эст. 289, 1106, Эзел. 25, 35. Существовавшее раньше ограниченіе крестьянъ (Лиф. кр. 240) покупать дворянскія помѣстья отмѣнено 5 н. 1866 г. и 30 мая 1869 г., каковыми законами разрѣшено лицамъ всѣхъ сословій христіанскаго исповѣданія пріобрѣтать въ собственность недвижимость всякаго рода. Право выкупа проданныхъ вотчинъ, принадлежавшее прежде дворянамъ, отмѣнено 5 н. 1866 г. Закономъ 11 н. 1874 г. постановлено, что право наслѣдственнаго выкупа не распространяется на отчуждаемые отъ наслѣдственныхъ имѣній участки крестьянской повинностной земли.

Объ арендѣ крестьянской земли будетъ сказано въ своемъ мѣстѣ. См. ниже § 54.

Крестьянскія положенія считаютъ нужнымъ упомянуть, что крестьяне въ правѣ вступать во всякаго рода договоры и сдѣлки, но не могутъ отчуждать свою свободу и обязываться векселями. Лиф. 239—245, 249; 250, 257, Кур. 144—147, Эст. 208, 288, 294.

§ 9. Военные.

Военные, а именно: 1) „лица, находящіяся въ военной службѣ, во время похода“ имѣютъ право составлять привилегированное завѣщаніе 2091 п. 1 письменно, безъ приглашенія свидѣтелей, лишь бы не было сомнѣнія въ подписи завѣщателя и въ составленіи имъ завѣщанія 2090 и 2) „состоящіе въ дѣйствительной службѣ нижніе воинскіе чины“ имѣютъ право пользоваться beneficium competentiae 3526 п. 7, т. е. право требовать присужденія къ уплатѣ долга не свыше размѣра своего имущества, съ оставленіемъ имъ необходимаго на содержаніе 3525.*)

§ 10. Чиновники.

Чиновники имѣютъ особо квалифицированное beneficium competentiae относительно окладовъ и пенсій (прим. къ 3526), опредѣляемое ближе въ Уст. Гр. Суд. 1084—1090 ст.: вычеты производятся непосредственнымъ начальствомъ изъ окладовъ до 500 р. съ холостаго $^1/_3$, съ женатаго $^1/_4$, до 1000 р. съ хол. $^2/_5$, съ жен. $^1/_3$, болѣе 1000 р. съ хол. $^1/_2$, съ жен. $^2/_5$. Пенсіи за раны и нѣкоторыя другія полученія вычету не подлежатъ.

§ 11. Литераты.

Литераты составляютъ особую групу лицъ, получившихъ высшее образованіе.**) Согласно 941 ст. 2 ч. Св. мѣст. уз., всѣ по мѣстному обычаю именуемые литератами принадлежатъ къ состоянію городскихъ обывателей. Всѣ лица, по мѣстнымъ обычаямъ именуемыя литератами (какъ и заслуженные литераты, сложившіе съ себя обязанности ученаго званія), въ Ригѣ ib. 945 и 950 и Ревелѣ ib. 993 принимаются, на ряду съ купцами, въ большую гильдію. Въ Ревелѣ лите-

*) См. 132 Гредингеръ М. О., Льгота посильной отвѣтственности должника по Приб. праву. Ж. М. Ю. 1907 г., 2 кн.

**) См. 456 Пфаффъ Г. Статист. матеріалы для опредѣленія общественнаго положенія лицъ, получившихъ образованіе въ Имп. Дерпт. университетѣ.

ратъ не обязанъ исправлять гильдейскихъ должностей и освобождается отъ гильдейскихъ повинностей ib. прим. къ 1008; женатый на вдовѣ или дочери члена большой гильдіи платитъ при принятіи въ нее, сверхъ обыкновеннаго взноса, 40 руб., а женатый на другой особѣ 100 руб. ib. 1008.

§ 12. Вещи движимыя и недвижимыя. Значеніе этого раздѣленія въ мѣстномъ правѣ.

Ср. 501 Русскій. Эстл. губ. и законъ 14 марта 1887 г. Ограниченіе права иностранцевъ пріобрѣтать недвижимости.

Фактъ легкости передвиженія вещи не остается безъ вліянія на право надъ вещью. Форма передачи вещи различна въ зависимости отъ того, движимая это вещь или нѣтъ. Свойство вещи проявляется при нормировкѣ права распоряженія ею и при виндикаціи. Формы пріобрѣтенія вещныхъ правъ, виды пользованія чужою вещью имѣютъ различный характеръ, смотря по тому, движимой или недвижимой вещи они касаются. Примѣненіе тѣхъ или иныхъ нормъ права зависитъ отъ того, крѣпка или нѣтъ связь вещи съ грунтомъ. Все вещное и наслѣдственное право предполагаетъ уже напередъ рѣшеннымъ вопросъ, есть ли данная вещь движимая или недвижимая.

530: „Тѣлесныя вещи суть или движимыя или недвижимыя, смотря по тому, могутъ ли онѣ быть передвигаемы, безъ внѣшняго поврежденія, съ одного мѣста на другое, или нѣтъ."

Какъ вытекаетъ изъ самого понятія „движимость — недвижимость," это дѣленіе первоначально относилось только къ вещамъ въ тѣсномъ смыслѣ, или къ тѣлеснымъ вещамъ, что отмѣчено и въ 530 ст. Позднѣе дѣленіе вещей, какъ тѣлесныхъ предметовъ, перенесено вообще на все имущество (Vermögen). Къ послѣднему относится и право на вещь, въ частности право собственности. Сообразно двумъ категоріямъ вещей и всѣ права — какъ вещныя, такъ и личныя — были распредѣлены между этими двумя категоріями. 536: „Вещныя права причисляются, смотря по роду тѣхъ предметовъ, къ которымъ они относятся, къ имуществу или движимому или недвижимому." Законъ не прямо причисляетъ

абстрактныя права (среди нихъ собственность) къ движ. или недвиж. вещамъ; правамъ лишь приписываются свойства, напр., недвиж. вещей, но этимъ права еще не дѣлаются недвижимостью. 538: „Когда о безтѣлесной вещи идетъ рѣчь, какъ о составной части или принадлежности вещи тѣлесной, то она принимаетъ качества сей послѣдней и соотвѣтственно тому считается или движимою или недвижимою, смотря по роду той тѣлесной вещи, къ которой она принадлежитъ.“ 531: „Законъ, равно какъ и частный произволъ, могутъ права, относящіяся къ вещамъ недвижимымъ, переносить и на такія, которыя, по свойству своему, суть движимыя, и наоборотъ.“ Впрочемъ законъ предостерегаетъ отъ увлеченій и говоритъ, что при сомнѣніи „движимыя — недвижимыя“ должны разсматриваться только какъ видъ дѣленія вещей, а не имущества. 531: „Но если отдѣльно движимая вещь или цѣлый разрядъ такихъ вещей выдѣлены закономъ, въ какихъ-либо извѣстныхъ отношеніяхъ, изъ числа прочихъ сего рода, или подчинены равнымъ или сходнымъ съ недвижимыми вещами правиламъ, то изъ сего не слѣдуетъ еще, чтобы такія движимости должно и во всѣхъ прочихъ отношеніяхъ считать уравненными предъ закономъ съ недвижимостями“. Отсюда слѣдуетъ: при сомнѣніи нужно относить только къ „тѣлеснымъ вещамъ“ тѣ правоотношенія, которыя установлены для „движимостей“. Напр., модуляціи иска о собственности (923*): если переданная движимая вещь продана третьему, то искъ возможенъ только личный, а не о собственности), правомочіе опекуна къ отчужденію (380: тлѣнное движимое имущество опекунъ долженъ тотчасъ продать), способъ пріобрѣтенія собственности (799: одного отчужденія недостаточно для усвоенія права собственности, еще д. б. передача вещи**); 804: передача движ. вещей по правиламъ для пріобрѣтенія владѣнія съ согласія владѣльца),

---

* Сенатъ по д. Нотмана 1892 г. № 5836: ст. 923 не относится къ именнымъ билетамъ, право собственности на которые отъ лица, на чье имя они выданы, переходитъ лишь по надписи сего послѣдняго. Сенатъ по д. Нейдлингера 1899 г. № 434: Прокатный договоръ, какъ устанавливающій, несомнѣнно, право владѣнія, долженъ считаться предусмотрѣннымъ ст. 923 въ словахъ „отдачею въ ссуду, на сохраненіе, въ закладъ или иным ъ образомъ“.

**) СПБ. Судеб. Палата по д. Пинка 1896 г. № 43: Наложеніе на имущество ареста за долгъ имѣетъ безусловно обязательную силу только для должника, а не для третьихъ лицъ, имѣющихъ права или

способъ установленія ручнаго заклада (1469: передачей дв. вещи, если есть намѣреніе передать съ этою цѣлью. Только по отношенію къ закладному документу, слѣд., движ. вещи, м. б. Kastenpfand, но не по отношенію къ абстрактному требованію, хотя обыкновенно съ Kastenpfand связано pignus nominis. 1490: кредиторъ, получившій въ закладъ долговое требованіе съ передачей документа, пріобрѣтаетъ права*) закладодержателя), положенія о наслѣдованіи по завѣщанію и объ отчужденіи (960: въ Лиф. г. наслѣдственнымъ имѣніемъ считается всякая недвижимость, доставшаяся кому-либо по праву законнаго наслѣдованія**) отъ кровныхъ родственниковъ въ линіяхъ восходящей, нисходящей или боковой; 961: имѣніе это не м. б. отчуждаемо безъ согласія наслѣдниковъ; 1914: въ линіяхъ восходящей и боковой наслѣдственныя вотчины получаютъ родственники той стороны, отъ которой эти вотчины поступили въ родъ) и т. д. Тамъ же, гдѣ законъ ясно дѣлитъ все имущество на движимое и недвижимое, нужно и

притязанія на это имущество. Поэтому третье лицо, будучи собственникомъ арестованнаго имущества, можетъ перепродавать это имущество, причемъ требуемая по ст. 799 фактическая передача его замѣняется искомъ по 1092 ст. Уст. Гр. Суд., предъявленнымъ новымъ пріобрѣтателемъ. Искъ по 1092 ст. Уст. является необходимымъ лишь для фактическаго распоряженія арестованнымъ имуществомъ, которому препятствуетъ арестъ. Слѣд., фактическая передача вещи въ извѣстныхъ случаяхъ можетъ быть замѣнена искомъ по 1092 ст. Уст. Гр. Суд.

*) Ук. Сената по д. Горковскаго 1896 г. № 83: Подъ этимъ выраженіемъ ст. 1490 слѣдуетъ, по соображеніи со смысломъ закона, подтверждаемымъ и нѣмецкимъ текстомъ его (?!), разумѣть вступленіе кредитора въ правоотношенія держателя ручнаго заклада; но это постановленіе не даетъ еще права на примѣненіе къ долговому требованію 1478 и 1479 ст. въ томъ смыслѣ, что залогодержатель обязанъ заботиться, чтобы по обязательству было своевременно произведено удовлетвореніе, дабы не только самому получить удовлетвореніе изъ заложенной вещи, но и не причинить собственнику ея недостаткомъ заботливости въ указанномъ отношеніи какого-либо убытка.

**) Ук. Сената по д. Шриппенъ 1898 г. № 390: если эта недвижимость досталась нѣсколькимъ наслѣдникамъ, составляя ихъ общую собственность, и затѣмъ по раздѣлу перешла къ одному изъ сонаслѣдниковъ, то этотъ раздѣлъ не имѣетъ значенія перехода права собственности отъ одного лица къ другому, потому что право наслѣдства и право собственности каждаго сонаслѣдника простирается на все имѣніе (въ умственныхъ доляхъ), вслѣдствіе чего и все имѣніе сохраняетъ свойство родового имущества, если послѣ раздѣла остается въ исключительной собственности одного наслѣдника.

самыя правоотношенія причислять къ той или другой категоріи (напр., при дѣленіи наслѣдства ab intestato между вдовою и дѣтьми по Лиф. и Эст. зем. праву; 1722: вдова получаетъ внесенное ею въ бракъ и 1) всю движимость, 2) долю изъ недвижимостей, равную дѣтской, и 3) такую же долю изъ принадлежащихъ ея мужу долговыхъ требованій. Здѣсь долговыя требованія выдѣлены въ особую группу ср. 1731 *); другія же права должны быть разнесены по двумъ основнымъ категоріямъ). На этотъ случай законъ 536 установляетъ, что вещныя права м. б., смотря по свойству вещи, къ которой они относятся, причисляемы къ дв. или недв. имуществу. Поэтому права собственности, пользованія и залога на недвижимость д. б. причисляемы къ недв. имуществу, а тѣ же права, но относящіяся къ движ. вещамъ, къ движ. имуществу. Мѣстная кодификація упоминаетъ о вещномъ правѣ на uni-

*) 1731: изъ входящихъ въ составъ наслѣдства долговыхъ требованій, состоятъ ли они въ частныхъ долговыхъ обязательствахъ или въ бумагахъ государственныхъ и кредитныхъ установленій вдовѣ выдѣляется равная съ дѣтьми доля. СПБ. Суд. Палата по д. Твирбуть 1893 г. № 185: Вопросъ о томъ, должны ли быть признаны деньги, оказавшіяся ко дню смерти наслѣдодателя не въ его квартирѣ, а въ видѣ вклада, внесеннаго наличными деньгами въ сберегательную кассу при Конторѣ Госуд. Банка, — наличными деньгами, т. е. движимостью въ тѣсномъ смыслѣ слова, или долговымъ требованіемъ, о которомъ въ мѣстныхъ узаконеніяхъ содержатся особыя относительно наслѣдованія постановленія, отличныя отъ постановленій о наслѣдованіи въ движимости, долженъ быть разрѣшенъ въ первомъ смыслѣ. По точному смыслу ст. 1723, 1753, 1757, 1761, 1765 и въ особенности 1731 къ долговымъ требованіямъ причисляются лишь долговыя обязательства и бумаги государственныхъ и кредитныхъ установленій. Наличныя деньги только потому, что онѣ внѣ дома наслѣдодателя хранились и, какъ въ данномъ случаѣ, внесены въ сберегательную кассу банка, нельзя признать долговымъ требованіемъ и нельзя приравнивать книжку сберегательной кассы Конторы Госуд. банка къ бумагамъ государственныхъ кредитныхъ установленій, подъ которыми, несомнѣнно, слѣдуетъ разумѣть лишь выпускаемыя правительствомъ или общественными учрежденіями съ разрѣшенія правительства процентныя бумаги, а никакъ не книжки, выдаваемыя въ удостовѣреніе принятія денегъ сберегательными кассами, какъ учрежденіями, предназначенными для сбереженія наличныхъ денегъ въ мелкихъ капиталахъ. СПБ. Суд. Палата по д. Викмана 1897 г. № 35: точно также процентныя бумаги, представляя собою, согласно 530 и слѣд. ст., движимое имущество, не составляютъ долгового имущества. Ср. Сенатъ 1889 г. № 93.

versitas juris, (напр., 41 о пользованіи мужа всѣмъ внесеннымъ женою въ бракъ*), 218 о пользованіи отца, или матери, отдѣльнымъ имуществомъ дѣтей, 1201: праву пользованія могутъ подлежать не только отдѣльныя вещи, но и совокупность ихъ, а также все имущество лица, или часть онаго, 2599: все наслѣдство и т. д.; въ это „все" могутъ входить и движ. и недв. вещи, вещныя права и права требованія). Повидимому, правильнѣе отрицать возможность вещнаго права на абстрактную совокупность вещей, какъ на чистую идею, и признавать право собственности, залога, пользованія лишь по отношенію къ отдѣльнымъ вещамъ, а потому считать ихъ то движимымъ, то недвижимымъ имуществомъ.

Въ то время, какъ вещныя права, смотря по роду вещей, причисляются къ движ. или недвиж. имуществу 536, по 537: „права личныя и по обязательствамъ, хотя бы предметомъ ихъ была и недвижимая вещь, причисляются всегда къ имуществу движимому". На этомъ основаніи т. наз. поземельныя права и повинности (Realrechte und Reallasten) и право выкупа (Näherrecht), какъ содержащія въ себѣ права требованія, слѣдовало бы причислять къ движ. имуществу. Но законъ 552 признаетъ поземельныя права частью участка, слѣд., недвиж. По аналогіи съ ними и поземельныя повинности относятся къ недв. имуществу. Да и законъ разсматриваетъ ихъ какъ недв., напр., относительно пріобрѣтенія и передачи (1310: внесеніемъ въ ипотечныя книги). Правда, что къ недв. имуществу причисляется лишь вся повинность, но не отдѣльное требованіе объ исполненіи ея. И выкупъ законъ 1614 признаетъ вещнымъ правомъ. Все это исключенія, установленныя самимъ закономъ, изъ общаго правила, признаваемаго мѣстнымъ законодательствомъ.

Спорный въ древнемъ правѣ вопросъ, строенія движ. или недвиж. имущество, рѣшенъ кодификаціей въ послѣднемъ смыслѣ. 551: неотъемлемою частью главной вещи признаются тѣ, которыя находятся съ нею въ неразрывной связи. 771:

*) Хотя между супругами крестьянскаго сословія Курляндской губ. общности имущества не установлено, тѣмъ не менѣе на основаніи ст. 41, имѣющей отношеніе и къ Курлянд. земскому праву, мужу принадлежитъ управленіе и пользованіе всѣмъ имуществомъ жены, кромѣ лишь отдѣльнаго. Въ силу этого пользованія мужъ получаетъ всѣ произведенія и доходы съ недвижимостей жены. Сенатъ по д. Дрекслеръ 1898 г. № 3854.

возведенное на чьей-либо землѣ и плотно съ нею соединенное строеніе признается частью этой земли. И въ 565 строенія упоминаются среди другихъ недвижимостей. Но ихъ можно „снести“ 772—774*). Сносомъ связь строенія съ землею прекращается, и самое строеніе перестаетъ быть таковымъ, превращаясь въ строительный матеріалъ, а слѣд., въ движимость. Пока „плотное соединеніе“ строенія съ землею существуетъ, оно слѣдуетъ юридической судьбѣ грунта. Только въ одномъ исключительномъ случаѣ на строеніе, отдѣльно отъ грунта, устанавливается особое право. 1329: строеніе, возведенное чиншевикомъ, послѣдній властенъ подчинять какъ сервитутамъ, такъ и ипотекамъ, по собственному усмотрѣнію, независимо отъ распоряженія грунтомъ.

Не къ недвижимостямъ, какъ вещамъ, но въ нѣкоторыхъ отношеніяхъ къ недвижимому имуществу приравниваются корабли. 572: „документы, карты и планы, касающіеся пріобрѣтенія недвижимостей и владѣнія ими, признаются принадлежностями сихъ послѣднихъ. То же самое разумѣется относительно такихъ же документовъ на построеніе зданій и судовъ и на владѣніе ими“. 925: „Если нанятыя суда будутъ отчуждены наемщикомъ, то на нихъ въ городахъ Эстл. правило, въ ст. 923 изложенное, не распространяется“. (По 923 ст. см. выше 28 стр., допускается только личный искъ, а не о собственности). 2730: „Постановленное выше касательно раздѣла недвижимостей распространяется, въ Эстл. городахъ, и на раздѣлъ судовъ“. Но эти частныя приравниванія не даютъ основанія разсматривать суда во всѣхъ юридическихъ отношеніяхъ въ качествѣ недвижимостей (конецъ 531). Они въ остальныхъ отношеніяхъ разсматриваются какъ движимости. 1436 прим.: по эстл. город. праву, „если кто заложитъ свое судно, и, несмотря на то, отправясь на немъ въ другое мѣсто,

---

*) Производившій постройку на чужой землѣ, во всѣхъ случаяхъ и независимо отъ того, состоялъ ли онъ въ арендныхъ отношеніяхъ съ хозяиномъ земли или нѣтъ, и былъ ли онъ добросовѣстный владѣлецъ, имѣетъ право въ силу ст. 772 получить обратно необходимыя издержки. Ук. Сената по д. Беккера 1896 г. № 94. Въ ст. же 772 сказано: можетъ требовать вознагражденія лишь въ той мѣрѣ, въ какой такая постройка входитъ въ составъ издержекъ необходимыхъ; если же она принадлежитъ къ разряду издержекъ только полезныхъ или къ издержкамъ, вызваннымъ роскошью, то выстроившему зданіе предоставляется лишь право снести оное.

тамъ его продастъ, то закладное право прекращается; но въ случаѣ возвращенія хозяина этого судна на немъ въ пристань того города, гдѣ оно было отдано въ залогъ, закладное право снова вступаетъ въ силу". 4029 прим. 3: „по эстл. город. праву наемщикъ судна можетъ, на срокъ своего договора, отдать оное въ наемъ другому".

Въ нѣкоторыхъ сферахъ права, смѣшиваясь съ понятіемъ движимости вообще, устанавливается понятіе о „fahrende Habe" въ противоположность „liegende Güter". Выраженіе „движ. вещи" въ старыхъ источникахъ употребляется только въ видѣ исключенія. Обыкновенно же для обозначенія движимости источники пользуются выраженіемъ „fahrende Habe". Но „движимость" и „fahr. Habe" въ древнемъ правѣ не синонимы: оба понятія не покрываютъ другъ друга, что особенно ясно изъ противоположенія „fahr. Habe" и „Heergewette" (воинскіе доспѣхи). Подъ „fahr. H." первоначально понимались только тѣ движимыя вещи, которыя принадлежали женѣ, въ частности женскіе уборы. Ограниченное пониманіе fahr. H., какъ пережитокъ прошлаго, находимъ и въ современномъ правѣ. Въ отдѣльныхъ территоріальныхъ правахъ fahr. H. понимается какъ добро женское, равное приданому. Такъ, Пильтенское право 1795 къ fahr. H. не причисляетъ „ни наличныя деньги, или долговыя требованія, ни золото и серебро, будетъ ли оно въ монетѣ или въ домашней утвари, ниже, наконецъ, принадлежности, наглухо придѣланныя къ недвижимостямъ". По Курл. зем. праву 1781 небездѣтная вдова кореннаго дворянина изъ движимости получаетъ: $^1/_{10}$ наличныхъ денегъ, равную съ дѣтской долю скота и домашней утвари. Постепенно терминъ fahr. H. стали употреблять и для обозначенія иныхъ предметовъ, кромѣ добра женскаго. Съ другой стороны, подъ этимъ терминомъ разумѣлось право на женскія вещи, вслѣдствіе чего выраженіе fahr. H. чаще всего употребляется въ брачномъ имущественномъ правѣ, остатки чего сохранились и до нашихъ дней. Въ настоящее время, однако, это понятіе въ силу закона распространено на движимости всякаго рода. 1723 (Л. и Э. зем. пр.): „Въ составъ оставляемой за вдовою движимости входятъ всѣ принадлежавшія мужу движимыя вещи, въ томъ числѣ и драгоцѣнныя, домашняя утварь, всѣ наличныя деньги и всѣ запасенные въ имѣніяхъ и господской усадьбѣ продукты, въ Эстл. же и тѣ изъ нихъ, которые хотя уже и вывезены изъ имѣній, но еще не проданы".

Дѣленіе имущества на движимое и недвижимое въ современномъ правѣ мало-по-малу утрачиваетъ особо важное значеніе (за исключеніемъ развѣ вопроса о подсудности, что уже относится къ области процессуальнаго, а не матеріальнаго права). Однако, есть особый видъ недвижимостей, извѣстный въ мѣстной кодификаціи подъ терминомъ „Landgüter", который имѣетъ особое юридическое значеніе и въ дѣйствующемъ правѣ оказываетъ вліяніе на юридическія отношенія, поскольку они возникаютъ по поводу недвижимостей этого рода.

§ 13. Земскія имѣнія и дворянскія вотчины.

Литература: 41 Богушевскій объ оцѣнкѣ земель въ Лиф. г., 200 Инструкція объ оцѣнкѣ недвиж. имущ. Лиф. г., 442 Правила о казен. имѣніяхъ въ Балт. краѣ, 484 Рижанинъ Городскія латифундіи, 531 Сельчукъ, Распаденіе земель въ Лиф. на неподатную, податную и выдѣленіе квоты и сексты, 473 Регулированіе (казен. земель въ Приб. г.), 474 Регулированіе и размежеваніе земель въ Приб. губ., 42 Бордоносъ.

Земскія имѣнія (Landgüter) — это такія находящіяся въ уѣздѣ недвижимости, кои представляютъ самостоятельное хозяйство, занимаютъ значительную площадь, предназначены для извѣстнаго рода пользованія; обладаніе ими даетъ особаго рода права; въ составъ ихъ могутъ входить земли различной юридической природы. 597: „Земскія имѣнія въ Лифл., на о-вѣ Эзелѣ и въ Эстл. раздѣляются на слѣдующіе разряды: 1) имѣнія казенныя или государственныя имущества; 2) дворянскія вотчины; 3) имѣнія, принадлежащія дворянскимъ, городскимъ или другимъ обществамъ и сословіямъ, а также благотворительнымъ и инымъ заведеніямъ и учрежденіямъ; 4) пасторатъ и другія церковныя имѣнія и земли и 5) отдѣльные, не составляющіе цѣлой вотчины поземельные участки" (Landstellen), но сюда не причисляются т. наз. Bauerländereien, т. е. небольшіе участки земли, пріобрѣтенные крестьянами въ собственность. Въ Курл. г. къ земскимъ имѣніямъ принадлежатъ еще мѣщанскіе лены и видмы судей и должностныхъ лицъ 613, 619, 620*).

Значеніе земскихъ имѣній сказывается въ особенностяхъ наслѣдованія въ нихъ по закону. 1897 и 1919: по Лифл. и Эст. зем. правамъ, изъ вотчинъ каждый сынъ получаетъ

*) См. сноску на 8 стр.

двойную противъ каждой дочери долю. 2710: по Лифл. и Эстл. зем. правамъ, мужчины пользуются преимущественнымъ предъ женщинами правомъ на владѣніе вотчиною въ натурѣ.

Земскимъ имѣніямъ въ широкомъ смыслѣ противополагаются т. наз. дворянскія вотчины*), Rittergüter или Landgüter въ тѣсномъ смыслѣ слова. 599: „Дворянскими вотчинами признаются тѣ земскія имѣнія, которыя внесены (въ Лифл. и и Эстл. г. и на о-вѣ Эзелѣ) въ мѣстные земскіе списки**) (Landrollen) и ипотечныя крѣпостныя книги подъ названіемъ имѣній вообще или же земскихъ и дворянскихъ имѣній". 615 (въ Курл. г.): „двор. вотчинами признаются всѣ имѣнія, означенныя таковыми въ земскомъ спискѣ (Stimmtafel), который ведется дворянскимъ комитетомъ". Это привилегированныя имѣнія, владѣльцы коихъ пользуются особыми полномочіями въ области частнаго и публичнаго права. Первое предположеніе такой вотчины — внесеніе въ земскій списокъ подъ соотвѣтствующимъ наименованіемъ; 2-ое — наличность извѣстнаго пространства земли и 3-е (не безусловно необходимое) раздѣленіе ихъ территоріи на двѣ***) составныя части: господскую и крестьянскую землю (Hofesland und Bauerland).

600: Въ земскомъ имѣніи земли раздѣляются, смотря по тому, кто въ правѣ ими пользоваться, на господскія и крестьянскія. Прим. 2: Господская земля именуется мызною, а крестьянская въ Лифл. называется также повинностною (Gehorchsland), въ Эстл. же и на о-вѣ Эзелѣ крестьянскою арендною землею (Bauerpachtland). Прим. 1: отъ дворянскихъ вотчинъ не требуется, чтобы онѣ заключали въ себѣ непремѣнно и крестьянскіе участки; онѣ могутъ состоять и изъ одной господской земли. Господская земля предназначена служить непосредственно прямому собственнику ея, который

---

*) До 1866 г. 18 ф. въ Курлянд. губ., 5 ноября въ Лифлянд. губ. онѣ могли быть въ собственности только дворянъ; нынѣ же онѣ могутъ быть въ собственности христіанъ всякаго званія.

**) Земскій списокъ, въ коемъ перечислены всѣ имѣнія съ показаніемъ количества крестьянской земли въ каждомъ изъ нихъ въ гакахъ, опубликованъ въ 1832 г. См. Бордоносъ 53 стр.

***) Со времени выдѣленія квоты и шестой доли существуетъ не два, а три вида земель въ вотчинѣ: 1) повинностная, или крестьянская (Gehorchsland, Bauerland), 2) мызная неподатная (schatzfreies Land, Hofesland) и 3) мызная податная, или квотная (steuerpflichtiges Hofesland, Quote). См. Бордоносъ 86 стр.

можетъ пользоваться и распоряжаться ею, какъ угодно*). Крестьянская же земля 600 состоитъ изъ совокупности поземельныхъ участковъ, которыми вотчиннику предоставлено пользоваться единственно посредствомъ отдачи ихъ въ арендное содержаніе членамъ крестьянскаго общества, или продажи имъ же. Сенатъ 1896 г.: крестьянскою землею именуется собственно не земля, принадлежащая крестьянамъ, а повинностная арендная земля, входящая въ составъ дворянскихъ имѣній и принадлежащая въ собственность помѣщику, но которою онъ можетъ пользоваться лишь посредствомъ отдачи оной въ аренду членамъ волостныхъ обществъ. Сенатъ 1897 г.: повин. земля остается собственностью помѣщика; поэтому государственный поземельный налогъ падаетъ на помѣщика, а не на арендатора. Сенатъ 1892 г.: повин. земля во всемъ ея составѣ принадлежитъ къ общей сложности помѣстья и составляетъ собственность помѣщика; поэтому, кѣмъ бы не выращенъ былъ на ней лѣсъ, рубить его можетъ помѣщикъ, если не было особаго условія. Сенатъ 1896 г.: крест. повин. земля можетъ быть продаваема помѣщикомъ всѣмъ членамъ крестьянскихъ волостныхъ обществъ, а не только тѣмъ членамъ ихъ, которые принадлежатъ къ крестьянскому сословію; законъ не требуетъ, чтобы повин. земля была продаваема такимъ лицамъ, которыя до покупки земли уже числились членами крест. вол. общества. Крест. Пол. 1849 г. 72 ст.: право пріобрѣтать крест. недв. участки предоставляется не только каждому члену крест. вол. общества, но и каждому лицу, вступающему на сей конецъ въ волостной союзъ. Лифл. Комитетъ крест. дѣлъ 3 ф. 1893 г.: владѣлецъ дворянскаго имѣнія, пріобрѣтающій въ предѣлахъ этого имѣнія крестьянскую землю, не можетъ путемъ этого пріобрѣтенія вступать въ волостной союзъ, а обязанъ землею этою пользоваться путемъ отдачи ея въ аренду или продажи членамъ вол. общества. 14 мая 1893 г.: комиссаръ по крест. дѣламъ, замѣтивъ неправильное пользованіе этою землею со стороны

*) Кр. Э. 42: вся мызная земля остается въ полномъ распоряженіи помѣщика. Кр. Л. 97: Все пространство мызной земли предоставляется въ свободное и безусловное распоряженіе помѣщика. Онъ властенъ, по собственному усмотрѣнію и безъ всякаго посторонняго надзора, пользоваться мызною землею и предназначать оную на какое бы то ни было употребленіе. Собственникъ лишь не въ правѣ раздроблять вотчину на участки менѣе минимальнаго размѣра. См. ниже 39 стр.

владѣльца дворян. имѣнія, обязанъ поручить волостной полиціи возстановить нарушенный порядокъ полицейскими мѣрами, хотя бы отъ того чрезъ прекращеніе обрабатыванія земли былъ убытокъ помѣщику. Повинностная земля не м. б. раздробляема на участки менѣе $^1/_8$ доли гака; максимумъ участка 1 гакъ*). Дѣленіе на гаки покоилось на развертскѣ работъ, которыя долженъ былъ выполнить крестьянинъ въ пользу

*) Наименьшій размѣръ крестьянской земли въ $^1/_8$ гака и наибольшій въ 1 гакъ опредѣляется лишь въ Кр. Л. 114 и 221. Гакъ, или гакенъ, значитъ соха. Плугъ опредѣлялъ единицу обложенія, постепенно пріобрѣлъ значеніе земельной мѣры. Въ вакенбухи какъ 1 гакъ записывали 60 талеровъ земли, съ 1804 г. лифляндскій гакъ заключаетъ въ себѣ уже 80 талеровъ. См. 42 Бордоносъ 42 стр. — 5 лифляндскихъ гаковъ равняется 10,5 эстляндскихъ гаковъ. Кр. Э. прим. къ 22.

Доходъ въ 2 лофа ржи съ участка въ 14000 кв. шведскихъ локтей (2 $^1/_5$ такого участка составляютъ русскую десятину) земли самаго лучшаго сорта составлялъ законный доходъ помѣщика. Повинность эта оцѣнена въ 1 талеръ и сравнена съ 30 рабочими днями пѣшими или 22 $^1/_2$ конными. Талеръ сталъ и земельной мѣрой, обозначающей такой участокъ земли, который приноситъ доходу 1 талеръ. Сообразно качеству земли (въ 1804 г. тонштель перваго сорта, или градуса, оцѣнена въ полный талеръ, 2-го градуса въ 75 грошей, 3-го — въ 60, а 4-го — въ 45) талеръ заключаетъ въ себѣ большее или меньшее пространство: иногда десятинъ семь, а иногда меньше десятины. Монета талеръ равняется 90 грошамъ, поэтому и земельный талеръ дѣлится на 90 грошей, а грошъ на 112 долей. Пѣшій рабочій день оцѣненъ въ 3, а конный въ 4 гроша. См. Бордоносъ 40 стр. Поэтому на 88 стр. Бордоносъ опредѣляетъ 1 гакъ „десятинъ до 200“, а на 126 стр. $^1/_8$ гака (или 10 талеровъ) „десятинъ примѣрно 25“. Въ приложеніи къ инструкціи для составленія новыхъ вакенбуховъ (прил. А къ 2 ст. Лифл. Пол. о крест.) цѣнность десятинъ въ талерахъ опредѣлена различно. Такъ, 11 $^1/_2$ дес. пашни оцѣнены почти въ 16 талеровъ, около 27 дес. перелогу оцѣнены почти въ 10 талеровъ, 13 десятинъ сѣнокоса въ 3 $^1/_4$ талера и т. д.

Въ Кр. Э. 58 и 59 и кр. Эзел. 21 и 22 минимальный размѣръ крестьянскаго участка опредѣляется въ 3 десятины, а максимальный въ 24 десятины пахатной земли съ соотвѣтственнымъ количествомъ луговъ и выгоновъ (на Эзелѣ еще и огородной земли). Въ Кр. К. 123 сказано лишь, что при раздѣлѣ наслѣдства каждому наслѣднику выдѣляется участокъ, содержащій пространства не менѣе того, сколько потребно для высѣва во всѣхъ трехъ поляхъ по крайней мѣрѣ четырехъ лофовъ озимаго хлѣба. Два лофа, или пуры (3 лофа равняются четверти, или 8 четверикамъ) высѣваются на участкѣ въ 14000 кв. шведскихъ локтей. См. Бордоносъ 39 стр. Лофъ, или пура, составляетъ третью часть четверти, т. е. 21 $^1/_3$ гарнецъ. Съ 1 января 1845 г. мѣра эта замѣнена мѣрой въ 20 гарнцевъ. См. Бордоносъ 52 стр.

помѣщика за арендованную у послѣдняго землю. Эти работы впослѣдствіи были точно обозначены въ т. наз. вакенбухахъ*). Количествомъ работъ, а слѣд. и гаковъ, опредѣлялось экономическое значеніе дворянскаго имѣнія; въ соотвѣтствіи съ этимъ разверстывались на владѣльца подати и повинности и опредѣлялось его привилегированное положеніе. Хотя въ настоящее время способы измѣренія земли иные, но всетаки сохранилось прежнее обложеніе по гакамъ, а потому дѣленіе на гаки не только повинностной, но и господской земли, продолжаетъ удерживаться и играетъ извѣстную роль при опредѣленіи покупной цѣны за имѣніе.

Наличность крестьянской земли, по общему правилу, не является существенной принадлежностью дворянской вотчины въ настоящее время. Напротивъ, наличность извѣстной мѣры вотчиннаго участка требуется, какъ необходимое условіе. Такъ, въ Эстл. г. для дворянской вотчины нужна наличность minimum 150 десятинъ господской пахатной земли и соразмѣрное тому количество луговъ и пастбищъ 601. Въ Лифл. г. для дворян. вотчины необходимо по крайней мѣрѣ 900 лофштелей**) удобной земли (не считая водъ, болотъ и неудобныхъ мѣстъ), при чемъ требуется, чтобы изъ 900 не менѣе 300 лофштелей были пахатною землею 602. Въ Курл. г. „коренной“ (Stammgut) участокъ вотчины д. б. такой, чтобы на немъ можно было высѣять по крайней мѣрѣ 30 четвертей ржи 616. Только на о-вѣ Эзелѣ для дворянской вотчины требуется наличность крестьянской земли, ибо вотчина здѣсь должна имѣть по крайней мѣрѣ 120 лофштелей***) господской пахатной земли и 4 эзельскихъ гака земли крестьянской 603. Указанный въ законѣ минимумъ мѣры или высѣвной площади

*) Подъ словомъ Wacken разумѣлись крестьянскія службы помѣщику и сроки, въ которые взимались подати. Отсюда Wackenbuch— книга, въ которой записаны всѣ повинности крестьянъ даннаго имѣнія и способъ отбыванія ихъ. См. Бордоносъ 16 стр.

**) Лофштель, или пурное мѣсто, приблизительно около $^1/_2$ десятины. Слѣд., 900 лофштелей = 300 дес., а 300 лофшт. = 100 дес. Бордоносъ на 40 стр. опредѣляетъ старинную тонштель (1,4 нынѣшней лофштели) равною 0,47 десятины, на 91 стр. считаетъ 5 лофштелей приблизительно равными 2 десятинамъ, а на 154 стр. 1 лофштель около $^1/_2$ десятины.

***) Около 33 десятинъ. Эзельскій гакъ равенъ 24 рублямъ (дохода). Десятина равняется 1,945 тонштели, или 3,89 эзельскимъ лофштелямъ. См. Бордоносъ 54 стр.

дворянской вотчины не обязателенъ для старинныхъ вотчинъ, внесенныхъ въ земскіе списки и ипотечныя (нынѣ крѣпостныя) книги: внесенныя сюда въ Лифл. г. и на о-вѣ Эзелѣ до 1819 г., а въ Эстл. г. до 1829 г. вотчины подъ названіемъ имѣній вообще или имѣній дворянскихъ сохраняютъ это наименованіе и права, хотя бы онѣ не имѣли узаконеннаго объема 604. Эти послѣднія имѣнія не м. б. еще болѣе уменьшаемы 606, тогда какъ другія вотчины м. б. уменьшаемы до законнаго минимума путемъ частичныхъ отчужденій. 605: владѣлецъ въ правѣ отдѣлять или отчуждать изъ числа какъ господскихъ, такъ и крестьянскихъ земель, отдѣльные участки по своему усмотрѣнію, съ тѣмъ лишь, чтобы коренное имѣніе оставалось въ объемѣ не менѣе законнаго*). 616: коренной участокъ нельзя ни уменьшать, ни раздроблять (въ Курл. г.). Крестьянская же земля м. б. продана въ полномъ объемѣ 612. Отчуждаемые отъ мызной земли участки могутъ въ свою очередь образовывать дворянскія вотчины, если они достигаютъ законнаго размѣра, занесены въ земскіе списки, съ согласія ландтата и утвержденія главнаго губернскаго начальства, записаны въ крѣпостныя книги и при томъ пріобрѣтены мѣстнымъ кореннымъ дворяниномъ 612 и 617. На о-вѣ Эзелѣ для ново образованной дворянской вотчины м. б. даже допущено отступленіе отъ узаконеннаго состава; новая вотчина должна заключать въ себѣ не менѣе 600 эзельскихъ лофштелей (около 162 десятинъ) удобной мызной земли (воды, болота и иныя неудобныя пространства въ разчетъ не принимаются), въ числѣ коихъ должно быть не менѣе 200 лофштелей (около 54 дес.) пахатной земли 2 прим. къ 603.

Качество дворянской вотчины присуще и имѣніямъ корпорацій и учрежденій (въ томъ числѣ пасторатовъ**) и должностныхъ видмъ), но съ нѣкоторыми ограниченіями. 887: отчуждаться они могутъ только съ Высочайшаго разрѣшенія, въ нихъ не м. б. уничтожаемы угодья, не м. б. устанавливаемы

---

*) Дворянскія вотчины не могутъ быть уменьшаемы далѣе узаконеннаго меньшаго размѣра. Кр. Л. VII, 98, Кр. Э. 43, 44, Кр. Эзел. 4, 35. Всякій актъ, клонящійся къ отдѣленію какой-либо доли отъ дворянской вотчины, уже достигшей, по пространству своему, указаннаго наименьшаго размѣра, признается недѣйствительнымъ. Кр. Л. VIII, Кр. Эзел. 5.

**) Всѣхъ пасторскихъ видмъ (въ Лиф. г.?) 114: 55 казенныхъ и 59 частныхъ. См. Бордоносъ 179 стр.

сервитуты. 889: пасторатъ не могутъ содержать корчмы и питейныя заведенія и не имѣютъ права винокуренія и шинкованія (ср. 893). Условія относительно размѣра земель къ нимъ не предъявляются. Казенныя имѣнія относительно ихъ состава, отчужденія и правъ подлежатъ особымъ узаконеніямъ, изданнымъ русскимъ правительствомъ 598*) и 614.

§ 14. Имущество наслѣдственное и благопріобрѣтенное по земскому и городскому праву въ Лифлянд. и Эстл. губ.

См. 377 О признаніи имѣнія родовымъ по Лифлянд. город. праву.

Подъ наслѣдственнымъ имѣніемъ (Erbgut) древнее нѣмецкое право понимало недвижимость, отчужденіе которой было ограничено въ интересахъ ближайшихъ кровныхъ родственниковъ. Такое пониманіе удержалось лишь въ Лиф. г.**) и г. Нарвѣ. 960: въ Лиф. зем. пр. имѣніемъ наслѣдственнымъ считается всякая недвижимость, доставшаяся кому-либо по праву законнаго наслѣдованія отъ кровныхъ родственниковъ въ линіяхъ восходящей, нисходящей, или боковой***). 976 и

*) Казна 598 по отношенію вотчинныхъ правъ, соединенныхъ съ владѣніемъ казенными имѣніями въ Лифляндіи, изъята изъ дѣйствія спеціальныхъ законовъ, изложенныхъ въ ст. 881—891. Согласно Уставу объ управленіи казен. имѣніями въ Приб. г. (т. VIII ч. 1) ограниченія вотчинныхъ правъ казны существуютъ только по отношенію къ праву охоты; при чемъ эти ограниченія соображены съ тѣми особыми правами по охотѣ, которыя въ разныхъ Приб. губ. были предоставлены мѣстному дворянству въ качествѣ особыхъ вотчинныхъ правъ; по отношенію же къ праву винокуренія и продажи питей для казны въ означенномъ уставѣ никакихъ ограниченій не установлено, почему особыя права, предоставленныя ст. 883 собственнику дворянской вотчины, не могутъ служить для казны препятствіемъ къ выдачѣ арендаторамъ участковъ и оброчныхъ статей имѣнія разрѣшенія на открытіе въ нихъ питейной продажи, ибо содержаніе заведеній съ раздробительною продажею питей въ своихъ имѣніяхъ составляетъ неотъемлемое право казны. Гр. Кас. Деп. Сен. 1892 г. № 77 по д. бар. Будберга.

Въ Лифлянд. губ. казенныя имѣнія составляютъ приблизительно пятую часть всего пространства губерніи. См. Бордоносъ 174 стр.

**) Однако, ср. 2001: „изъ наслѣдственнаго движимаго".

***) Наслѣдственнымъ имѣніемъ въ Лифляндіи считается всякая недвижимость, доставшаяся кому-либо по праву наслѣдованія, и если эта недвижимость досталась нѣсколькимъ наслѣдникамъ, составляя ихъ общую собственность, и затѣмъ по раздѣлу перешла къ одному изъ сонаслѣдниковъ, то этотъ раздѣлъ не имѣетъ значенія перехода права

2004: въ Нарвѣ дѣйствуютъ постановленія лифл. зем. права. Слѣд., по Лифл. зем. праву и Нарв. наслѣдственнымъ имѣніемъ м. б. только недвижимость (движимость не м. б. имъ ср. 2001), пріобрѣтенная путемъ законнаго наслѣдованія отъ кровныхъ родственниковъ. Унаслѣдованное же по завѣщанію, хотя бы отъ ближайшихъ родственниковъ, не становится наслѣдственнымъ. Но разъ имѣніе стало наслѣдственнымъ, оно остается таковымъ, хотя бы наслѣдодатель оставилъ его по завѣщанію своему ближайшему наслѣднику. Не становится наслѣдственнымъ и имѣніе, доставшееся хотя бы по законному порядку наслѣдованія, но не отъ кровнаго родственника (напр., отъ супруга 1734).

По Лифл. город. праву наслѣдственнымъ признается всякое недвижимое имущество, пріобрѣтенное по праву законнаго наслѣдованія (965 *), повидимому, и отъ супруга, слѣд.,

---

собственности отъ одного лица къ другому, потому что право наслѣдства и право собственности каждаго сонаслѣдника простирается на все имѣніе (въ умственныхъ доляхъ), вслѣдствіе чего и все имѣніе сохраняетъ свойство родового имущества, если послѣ раздѣла остается въ исключительной собственности одного наслѣдника. Ук. Сен. по д. Шриппена 1898 г. № 390

*) Ст. 965, принадлежа къ законамъ ограничительнымъ, какъ помѣщенная въ главѣ „объ ограниченіяхъ собственности", распространительному толкованію не подлежитъ; по ясности же своей не возбуждаетъ никакого сомнѣнія въ томъ, что только наслѣдственный переходъ по праву законнаго наслѣдованія, въ самомъ тѣсномъ значеніи этихъ словъ, создаетъ для наслѣдственной недвижимости родовое свойство. Кромѣ того, такое пониманіе 965 ст. подтверждается разсмотрѣніемъ другихъ статей того же закона. Такъ, сопоставляя статью 965 съ 971 статьею (см. ниже 45 стр.), слѣдуетъ, безъ сомнѣнія, притти къ заключенію, что первая изъ нихъ никакихъ недомолвокъ не имѣетъ, причисляя къ родовымъ имуществамъ однѣ недвижимости, доставшіяся пріобрѣтателю только въ порядкѣ законнаго наслѣдованія, въ самомъ тѣсномъ значеніи этихъ словъ, ибо тамъ, гдѣ законъ придаетъ то же свойство имуществамъ, перешедшимъ къ прямымъ законнымъ наслѣдникамъ и по завѣщанію, законъ прямо упоминаетъ. Само собою разумѣется, что переходъ благопріобрѣтенной недвижимости отъ отца къ дочери по акту даренія, не имѣя значенія перехода по праву законнаго наслѣдованія, не можетъ сообщить такой недвижимости наслѣдственнаго характера. СПБ. Суд. Пал. по д. Кузьмина 1897 г. № 161. Значитъ, перешедшее по завѣщанію или дару недвижимое имущество, хотя бы законному наслѣднику, не становится наслѣдственнымъ.

Проф. Эрдманъ ошибочно считаетъ наслѣдственнымъ имуществомъ реальное или идеальное участіе въ немъ, потому что въ такомъ случаѣ при отчужденіи не можетъ быть выкупа на основаніи ст. 1632 и слѣд.

и отъ некровнаго родственника, но 1654: наслѣдственный выкупъ*) признается только за кровными родственниками), и, кромѣ того, купленное супругами во время брака недвижимое имущество принимаетъ свойство наслѣдственнаго въ смыслѣ отсутствія у пережившаго супруга права располагать имъ въ ущербъ рожденнымъ отъ этого брака дѣтямъ 967.

---

*) Согласно 1654 ст. отдѣленный отъ главнаго помѣстья участокъ мызной земли можетъ составлять предметъ наслѣдственнаго выкупа, такъ какъ ст. 1654, говоря о земской недвижимости вообще, не оговариваетъ, что въ ней подразумѣваются только вотчина, помѣстье или вообще недвижимость извѣстнаго объема или качества; по правиламъ же толкованія закона (XVI ст. введ.) общему значенію слова слѣдуетъ давать предпочтеніе предъ особеннымъ, согласно чему и по 5 п. 597 ст. земскими имѣніями въ Лифляндіи считаются и отдѣльные, не составляющіе цѣлой вотчины поземельные участки. Посему отдѣльный участокъ, составляя вполнѣ самостоятельную хозяйственную единицу, подходитъ подъ понятіе упомянутыхъ въ ст. 1654 недвижимостей. Имѣя въ виду, что дѣйствіе земскаго права распространяется на всѣ расположенныя въ уѣздахъ недвижимости, за исключеніемъ крестьянскихъ повинностныхъ участковъ, и что понятіе о наслѣдственной собственности и о запрещеніи отчуждать оную въ ущербъ законнымъ наслѣдникамъ при жизни и на случай смерти не чуждо и крестьянскому праву [Кр. Л. 973: Лиф. крестьянинъ имѣетъ право располагать благопріобрѣтенною своею собственностью и по наслѣдству полученнымъ движимымъ (но отнюдь не недвижимымъ) имѣніемъ], слѣдуетъ притти къ тому заключенію, что мызные участки, хотя бы они принадлежали къ разряду такъ называемыхъ квотныхъ, подлежа дѣйствію земскаго права, могутъ быть предметомъ наслѣдственнаго выкупа между крестьянами въ Лиф. губ. Гр. Кас. Деп. Сен. 1900 г. № 61 по д. Поммера. Подъ выраженіемъ ст. 1654 принадлежащая ему недвижимость нѣтъ основанія понимать лишь недвижимость, принадлежащую отчуждателю на полномъ правѣ собственности. Отдача недвижимости въ оброчное содержаніе, согласно 1324, 1325 и 942 ст., создаетъ такъ называемую раздѣленную собственность, причемъ этому оброчному пользованію придается значеніе неполной собственности, называемой въ законѣ пользованіемъ на правахъ собственности 946—950, права же прямого собственника такой недвижимости ограничиваются правомъ преимущественной покупки ея 1327 и правомъ требовать назначенія таковой въ публичную продажу въ случаѣ неплатежа оброка въ теченіе опредѣленнаго въ законѣ срока 1331, въ виду каковой обширности правъ оброчнаго владѣльца и ограниченности правъ на вещь, состоящую въ оброчномъ пользованіи, прямого собственника, недвижимость, состоящая въ оброчномъ пользованіи, должна быть причислена къ принадлежащей оброчному владѣльцу недвижимости въ смыслѣ 1654 ст. Ук. Сен. по д. Клусмана 1899 г. № 199.

Относительно наслѣдственнаго имѣнія собственникъ ограниченъ въ свободѣ распоряженія. Ему запрещается отчуждать имѣніе безденежно во вредъ его законнымъ наслѣдникамъ (т. е. кровнымъ, а не супругу): ни путемъ завѣщанія, ни путемъ даренія 961, 966, 1995, ни путемъ легата 2156. Даже простой раздѣлъ наслѣд. имѣнія между законными наслѣдниками не дозволяется завѣщателю 1996. Только въ случаѣ согласія управомоченныхъ кровныхъ родственниковъ (2477: ближайшихъ въ минуту смерти завѣщателя, а не во время составленія завѣщанія; 4469: ближайшихъ во время даренія, могущихъ оспорить въ теченіе срочнаго года), или когда завѣщатель послѣдній въ родѣ, онъ м. свободно распоряжаться наслѣдственнымъ имѣніемъ 961, 964, 966, 1997*); или если у него нѣтъ благопріобрѣтеннаго имущества, то онъ можетъ на богоугодныя цѣли завѣщать $^1/_{10}$ стоимости наслѣдственной недвижимости, за очисткою ея отъ долговъ и тягостей 1998. Собственникъ наслѣдственной дворянской вотчины можетъ учредить родовой фидеикоммиссъ не иначе, какъ съ согласія родственниковъ, т. е. не посредствомъ завѣщанія, а по договору съ наслѣдниками 2530. Въ Лифляндіи же дворянамъ, имѣющимъ нисходящихъ, дозволяется учреждать родовые фидеикоммиссы изъ наслѣдственныхъ имѣній лишь съ Высочайшаго утвержденія учредительнаго акта 2532, а не имѣющимъ нисходящихъ даже безъ таковаго, но лишь послѣ судебной прокламы и только при жизни учредителя 2531. Собственникъ не можетъ отчуждать насл. имѣніе и за деньги (возмездно) другимъ лицамъ, безъ согласія ближайшихъ кровныхъ родственниковъ (961, 966, ближайшихъ во время отчужденія). Запрещена не только продажа, но и передача въ заставное владѣніе 961, уступка вмѣсто уплаты 1618, а по Лифл. зем. праву и обмѣнъ наслѣдственныхъ имѣній 1619, 961.

*) Хотя по смыслу 1995—1997 по Лиф. зем. и город. правамъ завѣщатель и не въ правѣ располагать на случай смерти своими наслѣдственными недвижимостями безъ согласія на то ближайшихъ его кровныхъ родственниковъ, но нарушеніе этого правила, какъ это явствуетъ изъ точнаго смысла 2795, не дѣлаетъ завѣщанія, однако, безусловно недѣйствительнымъ, а предоставляетъ ближайшимъ наслѣдникамъ по закону лишь право требовать выдачи имъ наслѣдственнаго имѣнія, во всемъ же прочемъ завѣщаніе остается въ своей силѣ, насколько сіе при такомъ условіи будетъ возможно. СПБ Суд. Пал. 1898 г. № 373 по д. Вейденбаума.

Послѣдствія нарушенія этихъ запрещеній: 962: отчужденіе безмездное даетъ законному наслѣднику право оспаривать дѣйствительность онаго; при возмездномъ отчужденіи, какъ и при мѣнѣ, ему предоставляется право выкупа 1618, 1619. Выкупленная недвижимость сохраняетъ свойство наслѣдственнаго имѣнія 962. Точно также вымѣненное, съ согласія ближайшихъ наслѣдниковъ, на наслѣдственное имѣніе принимаетъ свойство этого, только въ размѣрѣ цѣнности его 963. Это единственный случай, гдѣ Лифл. зем. право допустило примѣненіе положенія шведскаго права „pretium succedit in locum rei“ (Testamentstadga 1686 г.). Наслѣдственный характеръ вотчины сохраняется до тѣхъ поръ, пока имѣется потомство отъ перваго пріобрѣтателя имѣнія; коль скоро же такого потомства болѣе нѣтъ, то вотчина перестаетъ быть наслѣдственной и принимаетъ свойство благопріобрѣтенной 1917.

Подъ вліяніемъ шведскаго права понятіе наслѣдственнаго имущества расширяется въ Эстл. г., гдѣ не однѣ недвижимости, но вообще всякое имущество, унаслѣдованное по закону, стало признаваться наслѣдственнымъ. Процессъ былъ таковъ: сначала въ Эстл. такъ же, какъ и въ Лифл., наслѣдственнымъ признавалось только недвижимое имѣніе; позднѣе таковымъ стала считаться не недвижимость, какъ вещь, а стоимость ея; наконецъ и капиталы стали признаваться наслѣдственными. Т. о. въ Эстл. г. наслѣдственными признаются не недвижимости, какъ вещи (Sache), а ихъ стоимость, какъ имущество (Vermögen); здѣсь слѣдуетъ говорить не о наслѣдственномъ имѣніи, а о наслѣдственномъ имуществѣ.

968: По Эстл. зем. праву наслѣдственнымъ имуществомъ признаются не только всѣ недвижимости, пріобрѣтенныя, по праву законнаго наслѣдованія, отъ ближайшихъ родственниковъ съ отцовской или материнской стороны, въ прямой или боковой линіи, но и всѣ, наслѣдованные такимъ же образомъ, денежные капиталы, а также недвижимости и капиталы, доставшіеся мужу отъ жены въ видѣ вѣна*). Увеличивается не только

*) Какое свойство пріобрѣтаетъ имущество, выдѣленное при жизни собственника, въ рукахъ котораго оно было благопріобрѣтеннымъ, въ пользу такого лица, которое имѣло право наслѣдовать выдѣлившему его? Хотя понятіе о выдѣлѣ извѣстно III ч. Св Мѣст. уз. 2745 и 2748 ст., тѣмъ не менѣе выдѣленное при жизни собственникомъ благопріобрѣтенное имѣніе ближайшему своему наслѣднику не полу-

количество предметовъ, могущихъ стать наслѣдственными, но и расширяется кругъ лицъ, отъ коихъ можетъ достаться имущество въ качествѣ наслѣдственнаго, присоединеніемъ къ кровнымъ родственникамъ еще и супруги. Отъ прежняго остается одно лишь требованіе — наслѣдованіе отъ этихъ лицъ по закону (ab intestato).

Эстл. город. право и это ограниченіе устранило, допустило свободу подставленія цѣнности вмѣсто вещи и еще болѣе расширило кругъ лицъ, отъ коихъ можетъ дойти имущество. 971: по эстл. гор. правамъ къ насл. имуществу принадлежитъ: 1) все доставшееся кому-либо, по праву законнаго наслѣдованія, отъ ближ. кров. родственниковъ,

---

чаетъ въ рукахъ послѣдняго чрезъ выдѣлъ свойство имущества наслѣдственнаго. По Эстл. зем. праву понятіе о собственности наслѣдственной имѣетъ весьма ограниченное содержаніе. Наслѣдственнымъ, по этому праву 968, имуществомъ признается пріобрѣтенное только по праву законнаго наслѣдованія и при томъ въ самомъ тѣсномъ значеніи этихъ словъ, т. е. по праву, установленному 1693 ст., непосредственнаго вступленія во всю совокупность имущественныхъ отношеній умершаго, или признаваемаго по закону за умершаго. Такое значеніе 968 ст. явствуетъ не только изъ вполнѣ опредѣленнаго ея содержанія, но и изъ того мѣста, какое она занимаетъ въ ряду другихъ законоположеній. Помѣщенная въ главѣ объ ограниченіяхъ собственности, будучи такимъ образомъ исключеніемъ изъ общихъ нормъ о собственности, ст. 968, какъ законъ ограничительный, въ примѣненіи своемъ подлежитъ и ограничительному, а не распространительному толкованію, и потому можетъ быть примѣняема только къ тѣмъ положеніямъ, которыя прямо въ ней предусмотрѣны. Изъ сего слѣдуетъ, что выдѣлъ, не соотвѣтствующій понятію пріобрѣтенія по праву законнаго наслѣдованія въ тѣснѣйшемъ значеніи этихъ словъ, не сообщаетъ въ рукахъ выдѣленнаго полученному имъ имуществу свойство наслѣдственнаго. Выводъ этотъ получаетъ еще болѣе силы при сопоставленіи толкуемой 968 съ 971 ст.; тогда какъ, по Эстл. город. праву, къ наслѣдственному имуществу принадлежитъ не только доставшееся по праву законнаго наслѣдованія, но и по завѣщанію отъ ближайшихъ кровныхъ родственниковъ или одному изъ супруговъ отъ другаго, — по Эстл. зем. праву наслѣдственнымъ признается исключительно пріобрѣтенное по праву законнаго наслѣдованія, изъ чего слѣдуетъ, что имущество, доставшееся по завѣщанію, по земскому праву, наслѣдственнаго (въ смыслѣ родового) характера не пріобрѣтаетъ. Если же переходъ по завѣщанію къ ближайшимъ наслѣдникамъ завѣщателя его имущества не сообщаетъ послѣднему, по земскому праву, свойства имущества наслѣдственнаго, то тѣмъ менѣе такое свойство можетъ сообщить ему выдѣлъ, по существу своему имѣющій менѣе общихъ юридическихъ

или одному изъ супруговъ отъ другаго; 2) имущество, доставшееся отъ такихъ же родственниковъ, или одному изъ супруговъ отъ другаго, хотя и по духовному завѣщанію, но и при неимѣніи такого слѣдовавшее сему лицу по закону, если завѣщатель не предоставилъ ему именно права располагать означеннымъ имуществомъ, какъ благопріобрѣтеннымъ; 3) полученное отъ ближайшихъ родственниковъ вѣно.

Распоряженіе такимъ имуществомъ, безъ согласія законныхъ наслѣдниковъ, на случай смерти запрещается по зем. 969 и по городскому 972 (по гор. праву, и прижизненное безмездное отчужденіе) эстляндскому праву 1995 (даже простой раздѣлъ такого имущества между законными наслѣдниками по усмотрѣнію наслѣдодателя не допускается 1996; и легировать его нельзя 2156; нельзя учреждать и родовые фидеикоммиссы иначе, какъ по договору съ наслѣдниками 2530[1]. Такое распоряженіе можетъ быть оспорено 970, 972. Завѣщатель можетъ устранить этотъ споръ, если онъ оставитъ наслѣдство, равное по цѣнѣ наслѣдственному имуществу (969 по зем. пр.), или въ цѣнностяхъ, соотвѣтствующихъ его стоимости (972 по город. пр.). Обладатель наслѣдственнымъ имуществомъ можетъ свободно располагать имъ только въ тѣхъ случаяхъ, когда онъ получитъ на то согласіе ближайшихъ наслѣдниковъ, или когда онъ послѣдній въ родѣ 1997. Впрочемъ, и въ томъ случаѣ, когда у него нѣтъ благопріобрѣтеннаго имущества, онъ можетъ завѣщать на богоугодныя цѣли десятую часть своего

---

[1] чертъ съ переходомъ имущества по праву законнаго наслѣдованія, чѣмъ наслѣдованіе ближайшихъ родственниковъ завѣщателя по завѣщанію. Противоположное сему толкованіе необходимо приведетъ къ заключенію, что завѣщательное распоряженіе, учиняемое на случай смерти и установляющее исключительно наслѣдственное преемство, тѣмъ не менѣе не превращаетъ пріобрѣтенное имущество въ наслѣдственное, тогда какъ выдѣлъ, не имѣющій исключительно въ виду открытіе наслѣдства — смерть выдѣляющаго и установленіе наслѣдственнаго преемства съ сопровождающимъ его переходомъ на наслѣдника обязательствъ наслѣдодателя, — сообщаетъ это свойство выдѣленному имуществу, каковое положеніе, очевидно, допущено быть не можетъ, ибо переходъ имущества по завѣщанію, по юридической природѣ своей, ближе, чѣмъ выдѣлъ, подходитъ къ переходу имущества по праву законнаго наслѣдованія. СПБ. Судеб. Пал. 1896 г. № 69 по д Гойнингенъ-Гюне.

наслѣдственнаго имущества, за предварительнымъ вычетомъ долговъ и лежащихъ на наслѣдствѣ тягостей 1998, а въ Ревелѣ онъ можетъ дѣлать назначенія въ пользу бѣдныхъ, а также церквей и общественныхъ заведеній 1999.

Наслѣдственное имущество нельзя отчуждать, безъ согласія ближайшихъ наслѣдниковъ, ни безмездно, ни возмездно. Безмездное, дарственное отчужденіе можетъ быть наслѣдниками оспорено 970, 972. Отчужденное возмездно (проданное или отданное въ заставное владѣніе) можетъ быть ими выкуплено 970, 974. Но если отчудитель употребитъ вырученную сумму на пріобрѣтеніе другой недвижимости или обезпечитъ ее ипотекою, то онъ свободенъ отъ запрещеній, по городскому праву 973 (по земскому также допускается оставленіе наслѣдникамъ другаго имущества, равнаго оному по цѣнѣ 969).

Все остальное имущество, которое не подходитъ подъ понятіе наслѣдственнаго, въ Лифляндской и Эстляндской губерніяхъ считается благопріобрѣтеннымъ 977. Въ Лифляндской губерніи становится благопріобрѣтенной („принимаетъ свойство благопріобрѣтенной") и наслѣдственная вотчина, коль скоро болѣе нѣтъ потомства отъ перваго пріобрѣтателя 1917. Благопріобрѣтеннымъ имуществомъ (въ Лифл. г. и всѣмъ движимымъ и благопріобрѣтеннымъ недвижимымъ) каждый можетъ свободно располагать и отчуждать оное всѣми способами 978, 2000, 2004. Однако, если у родителей имѣются несовершеннолѣтнія дѣти, еще не получившія воспитанія и не могущія сами снискивать себѣ содержаніе и притомъ не владѣющія наслѣдственнымъ, достаточнымъ на ихъ воспитаніе и содержаніе имуществомъ, то родители обязаны оставлять такимъ дѣтямъ въ Лифляндіи и Эстляндіи изъ благопріобрѣтеннаго своего движимаго и недвижимаго имущества, а въ Лифляндіи также и изъ наслѣдственнаго движимаго столько, сколько необходимо на ихъ содержаніе и соотвѣтственное званію воспитаніе, пока они не будутъ въ состояніи сами себя содержать 2001.

Въ Курляндской губерніи 975, относительно права отчужденія, не полагается никакого различія между собственностью благопріобрѣтенною и наслѣдственною. Здѣсь всѣмъ имуществомъ, за исключеніемъ родовыхъ имѣній, завѣщатель имѣетъ право свободно располагать, однако, съ ограниченіемъ въ пользу такъ называемыхъ „непремѣнныхъ" наслѣдниковъ

2003. Имъ (нисходящимъ, а при отсутствіи ихъ — восходящимъ; братьямъ же и сестрамъ лишь при условіи, если завѣщатель предпочтеніе передъ ними отдалъ лицу, лишенному добраго имени или заслуживающему презрѣніе 2006) должна быть выдѣлена „обязательная доля“ (при четырехъ и менѣе непремѣнныхъ наслѣдникахъ въ количествѣ третьей части, при пяти и болѣе — въ количествѣ половины той доли, которая причиталась бы имъ по закону 2007), или же они должны быть положительно исключены отъ наслѣдства завѣщателя 2005. Ср. ниже § 27.

Противоположеніе благопріобрѣтеннаго и наслѣдственнаго имущества небезызвѣстно и положеніямъ о крестьянахъ Лиф. 1006, 973, Эстл. 1160, 1106, Кур. 105, въ смыслѣ пріобрѣтеннаго лично или полученнаго по наслѣдству, при чемъ по отношенію какъ къ тому, такъ и къ другому полагается ограниченіе волѣ завѣщателя, обязаннаго оставить своимъ законнымъ наслѣдникамъ, въ особенности дѣтямъ, извѣстную часть имущества.

§ 15. Родовыя имѣнія въ Курляндской губерніи.

Родовымъ имѣніемъ (Stammgut) въ Курл. г. называется такое дворянское имѣніе (Rittergut), которое досталось по законному порядку наслѣдованія отъ кровныхъ родственниковъ. Владѣлецъ ихъ ограниченъ только въ правѣ распоряженія на случай смерти. 2002: дворянскія родовыя имѣнія не м. б. завѣщаемы помимо ближайшихъ по закону наслѣдниковъ первыхъ двухъ разрядовъ. Бездѣтный завѣщатель обязанъ половину родовыхъ имѣній оставить родителямъ, а другую роднымъ братьямъ и сестрамъ и ихъ дѣтямъ. Если же въ живыхъ только родители, то оставляется имъ все, за исключеніемъ случая отказа половины имѣнія въ пользу богоугодныхъ заведеній. Безъ согласія наслѣдниковъ въ родовыхъ имѣніяхъ не могутъ быть учреждаемы родовые фидеикоммиссы 2530. См. также ниже § 27.

§ 16. Исчисленіе сроковъ по мѣстному праву.

3047: (единицы времени) дни, недѣли, мѣсяцы и годы исчисляются по опредѣленному для нихъ календаремъ неподвижному пространству времени (календарное время), или

по относительнымъ признакамъ, т. е. съ извѣстнаго даннаго момента до того же момента въ послѣдующемъ періодѣ (подвижное время). 3048: календарный день содержитъ 24 часа отъ одной полуночи до слѣдующей. Прим. къ 3062: въ тѣхъ случаяхъ, когда дѣйствіе должно быть учинено въ судѣ, окончаніемъ календарнаго дня признается время закрытія присутствія, а не полночь означеннаго дня. 3049: календарная недѣля начинается съ полуночи съ субботы на воскресенье. 3051: по календарю мѣсяцъ содержитъ въ себѣ или 30 или 31 день (забытъ февраль съ его 28 или 29 днями). 3054: календарный годъ начинается съ 1 января и имѣетъ 365 дней, а високосный 366 (прибавляется одинъ день послѣ 23 февраля). Подвижное время начинается съ любого момента; при этомъ счетѣ день 24 часа, недѣля 7 дней, мѣсяцъ всегда 30 дней 3051, годъ 365 дней 3053. Для исчисленія давностнаго срока мѣстное право устанавливаетъ слѣдующія два правила. 3061: если кому истеченіе даннаго срока присвояетъ право или извѣстную способность, какъ, напр., въ силу пріобрѣтающей давности, то онъ можетъ предъявить свои на сіе притязанія уже съ наступленія послѣдняго по календарю дня. 3062: если кто-либо, вслѣдствіе своего бездѣйствія, теряетъ какое-либо право, напр., въ силу погашающей давности, при пропускѣ тяжебныхъ сроковъ и т. п., то онъ можетъ еще дѣйствовать въ послѣдній, по календарю, день срока и право утрачивается лишь съ минованіемъ этого дня (ср. также 3060 ниже). При коллизіи рѣшеніе должно быть, согласно XVIII и 3103, въ пользу теряющаго право, т. е. должна быть примѣнена 3062 (1-ая половина 3060). Правила исчисленія сроковъ вообще: 1) первый день, съ котораго начинается срокъ, въ счетъ не берется 3063; 2) если окончаніе срока приходится на день, въ который по закону не можетъ быть учинено обѣщанное исполненіе, то срокъ отлагается до того слѣдующаго дня, въ который не будетъ подобнаго препятствія 3064; 3) если срокъ начинается съ послѣдняго дня длиннаго мѣсяца, а мѣсяцъ, въ который срокъ истекаетъ, имѣетъ менѣе дней, то окончаніемъ срока признается послѣдній день этого мѣсяца 3052; 4) при всѣхъ узаконенныхъ срокахъ високосный день (слѣдующій послѣ 23 февраля 3054) отдѣльно не считается, и принимается совокупно съ послѣдующимъ (день св. Матѳія) за одинъ день 3055; но если срокъ опредѣленъ числомъ дней, внутри коихъ окажется день висо-

косный, то онъ считается отдѣльно; при счетѣ же мѣсяцами и годами онъ въ расчетъ не берется 3056; когда високосный день случится не въ промежуткѣ срока, а на одномъ изъ крайнихъ его предѣловъ, то а) при началѣ срока 24 февр. простаго года и окончаніи его въ високосномъ — временемъ окончанія признается 25 ф.; б) при срокахъ, начинающихся 25 ф. вис. г., если они оканчиваются въ простомъ, временемъ окончанія считается 24 ф., а если въ високосномъ, то 25 ф., в) если срокъ начинается съ високоснаго дня, то онъ оканчивается въ простомъ году 24, а въ високосномъ 25 ф. 3057.

Мѣстное право знаетъ еще особые сроки: I) „восемь дней“ (acht Tage), подъ чѣмъ разумѣется подвижная недѣля отъ даннаго дня недѣли до того же дня слѣдующей 3050; II) „срочный годъ“ (Jahr und Tag), каковое выраженіе понимается въ буквальномъ смыслѣ лишь въ Ревелѣ, Гапсалѣ и Везенбергѣ (любекскій порядокъ), т. е. 366 дней въ простомъ году и 367 дней въ високосномъ 3059; въ остальныхъ же территоріяхъ оно употребляется въ условномъ смыслѣ, именно: а) если этимъ временемъ обусловливается утрата правъ вслѣдствіе непользованія ими, какъ-то: потеря права иска въ силу давности, то 1 годъ, 6 недѣль и 3 дня, б) если этимъ временемъ опредѣляется срокъ дѣйствія какого-либо права, то 1 годъ и 6 недѣль (3060, напр., бездѣтная жена въ теченіе срочнаго года пользуется всѣмъ имуществомъ 1742). Это реминисценція трехъ древнихъ судебныхъ сроковъ черезъ 14—15 дней, (drei gebotene Dinge); III) „нѣсколько“ (einige, etliche) дней, недѣль, мѣсяцевъ и т. д., при сомнѣніи, понимается въ смыслѣ трехъ такихъ отдѣловъ времени 3199.

Незапамятное владѣніе, время.

Среди сроковъ особое значеніе имѣетъ т. наз. незапамятное время, незапамятная давность, или, по терминологіи Свода гражд. уз. губ. Приб., незапамятное владѣніе, гдѣ время отождествлено съ владѣніемъ всякими правами, способными къ повторному или продолжительному осуществленію. 700: если настоящій владѣлецъ или его предшественники владѣли вещью или правомъ съ незапамятнаго времени, то владѣніе это всегда предполагается пріобрѣтеннымъ законно. Здѣсь вслѣдствіе истеченія времени возни-

каетъ не измѣненіе права, а лишь предположеніе о законности возникновенія права. Но это предположеніе можетъ быть опровергнуто приведеніемъ доказательствъ того, что владѣніе когда-либо прежде началось незаконнымъ образомъ 706. Незапамятность можетъ быть доказываема: а) документами, свидѣтельствующими о томъ, что настоящее владѣніе было такимъ въ давнія времена (но не обратно 705); б) свидѣтелями, при томъ или 1) отрицательно, когда никто не можетъ сообщить о началѣ владѣнія, ни по личнымъ свѣдѣніямъ, ни по преданію отъ предковъ 703, или 2) положительно, когда лица, воспоминанія которыхъ обнимаютъ періодъ цѣлаго поколѣнія, т. е. по крайней мѣрѣ 40 лѣтъ (ихъ показанія предпочитаются), удостовѣрятъ, что владѣніе всегда находилось въ положеніи, въ какомъ оно находится теперь, и что они никогда не слышали, отъ лицъ старше ихъ лѣтами, ничего тому противнаго 704*). Предметомъ незапамятнаго владѣнія могутъ быть какъ вещи, которыхъ отчужденіе вообще не запрещено безусловно, такъ и всякаго рода права, которыми можно было непрерывно пользоваться съ незапамятнаго времени 702. Срокъ владѣнія не указанъ. Но въ Курл. г. столѣтнее владѣніе приравнивается къ незапамятному 701. Ср. ниже §§ 18 и 30.

§ 17. Право задержанія за потравы.

См. 335 Нольде, О законномъ правѣ удержанія, 613 Фридманъ, Право удержанія.

Права нынѣ защищаются при содѣйствіи суда, а прежде и силою заинтересованнаго. Остатки этого (въ видѣ дозволенной самозащиты) сохранились и въ современномъ правѣ, но въ качествѣ исключенія. Общее правило: никто не можетъ удовлетворять себя своевольно и насильственно 3379. Исключеніе: удовлетворять себя безъ суда можно лишь съ цѣлью отраженія попытокъ на противозаконное извращеніе

*) Ст. 704 требуетъ въ доказательство незапамятняго владѣнія знаніе со стороны свидѣтелей, хотя бы только по слуху отъ старшихъ лицъ, объ опредѣленномъ какомъ-либо фактическомъ состояніи владѣнія; отъ такихъ свидѣтелей требуется сужденіе лишь о существованіи или несуществованіи внѣшнихъ признаковъ владѣнія; суду же надлежитъ выводить изъ нихъ заключеніе относительно юридическаго характера владѣнія. Рез. Сената по д. Штрикъ 1883 г. № 1832.

TRU Raamatukogu

существующихъ отношеній, но и въ этомъ случаѣ единственно въ границахъ необходимой самообороны. Средствами самоудовлетворенія служатъ право удержанія (jus retentionis) и право задержанія въ закладъ (Pfändungsrecht 3380). Удержаніе — самоуправство, не защита противъ недозволеннаго вторженія, а средство побудить другое лицо удовлетворить требованіе удерживающаго 3381*). Задержаніе въ закладъ — самопомощь въ случаѣ посторонняго вторженія въ сферу интересовъ задерживающаго. Самый распространенный случай задержанія это за потравы.

Предметомъ задержанія за потравы можетъ быть чужой скотъ и другія производящія вредъ домашнія животныя 3390, экипажъ и лошадь, ружье, охотничьи снаряды, топоръ, сѣти и т. п. орудія, которыми наносится вредъ заинтересованному лицу, а въ случаѣ воровства можетъ быть подвергнутъ личному задержанію и человѣкъ 3391, 1062.

Вредъ можетъ быть нанесенъ тѣмъ, что животныя заберутся въ плодоприносящую недвижимость (пашню, поле, сѣнокосъ, лѣсъ, садъ 3390) и учинятъ здѣсь потраву, или тѣмъ, что кто-либо будетъ портить чужія пашни, луга и т. д. ходьбою по нимъ, или ѣздою въ экипажѣ или верхомъ, или производствомъ охоты либо рыбной ловли, а также рубкой лѣса или другими хищеніями, или наконецъ и однимъ только противозаконнымъ нарушеніемъ владѣнія, хотя бы безъ причиненія матеріальнаго вреда 3391.

Задерживать можно только во время самаго дѣйствія (3392 при томъ только до тѣхъ поръ, пока не послѣдуетъ

---

*) Требованіе, въ пользу коего установлено закономъ право удержанія, пользуется преимуществомъ удовлетворенія передъ требованіемъ, обезпеченнымъ генеральною ипотекою до введенія судебной реформы въ Приб. губ. какъ въ конкурсномъ порядкѣ въ случаѣ несостоятельности, такъ равно и при распредѣленіи взысканныхъ съ должника суммъ между нѣсколькими кредиторами, при чемъ безразлично, установлено ли право удержанія до или послѣ введенія этой реформы. Гр. Кас. Деп. по д. Штука 1896 г. № 12.

Такимъ правомъ удержанія пользуется, напр. арендодатель 1403, наймодатель 1404, вдова 1842. Ср. 22 ст. прил. къ 1899 ст. Уст. Гр. Суд.

Ст. 3384 не оставляетъ сомнѣнія въ томъ, что лицо, въ рукахъ котораго по означенному праву удержанія вещь находится, не въ правѣ ею какимъ бы то ни было образомъ пользоваться, извлекать, напр., изъ плодоприносящей вещи, путемъ ея обрабатыванія, въ свою пользу доходы. СПБ. Суд. Пал. 1895 г. № 91 по д. Вилькасъ.

вознагражденіе или пока уплата его не будетъ обезпечена 3400, 3401) и на мѣстѣ его (въ плодоприносящихъ недвижимостяхъ 3390, въ границахъ той недвижимости, въ коей учинены поврежденія или нарушенія правъ 3392, 3390, 3391).

Управомоченными на задержаніе лицами являются: собственникъ недвижимости или заступающій его мѣсто (заставной владѣлецъ, оброчный содержатель, пользователь, арендаторъ, управляющій 3387), а также и прислуга этихъ лицъ, даже безъ особаго на то порученія 3388. Задержаніе можетъ выразиться въ захватѣ и задержаніи скота и въ отобраніи у людей вещей 3387, 1062.

Цѣлью такого задержанія можетъ быть или вознагражденіе за вредъ, причиненный вторженіемъ людей и скота, или представленіе поличнаго доказательства, или, наконецъ, только предупрежденіе подобныхъ нарушеній и причиняемаго ими вреда 3389. Поэтому запрещается напрасное насиліе и жестокости, какъ не ведущія къ указанной цѣли (3393). Но въ Лиф. и Эст. г. дозволяется травить собаками звѣрей, которые не могутъ быть легко захвачены 3394.

Обязанности задержавшаго: а) немедленно извѣстить о задержаніи хозяина вещи, а если онъ неизвѣстенъ, то дать знать суду (нынѣ администраціи) 3396; въ Курл. г. такое увѣдомленіе должно послѣдовать въ теченіе первыхъ трехъ дней 3397; б) заботиться о сохраненіи задержаннаго, беречь и кормить скотъ, но не пользоваться имъ для себя; дойный скотъ доить 3398.

Послѣдствія задержанія: а) вознагражденіе за убытки, наличность которыхъ предполагается, долженъ быть доказанъ лишь размѣръ ихъ 3399; къ нимъ относятся причиненный вредъ, расходы на содержаніе и прокормленіе и всѣ другія по случаю задержанія издержки 3400; право на вознагражденіе отпадаетъ, если задержаннымъ пользовался для себя задержавшій 3398 или не увѣдомилъ хозяина о задержаніи въ теченіе трехъ дней въ Курл. г. 3397; б) при неизвѣстности или неявкѣ хозяина задержаннное въ Эстл. и Кур. г. поступаетъ въ собственность захватившаго (impetratio dominii), а въ Лифл. г. продается съ публичныхъ торговъ, при чемъ излишекъ вырученной суммы поступаетъ въ волостную кассу 3402; в) противникъ, если онъ можетъ быть въ чемъ-либо обвиненъ, долженъ, сверхъ вознагражденія за вредъ, внести еще выкупныя деньги, каковыя подлежатъ уплатѣ и въ

случаяхъ одного только воспрепятствованія спокойному владѣнію, хотя бы при семъ не послѣдовало никакого поврежденія 3404*).

Крестьянскія положенія, установивши, что самоуправство запрещается Кур. 102, Э. 1114, однако, въ случаѣ притѣсненія во владѣніи вещью, предоставляютъ крестьянину право защищать себя и приносить въ судъ жалобу К. 102, Э. 1114, Л. 981, а въ случаѣ насильственнаго отнятія имущества употреблять силу противъ силы К. 102. Самоуправство допускается лишь въ случаяхъ, „не терпящихъ времени", напр., при задержаніи украденныхъ лошадей, найденныхъ у чужихъ проѣзжихъ или у подозрительныхъ людей, съ представленіемъ задержанныхъ лошадей въ теченіе трехъ сутокъ въ судъ (нынѣ администраціи) Кур. 102, а также въ случаяхъ потравъ и воровства. Если кто-либо застанетъ на своихъ (Эст.: огороженныхъ или неогороженныхъ) пахатныхъ поляхъ, сѣнокосахъ, лугахъ и выгонахъ и т. п. (Лиф.: пущенную сюда или загнанную) чужую скотину, лошадей, свиней или другихъ животныхъ, причиняющихъ ему вредъ и убытокъ, то онъ въ правѣ (Лиф.: въ доказательство сего) задержать ихъ и загнать къ себѣ въ видѣ заклада К. 103, Э. 1115, Л. 1064. Задержанію могутъ быть подвергнуты люди, пойманные на воровствѣ или похищающіе лѣсъ и сѣно Кур. 103, Э. 1116 (Э.: даже родственники и работники могутъ задерживать воровъ), или ходящіе или ѣздящіе чрезъ чужія, засѣянныя хлѣбомъ или кормовыми травами, поля Э. 1120. О задержаніи скота немедленно дается знать хозяину, а если онъ неизвѣстенъ, то (Э.: по прошествіи трехъ сутокъ)

---

*) Хотя ст. 3404 дѣйствительно помѣщена въ главѣ III раздѣла VII кн. IV, озаглавленной „о правѣ задержанія въ закладъ", и притомъ въ отд. III той же главы, озаглавленной „послѣдствія задержанія въ закладъ", — она должна быть признана имѣющей самостоятельное значеніе въ смыслѣ обязанности нарушителя владѣнія особо вознаградить владѣльца, хотя бы его животныя или орудія и не были задержаны; это заключеніе подтверждается прежде всего самою цѣлью задержанія въ закладъ, какъ она указана въ ст. 3389, и которая состоитъ въ обезпеченіи возможности получить удовлетвореніе за вредъ или въ представленіи доказательствъ вреда, а засимъ ст. 3393, которая предусматриваетъ отсутствіе возможности задержанія въ закладъ и указываетъ на этотъ случай иныя мѣры обезпеченія полученія вознагражденія. Рез. Сен. по д. кн. Лифляндскаго 1900 г. № 3507.

суду*) для того, чтобы въ первые три воскресенья были сдѣланы объявленія въ церквахъ (Э.: и въ Эст, Губ. Вѣдомостяхъ и въ Эстонскомъ Вѣстникѣ) Кур. 104, Э. 1126—1128, Л. 1068. Если хозяинъ не явится (Э.: въ четырехнедѣльный срокъ), то скотъ отдается въ собственность задержавшему Кур. 104, Э. 1129, а въ Лиф. 1068 продается съ публичнаго торга, при чемъ вырученныя деньги, за вычетомъ того, что слѣдуетъ задержателю за причиненный убытокъ, поступаютъ въ волостную казну. Если же онъ явится, то уплачиваетъ а) штрафъ (выкупныя, въ Л. выручныя деньги), б) за прокормъ и сбереженіе скота и в) за причиненный убытокъ.

За убытокъ уплачивается или по полюбовному соглашенію сторонъ или по опредѣленію суда К. 103, Л. 1064, Э. 1122—1125. Вознаграждать за убытокъ обязанъ и тотъ, кто оставитъ отвореннымъ входъ въ чье-либо огороженное поле, лугъ или пастбищное мѣсто, и отъ того лошадь или скотъ, забѣжавши туда, причинитъ какой-либо вредъ Л. 1067 Эст. 1125: „но какъ всякая денежная оцѣнка болѣе или менѣе произвольна, то вознагражденіе по возможности опредѣляется платою въ натурѣ, и именно въ томъ же родѣ, качествѣ и количествѣ, какъ былъ произведенъ ущербъ; напр., если ущербъ нанесенъ сжатому хлѣбу, то поврежденные снопы должны быть обмѣнены на неповрежденные равнаго качества. Буде ущербъ причиненъ стоящему на корнѣ хлѣбу, то онъ вычисляется по количеству хлѣба, сжатаго рядомъ съ нимъ, на равномъ ему пространствѣ земли. На таковомъ основаніи слѣдуетъ поступать вездѣ, гдѣ это возможно". Однако, 10 ноября 1890 г. была составлена и утверждена Эстляндской коммиссіей крестьянскихъ дѣлъ особая весьма подробная такса вознагражденія за потравы деньгами**).

Вознагражденіе за прокормъ и сбереженіе скота уплачивается или на основаніи полюбовнаго соглашенія или по опредѣленію суда К. 104, Л. 1068, Э. 1128. За содержаніе скота и за присмотръ за каждыя сутки и за каждую голову платится: за мелкій скотъ 5 коп., за крупный рогатый въ Э. 8 коп., въ Лиф. 7 ½ коп., за лошадь въ Э. 10 коп., въ Л. 20 к., за кобылу съ жеребенкомъ въ Э. 15 к., въ Л. 25 к. Доильное молоко поступаетъ въ пользу задержавшаго. Э. 1130, Л. 1066.

*) По положенію 19 февр. 1866 г., волостному старшинѣ.

**) См. сноску на 56 стр.

Кормить и беречь скотъ задержавшій обязанъ Э. 1128, равно какъ и доить, но работать на скотѣ онъ не можетъ, иначе отвѣтитъ за причиненный убытокъ, какъ и за небрежное обращеніе со скотомъ Э. 1131, Л. 1066.

**) По этой таксѣ полагается вознагражденіе за потраву:	за лошадь и крупный рогатый скотъ	за жереб., овцу и мелк. скотъ	за козу и козла	за свинью	за гуся и утку	за прочихъ домашнихъ птицъ
	въ копѣйкахъ					
1) на засѣянныхъ и засаженныхъ огородахъ, въ садахъ, паркахъ, питомникахъ на культурныхъ и на защитныхъ пескахъ	150	75	75	200	30	15
2) на поляхъ, засѣянныхъ хлѣбомъ, стручковыми растеніями, льномъ, коноплей и вообще злаками и травами всякихъ наименованій, и на искусственныхъ лугахъ, до окончательной уборки урожая, а равно за поврежденіе скирдъ убраннаго съ полей и съ искусственныхъ луговъ урожая	125	65	65	150	30	15
3) на поляхъ, засаженныхъ картофелемъ, рѣпою и др. корнеплодами, а равно за поврежденіе кучъ собраннаго и сложеннаго на поляхъ урожая . .	75	40	40	200	5	3
4) на природныхъ лугахъ до окончательной уборки урожая, а также за поврежденіе копенъ снятаго съ сихъ луговъ сѣна .	100	50	50	125	5	1
5) на незасѣянныхъ и незасаженныхъ огородахъ и поляхъ .	50	30	30	30	3	1
6) на лугахъ послѣ уборки урожая и на выгонахъ не полевыхъ	50	30	30	100	—	—
7) на молодняхъ, лѣсосѣкахъ, на полянахъ, предназначенныхъ для лѣсовозобновленія	75	40	120	30	—	—
8) въ остальныхъ лѣсныхъ пространствахъ	50	30	100	30	—	—

Наконецъ, хозяинъ скота обязанъ уплатить штрафъ (въ Э. выкупныя, въ Л. выручныя деньги) по установленной таксѣ. Кр. Л. 1065: „выручная плата составляетъ: за мелкій скотъ, или за отобранныя въ закладъ вещи, какъ, напр., топоры, палки, шубы, сани и т. п. 50 коп., за крупный скотъ или лошадей 1 руб.“ Эта плата взимается не за каждый предметъ, а за каждый родъ ихъ. Въ Эст. кр. положеніи такса выкупныхъ денегъ разработана детальнѣе*). Она колеблется въ зависимости отъ породы скота и отъ рода недвижимости, въ которую попалъ скотъ. Э. 1118. Взимается этотъ штрафъ въ пользу волостной казны Э. 1121 и лишь тогда, когда скотина забѣжала на чужую землю во время прозябанія, когда земля уже растаяла Э. 1119. Если хозяинъ задержаннаго скота не въ состояніи тотчасъ заплатить, что по закону слѣдуетъ задержателю, но представитъ достаточное поручительство въ уплатѣ, то скотъ его не можетъ быть долѣе удерживаемъ Э. 1132.

Задержанный при проѣздѣ чрезъ чужую засѣянную землю платитъ штрафъ за себя 30 коп., а за упряжку или за верховую лошадь вдвое Э. 1120. Воры подвергаются уголовному наказанію Э. 1133, 1134.

Иски, возникающіе изъ задержанія чужой вещи въ закладъ, и иски о вознагражденіи за убытки въ недвижимомъ имѣніи не свыше 100 руб. подвѣдомственны волостному суду. 13 ст. правилъ 9 іюля 1889 г. о производствѣ гражд. дѣлъ въ волост. судахъ.

---

*) Если скотина зашла:	за лошадь	за кобылу съ жеребенкомъ	за каждую голову крупнаго скота	за каждую голову мелкаго скота: овцу, теленка и козу	за свинью
	въ копѣйкахъ				
1) на засѣянное поле . . .	35	50	30	15	20
2) на поля, засѣянныя кормовыми травами, засѣянный выгонъ и некошенный лугъ . . .	25	40	20	10	15
3) на скошенные луга, обыкновенные выгоны и поля, оставленныя подъ паръ	10	15	10	5	7
4) въ огороды, сады, парки, на принадлежащія къ мызному двору площади, мѣста, усаженныя деревьями	70	100	60	30	40

§ 18. Исковая давность, bona fides и срокъ въ мѣстномъ правѣ.

Литература. 174 Законодательная поправка 3 февр. 1892 г. о редакціи 3621 ст., 199 б Примѣненіе давности къ искамъ о корроборації купли-продажи недвижимаго имущества; 117 Гр. М. О перерывѣ исковой давности.

Есть два вида давности; погасительная (погашающая 3062) и пріобрѣтательная (пріобрѣтающая 3061). Первая погашаетъ право иска вслѣдствіе непользованія имъ въ теченіе закономъ опредѣленнаго срока. Вторая влечетъ пріобрѣтеніе собственности вслѣдствіе продолжавшагося въ теченіе извѣстнаго времени и при извѣстныхъ условіяхъ владѣнія. По-нѣмецки различныя и наименованія: 1) Verjährung, 2) Ersitzung. При первой собственность прежняго владѣльца сама по себѣ не погибаетъ и въ случаѣ возстановленія владѣнія можетъ быть и судебнымъ порядкомъ защищена. При второй право собственности (прежнее) одного замѣняется правомъ другаго (владѣльца). Первая введена въ видахъ огражденія спокойнаго владѣнія добросовѣстнаго владѣльца; вторая въ интересахъ неопровержимости титула владѣнія, съ цѣлью сдѣлать дѣйствіе производнаго титула (традиціи) окончательнымъ (первообразнымъ) послѣ истеченія извѣстнаго времени и независимымъ отъ права предшественниковъ (избѣжать probatio diabolica). Первая оберегаетъ судъ отъ обремененія его разсмотрѣніемъ исковъ, которые должны бы быть вчинены въ давнопрошедшее время; она налагаетъ сдерживающую узду на любителей сутяжничества. Вторая является первообразнымъ способомъ пріобрѣтенія собственности.

Исковую давность знало уже древнеливо́нское право. Обыкновенный срокъ ея Jahr und Tag. Встрѣчаются и другіе сроки. Позднѣе реципированъ былъ шведскій 20-лѣтній срокъ (законъ 3 н. 1691 г.), а въ 1787 г. 28 іюня общерусскій 10-лѣтній срокъ: „право сего 10-лѣтняго срока (введеннаго въ Имперіи закономъ 17 марта 1775 г.) распространяемъ на всѣ дѣла гражданскія . . . и потому о недвижимомъ и движимомъ имѣніи кто не учинилъ и не учинитъ иска 10 лѣтъ, таковой искъ да уничтожится и дѣло да предастся вѣчному забвенію“. Въ указѣ 21 іюня 1815 г. читаемъ: „въ Лиф., Кур. и Эст. давность земская существовала по древнимъ ихъ

правамъ и узаконеніямъ на всѣ иски гражданскіе вообще . . . а состоявшагося 1787 г. іюня 28 Всемилостивѣйшаго манифеста 4-ою статьею узаконенъ во всей Россійской Имперіи на всѣ дѣла гражданскія 10-лѣтній срокъ . . . Каковое право, яко общее государственное узаконеніе, тогда же распространено . . . на . . . Лиф., Эст." Поэтому въ дѣйствующемъ Сводѣ 3618 сказано: „всякое требованіе, которое не будетъ предъявлено кѣмъ слѣдуетъ и установленнымъ на то порядкомъ, въ опредѣленный закономъ срокъ давности, считается погасшимъ"*). Ученіе о давности изложено въ Сводѣ въ 4-ой книгѣ, посвященной правамъ требованій (обязательственное право), что подало поводъ нѣкоторымъ утверждать, что мѣстное право не знаетъ давности исковъ вещныхъ, а знаетъ давность только исковъ личныхъ. Такое мнѣніе противорѣчитъ источникамъ и буквальному смыслу закона. 1) Въ законѣ говорится слѣдующее. 3621 (въ редакціи Выс. утв. 3 ф. 1892 г. мн. Гос. Сов.; Собр. Уз. № 20): въ Курл. г. всѣ гражданскіе иски, для которыхъ не постановлено въ законахъ особыхъ изъятій, погашаются непредъявленіемъ ихъ въ теченіе 5 лѣтъ**). О давности, погашающей вещные иски, см.: 3619, гдѣ идетъ рѣчь объ условіяхъ давности иска о выдачѣ опредѣленной вещи***), 3622 о кратчайшихъ срокахъ давности исковъ въ другихъ мѣстахъ Свода, 2556 о давности иска о собственности преемника фидеикоммисса, 1648 о давности иска о выкупѣ, который признается вещнымъ правомъ 1614, 3625 о пріостановленіи теченія давности для иска жены о

*) Простымъ истеченіемъ срока исковой давности собственникъ еще не лишается права предъявленія иска о собственности; право это онъ сохраняетъ до тѣхъ поръ, пока другое лицо не пріобрѣтетъ собственности въ силу давностнаго владѣнія. Рез. Сен. по д. Линденбаумъ 1883 г. № 2848.

**) Высочайше утвержденнымъ 3 ф. 1892 г. мнѣніемъ Гос. Совѣта (Собр. Узак. 1892 г № 20) не издано новаго закона, а лишь дана точная редакція прежде существовавшему закону о давности, прекращающей иски, а не о давности для прекращенія дѣлъ по нехожденію по нимъ, ибо въ противномъ случаѣ она помѣщалась бы въ отдѣлѣ о „прерваніи давности", въ которомъ (3630 ст.) изложено правило, согласно которому исчисляется срокъ давности хожденія по дѣлу. Гр. Кас. Деп. Сен. 1892 г. № 78 по д. Миллеръ.

***) Предусмотрѣнный 3619 ст. искъ о выдачѣ чужой вещи не есть виндикаціонный, а личный искъ. Рез. Сен. по д. Линденбаумъ 1883 г. № 2848.

недвижимости, 3627 о давности срочнаго года для отсутствующихъ, 3637 о непогашеніи давностью иска о повѣркѣ границъ, 3062 о погашающей давности вообще. Ср. также ниже о срокахъ давности для отдѣльныхъ исковъ. 2) За то же говорятъ и рѣшенія рижскаго рата: 13 окт. 1876 г.: „до изданія 3-ей ч. Свода сервитуты всѣ, а послѣ изданія лишь не внесенные въ поземельныя книги, подлежали давности"; 13 дек. 1878 г.: „давность иска о собственности (въ частности actio negatoria) признается мѣстными законами". 3) Древнему праву давность исковъ всякаго рода была извѣстна. 4) Ученіе о давности помѣщено въ общей части обязательственнаго права потому, что въ мѣстной кодификаціи не имѣется т. наз. „общей части" всего гражданскаго права. Сущность законоположеній опредѣляется не мѣстомъ нахожденія ихъ въ кодификаціи, а смысломъ ихъ содержанія. Тѣмъ болѣе, что мѣстная кодификація сама отмѣчаетъ, что кратчайшіе сроки давности „требованій и исковъ" указаны въ подлежащихъ статьяхъ Свода 3622. 5) Подъ статьями Свода, трактующими о давности, сдѣланы ссылки на источники, гдѣ говорится о давности всякихъ исковъ, напр., подъ 3620, 3623 и др. 6) Наконецъ, если бы въ мѣстномъ Сводѣ не было положеній объ исковой давности, то слѣдовало бы примѣнять нормы общеимперскаго права, которому извѣстна давность вещныхъ исковъ.

Итакъ общее правило: всѣ иски погашаются давностью. Но есть и исключенія изъ этого правила. Не подлежатъ давности: 1) по эст. зем. и по кур. правамъ всѣ требованія церкви 3635; 825: вещи, принадлежащія церквамъ и благотворительнымъ заведеніямъ, а въ Лиф. и Эст. также и городскимъ сословіямъ, изъемлются отъ дѣйствія давности*); 2) требованія казны въ отношеніи къ недоимкамъ по податнымъ и по общественнымъ повинностямъ, а также и въ нѣкоторыхъ другихъ случаяхъ 1 прим. къ 3638, но частныя требованія казны подлежатъ давности; 3) требованія, внесенныя въ позе-

*) Статьи 825—827 и указанныя въ пп. 5—7 приводятся для сопоставленія и въ виду извѣстной связи между давностью погасительной и пріобрѣтательной. См. выше сноску *) на 59 стр.

Изъятіе, установленное 825 ст., существовало и по прежнимъ законамъ, какъ это явствуетъ изъ указанныхъ подъ этой статьей законоположеній, на коихъ она основана. СПБ. Суд. Пал. 1898 г. № 192 по д. Кронберга.

мельныя и ипотечныя книги, кромѣ истекающихъ изъ нихъ побочныхъ требованій, напр., процентовъ 3636*); 824: запрещенія отчужденія по распоряженію начальства или частнаго лица устраняютъ дѣйствіе давности, если касаются недвижимости и внесены въ публичныя судебныя книги, т. е. крѣпостныя; 1317: поземельная повинность, если только она внесена въ публичныя судебныя книги, дѣйствію давности не подлежитъ; 4) иски о повѣркѣ границъ поземельнаго владѣнія 3637**); 827: въ случаѣ спора о межахъ, право собственности на спорную недвижимость не можетъ быть доказываемо лишь однимъ владѣніемъ ею въ теченіе установленнаго срока давности; 5) право должника на выкупъ заклада отъ кредитора 1485; 6) выговоренное право обратной купли 3924; 7) нѣкоторые сервитуты: а) право жительства, б) право пользованія не постоянное, а черезъ годъ на другой, в) право доступа къ кладбищу, г) сервитуты въ казенныхъ лѣсахъ

---

*) Искъ о недѣйствительности ипотеки (о признаніи ея ничтожной), предъявленный нижестоящимъ по старшинству ипотечнымъ кредиторомъ, можетъ быть опровергаемъ ссылкою на истеченіе давностнаго срока со дня установленія оспариваемой ипотеки. На основаніи 3618 и 3620 ст. всѣ требованія, положительно не изъятыя отъ дѣйствія давности, погасаютъ, когда имѣющіе на оныя право не предъявятъ иска въ теченіе давностнаго срока. Среди изъятій, указанныхъ въ ст. 1485, 3635—3637, 3924, данный искъ не поименованъ и не можетъ быть отнесенъ ни къ одной изъ категорій изъятій. Гр. Кас. Деп. Сен. 1900 г. № 68 по д. Іонса.

**) Цѣль предъявленія иска о повѣркѣ границъ заключается въ установленіи посредствомъ судебнаго рѣшенія безспорной обязательной для смежныхъ владѣльцевъ границы поземельнаго владѣнія. Подобнаго рода иски по своей цѣли представляются схожими съ упомянутыми въ ст. 1801 Уст. Гр. Суд. исками о признаніи существованія или несуществованія юридическаго отношенія. Главнѣйшимъ условіемъ послѣдняго рода исковъ является наличность на сторонѣ истца законнаго интереса, требующаго немедленнаго подтвержденія его права. Точно также и для предъявленія иска о повѣркѣ и установленіи границъ поземельнаго владѣнія, клонящагося только къ установленію посредствомъ судебнаго рѣшенія безспорной границы смежныхъ владѣній, а не къ присужденію истцу чего-либо, подлежащаго принудительному исполненію, вовсе не требуется, чтобы со стороны отвѣтчика уже воспослѣдовало нарушеніе права или владѣнія истца: подобный искъ можетъ имѣть мѣсто и до момента наступленія нарушенія права истца, при наличности на сторонѣ сего послѣдняго законнаго интереса,[1] требующаго опредѣленія судомъ границъ поземельнаго владѣнія. СПБ. Суд. Пал. 1897 г. № 126.

Курл., особою привилегіею дарованные, д) сервитутныя обязанности крестьянскихъ участковъ въ Лифл. и Эст. 1292. Кр. Э. 225, Кр. Л. 37: (Э.: „по обнародованіи настоящаго положенія") сельскіе сервитуты не могутъ быть ни пріобрѣтаемы, ни утрачиваемы давностію времени.

Предположенія давности: 1) actio nata. Теченіе исковой давности начинается со дня, когда требованіе въ такомъ положеніи, что противъ должника можетъ быть начатъ искъ, хотя не было съ его стороны уклоненія отъ исполненія, а со стороны кредитора напоминанія о томъ 3623*): условіе наступило, срокъ истекъ. Невѣдѣніе лица, имѣющаго право иска, не устраняетъ дѣйствія давности 3626, исключеніе для отсутствующихъ, если не было прокламы 3627. При взносахъ и уплатахъ, возобновляемыхъ въ извѣстные сроки, какъ, напр., процентовъ, алиментовъ, пожизненной ренты, поземельныхъ повинностей и т. п., для каждаго отдѣльнаго взноса начинается и особая давность, считая съ того дня, въ который ему наступитъ срокъ 3628**). Для каждаго отдѣльнаго срока (при легатѣ срочныхъ выдачъ) течетъ, какъ бы для отдѣльныхъ требованій, и особая давность 2270.

2) Истеченіе срока. Общій срокъ давности для Лиф. и Эстл. г. 10-лѣтній (3620***): „для всѣхъ требованій"),

---

*) По долговымъ обязательствамъ, въ коихъ срокъ платежа не означенъ, теченіе давности по силѣ 3506 и 3623 ст. начинается съ самаго дня выдачи обязательства, такъ какъ въ самый этотъ день кредиторъ въ правѣ потребовать платежа. Рез. Сен. по д. Шталь 1895 г. № 1915. Въ отношеніи поручителей началомъ такого срока служитъ, между прочимъ, объявленіе несостоятельности главнаго должника или открытіе надъ имуществомъ его конкурса, такъ какъ въ такихъ случаяхъ къ поручителю немедленно можетъ быть предъявленъ искъ (4522 ст.) СПБ. Суд. Пал. по д. Трея 1898 г. № 215.

**) Вторая часть 3628 ст. („но если самое право, коимъ сіи взносы установлены, будетъ потеряно въ силу давности, то не можетъ быть болѣе требуемъ и отдѣльный взносъ, хотя бы еще не истекъ исчисленный для него самостоятельный срокъ давности") относится, очевидно, къ тѣмъ платежамъ, которые составляютъ дополнительныя, побочныя требованія (ст. 3405 и сл.) по отношенію главнаго обязательства, и не распространяется на самостоятельно выговоренные срочные платежи. Рез. Сен. по д. фонъ Клота 1893 г. № 5800.

***) Право требовать оформленія и корробораціи сдѣлки, согласно 3620 ст., подлежитъ дѣйствію общей погасительной давности. Ук. Сен. по д. Сиверса СПБ. Суд. Пал. 1899 г. № 151. Изъ ст. 3618, 3620 и 3639, въ связи съ 2907 ст., слѣдуетъ, что давностью погашаются лишь при-

для Курл. г. 5-лѣтній (3621: „для всѣхъ гражданскихъ исковъ"; по разъясненію Сената 1898 г. № 58: въ дѣлахъ о вексельныхъ взысканіяхъ между крестьянами Курл. г.*)

надлежащія кредитору права на извѣстныя дѣйствія должника, имѣющія матеріальную цѣнность, а слѣд., и право иска кредитора по сему предмету, но вовсе не право должника требовать судебной защиты и ходатайствовать объ освобожденіи его отъ обязанности. Ук. Сен. по д. гр. Плятеръ-Зиберга СПБ. Суд. Пал. 1898 г. № 207.

Кр. Э. 893: по дѣламъ гражданскимъ 10-лѣтняя давность имѣетъ одинаковую силу какъ въ пользу крестьянъ эстляндскихъ, такъ и противъ нихъ. Кр. Л. 976 и Кр. Кур. 95: по дѣламъ гражданскимъ 10-лѣтняя давность имѣетъ и для крестьянъ полную силу. Въ нѣмецкомъ текстѣ: „für und gegen die Bauern", т. е. „и для крестьянъ и противъ нихъ".

*) Какъ видно изъ Кур. кр. пол. 95, (см. предшествующую сноску), 516, гражданскія отношенія между крестьянами подчинены дѣйствію 10-лѣтней давности. Но къ дѣламъ вексельнымъ между крестьянами нѣтъ достаточныхъ основаній примѣнять 10-лѣт. давность. При изданіи Пол. о крест. Кур. губ. 1817 г. крестьяне нигдѣ не имѣли права обязываться векселями, ибо въ то время дѣйствовало общее правило устава о банкротахъ 19 дек 1800 г., по которому не дозволялось употребленіе вексельныхъ обязательствъ ни дворянамъ, ни прочимъ, не имѣющимъ купеческаго права, людямъ. Вотъ почему въ Кур. Пол. о крест. не упоминается вовсе о векселяхъ. Поэтому и въ виду XII ст. введ. къ III ч., необходимо притти къ тому заключенію, что въ дѣлахъ о вексельныхъ взысканіяхъ между крестьянами Кур. губ., если крестьяне эти по уставу о векселяхъ въ правѣ облекать долговыя свои обязательства въ форму векселей, давность должна быть опредѣляема на основаніяхъ, преподанныхъ на сей предметъ въ общемъ Сводѣ гр. узак. губ. Приб. (3621 ст.). Гр. Кас. Деп. Сен. 1893 г. № 58 по д. Цундура. (Слѣд., къ векселямъ крестьянъ примѣняется 5-лѣтняя давность).

Хотя рѣшеніе Сената 1893 г. № 58 послѣдовало по дѣлу между крестьянами, но оно должно имѣть примѣненіе и къ дѣламъ по вексельнымъ взысканіямъ между лицами другихъ сословій, ибо эти послѣднія дѣла не заключаютъ въ себѣ никакихъ особенностей, которыя оправдывали бы примѣненіе къ такимъ векселямъ общей 10-лѣтней давности. Рез. Сен. 1898 г. № 1676 по д. Егуда.

Право иска по простому непротестованному векселю, срокомъ по востребованію, выданному въ предѣлахъ Курляндіи, безъ обозначенія мѣста платежа, и перешедшему въ собственность третьяго лица по полной передаточной надписи уже послѣ утраты векселемъ силы вексельнаго права, погашается пятилѣтнею давностью, дѣйствующею въ Курляндіи. СПБ. Суд. Пал. 1892 г. № 125 по д. Нахимсона.

Такъ какъ ст. 94 и 95 (прежняго) устава векс. не устанавливаютъ для векселей, потерявшихъ силу вексельнаго права, особой вексельной давности, а распространяютъ на нихъ, какъ „сохраняющихъ силу обя-

имѣетъ примѣненіе 5-лѣтній срокъ давности). Это общее правило, съ противоположеніемъ Лиф. и Эст. г. — Курляндской г., повторяется по частнымъ случаямъ въ 3627 (послѣдняя точка: для иска отсутствующихъ), 1284 (о прекращеніи сервитутовъ силою давности), 1316 (права на срочные платежи или обязанности по поземельной повинности), 2620 (права на искъ о наслѣдствѣ). Лишь для случаевъ нехожденія по дѣлу срокъ давности вездѣ 10-лѣтній 3630.

Кромѣ общаго срока давности, для отдѣльныхъ исковъ и требованій установлены и особые сроки, болѣе короткіе, за исключеніемъ одного болѣе длиннаго. Самый длинный срокъ, извѣстный мѣстной кодификаціи, столѣтній: для прекращенія сервитута, учрежденнаго въ пользу города или другаго юридическаго лица 1296, и для незапамятнаго владѣнія въ Курл. г. 701.

Въ качествѣ довольно распространеннаго давностнаго срока кодификаціей удержанъ древній „срочный годъ", подъ каковымъ выраженіемъ въ Ревелѣ, Гапсалѣ и Везенбергѣ разумѣется 366 въ простомъ и 367 дней въ високосномъ году 3059, а въ остальныхъ мѣстностяхъ 1 годъ, 6 недѣль и 3 дня для утраты правъ вслѣдствіе непользованія и 1 годъ и 6 недѣль для срока дѣйствія права 3060. Съ истеченіемъ

зательствъ", общую давность, установленную гражданскими законами, то посему въ Прибалтійскихъ губ. такіе векселя должны подлежать давности, опредѣленной въ мѣстныхъ гражданскихъ узаконеніяхъ, а слѣд., въ Курляндіи пятилѣтней давности на основаніи 3621 ст. Рез. Сен. 1894 г. № 232 по д. Клюкцнера.

Ст. 3621 основана на § 149 Курлянд. Статута, а такъ какъ, согласно VII ст. введ., дѣйствіе Курл. земскаго права не распространяется на крестьянъ, для которыхъ Кр. Кур. 95 установленъ 10-лѣтній давностный срокъ, то примѣненіе ст. 3621 къ дѣламъ, въ коихъ участвующими лицами являются крестьяне, неправильно. Рез. Сен. 1891 г. № 568 по д. Чарова, 1894 г. № 5070 по д. Слидера.

Обязательства, подлежащія по самому свойству своему (въ данномъ случаѣ обязательство, возникшее изъ недозволеннаго дѣянія въ предѣлахъ Курл. губ.) исполненію въ мѣстѣ возникновенія онаго, должны подчиняться въ территоріальномъ отношеніи дѣйствію давности, существующей въ данной мѣстности (въ данномъ случаѣ дѣйствію 5-лѣтней Курлянд. давности, хотя истцами были Лифлянд. крестьяне, а отвѣтчикомъ являлось Министерство Путей сообщенія; гибель судна, изъ-за чего возникъ искъ, произошла у береговъ Курляндіи). Ук. Сен. по д. Берзина СПБ. Суд. Пал. 1895 г. № 72.

этого срока погашаются: право на протестъ мужа о невыдачѣ вѣна, по Эстл. гор. пр. 25; иски несовершеннолѣтняго объ отчужденіи его недвижимости опекуномъ, безъ надлежащаго разрѣшенія (387*): сроч. годъ съ совершеннолѣтія), вышедшаго изъ-подъ опеки противъ опекуновъ, по Лиф. и Эст. зем. пр. (489, п. 1**): со дня совершеннолѣтія, а для вышедшихъ замужъ дѣвицъ со дня брака), срокъ явки собственника найденной вещи въ Лиф. и Эст. 740, Кр. Л. 979 (1 годъ 6 недѣль), осуществленіе права собственника дворянской вотчины въ Эстл. на преимущественную покупку, а на о-вѣ Эзелѣ на выкупъ отдѣленнаго крестьянскаго участка, въ случаѣ перепродажи его 884, въ эст. городахъ возможность возстановить право на общій брандмауеръ уплатою $^1/_2$ издержекъ (932, прим.), искъ о выкупѣ (1648; въ 1649—1652 опредѣляется начальный моментъ срочнаго года въ этомъ случаѣ); 1671 предоставляетъ несо-

*) Ст. 387, какъ исключительная для лицъ несовершеннолѣтнихъ, подлежитъ ограничительному толкованію. По смыслу этой статьи только первое отчужденіе, неправильно совершенное опекою, можетъ быть уничтожено. Всѣ же дальнѣйшія отчужденія имущества третьимъ лицамъ, разъ таковыя имѣли мѣсто, сохраняютъ свою силу. Буквальный смыслъ ст. 387 не оставляетъ сомнѣнія въ томъ, что законодатель имѣлъ въ виду именно означенныя въ ней, т. е. неправильно совершенныя отъ имени малолѣтняго и за него продажи или иныя отчужденія, и ничего не упоминаетъ о послѣдующихъ сдѣлкахъ по дальнѣйшему переходу недвижимаго имущества, прежде принадлежавшаго малолѣтнему. Законъ не объявляетъ прямо ничтожными или недѣйствительными означенныя въ немъ отчужденія, но указываетъ, что они могутъ быть уничтожены. Приведенное толкованіе подтверждается источникомъ ея, Высочайше утвержденнымъ 2 іюля 1862 г. мнѣніемъ Госуд. Совѣта (П. С. З. 1862 г. №38433), гдѣ упоминается только объ отчужденіи имѣнія малолѣтняго опекуномъ пріобрѣтателю имѣнія. Право виндикаціи отъ каждаго владѣльца по Прибалт. законамъ принадлежитъ лишь собственнику (897 ст.), каковымъ по 812 ст. признается только то лицо, которое значится собственникомъ по крѣпостнымъ книгамъ. (Въ данномъ случаѣ истецъ не значился собственникомъ по крѣпостнымъ книгамъ). Гр. Кас. Деп. Сен. 1898 г. №43 по д. Берсона.

**) Сроки указанные въ 489 ст., исчисляются со времени вступленія лица въ совершенный возрастъ, причемъ какъ эта статья, такъ и послѣдующія статьи, точное соблюденіе сего срока вовсе не ставятъ въ зависимость отъ того, былъ или не былъ утвержденъ опекунскимъ мѣстомъ отчетъ опекуна. Ук. Сен. по д. Пальмбаховъ СПБ. Суд. Пал. 1900 г. № 141.

вершеннолѣтнимъ, въ случаѣ упущенія со стороны опекуновъ (по Лиф. и Эст. зем. пр.), а 1672 (по Лиф. зем. пр.) и дѣтямъ, если родители ихъ умерли до истеченія законной давности 1648, возможность осуществить свое право выкупа въ теченіе срочнаго года по достиженіи совершеннолѣтія; 2452: въ Лиф. и Эст. г., когда не было сдѣлано судебнаго вызова, неоспоренное завѣщаніе вступаетъ въ законную силу по истеченіи срочнаго года со дня вскрытія и прочтенія онаго*); 2507: ближайшіе агнаты или члены родственнаго союза въ теченіе срочнаго года, со времени полученія ими свѣдѣній объ отчужденіи родонаслѣдственнаго имѣнія, имѣютъ право выкупа; 2620: право на искъ о наслѣдствѣ, если вызова не было, прекращается въ Лиф. и Эстл., а также въ Митавѣ, Баускѣ и Фридрихштадтѣ съ истеченіемъ срочнаго года съ того дня, какъ стало извѣстно объ открытіи наслѣдства; 2630: въ Лиф. и Эст. лицо, призванное къ наслѣдству, должно изъявить волю о принятіи наслѣдства въ теченіе срочнаго года; 2839: въ Ревелѣ ближайшіе законные наслѣдники теряютъ назначенный имъ отказъ, если не явятся въ теч. сроч. года; 2868: въ Лиф. и Эст. родственники имѣютъ право выкупить въ теченіе срочнаго года наслѣдственное имѣніе, доставшееся богоугодному заведенію, въ которомъ жилъ умершій; 3018: по эст. город. праву по истеченіи срочнаго года со дня корроборація не допускаются споры противъ сдѣлокъ, утвержденныхъ и внесенныхъ въ публичныя книги; 3019: по лиф. и эст. зем. пр. неоспоримость такихъ сдѣлокъ наступаетъ по истеченіи срочнаго года послѣ прокламы суда; 3897, п. 1: право требовать от-

*) По точному и совокупному смыслу ст. 2452, 2476 и 2489, упущеніе существенныхъ формальностей при совершеніи завѣщанія не только въ Курл. и Эстлянд., но и въ городахъ Лифлянд. губерніи не можетъ служить препятствіемъ къ обнародованію и основаніемъ къ признанію недѣйствительнымъ духовнаго завѣщанія помимо спора лицъ, въ томъ заинтересованныхъ (въ данномъ случаѣ, вопреки 2095 ст., было представлено къ утвержденію домашнее духовное завѣщаніе). СПБ. Суд. Пал. по д. Алленштейна 1892 г. № 79.

Но отсутствіе подписи завѣщателя (ст. 2071) подъ духовнымъ завѣщаніемъ, причемъ въ немъ не оговорено, какъ это требуетъ ст. 2073, что оно написано рукою завѣщателя, представляя собою ничто иное, какъ, очевидно, неоконченное завѣщательное распоряженіе, не имѣющее, согласно 2085 ст., никакой силы, не можетъ подлежать обнародованію, хотя бы противъ него и не было заявлено спора. СПБ. Суд. Пал. по д. ф. Гольстейнъ 1898 г. № 51.

мѣны договора купли-продажи по причинѣ чрезмѣрнаго вреда (laesio enormis) погашается въ срочный годъ всюду (по лиф. и эст. зем., по кур. пр. и по эст. гор. пр.), кромѣ лиф. городовъ; 3940: въ эстл. городахъ право отказаться отъ купли по раскаянію можетъ быть осуществлено въ теченіе срочнаго года; 4469: по лиф. и эст. зем. и город. правамъ ближайшіе наслѣдники имѣютъ право оспорить дареніе наслѣдственнаго имѣнія въ теченіе срочнаго года. Кр. Л. 977, Кр. Э. 1108: достигшіе совершеннолѣтія пользуются возстановленіемъ своихъ правъ, несмотря на истеченіе законной давности, если предъявятъ искъ о томъ въ теченіе (Л. 1 года 6 нед., Э. 1 г. 6 нед. и 3 дней) со дня достиженія ими совершеннолѣтія.

Изъ вышеприведеннаго можно заключить, что срочный годъ рѣже всего примѣняется въ Кур. г. (Эрдманъ ошибочно даже вообще отрицаетъ примѣненіе его здѣсь), а чаще всего въ городахъ Эстл. Это объясняется тѣмъ, что въ Курл. г. вообще гораздо меньше реципированы древне-германскіе правовые институты, а города эстл. долгое время пользовались любекскимъ правомъ, въ которомъ срочный годъ былъ преобладающимъ давностнымъ срокомъ.

Слѣдующій давностный срокъ — годичный. 160: обольщенная дѣвица теряетъ право иска (о выдачѣ приданаго или о взятіи ея въ замужество или объ объявленіи ея разведенною), если не предъявитъ его въ теченіе года со дня связи; 698: иски объ отнятіи или о нарушеніи владѣнія утрачиваются годовою давностью*); 699: при отнятіи владѣнія тайно или въ отсутствіе владѣльца годъ считается со времени, когда владѣлецъ узналъ объ отнятіи; прим. къ 932: въ эстл. городахъ сособственникъ общаго брандмауера теряетъ право на него, уклонившись принять участіе въ починкѣ его въ теченіе года со времени заявки; 2630: въ Курл. фактическій обладатель наслѣдства долженъ заявить о принятіи его въ теченіе обыкновеннаго года; 2651: въ Курл. же наслѣдникъ, желающій воспользоваться правомъ инвентаря, долженъ просить подлежащій судъ, не далѣе какъ въ теченіе года, о составленіи

*) Совокупный смыслъ ст. 698, 699 и 3623 не оставляетъ никакого сомнѣнія въ томъ, что начало годичнаго срока должно быть исчисляемо съ момента нарушенія владѣнія, когда возникло право на предъявленіе владѣльческаго иска о возстановленіи нарушеннаго владѣнія. Рез. Сен. по д. Зеберга 1901 г. № 3960.

описи всему наслѣдству и о вызовѣ кредиторовъ наслѣдодателя; 2854: неисполненіе въ теченіе года возложеннаго завѣщателемъ порученія лишаетъ права на все, что было завѣщано наслѣднику; 3272: право на искъ объ уменьшеніи возмездія (actio quanti minoris) прекращается по истеченіи года со дня заключенія договора или учиненія особаго завѣренія*); 4561: искъ объ обидѣ погасаетъ въ силу годовой давности; 4551: въ Курл. словесное поручительство прекращается, въ силу давности, по истеченіи года; 4576: искъ о вознагражденіи за вредъ, причиненный вылитіемъ и т. п., погасаетъ, въ силу давности, по истеченіи года.

Остальные сроки давности могутъ быть разнесены на двѣ группы: а) сроки длиннѣе года и б) короче его.

Къ первой группѣ относятся:

Двухлѣтній: 25: по эстл. город. правамъ, мужъ, не истребовавшій вѣно, обѣщанное женѣ ея родителями, въ теченіе двухъ лѣтъ со дня заключенія брака, теряетъ право на полученіе его; 26: въ тотъ же срокъ теряетъ силу, по эстл. и лифл. город. пр., поручительство за родителей въ точной отдачѣ обѣщаннаго ими вѣна; 489, п. 2: по курл. зем. и город. пр., искъ вышедшаго изъ-подъ опеки, основанный на ошибкѣ въ счетѣ, можетъ быть предъявленъ къ опекуну въ теченіе двухъ лѣтъ**); 4463: въ Курл. отчетъ, очищенный роспискою, можетъ быть оспориваемъ по поводу ошибки въ счисленіи только въ теченіе двухъ лѣтъ, если только не было

*) Установленный ст. 3272 годовой срокъ для исковъ объ уменьшеніи возмездія при продажѣ недвижимаго имущества начинаетъ свое теченіе такъ же, какъ и при продажѣ движимости, со дня заключенія договора, а не со дня внесенія его въ ипотечныя книги. Выводъ этотъ, основанный на точномъ смыслѣ приведеннаго закона, не противорѣчитъ общему правилу, что исковая давность начинаетъ свое теченіе лишь со дня, когда открывается юридическая возможность предъявленія иска (ст. 3623), такъ какъ договоръ купли-продажи, будучи вполнѣ дѣйствителенъ и обязателенъ для сторонъ и до внесенія его въ ипотечныя книги, можетъ, несомнѣнно, служить сторонѣ основаніемъ для предъявленія къ его контрагенту вытекающихъ изъ этого договора личныхъ исковъ, и такъ какъ, съ другой стороны, искъ объ уменьшеніи возмездія, вытекая изъ договора купли-продажи, а не изъ того основанія, что истецъ есть собственникъ проданнаго недвижимаго имущества, является, именно, искомъ личнымъ. Рез. Сен. по д. Якобсона 1883 г. № 797.

**) См. выше 2-ую сноску на 65 стр.

обмана при дачѣ отчета; 4566: право иска объ обманѣ (actio doli) погасаетъ, считая со времени его совершенія, черезъ два года.

Трехлѣтній: 1650: по эстл. зем. пр., отсутствующіе, если не было объявленія, должны предъявить искъ о выкупѣ въ теченіе трехъ лѣтъ со дня отчужденія; 1671: такой же срокъ предоставляется для предъявленія права выкупа въ Эстл. достигшимъ совершеннаго возраста внѣ предѣловъ Имперіи; 3414: кредиторъ, принимавшій отъ должника три года сряду меньшіе проценты, чѣмъ было обѣщано, теряетъ право требовать условленныхъ высшихъ % %, Кр. К. 96 малолѣтніе пользуются для возстановленія иска, въ случаѣ пропущенія давности, трехлѣтнимъ срокомъ со вступленія въ совершеннолѣтіе.

Пятилѣтній, кромѣ значенія общаго срока (обыкновенной давности 489 п. 2, 739, 2452*), 2620, 2630, 3621**) и др.) въ Курл. губ. (хотя есть и исключеніе для иска о наслѣдствѣ 2620), въ одномъ случаѣ имѣетъ силу для всѣхъ трехъ губерній: 2662 п. 1: кредиторы теряютъ право требовать отдѣленія (jus separationis) собственнаго имущества наслѣдника отъ достающагося ему наслѣдства по истеченіи пяти лѣтъ со дня принятія наслѣдства.

Сроки короче года. Самый короткій срокъ трехдневный: 3397: задержавшій за потраву чужой скотъ въ Курл. долженъ заявить о томъ хозяину или суду въ продолженіе трехъ дней, иначе теряетъ право на выкупную плату или на штрафъ. Въ шесть дней погасаетъ въ Курл. право на искъ объ уничтоженіи договора 3271***). Иски объ уничтоженіи покупки, по причинѣ негодности или недостаточности купленныхъ вещей, должны быть предъявляемы въ теченіе семи дней со дня заключенія купли и выдачи вещей покупщику, подъ опасеніемъ лишенія права на искъ Кр. К. 98. Въ восемь дней погасаетъ, по Лифл. город. пр., право на искъ о взятіи обратно лошади, одержимой существеннымъ порокомъ 3271.***) Четырнадцать дней, по

*) См. выше сноску на 66 стр.

**) См. выше 2 сноску на 59 стр.

***) Установленный первою частью 3271 ст. срокъ на предъявленіе иска объ уничтоженіи договора не имѣетъ примѣненія къ случаю наличности умысла со стороны продавца. Это слѣдуетъ и изъ смысла ст. 3257. Рез. Сен. по д. Маріенфельдта 1895 г. № 4946.

эстл. город. пр., дается вышедшему изъ-подъ опеки для предъявленія иска противъ заключительнаго отчета опекуна, со времени его представленія 489*) п. 4; въ 14 дней со дня выдачи вещей покупщику долженъ быть предъявленъ искъ объ уничтоженіи покупки по негодности и недостаточности купленныхъ вещей, по Кр. Л. 978; въ такой же срокъ, по Пильтен. пр., лишенный владѣнія отнятіемъ его обязанъ приступить къ доказательству отвода насилія, exceptio spolii 696. Въ остальныхъ мѣстностяхъ на это дается пятнадцать дней 696. Въ трехнедѣльный срокъ нашедшій вещь обязанъ объявить о находкѣ мѣстной полиціи 735; въ такой же срокъ, по эстл. зем. пр., погасаетъ право иска о взятіи обратно лошади, одержимой существеннымъ порокомъ 3271**). Въ тридцатидневный срокъ послѣ развода жена должна заявить мужу о беременности 140; въ противномъ случаѣ мужъ не обязанъ признавать младенца своимъ 142. Шесть недѣль дается для заявленія о желаніи воспользоваться правомъ преимущественной покупки, при отчужденіи недвижимости 3930; а по лифл. город. пр., для выкупа должникомъ или его ближайшими наслѣдниками проданной принудительно съ публичнаго торга недвижимости 3965***). Въ шестидесятидневный

---

*) См. выше 2-ую сноску на 65 стр.

**) См. выше 3-ю сноску на 69 стр.

***) Ст. 3965 касается только личнаго права на выкупъ проданной съ публичнаго торга недвижимости самимъ должникомъ или его наслѣдниками, какъ его правопреемниками (въ случаѣ его смерти до публичной продажи), и не касается права родственнаго выкупа (при жизни должника), предусмотрѣннаго въ ст. 1613 и слѣд. Поэтому для осуществленія родственнаго права выкупа такой недвижимости не требуется, чтобы оно было выговорено предъ судомъ до совершенія продажи, а достаточно, чтобы оно было заявлено въ теченіе 6 недѣль послѣ ввода во владѣніе. Право должника и ближайшихъ его наслѣдниковъ, о которыхъ говоритъ ст. 3965, помѣщенная въ раздѣлѣ XII книги 4-й Свода, касающемся „требованій по договорамъ возмезднаго отчужденія", имѣетъ характеръ личнаго, а не вещнаго права, и примѣняется только въ городахъ Лифляндской губ., тогда какъ законное право наслѣдственнаго выкупа имѣетъ примѣненіе въ мѣстностяхъ, подлежащихъ дѣйствію Лифляндскихъ и Эстляндскихъ земскихъ и городскихъ правъ и въ нѣкоторыхъ городахъ Курляндскихъ (1654 ст.). Юридическіе институты права выкупа по 1613 и слѣд. ст. и установленнаго 3965 ст. права на поворотъ къ должнику и къ его наслѣдникамъ проданной съ публичныхъ торговъ недвижимости, — по своему значенію и дѣйствію, существенно отличаются

срокъ возможно воспользоваться правомъ отступиться отъ купли по раскаянію 3940. Въ теченіе двухъ мѣсяцевъ можетъ осуществить свое право преимущественной покупки собственникъ при продажѣ наслѣдственнаго оброчнаго содержанія 1327*); какъ и при продажѣ наслѣдственной аренды 4138; въ Лифл. и Эстл. наслѣдникъ долженъ не позднѣе двухъ мѣсяцевъ, со времени дошедшаго до него свѣдѣнія о призваніи его къ наслѣдованію, озаботиться о составленіи подлежащимъ судомъ инвентаря и о вызовѣ кредиторовъ наслѣдодателя 2652. Не уплатившіе въ теченіе четырехъ мѣсяцевъ издержки (напр., на исправленіе зданія) соучастники теряютъ право на общую собственность 932**). Исте-

---

другъ отъ друга. Выраженное въ 3965 ст. требованіе, чтобы упомянутое въ сей статьѣ право было положительно выговорено передъ судомъ еще до совершенія продажи, отнюдь не можетъ быть распространено на право выкупа по ст. 1613 и слѣд. Статья 3965 даетъ должнику право на поворотъ собственнаго имѣнія, проданнаго съ публичныхъ торговъ, между тѣмъ какъ по 1613 ст. выкупъ состоитъ въ правѣ пріобрѣтать отчужденную чужую недвижимость. Гр. Кас. Деп. Сен. по д. Шнейдеръ 1898 г. № 3.

*) При продажѣ съ публичныхъ торговъ за долги оброчнаго содержателя отданной ему собственникомъ въ наслѣдственное оброчное пользованіе недвижимости, собственникъ сохраняетъ право преимущественной покупки этой недвижимости въ теченіе установленнаго 1327 ст. срока и можетъ осуществить это право, какъ вещное, и по переписаніи этой недвижимости по крѣпостнымъ книгамъ на имя новаго пріобрѣтателя таковой. СПБ. Суд. Пал. по д. Кузикъ 1892 г. № 102.

**) По точному смыслу 932 ст. неуплата соучастниками въ общей собственности въ теченіе 4 мѣсяцевъ необходимыхъ издержекъ, употребленныхъ однимъ изъ нихъ на общую вещь, даетъ этому послѣднему лишь альтернативное право, по своему выбору, либо принять умственныя доли неуплатившихъ соучастниковъ въ возмѣщеніе произведенныхъ издержекъ, либо искать съ нихъ вознагражденія издержекъ. Этимъ правомъ выбора, однако, кредиторъ, согласно 2926 и 2928 ст., можетъ воспользоваться только однажды; разъ онъ требовалъ взысканія соразмѣрнаго вознагражденія расходовъ, произведенныхъ имъ на вещь, онъ тѣмъ самымъ потерялъ право обратить въ свою пользу долю неуплатившаго соучастника въ общей собственности, совершенно независимо отъ исхода дѣла о взысканіи вознагражденія. Право выбора, предусмотрѣнное 932 ст., возникаетъ силою одного факта неуплаты въ срокъ требуемыхъ соучастникомъ (очевидно, внѣсудебнымъ порядкомъ) расходовъ и осуществляется, по буквальному смыслу приведенной статьи, до или при самомъ предъявленіи иска, а того, чтобы производившему издержки соучастнику, по

ченіемъ шестимѣсячнаго срока погасаетъ, по лифл. город. пр., право на предъявленіе иска опекуномъ къ вышедшему изъ-подъ опеки и послѣдняго къ первому 489*) п. 3, въ Лифл. и Эстл. право на искъ объ уничтоженіи договора 3271**), въ Курл. право иска о словесной обидѣ 4561.

3) Безпрерывность. Теченіе давности можетъ быть прервано: а) начатіемъ иска въ судѣ 3629, 3630,***) б) или

присужденіи ему отыскиваемаго вознагражденія издержекъ, вновь предоставлялось право выбора между исполненіемъ судебнаго рѣшенія или обращеніемъ въ свою пользу долей неисполнившихъ рѣшенія, въ теченіе 4 мѣсяцевъ, соучастниковъ въ общей собственности, этого законъ не признаетъ. Ук. Сен. по д. Скрапсте СПБ. Суд. Пал. 1900 г. № 331.

*) См. 2-ую сноску выше на 65 стр.

**) Установленный первою частью 3271 ст. срокъ на предъявленіе иска объ уничтоженіи договора не имѣетъ примѣненія къ случаю наличности умысла со стороны продавца. Это слѣдуетъ и изъ смысла 3257 ст. Рез. Сен. по д. Маріенфельдта 1895 г. № 4946.

***) Кр. К. 97: давность прерывается учиненіемъ иска или объявленіемъ въ судѣ; но объявленіе, внѣ суда учиненное, таковаго дѣйствія не имѣетъ, развѣ въ судъ будетъ о томъ представлено полное доказательство.

Заявленіе претензіи въ вызывномъ производствѣ, возбужденномъ по случаю открытія послѣ должника наслѣдства, не прерываетъ по законамъ, дѣйствующимъ въ Курл. губ., теченія погасительной давности. Для Курл. губ. законъ указываетъ прямо только два способа прерванія погасительной давности лицомъ, имѣющимъ притязаніе, а именно судебное преслѣдованіе онаго и занесеніе протеста въ подлежащемъ судѣ. Судебнымъ же преслѣдованіемъ претензіи не можетъ быть признано заявленіе оной въ возбужденномъ по поводу открытія наслѣдства вызывномъ производствѣ, ибо цѣлью судебнаго преслѣдованія является принудительное, при содѣйствіи суда, удовлетвореніе претензіи, а цѣль означеннаго заявленія заключается лишь въ предотвращеніи утраты подлежащаго права, которую по закону влечетъ за собою неоглашеніе претензіи въ срокъ вызова. Уст. Гр. Суд. 2079 ст. Въ виду сего различія, то обстоятельство, что упомянутое заявленіе составляетъ напоминаніе о притязаніи, учиненное посредствомъ суда, въ противоположность напоминанію внѣсудебному, предусмотрѣнному въ ст. 3632, не можетъ служить основаніемъ къ признанію сего заявленія актомъ судебнаго преслѣдованія притязанія. Затѣмъ такое заявленіе не можетъ также имѣть значеніе протеста, указаннаго въ 3632 ст., не будучи, подобно сему послѣднему, обусловлено существованіемъ препятствій къ предъявленію иска. Гр. Кас. Деп. Сен. по д. Израэльсонъ 1900 г. № 70.

Заявленіе претензіи въ конкурсномъ управленіи, составляющемъ нижнюю степень конкурснаго суда (Уст. Гр. Суд. 1 ст. прил. къ

предъ избраннымъ посредникомъ 3629, в) протестомъ въ судѣ, при отсутствіи противника или при неизвѣстности его

1899 ст.; ст. 1400 прим., прил. III, ст. 1 Уст. Торг. Суд. 531 ст.), очевидно, прерываетъ давность. То же рѣшеніе.

Въ нѣмецкомъ текстѣ 3629 ст. первое положеніе ея о томъ, что судебное преслѣдованіе права начатіемъ иска .... прерываетъ давность, выражено съ прибавленіемъ двухъ словъ, такимъ образомъ: „давность прерывается судебнымъ преслѣдованіемъ притязанія, и такъ прежде всего (also zunächst) предъявленіемъ иска", каковое прибавленіе, въ связи съ слѣдующей 3630 ст., прямо указываетъ на возможность и другихъ позднѣйшихъ актовъ судебнаго преслѣдованія притязанія, прерывающихъ теченіе давности, начавшееся, при означенныхъ въ этой статьѣ обстоятельствахъ, вновь послѣ предъявленія иска. Отсюда явствуетъ, между прочимъ, что русскій текстъ, несмотря на отличіе его отъ текста нѣмецкаго, не можетъ быть признанъ установляющимъ несогласныя съ послѣднимъ правила, и что потому нѣтъ основанія къ примѣненію того закона, въ силу котораго, въ случаѣ какого-либо несогласія между обоими текстами Свода мѣст. узак., въ руководство долженъ быть принимаемъ текстъ русскій (Прим. къ ст. XVI введ.). То же рѣш. Сен.

Для примѣненія ст. 3629, какъ видно изъ точнаго ея содержанія, необходимо, чтобы искъ былъ предъявленъ въ подлежащемъ судѣ. Предъявленіе въ извѣстныхъ случаяхъ гражданскаго иска въ уголовномъ дѣлѣ, производящемся по Уставамъ 20 ноября 1864 г., является предъявленіемъ иска въ подлежащемъ судѣ, такъ какъ по 6 и 7 ст. Уст. Угол. Суд. потерпѣвшему отъ преступленія предоставлено право участія въ уголовномъ дѣлѣ гражданскимъ истцомъ.

Но предъявленію требованія о денежномъ взысканіи въ прошеніи, поданномъ прокурору суда, нельзя придавать значенія возбужденія гражданскаго иска въ подлежащемъ судѣ, такъ какъ судебныхъ функцій лицамъ прокурорскаго надзора не принадлежитъ.

Изъ соображенія 6 и 7 ст. У. Уг. С. съ разъясненіями ихъ Прав. Сенатомъ слѣдуетъ, что по вопросу о томъ, можетъ ли потерпѣвшій отъ преступленія, въ виду предъявленныхъ имъ требованій о вознагражденіи за убытки, преступленіемъ причиненные, считаться участвующимъ въ уголовномъ процессѣ лицомъ въ качествѣ гражданскаго истца, — требуется судебное опредѣленіе о допущеніи или отказѣ въ допущеніи къ такому участію. Такое опредѣленіе необходимо, между прочимъ, потому, что не всякое заявленіе потерпѣвшаго о вознагражденіи можетъ быть предметомъ гражданскаго иска въ уголовномъ дѣлѣ, а только относительно такихъ убытковъ, непосредственною причиною которыхъ было данное преступное дѣяніе, и только при наличности такого условія потерпѣвшій можетъ быть допущенъ въ уголовное дѣло гражданскимъ истцомъ. Угол. Кас. Деп. Сен. 1874 г. № 331; 1879 г. № 50; СПБ. Суд. Пал. по д. Штакельберга 1900 г. № 82.

Указанная въ ст. 3630 давность можетъ быть прервана новымъ процессуальнымъ дѣйствіемъ истца по тому же дѣлу, именно просьбою

мѣстопребыванія 3632, г) въ Лиф. и Эстл., въ отношеніи простыхъ долговыхъ требованій, частнымъ напоминаніемъ 3633*) и д) признаніемъ должника, напр., просьбою его объ

о продолженіи его производства, какъ это при извѣстныхъ условіяхъ допускалось правилами дореформеннаго процесса и предусматривается также и 3 п. 718 ст. Уст. Гр. Суд. Затѣмъ подобное пріостановленіе производства и подача просьбы о продолженіи онаго могутъ повторяться, и такимъ образомъ, по смыслу закона, хотя въ немъ указано лишь одно начатіе иска, какъ процессуальное дѣйствіе, прерывающее теченіе давности, — то же самое значеніе должны имѣть и другія позднѣйшія по начатому иску дѣйствія истца, составляющія также акты означеннаго въ 3629 ст. „судебнаго преслѣдованія права". Гр. Кас. Деп. Сен. 1900 г. №70 по д. Израэльсонъ.

3353: Предъявленіе требованія къ одному изъ содолжниковъ прерываетъ теченіе давности относительно права иска и со всѣхъ прочихъ.

*) По буквальному тексту 3633 ст. въ Лифляндіи и Эстляндіи для прерванія давности по простымъ долговымъ требованіямъ достаточно частнаго напоминанія. Поэтому, для примѣненія этого исключительнаго правила къ иску объ укрѣпленіи необходимо установить, что требованіе объ укрѣпленіи составляетъ простое долговое требованіе. По смыслу ст. 3105 долговымъ договоромъ признается основанное на взаимномъ соглашеніи изъявленіе воли нѣсколькихъ лицъ, которое имѣетъ цѣлью установить право требованія; подъ правомъ же требованія разумѣется, согласно 2907 ст., такое право, въ силу котораго одно лицо (должникъ) обязывается въ пользу другаго (кредитора) къ извѣстному дѣйствію, имѣющему матеріальную цѣнность; такъ какъ искъ объ укрѣпленіи, по точному смыслу ст. 813, составляетъ право требовать, чтобы со стороны продавца предприняты были мѣры, необходимыя для внесенія въ крѣпостныя книги перехода недвижимости изъ его рукъ, то, слѣд., искъ объ укрѣпленіи составляетъ осуществленіе права требованія, вытекающаго изъ договора долговаго, т. е. долговое требованіе. Но этимъ еще не разрѣшается вопросъ о примѣнимости исключительнаго правила, установленнаго ст. 3633, къ иску объ укрѣпленіи, ибо правило это примѣнимо не ко всѣмъ долговымъ требованіямъ, но только къ долговымъ требованіямъ простымъ. Таковыми, т. е. простыми долговыми требованіями, законъ, какъ видно изъ ст. 1577 и 1579, называетъ долговыя требованія хирографарныя; по смыслу же ст. 813 и 3014 требованіе укрѣпленія есть требованіе личное, не вещное, слѣд., простое. Отсюда слѣдуетъ, что давность по требованію объ укрѣпленіи, какъ составляющему простое долговое требованіе, въ Эстляндіи и Лифляндіи можетъ быть прервана простымъ напоминаніемъ. Гр. Кас. Деп. Сен. 1901 г. №33 по д. Пійпъ съ Пельдомъ.

По точному смыслу 3105 и 2907 ст. и согласно разъясненіямъ Сената 1901 г. №33, возникшее изъ договора купли-продажи или поставки товара чисто хирографарное требованіе объ уплатѣ усло-

отсрочкѣ, выдачею новаго по тому долгу документа, уплатою части долга, вносомъ процентовъ, представленіемъ залога или поручительства 3634*).

4) Bona fides. Въ „доброй вѣрѣ“ считается тотъ, кто убѣжденъ, что никто другой болѣе его не имѣетъ права 680**); ср. 839 „невѣдѣніе о препятствіяхъ“. Наличность „доброй

вленной за товаръ цѣны вполнѣ можетъ быть подведено подъ понятіе о простыхъ долговыхъ требованіяхъ, о которыхъ говоритъ 3633 ст. Ук. Сен. СПБ. Суд. Пал. по д. Форстеръ 1899 г. № 206.

Заявленію кредитора о своей претензіи по вызывному производству законъ не придаетъ силы для перерыва давности. Если же подобное заявленіе претензіи, само по себѣ, по закону не имѣло такой силы, то и за опредѣленіемъ суда, состоявшимся по дѣлу о наслѣдствѣ, по которому судъ оставилъ на волю кредиторовъ доказывать свои претензіи исковымъ порядкомъ, (слѣд., опредѣленіе суда въ охранительномъ порядкѣ), не можетъ быть признано силы и значенія такого обстоятельства, которое прерывало бы теченіе давности для предъявленія кредиторами исковъ. Равнымъ образомъ заявленіе претензіи суду во время вызывнаго производства, представляясь напоминаніемъ долга при посредствѣ суда, не прерываетъ теченія давности, ибо изъ точнаго смысла ст. 3618, 3353; 3629—3634 не можетъ быть сдѣланъ тотъ выводъ, чтобы одно напоминаніе долга, хотя бы сдѣланное при посредствѣ суда, но безъ предъявленія иска, прерывало теченіе давности. СПБ. Суд. Пал. 1895 г. № 74 по д. баронес. ф. д. Остенъ-Сакенъ.

Къ простымъ долговымъ требованіямъ, упоминаемымъ въ ст. 3633, не относится требованіе пенсіи, какъ не основанное на долговомъ обязательствѣ. СПБ. Суд. Пал. 1896 г. № 40 по д. Никура.

Ст. 3633 имѣетъ въ виду простыя долговыя обязательства, подъ коими по содержанію 2907, 3115 и 3106 ст. слѣдуетъ разумѣть обѣщаніе одной стороны и принятіе онаго другою, или взаимное съ каждой стороны обѣщаніе и принятіе, иными словами, такія требованія, которыя основаны на взаимномъ соглашеніи сторонъ. СПБ. Суд. Пал. 1900 г. № 82 по д. Ситска.

*) Неправильно толкованіе ст. 3634 въ томъ смыслѣ, будто теченіе давности прерывается лишь такимъ признаніемъ, которое соединено съ намѣреніемъ должника исполнить принятое на себя обязательство и будто одно только признаніе права кредитора недостаточно. Рез. Сен. 1891 г. № 5647 по д. Ульмана.

**) По ст. 680 отличительнымъ признакомъ добросовѣстнаго владѣнія признается не законность формы, а внутреннее (хотя бы и ошибочное) убѣжденіе владѣльца въ своемъ правѣ. Ук. Сен. СПБ. Суд. Пал. по д. Беккера 1896 г. № 94.

Такое убѣжденіе владѣльца въ томъ, что никто другой болѣе его не имѣетъ права на владѣніе вещью, если оно основано на невѣдѣніи закона (на юридическомъ заблужденіи, ст. 2955), не имѣетъ силы доброй вѣры. Рез. Сен. по д. Типайнъ 1897 г. № 5367.

вѣры“ римское право требовало лишь для пріобрѣтательной давности, каноническое и для погасительной, а мѣстное право для послѣдней лишь при требованіи „опредѣленной“ вещи, такъ какъ здѣсь, предполагается, самое существованіе вещи напоминаетъ о принадлежности ея другому. 3619 (59 стр. 3 сн.): Должникъ, отъ котораго будетъ потребована выдача опредѣленной чужой вещи, не можетъ ссылаться на давность, если противная сторона докажетъ, что онъ или его предшественникъ въ теченіе всего срока давности владѣли тою вещью недобросовѣстно. При требованіяхъ же другого рода, какъ, напр., имѣющихъ предметомъ уплату денежной суммы, добрая со стороны должника вѣра не составляетъ необходимаго условія.

Дѣйствіе давности. 3618 (59 стр. 1 сн.), 3639: „истеченіемъ срока давности прекращается не только право иска, но и самое право требованія“ (при чемъ вмѣстѣ съ главнымъ прекращаются и побочныя требованія: 3628 (62 стр. 2 сн.): если самое право, коимъ срочные вносы — алиментовъ, процентовъ, пожизненной ренты, поземельныхъ повинностей и т. п. — будетъ потеряно въ силу давности, то не можетъ быть болѣе требуемъ и отдѣльный вносъ; 1423: право иска, а съ нимъ и закладное право, прекращаются для залогодержателя, если онъ пропуститъ узаконенный срокъ давности для отыскиванія своего права судомъ. Ср. 1422). „Посему просроченное требованіе не можетъ быть заявляемо и въ видѣ отвода къ зачету“. Слѣд., въ мѣстномъ правѣ не примѣняется паремія: quae ad agenda temporalia, ad excipienda perpetua, въ силу которой требованіе, утратившее исковую силу (возможность быть осуществленнымъ путемъ иска, не годное ad agenda), могло быть предъявляемо къ зачету въ видѣ возраженія (ad excipienda) противъ иска обязаннаго лица. Однако и здѣсь погашенное давностью требованіе не утрачиваетъ значенія naturalis obligationis. 3640: Если должникъ, по какой бы то ни было причинѣ, выполнитъ такое обязательство, которое утратило значеніе въ силу давности, то онъ не въ правѣ отданное уже разъ кредитору требовать отъ него обратно.

О пріобрѣтательной давности см. ниже § 30 въ вещномъ правѣ.

Вещное право.

§ 19. Значеніе публичныхъ книгъ въ мѣстномъ правѣ.

Литература. 25 Башмаковъ Основныя начала ипотечнаго права, 28 Башмаковъ Практич. руководство для крѣпостныхъ отдѣленій Приб. края, 34 Безобразовъ Поземельный кредитъ, 41 Богушевскій объ оцѣнкѣ земель въ Лиф. г., 241 Крѣпостное дѣло, 291 Могучій Взысканіе на недвижимыя имущества, незначащіяся за должникомъ по крѣпост. книгамъ, 339 Введеніе ипотечной системы въ Приб. краѣ, 353 Порядокъ укрѣпленія купчихъ контрактовъ на крест. арендные участки, 364 Описаніе ипотеч. порядка въ Приб. г., 367 Порядокъ взиманія крѣпостныхъ пошлинъ, 420 Канцелярская актовая пошлина съ купчихъ на участки крест. арендной и мызной земли, 433 Совершеніе секретарями крѣп. отдѣленій нотаріальныхъ дѣйствій, безъ внесенія залога, 443 Преобразованіе ипотечной системы Приб. губ.

Въ интересахъ упроченія земельнаго кредита и безопаснаго какъ владѣнія, такъ и передачи недвижимости, въ мѣстномъ краѣ давно уже заведены т. наз. публичныя, ипотечныя, нынѣ именуемыя крѣпостными, книги. Цѣль ихъ существованія — дать возможность каждому и въ каждую минуту навести точныя справки о той или другой, интересующей его, недвижимости: какова ея величина, цѣнность, юридическое положеніе, кому она принадлежитъ и на какомъ правѣ, не имѣютъ ли на нее притязанія постороннія лица и въ какомъ размѣрѣ и т. д. Согласно своему назначенію, книги эти должны представлять точную картину экономическаго и юридическаго состоянія недвижимости. Поэтому въ нихъ должно отмѣчать (а нынѣ и отмѣчается): размѣръ и мѣстонахожденіе недвижимости, кто ея собственникъ, какія вещныя права посторонніхъ лицъ обременяютъ ее, какія повинности лежатъ на ней, какія притязанія другихъ лицъ простираются на нее. Давая полные и правдивые, заслуживающіе довѣрія (такъ какъ книги ведутся безпристрастнымъ учрежденіемъ) отвѣты на всѣ указанные вопросы, книги эти служатъ основаніемъ для сужденія о возможности совершить тотъ или другой юридическій актъ, заключить ту или иную сдѣлку по поводу недвижимости или въ виду ея съ собственникомъ ея, безъ опасенія купить чужую вещь, безъ риска потерять капиталъ, отдавая его въ займы подъ залогъ недви-

жимости и т. д. При наличности этихъ книгъ гражданскій оборотъ много выигрываетъ въ своей прочности, увѣренности и обезпеченности. Книги эти раньше назывались „публичными“, а также „судебными“, потому что онѣ велись публичнымъ (и доступнымъ для публики) учрежденіемъ (да и сами были доступны для публики); ипотечныя установленія были въ то же время судебными мѣстами: а) въ Курл. г. земская (уѣздная) поземельная регистрація (въ томъ числѣ и крестьянской земли) сосредоточена была въ пяти обергауптманскихъ (дворянскихъ) судахъ, городская же въ городовыхъ магистратахъ (вѣдавшихъ и судебныя дѣла); б) въ Лиф. г. земская для всей губерніи въ Лифл. гофгерихтѣ, но крестьянская при каждомъ уѣздномъ судѣ, городская же въ городовыхъ магистратахъ; в) въ Эстл. г. земская регистрація всей губерніи производилась въ оберландгерихтѣ; здѣсь же регистровались и городскія недвижимости, кромѣ недвижимостей нижняго Ревеля, которыя находились въ вѣдѣніи ревельскаго магистрата. Производилось „внесеніе (ингроссація или интабуляція) акта“, о чемъ выдавалось „особое свидѣтельство о совершенномъ внесеніи (т. е. корроборація въ тѣсномъ смыслѣ)“. Оба термина мало-по-малу отождествились въ Курл. г. Въ Лиф. и Эст. г. строго различали двоякое внесеніе и, при томъ, въ отдѣльныя книги: корроборацію для купчихъ, ингроссацію для долговыхъ требованій.

Въ основѣ было раздѣленіе документовъ пріобрѣтательныхъ отъ долговыхъ, купчихъ отъ закладныхъ. Съ введеніемъ судебной реформы 9 іюля 1889 г. оба понятія слились вмѣстѣ, по образцу Курл. г., и имѣютъ два оттѣнка, два смысла: общій — соотвѣтствующій русскому „укрѣпленію“, тѣсный — выражающій одно изъ дѣйствій обряда укрѣпленія, именно пріобщеніе укрѣпленнаго документа къ прочимъ актамъ, составляющимъ „крѣпостную книгу“. Съ реформой улетучились и остатки сословности и раздробленность ипотечныхъ учрежденій: они стали не только объединенными, но и едиными, дѣйствующими по одному образцу и по одинаковымъ правиламъ. Этимъ достигнуто упрощеніе и единообразіе „публичныхъ“, „крѣпостныхъ книгъ“. Строго различены отдѣльныя части ихъ. Ведутся книги въ неизмѣримо лучшемъ порядкѣ. Принципы гласности, легкообозрѣваемости, точности, тождественности, спеціальности и единой кадастраціи проведены послѣдовательно, особенно въ „крѣ-

постномъ реестрѣ", который нынѣ является точнымъ мѣриломъ лежащихъ на недвижимости вещныхъ правъ (нѣтъ уже надобности рыться въ ингроссаціонныхъ или корроборацiонныхъ книгахъ"; нѣтъ и двойныхъ и пустыхъ нумеровъ; каждое имѣніе самостоятельная единица). Учреждены „крѣпостныя отдѣленія" при мировыхъ съѣздахъ. Начальниками ихъ являются предсѣдатели мировыхъ съѣздовъ (а въ Рижско-Вольмар. миров. съѣздѣ особый мировой судья). Начальникъ крѣпостнаго отдѣленія можетъ быть и секретаремъ его. Вѣдомство каждаго крѣпостнаго отдѣленія распространяется только на округъ мѣстнаго мироваго съѣзда, а въ отдѣльныхъ городахъ можетъ ограничиваться предѣлами городской земли. Пол. о преобраз. судеб. части въ Приб. г. 35—38 ст. Таковы отдѣленія, учрежденныя 13 дек. 1889 г. въ г. Фридрихштадтѣ, 14 янв. 1890. г. въ Баускѣ, 17 янв. 1890 г. въ Шлокѣ, Перновѣ и Нарвѣ.

Крѣпостныя книги установлены для укрѣпленія (въ этомъ только и сказывается участіе суда) правъ на недвижимое имущество, а не документовъ (плановъ и др.). Крѣпостная книга состоитъ изъ подлинныхъ актовъ и документовъ (подлинники только на русскомъ языкѣ, а копіи могутъ быть и на мѣстномъ), на основаніи коихъ послѣдовало укрѣпленіе правъ на недвижимое имущество. Подлинные акты могутъ быть домашніе и нотаріальные, но принимаются лишь такіе, коими устанавливаются права на недвижимость. Сюда относятся грамоты о пожалованіи, судебныя рѣшенія о признаніи права, исполнительные листы*) (но не копіи ихъ, хотя бы онѣ были нотаріальныя). Въ крѣпостную книгу вносятся копіи опредѣленій объ укрѣпленіяхъ вещнаго права, какъ юридическаго отношенія. Книга составляется за каждый годъ особо, при чемъ укрѣпленные въ теченіе года акты и документы подшиваются по порядку ихъ утвержденія въ тетради, которыя по окончаніи года переплетаются съ двумя алфавитами: одинъ по названіямъ недвижимостей, другой по фамиліямъ владѣльцевъ. (Впрочемъ два алфавита только для сельскихъ имѣній и крестьянскихъ усадебъ, а для городскихъ недвижимостей одинъ только алфавитъ. Эти алфавиты

*) Сенатъ 1892 г. № 108: исполнительные листы по укрѣпленіи должны быть возвращены, а къ крѣпостной книгѣ пріобщаются засвидѣтельствованныя съ нихъ копіи.

періодическіе, составляемые для каждаго года отдѣльно, а не основные, какъ къ реестру). Все, что не укрѣплено или не подлежитъ укрѣпленію, помѣщается въ „крѣпостномъ дѣлѣ“ (напр., планъ, довѣренность; но удостовѣреніе о самоличности и правоспособности вносится въ книгу). Въ книгу вносятся укрѣпленія лишь на тѣ недвижимости, которыя находятся въ округѣ крѣпостнаго отдѣленія. Но если недвижимость составляетъ принадлежность другой, то права на нее укрѣпляются въ округѣ главной. Признакъ принадлежности — въ хозяйственномъ свойствѣ единаго управленія двухъ имѣній, съ преобладаніемъ одного изъ нихъ въ виду помѣщенія въ немъ владѣльческой конторы или по другимъ основаніямъ. Но остатки феодальныхъ отношеній Прибалтійскаго края — принадлежность нѣсколькихъ имѣній къ одному общему фидеикоммиссу — не оказываютъ вліянія на мѣсто регистраціи и укрѣпленія.

Рядомъ съ крѣпостною книгою ведется „крѣпостной реестръ“ — созданіе судебной реформы (раньше веденіе его было необязательно; въ нѣкоторыхъ мѣстахъ онъ велся, но чаще всего неисправно отъ того, что мѣриломъ правъ были ингроссаціонныя книги). Въ реестрѣ каждая недвижимость получаетъ особый — „отдѣлъ“ (принципъ спеціальности — каждая недвижимость — самостоятельный и нераздѣльный предметъ имущественной отвѣтственности, лежащей на ней). Каждый отдѣлъ реестра получаетъ особый, присвоенный недвижимости нумеръ („крѣпостной нумеръ“), который сохраняется за недвижимостью, даже въ случаѣ закрытія предшествующихъ отдѣловъ (принципъ тождества; въ прежнее время не придерживались идеи единства и непрерывности нумераціи, отчего была пестрота ея — основные и промежуточные нумера, преждевременное дробленіе участковъ и т. п.).

Въ отдѣлѣ реестра отмѣчаются всѣ касающіяся недвижимости юридическія отношенія и установленныя на ней права и обезпеченія, а также всѣ измѣненія и погашенія этихъ правъ и обезпеченій. 14 ст. Поэтому реестръ даетъ полную картину экономическаго и юридическаго положенія недвижимости (онъ является мѣриломъ правъ собственника ея); нѣтъ необходимости обращаться къ самой крѣпостной книгѣ и извлекать изъ нея всѣ интересующія насъ свѣдѣнія. Права, о которыхъ дѣлается запись, вещныя: право собственности,

сервитуты, поземельныя повинности, ипотечный залогъ, заставное владѣніе, право выкупа, установленіе фамильнаго фидеикоммисса, договоры о назначеніи наслѣдника, раздѣлъ наслѣдства, аренда, особенно наслѣдственная, товарищество, брачные договоры объ имуществѣ и т. п.*)

Въ отдѣлѣ реестра вносятся записи двухъ родовъ: статьи и отмѣтки. Статьями называются всѣ записи объ укрѣпленныхъ на недвижимости юридическихъ отношеніяхъ и правахъ, а также объ измѣненіи и погашеніи ихъ. 15 ст. Статьи всегда основываются на окончательномъ установленіи какого-либо права на недвижимость. Все остальное составляетъ содержаніе отмѣтокъ. Отмѣтки или не установляютъ никакого права на самую недвижимость, а лишь направлены противъ владѣльца ея, имѣя цѣлью предупрежденіе отчужденія недвижимости со стороны владѣльца во вредъ извѣстнымъ лицамъ, или же будущее, еще не окончательно установившееся, право на недвижимость. Отмѣтки бываютъ: а) запретительныя, возбраняющія собственнику распоряжаться имуществомъ, напр., объ обращеніи взысканія на недвижимость, о несостоятельности владѣльца и др., б) охранительныя, не ограничивающія собственника вообще, но лишь констатирующія старшинство притязаній на недвижимость, напр.; о судебномъ обезпеченіи спора (когда таковой ведется объ обремененіи собственности или о залоговомъ правѣ),

---

*) I. Права, установляемыя моментомъ укрѣпленія: 1) право собственности производное, 2) раздѣленная собственность, 3) сервитуты, 4) поземельная повинность, 5) ипотечный залогъ, 6) заставное владѣніе, 7) право выкупа, 8) фамильный и 9) родовой фидеикоммиссъ, 10) договоръ о назначеніи наслѣдника, 11) родонаслѣдственный договоръ, 12) раздѣлъ наслѣдства, состоящаго изъ недвижимостей, 13) аренда, 14) наслѣдственная аренда (эмфитевзисъ), 15) товарищество по поводу недвижимости, 16) брачные договоры. II. Обезпеченія (существовавшія и раньше, но становящіяся крѣпче по внесеніи): 1) естественный ростъ или приращеніе недвижимости, а также возведеніе строеній и пересажденіе растеній, 2) переходъ имѣнія по наслѣдству, 3) экспропріація, 4) конфискація, 5) пожалованіе, 6) возникновеніе по закону сервитутовъ, поземельныхъ повинностей или права выкупа, 7) законное право пользованія, 8) общность имущества супруговъ по Лифл. город. праву, для Лиф. духовенства, жителей г. Нарвы, 9) выкупныя сдѣлки въ казенныхъ имѣніяхъ по закону 12 іюня 1886 г., 10) привилегированное распредѣленіе издержекъ по 153 ст. Пол. 1889 г. 9 іюля, 11) пріобрѣтательная давность. (Достигается повышенная сила права).

объ административномъ обезпеченіи безспорныхъ требованій, основанныхъ на залоговомъ правѣ, о подачѣ жалобы на отказъ въ укрѣпленіи, в) смѣшаннаго характера, напр., о судебномъ обезпеченіи спора, когда онъ ведется о правѣ собственности полной или раздѣльной, или о дѣеспособности собственника (по поводу его сумасшествія, расточительности, лишенія правъ), или о полнотѣ и пространствѣ вещныхъ правъ собственника, не касаясь его личныхъ правъ.

Каждый отдѣлъ реестра состоитъ изъ заглавія и 4 частей, раздѣленныхъ на графы.

Въ заглавіи, кромѣ крѣпостного нумера, отмѣчается наименованіе недвижимости, если она таковое имѣетъ, и мѣсто нахожденія недвижимости.

Въ 1 части отдѣла указывается: въ 1 графѣ: а) составъ недвижимости, б) принадлежности ея, в) установленные въ пользу ея сервитуты и поземельныя повинности, г) всѣ вновь присоединяемые къ ней участки и д) пространство недвижимости, ея принадлежностей и вновь присоединяемыхъ участковъ; во 2 графѣ: а) участки, отдѣляемые отъ недвижимости посредствомъ продажи и отдачи въ наслѣдственное оброчное содержаніе, съ указаніемъ ихъ пространства (величины), и б) уничтоженіе записанныхъ въ 1 графѣ поземельныхъ повинностей и сервитутовъ.

Въ 2 части отдѣла означаются: въ 1 графѣ: а) собственникъ недвижимости (прямой собственникъ и лицо, пользующееся всею недвижимостью на правахъ собственности), б) основаніе владѣнія и в) сумма, за которую пріобрѣтено имѣніе, если она означена въ актахъ о переходѣ его, а также входитъ ли недвижимость въ составъ общности или составляетъ отдѣльное имущество супруговъ; во 2 графѣ: а) отмѣтки о несостоятельности, объ обращеніи взысканія на недвижимость, судебныя опредѣленія объ обезпеченіи исковъ, б) установленное договоромъ либо завѣщаніемъ запрещеніе отчуждать недвижимость, в) учрежденіе на недвижимость наслѣдственнаго фидеикоммисса, г) договоры о назначеніи наслѣдника, касающіеся недвижимости, а также родонаслѣдственные договоры, д) установленіе на недвижимость родоваго фидеикоммисса и е) перемѣны, касающіяся записей, упомянутыхъ въ пунктахъ а—д, а также уничтоженіе этихъ перемѣнъ и самихъ записей настоящей графы.

Въ 3 части отдѣла заносятся: въ 1 графѣ: а) обременяющія недвижимость вещныя права, кромѣ помѣщаемыхъ во 2 графѣ 2 ч. и въ 4 ч., и б) отмѣтки объ обезпеченіи исковъ, о жалобахъ на опредѣленія начальниковъ крѣпостныхъ отдѣленій и, съ согласія собственника недвижимости, о всемъ, что могло бы быть внесено въ видѣ статьи впредь до устраненія препятствій, дѣлающихъ окончательное укрѣпленіе невозможнымъ, если онѣ обезпечиваютъ установленіе обремененій, указанныхъ въ пунктѣ а; во 2 графѣ: перемѣны, касающіяся обремененій недвижимости, отмѣченныхъ въ 1 графѣ, а также уничтоженіе этихъ перемѣнъ, самихъ обремененій и отмѣтокъ.

Въ 4 части отдѣла записываются: въ 1 графѣ: а) закладныя права, обезпеченныя недвижимостью, б) отмѣтки о требованіи административныхъ мѣстъ и лицъ, коимъ законъ присвоилъ свойство безспорныхъ, в) отмѣтки объ обезпеченіи исковъ, о жалобахъ на начальниковъ крѣпостныхъ отдѣленій и съ согласія собственника о всемъ, если онѣ обезпечиваютъ установленіе закладныхъ правъ; во 2 графѣ: сумма, до которой простирается закладное право или отмѣтка; въ 3 графѣ: всякія, кромѣ указанныхъ въ 4 графѣ, перемѣны, касающіяся записей 1 графы, а также уничтоженіе этихъ перемѣнъ; въ 4 графѣ: а) полное или частичное погашеніе закладныхъ правъ и б) уничтоженіе отмѣтокъ, обезпечивающихъ денежныя требованія; въ 5 графѣ: сумма, въ коей закладное право погашено или отмѣтка уничтожена. См. VIII прил. къ 362 ст. Пол. о преобр. суд. части въ Приб. г. Врем. прав. о порядкѣ производства крѣпост. дѣлъ ст. 2—8, 13—22, 28.

Раздѣленіе крѣпостныхъ отдѣловъ на части имѣетъ цѣлью облегчить разсмотрѣніе крѣпостнаго реестра тѣмъ, что однородныя свѣдѣнія собираются въ одномъ мѣстѣ. Принятое раздѣленіе на части (1 недвижимость, 2 собственникъ, 3 обремененія недвижимости и 4 долги) вытекаетъ изъ самой цѣли установленія крѣпостныхъ книгъ, которыя имѣютъ въ виду не только огражденіе и упроченіе поземельнаго кредита, но и вообще свободнаго и безопаснаго обращенія капиталовъ, заключающихся въ поземельной собственности; при этомъ долги, въ виду особаго характера ихъ и первостепеннаго значенія въ ряду обременяющихъ недвижимость правъ, выдѣлены въ особую часть крѣпостнаго отдѣла. Расчлененіе крѣпостнаго отдѣла есть особенность новаго ипотечнаго

порядка. Записи здѣсь двоякаго рода: а) увеличивающія права владѣльца и б) уменьшающія ихъ. Для нагляднаго выраженія прибыли этихъ правъ наряду съ убылью ихъ служатъ вообще части отдѣла, а спеціально графы. Для выраженія прибыли правъ владѣльца вообще служатъ части: 1-ая, дающая точное опредѣленіе предмета владѣнія (а увеличиваніе или уменьшеніе его спеціально отмѣчается въ противоположеніи 1-ой и 2-ой графы этой части), и 2-ая, указывающая титулъ владѣнія, юридическое основаніе его (противоположность 1 и 2 графы спеціально изображаетъ большую или меньшую силу этого основанія, ту или другую степень свободы владѣльца въ правѣ распоряженія). Для выраженія убыли правъ владѣльца вообще служатъ части: 3-я, посвященная сервитутамъ, арендамъ и поземельнымъ повинностямъ (ихъ усиленіе и ослабленіе спеціально изображается въ 1 и 2 графѣ), и 4-ая, отведенная для долговъ, обезпеченныхъ залогомъ (особенное осложненіе денежныхъ отношеній вызвало необходимость двоякаго изображенія видоизмѣненія ихъ въ сторону уменьшенія или увеличенія: количественно въ 2 и 5 графѣ и качественно въ 1, 3 и 4 графахъ). Всѣ, добровольно или принудительно, возникшія запретительныя записи, ограничивающія свободу распоряженія собственника, сосредоточиваются исключительно во 2 графѣ 2 части и вносятся не иначе, какъ въ видѣ отмѣтокъ: здѣсь статей нѣтъ. Кто желаетъ навести справку о какихъ-либо запрещеніяхъ, тотъ долженъ просмотрѣть только эту графу: если здѣсь нѣтъ записей, то, значитъ, собственникъ вполнѣ свободенъ въ своемъ правѣ продавать и закладывать недвижимость. Эта 2-я графа въ сущности есть наслѣдница прежнихъ запретительныхъ публикацій въ Сенатскихъ объявленіяхъ. Гласность крѣпостныхъ книгъ выражается въ томъ, что никто не можетъ отговариваться невѣдѣніемъ ихъ содержанія. Начало это оказываетъ положительное вліяніе, сообщая содержанію крѣпостныхъ книгъ силу достовѣрности, и отрицательное, лишая права, не внесенныя въ эти книги, обязательнаго для третьихъ лицъ значенія. Въ виду такого значенія гласности крѣпостныхъ книгъ, внесеніе права въ крѣпостную книгу становится моментомъ первостепенной важности. Только со времени внесенія въ книгу возникаетъ вещное право, съ этого момента сдѣлка имѣетъ обязательное и положительное значеніе для третьихъ лицъ. 3016: корро-

борація имѣетъ послѣдствіемъ присвоеніе пріобрѣтателю вещнаго права. Поэтому 3004: корроборація непремѣнно нужна во всѣхъ тѣхъ случаяхъ, когда сдѣлкою пріобрѣтаются вещныя права на недвижимость*). Такъ 4045: внесеніемъ договора аренды или найма въ судебныя или ипотечныя книги арендаторъ или наниматель пріобрѣтаетъ вещное право (то же и относительно наслѣдственной аренды 4133; см. ниже § 23), дѣйствующее и относительно постороннихъ лицъ. 1569: ипотека даетъ кредитору вещное право на заложенную недвижимость лишь по внесеніи въ публичныя (крѣпостныя) книги, тоже 1389, 2 прим. и 1393. 1589: Въ Курл. губ. и въ г. Ревелѣ всякое обновленіе**) (novatio) въ требованіи, внесенномъ въ публичныя (крѣпостныя) книги, также должно быть внесено въ эти книги, безъ чего оно обязательно только для однѣхъ договаривающихся сторонъ, а не для лицъ постороннихъ. 1617:

*) Во всѣхъ (за исключеніемъ упоминаемыхъ во 2-мъ прим. къ 3004 ст.) случаяхъ пріобрѣтенія права собственности по сдѣлкамъ самое возникновеніе, для пріобрѣтателя, вещнаго права на недвижимость всецѣло обусловлено корроборацією сдѣлки. Исключительно корроборація сдѣлки является моментомъ пріобрѣтенія права собственности на недвижимость. Гр. Кас. Деп. Сен. по д. Пійпъ 1901 г. № 33.

И право ипотеки пріобрѣтаетъ значеніе вещнаго права только съ момента укрѣпленія акта, установляющаго ипотеку. Рез. Сен. по д. бар. Нолькена 1892 г. № 459.

Хотя по 3004 ст. уступка собственникомъ вещнаго права третьему лицу, чтобы получить характеръ вещнаго отчужденія, должна быть занесена въ крѣпостныя книги, тѣмъ не менѣе сдѣлка о семъ остается дѣйствительной между сторонами и помимо укрѣпленія. Ук. Сен. СПБ. Суд. Пал. по д. 1894 г. № 193 Киршфельда. (Ср. ниже § 29).

**) Обновленіе договора можетъ состояться исключительно между сторонами, участвовавшими въ этомъ договорѣ, и заключается въ соглашеніи ихъ объ отмѣнѣ этого первоначальнаго договора, т. е. о прекращеніи составлявшаго его предметъ требованія со всѣми принадлежащими къ нему побочными требованіями (въ томъ числѣ и залогъ) и объ установленіи взамѣнъ его новаго требованія, въ отношеніи котораго побочныя права прежняго не имѣютъ силы, развѣ бы именно условлено было противное (ст. 3577 и 3579). Поэтому обновленіе въ ипотечномъ требованіи, о которомъ только и говоритъ 1589 ст., можетъ состояться исключительно между кредиторами и должникомъ по ипотекѣ, но ни коимъ образомъ не въ силу сдѣлки, по коей кредиторъ передаетъ свое право требованія, безъ всякаго въ этомъ участія должника, третьему лицу, каковая сдѣлка ничего общаго съ обновленіемъ не имѣетъ, и прямо предусмотрѣна закономъ въ 3461—3482 ст. въ раздѣлѣ о договорѣ передачи (cessio). Ук. Сен. СПБ. Суд. Пал. по д. Якоби 1899 г. № 66.

право выкупа, основанное на договорѣ или одностороннемъ волеизъявленіи, обязательно для постороннихъ со времени внесенія въ крѣпостныя книги; тоже для родонаслѣдственныхъ договоровъ 2503, родового фидеикоммисса 2539, заставнаго владѣнія 1503, поземельной повинности 1310, сервитута 1264 и 1262, запрещенія отчуждать недвижимость 959 и т. д. До внесенія же въ крѣпостныя книги сдѣлка создаетъ собственно не вещное право, а только основаніе пріобрѣтенія его (ср. 813), личное право требовать внесенія, напр., сервитута 1264. Хотя законъ и знаетъ одно исключеніе: 3004, прим. 2: „вещныя права, установляемыя силою закона, дѣйствительны и безъ внесенія ихъ въ публичныя книги", но, въ интересахъ полноты и достовѣрности публичныхъ книгъ, предписываетъ, чтобы и такія права вносились въ крѣпостныя книги. Ср. §§ 27—29 ниже 810, 811, 855 и др. Строгія послѣдствія гласности крѣпостныхъ книгъ являются главнѣйшей гарантіей общаго довѣрія къ этимъ книгамъ и единственнымъ дѣйствительнымъ обезпеченіемъ прочности сдѣлокъ, касающихся недвижимаго имущества. Противъ сдѣлокъ, утвержденныхъ и внесенныхъ въ публичныя книги, никакихъ споровъ не допускается, по истеченіи срочнаго года, по эст. гор. праву, со дня корробаціи 3018, по лиф. и эст. зем. пр., по припечатаніи въ публичныхъ вѣдомостяхъ судомъ объявленія о явкѣ имѣющихъ сдѣлать какія-либо возраженія 3019; за исключеніемъ Курл., гдѣ возраженія допускаются 3017. Путемъ внесенія въ крѣпостныя книги ипотекъ устанавливается ихъ старшинство, опредѣляемое временемъ ихъ внесенія. Такимъ образомъ послѣдствія внесенія: 1) возникновеніе вещнаго права, 2) безспорность права, внесеннаго въ книги, 3) обязательность его для третьихъ лицъ, 4) старшинство его и 5) непогасимость давностью 3636 см. выше 61 стр.

§ 20. Владѣніе въ сводѣ узаконеній Прибалтійскихъ губерній.

Литература. 140 Гриммъ Понятіе владѣнія въ Сводѣ гражд. уз. г. Приб., 305 Н. Владѣніе „вещью" въ Сводѣ гр. уз. г. Приб., 409 Пергаментъ Пожизненное владѣніе въ Приб. краѣ, 637 Шиманъ Пожизненное владѣніе русскаго и пожизненное пользованіе балтійскаго права, 646 Энгельманъ Пожизненное пользованіе.

Мѣстное право, слѣдуя по стопамъ римскаго, различаетъ possessio отъ detentio. Подъ тѣмъ и другимъ разумѣется

соотвѣтственное праву дѣйствительное обладаніе предметомъ его 623. Но въ то время какъ держатель признаетъ собственникомъ предмета обладанія другое лицо 626, владѣлецъ изъявляетъ волю располагать предметомъ на правахъ собственника 625*). Въ наличности или отсутствіи animus dominii основной моментъ отличія possessio отъ detentio, владѣльца отъ держателя. Въ мѣстномъ правѣ встрѣчаются и слѣды ученія Савиньи о производномъ владѣніи (abgeleiteter Besitz), напр., по 1469 и 1470 при ручномъ закладѣ передачею вещи должникомъ кредитору установляется въ пользу послѣдняго владѣніе**); 3768: прекаристъ (получившій вещь по уступкѣ) разсматривается не только держателемъ, но и владѣльцемъ, но лишь противъ постороннихъ, а не противъ уступившаго; 3816: лицо получившее вещь на сохраненіе (секвестръ), можетъ быть и владѣльцемъ ея, но лишь при наличности особаго о томъ условія***).

Предметомъ владѣнія могутъ быть не только вещи тѣлесныя, но и безтѣлесныя, т. е. права (624), но только такія, „которыя допускаютъ непрерывное или неоднократное ими пользованіе“ (627). Изъ сопоставленія 627 съ 628 („кто, присвоивая себѣ право, вмѣстѣ съ тѣмъ на самомъ дѣлѣ имѣетъ возможность пользоваться онымъ по личному своему усмотрѣнію, съ устраненіемъ всѣхъ другихъ лицъ“) вытекаетъ, что предметомъ juris possessio могутъ быть только вещныя права****), за исключеніемъ ипотеки, потому что владѣніе пра-

*) По закону (625 ст.) владѣльцемъ въ юридическомъ смыслѣ этого слова считается лишь тотъ, кто владѣетъ имуществомъ отъ собственнаго имени. Арендаторъ, который пользуется имуществомъ отъ имени его собственника-арендодателя, считается не владѣльцемъ, а только держателемъ таковаго (ст. 626 и 4053). Поэтому иски между арендаторами и собственниками недвижимаго имущества не могутъ быть разсматриваемы, какъ иски о возстановленіи нарушеннаго владѣнія, и примѣненіе ст. 693 къ такому иску представляется неправильнымъ. Ук. Сен. СПБ. Суд. Пал. по д. Акиты 1892 г. № 126.

**) Ср. 3767: „Хотя владѣніе, на основаніи уступки, собственною своею вещью вообще и не предполагается, однако, оно можетъ имѣть мѣсто, какъ исключеніе, когда вещь, данная кредитору въ залогъ, будетъ имъ возвращена должнику для употребленія по уступочному договору“.

***) Владѣльцемъ является пользователь на правахъ собственности по ст. 947, какъ и презумтивный собственникъ.

****) Напр., поземельныя повинности, выкупъ, право на рентные платежи, сервитуты.

вомъ на личныя требованія безцѣльно, да и невозможна поссессорная защита подобныхъ требованій. Съ другой стороны, понятіе о juris possessio распространяется Сводомъ и на институты публичнаго права*), напр., 692, 655, 675, гдѣ идетъ рѣчь о владѣніи „правомъ, предметъ котораго состоитъ въ личномъ подчиненіи другаго или въ лежащемъ на имуществѣ обязательствѣ", т. наз. Reallast, что считалось прежде правомъ на обладаніе недвижимостью. Вслѣдствіе этого, вопреки мнѣнію Эрдмана, Reallasten могутъ быть предметомъ juris possessio (655: предметъ права „въ лежащемъ на имуществѣ обязательствѣ", то же 675 и 692). Пріобрѣтается владѣніе правомъ при наличности физическаго дѣйствія (corpus 650, т. е. пользованія на самомъ дѣлѣ тѣмъ правомъ, 653 хотя бы пріобрѣтатель не имѣлъ дѣйствительнаго на то права, 652 лишь бы пользованіе было не тайное, clam, не основанное на отмѣненной впослѣдствіи уступкѣ, precario, не насильственное, vi**), 656 не присвоенное насиліемъ или обманомъ или отъ лицъ, неспособныхъ къ изъявленію воли; 654 хотя бы только однажды воспользовался правомъ, 655 предъявленіемъ права и признаніемъ его другою стороною, 657 даже хотя бы не воспользовался правомъ, а лишь былъ бы введенъ во владѣніе правомъ***) по договору, приказанію начальства или по другому законному основанію, 658 хотя бы чрезъ представителя) и опредѣленнаго намѣренія (animus 651 намѣреніе пользоваться физическимъ дѣйствіемъ,

*) Церковныя и свѣтскія права верховенства.

**) Возстановленіе права пользованія дорогой на чужой землѣ можетъ имѣть мѣсто лишь для лица, воспользовавшагося ею въ видѣ сервитута (652, 1118—1125 ст.), т. е. когда пользованіе имѣло характеръ права, а не случайнаго пользованія. Слѣд., возстановленію пользованія сервитутомъ, въ порядкѣ 2 п. 1806 ст. У. Г. С., подлежитъ только такое пользованіе, которое имѣло мѣсто не насильственно, не вслѣдствіе дозволенія собственника и не тайно, а по личному усмотрѣнію пользующагося, спокойно, явно и безспорно. Этому заключенію не противорѣчитъ ст. 654, ибо по буквальному смыслу этой статьи указанное въ ней однократное пользованіе должно быть пользованіемъ физическимъ дѣйствіемъ какъ правомъ и слѣд. соединять въ себѣ всѣ указанные выше признаки спокойнаго, явнаго и безспорнаго владѣнія правомъ. Гр. Кас. Деп. Сен. 1894 г. № 86.

***) Ст. 657 предусматриваетъ лишь такой вводъ во владѣніе правомъ, который совершается, когда никто другой не владѣетъ онымъ. Рез. Сен. по д. Зейлера 1896 г. № 6714.

какъ правомъ. 649). 674: „Для продолженія владѣнія правами не требуется ни постоянно возобновляемаго заявленія о намѣреніи ими владѣть, ни непрерывнаго ими пользованія". Прекращается оно при полномъ непользованіи въ теченіе давностнаго срока 674, отреченіемъ владѣльца 676 и отказомъ обязаннаго исполнять лежащее на немъ или имуществѣ обязательство 675.

§ 21. Защита владѣнія.

Общій принципъ, что status quo охраняется закономъ, примѣняется и къ владѣнію, которое „находится подъ особенною защитою законовъ" 682*). Лицу, нарушеніе владѣнія котораго послѣдовало со стороны постороннихъ, предоставляется „даже силою" противиться такому нарушенію, но только „по горячимъ слѣдамъ и въ предѣлахъ дозволенной закономъ самообороны" 683. Нормальный же порядокъ — обращеніе потерпѣвшаго къ помощи суда (685) посредствомъ вчинанія т. наз. поссессорнаго иска, но только внутри опредѣленнаго срока со времени нарушенія владѣнія. 698: На предъявленіе иска объ отнятіи или о простомъ только нарушеніи владѣнія полагается годовой срокъ**). 699: Въ случаѣ отнятія владѣнія тайнымъ образомъ, или въ отсутствіе владѣльца, годовой срокъ исчисляется съ того лишь времени, когда владѣлецъ узналъ о семъ отнятіи.

Иски эти раздѣляются на двѣ группы: 1) направленные на охраненіе существующаго владѣнія и 2) на возвращеніе, возстановленіе потеряннаго владѣнія.

1. Interdictum retinendae possessionis, именно uti possidetis, имѣетъ мѣсто въ томъ случаѣ, когда кто-либо „покусится присвоить себѣ вещь, или часть ея, или право", или будетъ препятствовать владѣльцу пользоваться его владѣніемъ, хотя бы въ видѣ „угрозъ, могущихъ возбудить въ

---

*) Подъ особенною защитою закона находящееся владѣніе, по силѣ 682 ст. и по смыслу 674, 677 и 110 ст., можетъ имѣть предметомъ не однѣ вещи, но и права, въ томъ числѣ, слѣд., и сервитутное право; признакомъ каковаго владѣнія, какъ гласитъ ст. 1100, служитъ пользованіе сервитутнымъ правомъ. Рез. Сен. по д. бар. ф. Ренне 1893 г. № 6117. Ср. выше 51 и 54 стр.

**) См. сноску на 67 стр.

немъ основательное опасеніе" 684*). Судъ ограждаетъ истца отъ дальнѣйшихъ нарушеній наложеніемъ на отвѣтчика наказанія или угрозою его 686, иногда истребуетъ обезпеченія, въ видѣ поручительства, противъ дальнѣйшаго нарушенія 687. Отвѣтчикъ можетъ защищаться противъ иска успѣшно, доказавъ, что истецъ пріобрѣлъ владѣніе отъ него vi, clam, precario, но безуспѣшно при ссылкѣ на пріобрѣтеніе владѣнія истцомъ незаконно отъ третьяго лица 688. Истцомъ можетъ быть только владѣлецъ во время нарушенія владѣнія, что и требуется отъ него доказать 685, а по Курл. пр. только тотъ, кто владѣлъ до нарушенія минимально 6 недѣль 685 прим. Подъ вліяніемъ каноническаго права въ поссессорный искъ введенъ и петиторный моментъ**). 690: если двое присвояютъ продолжающееся владѣніе, то судъ охраняетъ того, кто докажетъ, что въ настоящее время владѣетъ законно. Если въ законности владѣнія нельзя удостовѣриться съ точностью, то преимущество отдается владѣнію старшему по времени или тому, которое основано на доказанномъ законномъ началѣ.

2. Interdictum recuperandae possessionis видоизмѣнился подъ вліяніемъ каноническаго права и средневѣковой практики. Сводъ реципировалъ actio spolii. 691: владѣніе вещью или правомъ можетъ быть отнято чрезъ вытѣсненіе изъ онаго владѣльца насиліемъ противъ его лица (dejectio, spolium). Вытѣсненный называется spoliatus, вытѣснившій spolians или dejiciens. Предположенія actio spolii: а) доказать, что находился во владѣніи, б) что изъ него вытѣсненъ, в) по 693 владѣніе отнято насильно или самоуправнымъ захватомъ, по 699 тайно или въ отсутствіе владѣльца, г) владѣніе недвижимостью или

*) Изъ сопоставленія 625 и 684 ст. слѣдуетъ, что подъ нарушеніемъ владѣнія нельзя понимать только устраненіе лицомъ тѣхъ фактовъ или воспрепятствованіе тѣмъ дѣйствіямъ владѣльца, въ которыхъ выражается его владѣніе. Такое объясненіе не обнимаетъ собою всей совокупности понятія о нарушеніи владѣнія, которое закономъ (684 ст.) опредѣляется значительно шире. Въ частности относительно владѣнія водами нарушеніе владѣнія можетъ выразиться въ „существенномъ" пониженіи обыкновеннаго уровня воды (ст. 1055). Рез. Сен. по д. Зеберга 1897 г. № 8157.

**) Въ Объясн. запискѣ по правиламъ о произв. гражд. дѣлъ въ волостн. судахъ (7 ст.) сказано: „по дѣламъ этого рода (о возстановленіи нарушеннаго владѣнія) волостнымъ судамъ не придется разрѣшать вопросовъ о правѣ собственности или о правѣ на владѣніе недвижимостью, а только охранять или возстановлять владѣніе".

правомъ (а не движимою вещью), д) учинившій насиліе не можетъ предъявлять какихъ-либо отводовъ, не относящихся прямо до факта владѣнія и отнятія его 693 (см. выше 1 сноску на 87 стр.), напр., что истецъ самъ владѣлъ незаконно 694, отвѣтчикъ даже не можетъ вчинить искъ о собственности 695, е) по Курл. пр., если лишенный владѣнія не можетъ немедленно подтвердить свое право собственности, то долженъ доказать, что по крайней мѣрѣ 6 недѣль находился въ спокойномъ владѣніи 1 прим. къ 693. Кр. К. 516, Э. 1040, Л. 927 требуютъ владѣнія въ теченіе года. До возстановленія владѣнія лишенный его можетъ отклонять всякій гражданскій (хотя бы о собственности 695) со стороны вытѣснившаго искъ посредствомъ отвода насилія (excepti spolii), доказать который онъ долженъ чрезъ 15 (а по Пильтен. пр. 14) дней со времени заявленія 696. Actio spolii можетъ быть предъявленъ не только противъ насильника, но и противъ третьяго лица, которое было бы in mala fide, т. е. удерживало бы захваченную вещь, зная о насиліи 697. Въ Эстл. губ. mala fides superveniens non nocet добросовѣстному пріобрѣтателю, который не зналъ при пріобрѣтеніи владѣнія о насиліи 697 прим.

§ 22. Собственность. Правомочія, принадлежащія собственнику дворянской вотчины.

Литература. 87 Въ правѣ ли собственникъ, прибивать на запяткахъ, экипажныя гвозди, 102 Гомолицкій Можетъ ли собственникъ имущества охранять его всѣми способами? 373 О правѣ помѣщиковъ Лифл. г. рубить лѣсъ, выросшенный крестьянами на повинностной землѣ; 134 Гредингеръ О нѣкоторыхъ привилегіяхъ владѣльцевъ дворянскихъ имѣній; 79 Воспрещеніе сдавать въ аренду питейныя заведенія въ Эстл. г., 86 Въ правѣ ли ландратская коллегія приносить жалобы на стѣсненія частныхъ владѣльцевъ, 127 Гр. Указъ 18 февр. и балтійскія фантазіи, 147 Д—ъ Вознагражденіе за пропинацію, 179 Зейденманъ Выкупъ пропинаціонныхъ правъ, 328 о продажѣ хлѣбнаго вина, 350 открытіе питейныхъ заведеній на владѣльческой землѣ, 356 открытіе корчемъ, 434 выдача патентовъ, 450 о продажѣ питей, 451 привилегія содержанія корчемъ, 508 С. объ открытіи питейныхъ заведеній на владѣльческой землѣ.

Опредѣленіе права собственности дано въ 707: „собственностью наз. право полнаго обладанія вещью, т. е. право владѣть и пользоваться ею, извлекать изъ нея всевозможныя

выгоды, распоряжаться ею и отыскивать ее обратно изъ посторонняго владѣнія установленнымъ на то порядкомъ". Описано подробно, но не все существенное указано, напр., не упомянуто объ исключительности; съ другой стороны, описаніе это слишкомъ широко: нѣкоторыхъ полномочій можетъ и не быть, а собственность всетаки будетъ. Точнѣе указанія 871—876: „право полнаго и исключительнаго обладанія вещью" 871, отчужденія и передачи ея другому вполнѣ или отчасти 872, пользованія и употребленія, „хотя бы во вредъ постороннему лицу" 873, запрещенія другимъ пользоваться ею и употреблять ее 874, самообороны до истребленія чужой вещи 875, отыскиванія вещи искомъ о собственности 876*). Таковы правомочія собственника вообще.

Права же собственника недвижимости простираются на поверхность, внутренность (нѣдра) земли и воздушное пространство надъ нею 877; онъ можетъ копать, сажать, сѣять, строиться 878, возводить строенія и сажать деревья, хотя бы чрезъ это отнимался у сосѣда свѣтъ и видъ 879, проводить канавы и каналы, хотя бы ими отнималась у сосѣдственнаго имѣнія влажность, копать колодцы, хотя бы отъ нихъ могли высохнуть принадлежащіе его сосѣду или изсякнуть водяныя жилы, проходящія въ землѣ послѣдняго 880, водами стоячими и текучими внутри владѣнія пользоваться по своему усмотрѣнію 1012, а протекающими чрезъ земли многихъ лицъ лишь въ своей части 1013; заводить мельницы безъ ограниченій, если начало рѣки въ предѣлахъ имѣнія и нѣтъ вреда верхнимъ владѣльцамъ 1047, если же рѣка протекаетъ чрезъ

*) Для осуществленія этого права необходимо, однако, чтобы собственникъ, согласно 812 ст., значился таковымъ по крѣпостнымъ книгамъ. Гр. Кас. Деп. Сен. 1898 г. № 43 по д. Безона.

Свое право собственности собственникъ можетъ защищать искомъ о собственности, не только въ видѣ иска о возвратѣ собственности постороннимъ держателемъ (rei vindicatio ст. 707, 876, 897), но и въ видѣ иска о прекращеніи частнаго пользованія и владѣнія его собственностью постороннимъ лицомъ (ст. 874, 947 п. 2, 1031, 1061 и др.), направленнаго къ возстановленію нарушеннаго права собственности, съ признаніемъ таковаго не подлежащимъ ограниченію въ пользу отвѣтчика. Такимъ образомъ поводомъ къ предъявленію иска о собственности, по закону, можетъ служить вообще всякое посягательство посторонняго лица на спокойное, исключительное и неограниченное пользованіе собственника принадлежащею ему вещью. Ук. Сен. СПБ. Суд. Пал. по д. Сиверса 1899 г. № 93.

владѣнія многихъ, то безъ вреда сосѣдямъ 1048; прокладывать водопроводы изъ смежныхъ или протекающихъ чрезъ его владѣнія водъ, но изъ судоходныхъ или ихъ притоковъ лишь безъ вреда для судоходства 1053; неограниченно пользоваться частнымъ лѣсомъ путемъ рубки его, добычи поташа и угля, высидки смолы и дегтя 1057.

Правомочія, связанныя съ правомъ собственности на землю: 1) право рыбной ловли съ запрещеніемъ другимъ ловить рыбу въ своихъ владѣніяхъ 1031, въ морѣ вдоль своего берега, въ Лифл. и Эстл. г. до трехъ верстъ, какъ и въ Чудскомъ и Псковскомъ озерахъ 1932; въ общихъ водахъ Лифл. г. ловить рыбу можно только безъ сторонней помощи; въ водахъ граничныхъ лишь до половины 1034, въ общественныхъ рѣкахъ прибрежный собственникъ можетъ ловить рыбу вдоль границы его имѣнія до середины рѣки 1036, безъ соблюденія какихъ-либо сроковъ, хотя бы во время метанія рыбою икры 1038 (abusus); 2) право охоты въ Лифл. и Эстл. г. искючительное съ отстраненіемъ посторонних 1061, съ правомъ задерживать ружье и охотничьи снаряды у неуправомоченнаго къ охотѣ 1062. Въ Лиф. губ., впрочемъ, право охоты принадлежитъ не всякому собственнику недвижимости; напр., оно не принадлежитъ покупателю крестьянскаго участка 883 прим. Не считается нарушеніемъ права охоты, если кто-либо подниметъ хищнаго звѣря на своей землѣ, а доведетъ охоту на него до конца на чужой землѣ 1064. Въ Лифл. г. добившій на чужой землѣ лося, дикую козу или кабана долженъ собственнику земли отдать шкуру, переднюю лопатку и два ребра 1065.

Собственникъ дворянской вотчины, кромѣ общихъ, принадлежащихъ одинаково каждому поземельному собственнику, какого бы званія онъ не былъ, правъ (перечисленныхъ въ 882 и состоящихъ въ правѣ на поверхность и на нѣдра земли, въ правѣ пользованія по усмотрѣнію, въ правѣ отчужденія, въ правѣ на плоды, доходы и приращенія и въ правѣ отдачи въ арендное содержаніе и въ иного рода временное владѣніе), имѣетъ еще особыя права, ему только присущія. Таковы Bannrechte, присвоенныя собственнику дворянской вотчины*), независимо отъ его званія (будетъ ли онъ дворянинъ или нѣтъ):

*) Кр. Л. 52: Дворянскія вотчинныя права, съ помѣстьемъ сопряженныя, равно какъ и лежащія исключительно на дворянскихъ

1) Право винокуренія, пивоваренія и продажи хлѣбнаго вина, пива и съѣстныхъ припасовъ, а также право заводить и содержать корчмы и шинки, согласно съ дѣйствующими о томъ постановленіями 883 п. 1*), 892 п: 2**). Во II ч. Св. мѣст.

вотчинахъ обязанности, не могутъ быть передаваемы при продажѣ отдѣльныхъ участковъ. Передача сказанныхъ правъ не допускается даже и въ томъ случаѣ, когда пріобрѣтатель принадлежитъ къ дворянскому сословію, исключая, если изъ проданнаго участка учреждается новое дворянское помѣстье. Въ статьѣ 220 ближе опредѣлено, какія именно права, по свойству своему, исключительно присвоены дворянскимъ вотчинамъ и отчуждаемы быть не могутъ. Кр. Л. 220: крестьянскимъ поземельнымъ участкамъ ни въ какомъ случаѣ не могутъ быть присвоены права, исключительно принадлежащія, по мѣстнымъ узаконеніямъ, дворянскимъ вотчинамъ, а именно: право голоса на ландтагахъ, уѣздныхъ собраніяхъ дворянства, приходскихъ и станціонныхъ конвентахъ, право винокуренія, пивоваренія и шинкарства. Кр. Л. 134: эти собственно-дворянско-вотчинныя права не могутъ быть передаваемы и арендатору повинностныхъ земель. Ук. Лифл. Губ. Правленія 3 дек. 1868 г. № 139: присвоенное дворянскимъ вотчинамъ право винокуренія и пивоваренія, равно какъ и продажи хлѣбнаго вина и пива, а также право заводить и содержать корчмы и шинки, составляетъ исключительную принадлежность мызной земли, и потому правомъ этимъ нельзя пользоваться на повинностной землѣ. Ук. Лифл. Губ. Прав. 22 н. 1868 г. № 132: помѣщики не имѣютъ права отреченіемъ своимъ лишать продаваемые ими участки мызной земли неподатнаго свойства и придавать имъ свойство повинностныхъ земель. Кр. Э. 79: не могутъ быть передаваемы въ аренду тѣ, принадлежащія исключительно дворянскимъ имѣніямъ, права, которыя утверждены правительствомъ. Кр. Э. 89: надъ всѣми отданными въ аренду поземельными участками владѣлецъ сохраняетъ всѣ безъ изъятія реальныя права, принадлежащія ему, какъ владѣльцу вообще и въ особенности какъ владѣльцу дворянскаго имѣнія. 6 ст. прил. къ ст. 4 Кр. К. (правила 6 сент. 1863 г.): покупатель аренднаго участка пріобрѣтаетъ всѣ права, съ поземельною собственностью сопряженныя, кромѣ правъ, исключительно присвоенныхъ въ Курл. губ. владѣльцамъ земскихъ имѣній (Landgüter).

*) Право собственника дворянской вотчины по 1 п. ст. 883 вовсе не ограничивается въ смыслѣ предоставленія собственнику исключительной продажи съѣстныхъ припасовъ лишь въ содержимыхъ имъ корчмахъ и шинкахъ для потребленія на мѣстѣ, но не въ лавкахъ, открываемыхъ для мелочнаго торга этими припасами на выносъ. Ук. Сен. по д. Скульте. См. 1 сноску на 40 стр.

**) Собственникъ дворянской вотчины въ Курляндской губ. не утрачиваетъ исключительнаго права на продажу питей въ той части своей вотчины, которая составляетъ не сельское угодье, а городское, подъ какимъ бы то не было наименованіемъ, поселеніе, съ введеннымъ въ немъ упрощеннымъ общественнымъ управленіемъ въ порядкѣ,

уз. 873 ст. поясняетъ: владѣющіе дворянскими вотчинами дворяне губ. Приб. пользуются правомъ винокуренія по правиламъ общаго Свода эак. Имперіи V т. А здѣсь въ Св. уст. объ акц. сб. 118 ст. гласитъ: изъ частныхъ лицъ правомъ винокуренія пользуются: . . . 5) въ губ. Приб. а) помѣщики въ ихъ селеніяхъ и мѣстечкахъ, б) временные владѣльцы казенныхъ населенныхъ имѣній, г) городскіе жители . . . Тѣмъ же лицамъ, по 352 ib., предоставлено право дѣланія для продажи разныхъ напитковъ изъ оплаченнаго акцизомъ*) спирта или вина. На этомъ основаніи въ 421 ib. сказано: въ Приб. г. право на продажу питей во владѣльческихъ имѣніяхъ сохраняется за владѣльцами оныхъ, а въ городахъ и мѣстечкахъ предоставляется, на общемъ основаніи, всѣмъ лицамъ, имѣющимъ на то по сему уставу право.

2) Право учреждать въ предѣлахъ имѣнія мѣстечки и открывать, установленнымъ порядкомъ, рынки и ярмарки 883 п. 2, 892 п. 3.

3) Право именоваться и подписываться владѣльцемъ того имѣнія 883 п. 3 (относится къ Лиф. и Эст. г. и о-ву Эзелю; для Кур. г. подобной нормы нѣтъ).

4) Въ Курл. г. право рыбной ловли**), охоты***) и вообще звѣриной ловли на земляхъ и въ лѣсахъ и водахъ имѣнія 892 п. 1, но съ ограниченіями, изложенными въ Уставахъ лѣсномъ и о сельскомъ хозяйствѣ 1071. Въ Лифл. г. право бить лосей, дикихъ козъ и кабановъ предоставлено только

указанномъ ст. 22 городоваго положенія 11 іюня 1892 г. Сен. и Сов. по д. Ананика.

Право исключительной продажи питей отмѣнено 23 мая 1900 г. съ выдачею владѣльцамъ дворянскихъ вотчинъ вознагражденія отъ казны.

*) 29 сент. 1810 г. безакцизная продажа вина запрещена.

**) Пользованіе крестьянскимъ поземельнымъ участкомъ со всѣми угодьями, а слѣд., и рыбною ловлею (въ Эстл. губ.) принадлежитъ всецѣло арендатору, если въ договорѣ не сдѣлано въ пользу помѣщика положительной оговорки. Поэтому пользованіе правомъ рыбной ловли, которое по 1032 ст. предоставлено собственникамъ прилежащихъ къ морю имѣній, принадлежитъ всецѣло арендатору приморскаго крестьянскаго участка, если только въ арендномъ договорѣ не сдѣлано въ этомъ отношеніи въ пользу помѣщика какихъ-либо ограниченій. Общ. собр. 1 и Кас. Деп. Сен. 1894 г. № 15.

***) Литературу см. ниже въ §§ 24 и 26 объ ограниченіи права пользованія водами и охоты.

вотчинникамъ и ихъ стрѣлкамъ; крестьянамъ же, хотя бы они и имѣли вообще право охоты, это запрещается 1063. Здѣсь же при продажѣ крестьянскаго участка право охоты не переходитъ къ покупателю, если только участокъ не присоединенъ къ другой дворянской вотчинѣ 883 прим.*)

5) Въ Курл. г. право заводить въ предѣлахъ имѣнія фабрики 892 п. 3, каковое право по 2 п. 882 принадлежитъ въ Приб. г. вообще всякому помѣстному собственнику.

6) Въ Эстл. г. право преимущественной покупки, а на о-вѣ Эзелѣ право выкупа въ теченіе срочнаго года при перепродажѣ отдѣленнаго отъ вотчины крестьянскаго участка 884**).

Право выкупа дворянской вотчины, переходящей въ заставное владѣніе лицъ, не принадлежащихъ къ коренному мѣстному дворянству, существующее въ Эст. г., на о-вѣ Эзелѣ и въ Курл. г. по 1511, оказывается по примѣчанію къ той же статьѣ отмѣненнымъ въ 1866 г. 11 н. и 1869 г. Наслѣдственный выкупъ отмѣненъ 11 н. 1874 г.

Дворянско-вотчинное право заводить мельницы отмѣнено 26 февр. 1871 г.

---

*) Ср. выше на 24 стр. Крестьяне, пріобрѣвшіе земельные участки по актамъ купли-продажи отъ помѣщика, не имѣя личнаго права на охоту въ этихъ участкахъ, не могутъ распоряжаться ею, Новый законъ объ охотѣ 3 февр. 1892 г., какъ не имѣвшій въ виду ограниченій, установленныхъ примѣчаніями къ 883 ст. 3-й ч. и къ 220 ст. Пол. о крест. Лиф. г., не отмѣнилъ указанныхъ ограниченій. Сен. общ. собр. 1894 г. № 1.

Кр. Л. 220 прим.: право охоты не переходитъ къ покупателю, а Кр. Э. 203 переходитъ.

**) Кр. Л. 42, Эзел. 23, Эст. 25, 204—297: Во всѣхъ участкахъ помѣстья, перешедшихъ посредствомъ купли (Эз. и Л. и аренды) въ собственность сторонникъ лицъ, помѣщикъ сохраняетъ право совозмезднаго отчужденія (exprorriation, для общей пользы, за извѣстное вознагражденіе) въ слѣдующихъ случаяхъ: 1) для проведенія каналовъ и рвовъ, предполагаемыхъ: а) для возстановленія водянаго сообщенія, б) для проведенія искусственнаго орошенія или осушенія земли, в) для пользованія водою, какъ двигательною силою, 2) для устроенія колодезей и водоемовъ, гдѣ настоитъ въ этомъ надобность, 3) для устройства новыхъ дорогъ, или для необходимаго расширенія уже существующихъ, 4) на вырытіе ямъ для добыванія хрящу (гранту), на поправленіе дорогъ. Помѣщикъ обязанъ предварительно доказать пользу предпріятія, необходимость отчужденія, размѣръ его, а затѣмъ осуществить предпріятіе.

Перечисленными выше правами пользуются лишь собственники дворянскихъ вотчинъ опредѣленнаго въ законѣ размѣра 601—604 (см. выше 38 и 39 стр.), 885, 886. Собственники же отдѣленныхъ отъ вотчины участковъ, не ставшихъ самостоятельными дворянскими вотчинами, пользуются лишь общими (882) помѣстными цравами, а не особенными 883, 891, 896. Съ владѣніемъ имѣніями, принадлежащими дворянскимъ, городскимъ и другимъ обществамъ, а также благотворительнымъ и инымъ заведеніямъ, соединяются всѣ, въ 882 и 883 означенныя, права, кромѣ: а) права продажи и отчужденія безъ Высочайшаго разрѣшенія (исключеніе для городовъ 2 прим. 887), заклада и обремененія долгами, безъ соблюденія особыхъ правилъ, б) права уничтожать угодья, в) права обременять имѣніе новыми сервитутами 887. Ограниченій этихъ нѣтъ для пріобрѣтенныхъ покупкою имѣній. 887 прим. 1, 893. Еще болѣе ограничены права владѣльца пастората и видма должностныхъ лицъ. Они не имѣютъ а) права содержать корчмы и питейныя заведенія, б) права отдавать въ аренду на 12 и болѣе лѣтъ безъ разрѣшенія М-ва Вн. Дѣлъ, 889, 890, 894.

Наоборотъ, собственники мѣщанскихъ ленныхъ имѣній въ Курл. г. пользуются всѣми правами, какія присущи дворянской вотчинѣ, независимо отъ званія собственника 895.

Собственникъ же дворянской вотчины, принадлежащій къ мѣстному дворянству, имѣетъ, сверхъ того, право голоса въ ландтагѣ (а въ Курл. г. даже обязанъ являться на конференціи II ч. Св. мѣст. уз. 335, 276, 277, 191, 97), тогда какъ не владѣющій вотчиной дворянинъ имѣетъ право только присутствовать на дворянскомъ собраніи, но не можетъ голосовать 98, 211 ib.*)

---

*) Кр. Л. VI: нынѣшнія помѣстья сохраняютъ всѣ дворянскія права, коими доселѣ пользовались. Посему, принадлежащіе къ лифляндскому дворянству владѣльцы имѣютъ голосъ при всѣхъ совѣщаніяхъ ландтага; владѣльцы, не принадлежащіе къ лифляндскому дворянству, лишь при совѣщаніяхъ о складкахъ (Bewilligungen). Если отъ одного изъ сказанныхъ помѣстій отдѣлена будетъ какая-либо доля, то владѣлецъ оной не имѣетъ голоса на ландтагѣ, исключая, когда изъ таковой доли образовано, законнымъ порядкомъ и съ начальственнаго утвержденія, новое дворянское помѣстье.

Законами 26 ф. 1871 г., 4 апр. 1875 г. и 8 н. 1881 г. постановлено предоставить лицамъ, не внесеннымъ въ мѣстную матрикулу, но владѣющимъ въ Лифлянд. губ. на правѣ собственности дворянскими вотчинами, личное право голоса во всѣхъ совѣщаніяхъ и опредѣленіяхъ

Владѣльцы имѣній имѣютъ преимущественное право на патронатъ. 4032: „Если въ аренду отдана цѣлая вотчина, то подъ симъ разумѣются, если нѣтъ положительно противнаго уговора, и всѣ принадлежности, а именно инвентарь вотчины и права, ей принадлежащія; но право участія въ дворянскихъ собраніяхъ, равно какъ и право патронатства не входятъ въ предметы арендnаго договора; если же послѣднее положительно предоставлено арендатору, то онъ пользуется этимъ правомъ не въ качествѣ арендатора, а какъ уполномоченный". Въ церковные попечители могутъ быть избираемы и арендаторы и управляющіе имѣніемъ, хотя бы они были и не дворянскаго происхожденія. Попечители предсѣдательствуютъ на конвентѣ.

Дворянинъ имѣетъ право въ имѣніи своемъ учреждать майораты и фидеикоммиссы безъ испрошенія Высочайшаго дозволенія или утвержденія начальства 883 ib.

§ 23. Dominium utile и dominium directum по мѣстному праву.

607 Фонъ-Рехенбергъ-Линтенъ о времени аллодификаціи имѣній въ Курл. и въ Пильтен. у.

Во время господства ленныхъ отношеній сюзерену приписывали dominium directum, а вассалу dominium utile. Со временемъ права вассаловъ постепенно расширялись до права наслѣдованія и даже распоряженія. Шведы учинили редукцію земель, пожалованныхъ до 1604 г. (Нордчепингскій сеймъ), а русскіе реституцію, позднѣе и окончательную аллодификацію, обращеніе леновъ въ вотчины въ Лиф. и Эст. въ 1783 г. 3 мая, въ Кур. въ 1776 г. Однако, въ видѣ анахронизма, прежнее неудачное раздѣленіе dominium utile и dom. directum сохранилось до нынѣ, хотя никто не будетъ считать „пользователя

на лифляндскомъ ландтагѣ и въ уѣздныхъ собраніяхъ, за исключеніемъ: 1) выборовъ на должности по дворянскому представительству, какъ-то: ландратовъ, предводителей дворянства, депутатовъ кассы, секретарей и нотаріусовъ дворянства, 2) совѣщаній по дѣламъ исключительно корпоративнымъ, именно: по пріему лицъ въ лифляндскую дворянскую матрикулу и исключенію изъ оной и по управленію имуществомъ дворянства, и 3) совѣщаній и опредѣленій, касающихся какихъ-либо измѣненій въ составѣ, образованіи и правахъ ландтага и уѣздныхъ собраній.

на правахъ собственности" (dominus utilis) собственникомъ: dominium utile является только правомъ на чужую вещь (jus in re aliena). 942: „когда право на сущность недвижимости соединено въ одномъ лицѣ съ правомъ на пользованіе оною, то собственность есть полная и нераздѣльная. Но когда одному предоставлено только право на сущность вещи, другому же, сверхъ такого же права на ея сущность (?), принадлежитъ и право исключительнаго ею пользованія, то собственность считается раздѣленною, и первое лицо называется въ такомъ случаѣ прямымъ собственникомъ (dominus directus), а второе пользователемъ на правахъ собственности (dominus utilis)". Сущность постановленій о раздѣленной собственности сводится къ тому, что лицу, въ пользу котораго раздѣлена собственность, т. наз. пользователю на правахъ собственности, принадлежатъ всѣ тѣ права полнаго и исключительнаго обладанія недвижимостью, которыя присваиваются собственнику вообще, (въ томъ числѣ и право иска, ср. выше сноску на 92 стр.), въ той мѣрѣ, насколько осуществленіе этихъ правъ возможно безъ ущерба для сущности имущества 947 п. 1, и что упомянутое лицо несетъ также всѣ безъ исключенія повинности, лежащія на имѣніи 948. Между тѣмъ за прямымъ собственникомъ сохраняется лишь право на сущность недвижимости, обнаруживающееся въ томъ, что въ тѣхъ случаяхъ, когда пользованіе имѣніемъ на правахъ собственности установлено на опредѣленный срокъ, а не на вѣчныя времена, собственникъ можетъ пріобрѣсти недвижимость въ полную собственность, какъ только прекратится право пользователя 951. Отсюда, лицо, пользующееся недвижимостью на правахъ собственности, вступаетъ по закону во всѣ права собственника и устраняетъ послѣдняго отъ всякаго пользованія его собственностью. Пользованіе на правахъ собственности принадлежитъ въ силу закона: а) пасторамъ относительно пасторатскихъ земель (прямая же собственность у церковнаго прихода, 945*) кирхшпиля) и б) должностнымъ лицамъ относи-

*) Иски о выселеніи, предъявленные пасторами, въ качествѣ владѣльцевъ пасторатскими видмами, къ арендатору, подсудны мировымъ судебнымъ установленіямъ, ибо подобные иски касаются однихъ только личныхъ интересовъ пастора, а не интересовъ церкви, которая въ силу 945 и 947 ст. на пользованіе вытекающими изъ договора обязательствами контрагента никакихъ правъ не имѣетъ и посему такіе иски, какъ не сопряженные съ интересомъ церкви, не могутъ быть

тельно дарованныхъ имъ видмъ (прямая собственность у казны 945). Такое же пользованіе можетъ быть установлено вслѣдствіе частнаго распоряженія (943*), обязательную силу для постороннихъ лицъ оно получаетъ по внесеніи въ крѣпостныя книги 944) въ силу договора: 1) поземельнаго или постояннаго оброка 1325**), 2) наслѣдственнаго заставнаго

подведены подъ понятіе исковъ, изъятыхъ изъ вѣдѣнія мировыхъ учрежденій на основаніи 2 п. 31 и 1282 ст. Уст. Гр. Суд. Хотя въ прим. къ 947 ст. и указывается на особыя правила относительно пасторатскихъ земель, содержащіяся въ Уставѣ ев.-лютеран. церкви (623 и слѣд. ст. изд. 1879 г.), но изъ содержанія этихъ статей видно, что правила эти относятся только до распоряженія собственностью и не ограничиваютъ пасторовъ ни въ правѣ пользованія пасторатскими имѣніями, ни въ правѣ судебной защиты по дѣламъ, до этихъ имѣній касающимся и, напротивъ того, какъ видно изъ 122 ст. изданной съ разрѣшенія ев.-лютер. генерал. консисторіи 28 сент. 1863 г. инструкціи, церковныя имѣнія, отданныя на содержаніе пасторовъ, находятся въ ихъ владѣніи со всѣми правами, обусловливающими полное пользованіе имѣніями. Нѣтъ сомнѣнія, что доходы съ пасторатскихъ имѣній поступаютъ неотъемлемо въ пользу пасторовъ, и хотя по закону арендные контракты, заключенные пасторами съ крестьянами на входящія въ составъ имѣнія крестьянскія усадьбы, должны быть утверждаемы церковными попечительствами, но тѣмъ не менѣе споры, возникающіе изъ такого арендnаго контракта между пасторомъ и крестьяниномъ, касаются однихъ только личныхъ интересовъ пасторовъ, а не интересовъ церкви, которая на пользованіе вытекающими изъ контракта обязательствами крестьянъ никакихъ правъ не имѣетъ. Гр. Кас. Деп. Сен. 1894 г. № 87 по д. Пейтана. Ср. выше сноску на 92 стр.

Пасторатскія земли евангелическо-лютеранской церкви въ Курляндской губ. составляли прямую собственность церкви (dominium directum) и неполную собственность духовенства (dominium utile) и до изданія Выс. утв. 28 дек. 1832 г. устава ев.-лютер. церкви, вслѣдствіе чего такія пасторатскія видмы въ завѣдываніи казеннаго управленія не находились. Гр. Кас. Деп. Сен. 1899 г. № 9 по д. Гросъ-Ауцкой церкви.

*) Изъ смысла 943 ст. слѣдуетъ, что раздѣленная собственность можетъ быть установлена и на основаніи договора, причемъ прямой собственникъ не лишенъ права устанавливать разнаго рода ограниченія правъ пользователя, если только этими ограниченіями не нарушается самое понятіе о правѣ раздѣльной собственности (ст. 2990, 2991); къ числу каковыхъ ограниченій, очевидно, не можетъ быть причислено воспрещеніе продажи крѣпкихъ напитковъ. Ук. Сен. по д. Германовъ Суд. СПБ. Пал. 1899 г. № 168.

**) Такъ какъ закономъ разрѣшается (ст. 943, 2989—2992) участвующимъ въ договорѣ оброчнаго содержанія контрагентамъ устанавлять по взаимному соглашенію предѣлы проистекающихъ изъ договора взаимныхъ правъ и обязанностей, насколько таковыя не установлены самимъ закономъ, то внѣ всякаго сомнѣнія, что прямой соб-

владѣнія 1541, 1542, 3) наслѣдственной аренды 4133*). Довольствующійся, въ теченіе пользованія, одною только идеей собственности 1559, прямой собственникъ всетаки является и считается настоящимъ собственникомъ 1558.

§ 24. Ограниченія права пользованія водами.

Литература. 232 Ко, Право пользованія водными пространствами въ Приб. краѣ, 557 Таль Судоходство и сплавъ по Прибалт. рѣкамъ, 567 Тухолка Аа-Двинскій каналъ, 199а Право рыбной ловли, 97 Гейнеманъ Рыболовство на Балтійскомъ морѣ у русскихъ береговъ.

Воды бываютъ или in publico usu или частныя. Къ первымъ кодификаціей отнесены море, озера Чудское и Псковское и 6 т. наз. вольныхъ озеръ Курл. (Дурбен., Вильгальн.,

ственникъ при раздѣленіи собственности можетъ выговорить себѣ права, которыя въ противномъ случаѣ сами собою переходили бы на оброчнаго содержателя, лишь бы при этомъ не нарушалось самое понятіе о правѣ пользованія на правахъ собственности. Такъ, право на продажу крѣпкихъ напитковъ не составляетъ существенной составной части наслѣдственнаго оброчнаго содержанія, при отсутствіи коей такое содержаніе являлось бы немыслимымъ, и, слѣд., само по себѣ можетъ быть предметомъ ограничительнаго условія при отдачѣ недвижимости ея собственникомъ другому лицу въ постоянное пользованіе, что и доказывается тѣмъ, что даже право полной нераздѣльной собственности можетъ, и во многихъ случаяхъ въ силу самого закона должно подлежать такому ограниченію (883 ст.; Кр. Лиф. 220). Если ограниченіе въ правѣ на продажу крѣпкихъ напитковъ возможно даже для прямой неограниченной собственности, какъ не составляющемъ существенной, необходимой части права полной собственности, то тѣмъ болѣе такое ограниченіе возможно относительно наслѣдственно-оброчнаго содержанія. СПБ. Суд. Пал. 1889 г. № 348 по д. Шварца.

*) За силою 4133 и приведенной въ ней 942 ст. при внесеніи договора наслѣдственной аренды въ судебныя книги наслѣдственный арендаторъ получаетъ вещное право пользоваться недвижимостью какъ собственникъ, и собственность считается раздѣленною между прямымъ собственникомъ и пользователемъ на правахъ собственности, причемъ въ случаѣ установленія права пользованія лишь частью недвижимости на правахъ собственности, для этой части въ реестрѣ крѣпостныхъ дѣлъ открывается новый отдѣлъ (309 ст. Пол. о Нот. части). Такимъ образомъ, при установленіи и укрѣпленіи права наслѣдственной аренды можетъ произойти раздѣленіе или раздробленіе права собственности, и потому начальникъ крѣпостнаго отдѣленія въ правѣ отказать въ укрѣпленіи наслѣдственнаго арендного договора въ случаѣ непредставленія требуемаго ст. 210 Пол. о Эст. крест. согласія ипотечныхъ кредиторовъ. Рез. Сен. по д. Іогансонъ 1895 г. № 6886.

Ангерн., Усмайтен., Либав. и Деггергов. 1011). Частныя тѣ, кои находятся во владѣніи одного поземельнаго собственника 1012*) или составляютъ общую собственность нѣсколькихъ, при чемъ каждому изъ нихъ предоставляется пользоваться тою ихъ частью, которою пересѣкаются или омываются его владѣнія 1013**).

Полагается различіе между рѣками общественными и судоходными и тѣми, которыя менѣе значительны (протяженіемъ и количествомъ воды), включая сюда и ручьи. Къ первымъ причисляются въ Эстл. одна Нарова; въ Лифл. четыре: Запад. Двина, Трейдеръ-Аа, Эмбахъ и Перновка, въ Курл. шесть: Запад. Двина, Виндава, Абау, Мисса, Аа и Аутцъ 1014***). По мнѣнію Шимана, общественныя рѣки — предметъ

---

*) Вопросъ о принадлежности водянаго пространства въ имѣніи къ составу повинностной земли онаго вообще не можетъ быть разрѣшенъ на основаніи 1012 и 1013 ст., а зависитъ отъ доказанности въ каждомъ отдѣльномъ случаѣ того, что при отграниченіи на основаніи Кр. Лиф. 1849 г. 3, 7—22 повинностной земли отъ мызной, водяное пространство было въ установленномъ порядкѣ прирѣзано къ первой. Гр. Кас. Деп. Сен. 1899 г. № 19 по д. Сиверса.

Если въ договорѣ о продажѣ прибрежной земли выражена воля договаривающихся сторонъ объ отчужденіи таковой отдѣльно отъ прилегающей къ ней воды, то, хотя бы послѣдняя до продажи составляла побочную вещь по отношенію къ береговой землѣ, но это обстоятельство не можетъ служить основаніемъ къ признанію проданными, вмѣстѣ съ землею, и омывающей таковую воды и вытекающаго изъ права на послѣднюю, права на рыбную въ ней ловлю. То же рѣш.

**) Ст. 1013 имѣетъ въ виду естественныя воды, а не искусственныя водяныя сооруженія; она не можетъ относиться къ устроенному стороной водопроводному каналу, какъ искусственному сооруженію. И ст. 1056 говоритъ только о рѣчныхъ водахъ. СПБ. Суд. Пал. 1895 г. № 109 по д. Фитингофа.

***) 1014 ст. указываетъ лишь на различіе рѣкъ м е н ѣ е значительныхъ, включая сюда и ручьи, и рѣкъ болѣе значительныхъ общественныхъ и судоходныхъ, съ цѣлью точнаго опредѣленія тѣхъ изъ нихъ, по отношенію къ которымъ право пользованія водою допускается въ размѣрахъ, установленныхъ ст. 1015 (ст. 1015 содержитъ заимствованное изъ римскаго права указаніе видовъ обыкновеннаго пользованія общественными рѣками), и тѣхъ, на которыя распространяются исключительныя права однихъ лишь собственниковъ сихъ рѣкъ (1012 и 1013 ст.), безъ всякаго посторонняго участія. Но ни изъ изложенія ст. 1014, ни въ особенности изъ источниковъ, изъ коихъ она извлечена, нельзя вывести, чтобы въ ст. 1014 перечислялись в с ѣ рѣки, которыя съ 18-го вѣка и до сихъ поръ признавались судоходными, и чтобы никакая другая рѣка, въ этой статьѣ не упомянутая, не могла бы, безъ

частной собственности, субъектъ которой ограниченъ въ своихъ правомочіяхъ (пользованіи) въ пользу не только при-

---

особаго о томъ законодательнаго постановленія, почитаться судоходною. Выводъ о томъ, что ст. 1014 не имѣетъ никакого рѣшающаго значенія въ вопросѣ о признаніи или непризнаніи извѣстной рѣки, въ ней не упомянутой, судоходною, вполнѣ подтверждается и дальнѣйшими постановленіями. Такъ, по 1016 ст. судоходными рѣками каждый въ правѣ пользоваться для плаванія на судахъ и для сплава лѣса. Въ этой статьѣ не содержится перечисленія рѣкъ судоходныхъ, а также нѣтъ ссылки на 1014 ст., изъ чего слѣдуетъ заключить, что законъ не причислилъ къ судоходнымъ т о л ь к о р ѣ к и, указанныя въ сей статьѣ. Изъ 1019 ст. явствуетъ, что если рѣка („текучая вода") пригодна для судоходства, то возбраняется препятствовать свободному проходу судовъ. Въ 1028 ст. указывается на обязанность прибрежныхъ собственниковъ оставлять свободнымъ соотвѣтственное пространство подъ бечевникъ по берегамъ рѣкъ судоходныхъ и такихъ рѣкъ, п о к о т о р ы м ъ с п л а в л я е т с я л ѣ с ъ. Эта статья также основана на предположеніи, что рѣка, пригодная для сплава лѣса (т. е. по коей фактически сплавляется лѣсъ), считается сплавною. Приведенные законы показываютъ, что въ III ч. Св. мѣст. уз. не перечислены поименно в с ѣ судоходныя и сплавныя рѣки сихъ губерній. Имѣя же въ виду, что ни въ III, ни въ I и II ч. не содержится какихъ-либо особыхъ правилъ относительно порядка признанія рѣкъ судоходными и сплавными, слѣдуетъ признать, что и въ сихъ губерніяхъ, за силою 48 ст. I т. Основ. Гос. Зак., долженъ быть примѣненъ общій законъ Имперіи, изложенный въ 3 прим. къ 359 ст. Уст. Пут. Сообщ. по прод. 1893 г., по коему открытіе водяныхъ путей для судоходства и сплава лѣса не требуетъ для своего осуществленія особаго правительственнаго распоряженія. Что же касается въ частности Курл. губ., по вопросу о сплавѣ лѣса, то ст. 1017, основанная на постановленіи Курл. ландтага 1645 г., представляетъ особенный законъ, постановленный для Курл. губ. и никакимъ позднѣйшимъ спеціальнымъ закономъ не отмѣненный, а потому, за силою 79 ст. Основ. Зак., сохраняетъ и въ настоящее время свою силу. Общ. Собр. I и Кас. Деп. Сен. 17 дек. 1901 г. по д. Селя.

На Приб. губерніи распространяется правило 3 прим. къ 359 ст. Уст. Пут. Сообщ., по силѣ коего водный путь почитается открытымъ (безъ особаго правительственнаго распоряженія) для общаго пользованія, коль скоро онъ въ естественномъ своемъ состояніи, безъ особыхъ искусственныхъ приспособленій, пригоденъ для производства по оному судоходства, сплава или гонки лѣса и дровъ. (Высказанное въ рѣш. Гр. Кас. Деп. Сен. по д. бар. Фрейтага ф. Лорингoвена 1900 г. № 18 противоположное мнѣніе признано несогласнымъ съ общими и мѣстными законами). То же рѣш. и Ук. Сен. СПБ. Суд. Пал. 1901 г. № 108 по д. Михельсона.

Такъ какъ т. наз. Кюлевейнская канава составляетъ природный притокъ Западн. Двины, причисленной по 1014 ст. къ разряду обще-

брежныхъ владѣльцевъ, но и вообще всей публики, отдѣльные члены которой могутъ „невозбранно“ черпать воду, стирать бѣлье, купаться, плавать, купать лошадей, поить скотъ, ловить рыбу удочкой и ѣздить въ собственныхъ лодкахъ 1015.

Кромѣ этого общаго ограниченія правомочій прибрежнаго собственника и допущенія въ его частноправовую сферу вторженія постороннихъ лицъ, ограниченія его идутъ въ частности въ слѣд. направленіяхъ:

1. Ограниченія въ интересахъ судоходства и сплава лѣса по рѣкамъ. Плаванье на судахъ и сплавъ лѣса по судоходнымъ рѣкамъ въ Эст. и Лиф. разрѣшается каждому 1016, а въ Кур. лишь прибрежнымъ собственникамъ 1017. Въ интересахъ предоставленія возможности этимъ лицамъ осуществлять свое право прибрежные владѣльцы не могутъ что-либо устраивать („заведенія и снаряды“), что могло бы препятствовать судоходству 1018. Устраивать же заколы для ловли рыбы 1019, мельницы, плотины и мосты 1027, проводить водопроводы 1053 они могутъ лишь постольку, поскольку этимъ не затрудняется судоходство. Во избѣжаніе споровъ и недоразумѣній о мѣрѣ пользованія заколами кодификація даетъ опредѣленныя указанія, что можно и чего нельзя дѣлать. По серединѣ рѣки въ Лиф., если оба берега принадлежатъ одному собственнику, должно быть оставляемо свободное отъ заколовъ пространство въ большихъ рѣкахъ не менѣе 12, а въ малыхъ не менѣе 6 шведскихъ локтей 1020, въ Курл. въ судоходныхъ рѣкахъ 14, а въ прочихъ 8 локтей 1023. Если же берега рѣки принадлежатъ разнымъ собственникамъ, то въ Лиф. и Эст. каждый изъ нихъ можетъ забивать заколы лишь до половины своего участка 1021. Въ устьяхъ рѣкъ, впадающихъ въ Чуд. и Псков. озера, должна быть свободна отъ заколовъ и сѣтей треть прохода, по которому рыба обыкновенно проходитъ для метанія икры 1022. Свободное водное пространство не должно быть заставляемо ни сѣтями, ни чѣмъ-либо другимъ 1024. У бере-

---

ственныхъ судоходныхъ рѣкъ, то слѣдуетъ отнести къ этому же разряду и вышеозначенную канаву, ибо, составляя часть общественной судоходной рѣки, послѣдняя должна раздѣлять юридическое свойство главной рѣки (549 и 550 ст.) и посему также должна считаться общественною и судоходною, вполнѣ независимо отъ того, пригодна ли она, въ дѣйствительности, для судоходства или нѣтъ. Ук. Сен. СПБ. Суд. Пал. по д. Аугсбурга 1899 г. № 111.

говъ Зап. Двины заколы могутъ быть устраиваемы вообще только въ періоды прекращенья сплава плотовъ по мелководью, да и то по заявкѣ полиціи, съ ея вѣдома, въ сроки и мѣстахъ, ею указанныхъ, при томъ лишь отъ береговъ рѣки, а не отъ острововъ; осенью колья должны быть вынимаемы 1026. Изъятіе изъ этихъ ограниченій установлено для тѣхъ собственниковъ, внутри владѣній коихъ находятся истоки рѣкъ, за исключеніемъ рѣкъ, впадающихъ въ Чуд. и Псков. оз. 1025 и прим.

Кромѣ свободнаго воднаго пространства, въ интересахъ судоходства прибрежный собственникъ въ Лиф. и Кур. долженъ оставлять „свободнымъ, незасѣяннымъ и незасаженнымъ“ извѣстное пространство берега моря, вольнаго озера, судоходныхъ и сплавныхъ рѣкъ подъ б е ч е в н и к ъ 1028*); въ Эстл. онъ къ этому не обязанъ 1029. Бечевникъ предназначается для причала, тяги и починки судовъ, для склада дровъ и товаровъ судовщиковъ, для сушки снастей рыболововъ и сплавщиковъ 1030. Но если въ интересахъ означенныхъ лицъ прибрежные собственники и ограничиваются въ своихъ полномочіяхъ, то первые обязаны пользоваться своимъ правомъ съ вниманіемъ къ интересамъ вторыхъ: имъ usus, а не abusus; за всякій вредъ и ущербъ, нанесенный ими при сплавѣ или пользованіи бечевникомъ, они должны вознаградить прибрежнаго собственника 1016**) и 1030.

---

*) Установленный ст. 1028 бечевникъ, размѣръ котораго опредѣляется 359 и 360 ст. Уст. Пут. Сообщ., долженъ быть сохраняемъ не при однѣхъ лишь большихъ судоходныхъ рѣкахъ, упоминаемыхъ въ ст. 1014, но и при всякой судоходной и сплавной рѣкѣ; тропа же, о которой говорится въ дополненіи къ 359 ст. У. П. С. по прод. 1893 г., относится лишь до рѣкъ временно сплавныхъ. Рез. Сен. по д. Каменецкаго 1895 г. № 7351. См. выше 3 сноску на 102 стр. Сен. 1901 г. по д. Селя.

**) Толкованіе ст. 1016 въ смыслѣ „несомнѣнной“ отвѣтственности за причиненные береговому владѣльцу убытки при сплавѣ лѣса того лица, кому лѣсъ принадлежитъ, не можетъ быть признано согласнымъ съ XVI и слѣд. ст. введ. къ III ч., ибо подъ выраженіемъ статьи сплавщики должно понимать, прежде всего въ буквальномъ смыслѣ этого слова, лицъ, физически производящихъ сплавъ лѣса, все равно, будутъ ли то собственники лѣса или лишь временные ихъ распорядители. Такой смыслъ 1016 ст. согласенъ и съ общимъ правиломъ объ отвѣтственности за убытки, которая въ общемъ порядкѣ возлагается на лица, дѣйствіями коихъ убытки причинены (ст. 3284), за изъятіями, въ самомъ законѣ указанными, каковаго изъятія на случай отвѣтственности за убытки чрезъ сплавъ лѣса не указано. Рез. Сен. по д. Михельсона 1895 г. № 1114.

2. Ограниченіе въ устройствѣ мельницъ и пользованіи ими. Каждый прибрежный собственникъ можетъ устраивать мельницы, но такъ, а) чтобы онѣ не затрудняли судоходства 1027, б) чтобы запрудою не былъ нанесенъ убытокъ сосѣду 1047, 1048*), в) чтобы не было препятствія сосѣду въ пользованіи уже существующею мельницею 1050*). Самое пользованіе мельницею ограничено тѣмъ, а) что за 4 недѣли до и на 4 недѣли послѣ Иванова дня шлюзы должны быть открыты, чтобы могли быть убраны сѣнокосы 1051**), б) весною одинъ шлюзъ долженъ быть открытъ для прохода рыбы для метанія икры 1052.

3. Ограниченіе въ рыбной ловлѣ, исключительное право на которую въ предѣлахъ владѣнія принадлежитъ прибреж-

---

*) Изъ сопоставленія ст. 1048 и 1050 слѣдуетъ, что только отъ владѣльца новой мельницы (т. е. сооруженной уже послѣ изданія въ 1864 г. правила, выраженнаго въ 1048 ст.) можно требовать пониженія на ней воды во всякое время и до степени совершенной безвредности для владѣнія сосѣдей и путемъ наиболѣе дѣйствительнаго средства — пониженія плотины; отъ владѣльца же старой мельницы (т. е. существовавшей до 1864 г.) пониженіе воды можетъ быть требуемо лишь въ объемѣ, ограниченномъ мѣрою, указанною въ 1051 ст. Совокупный смыслъ ст. 1048 и 1050 показываетъ, что при установленіи высоты воды на новой мельницѣ должны быть соблюдаемы интересы сосѣдей, а относительно старыхъ мельницъ дѣйствуетъ обратное начало, согласно которому интересы сосѣдей подчиняются интересамъ владѣльца мельницы, и это различіе объясняется необходимостью сохранить отношенія владѣльца мельницы къ его сосѣдямъ по рѣкѣ въ томъ видѣ, въ какомъ они опредѣлились до изданія закона. Но чтобы оградить сосѣдей отъ вреда, съ одной стороны, для нихъ чрезмѣрнаго, а съ другой, не вызываемаго крайней необходимостью, слѣдующая 1051 ст. устанавливаетъ правило о томъ, что для предупрежденія затопленія луговъ и для доставленія владѣльцамъ ихъ возможности воспользоваться травою, шлюзы на мельницѣ должны быть открыты въ теченіе указанныхъ въ этомъ законѣ сроковъ. Что касается „мельницъ перестроенныхъ“, то насколько плотины на нихъ при перестройкѣ повышены, мельницы эти должны считаться новыми. Гр. Кас. Деп. Сен. по д. Грапмана 1896 г. № 76. Ср. выше 1 сноску на 90 стр.

**) Установленное 1051 ст. правило, обязывающее оставлять мельничные шлюзы открытыми на 4 недѣли до и послѣ Иванова дня, не исключаетъ права владѣльца вверху лежащаго луга, если его сѣнокосы (хотя бы только сѣнокосы, а не другія угодья) затопляются вслѣдствіе поднятія плотины у мельницы нижняго владѣльца, требовать, кромѣ соблюденія правила 1051 ст., еще и передѣлки самой мельничной плотины. То же рѣш. См. предшествующую сноску.

ному собственнику 1031, въ общественныхъ рѣкахъ вдоль границы до середины рѣки 1036*). Но а) въ общественныхъ рѣкахъ должно быть оставляемо извѣстное свободное отъ заколовъ и сѣтей пространство воды для прохода рыбы вообще 1019—1021, 1024—1026 и для прохода ея для метанія икры 1022; б) въ Ервекюльскомъ озерѣ при Ревелѣ запрещено ловить рыбу частыми сѣтями 1039; в) мочка конопля и льна въ тѣхъ водахъ, гдѣ есть рыба, воспрещается 1044; г) ловля рыбы удочкою всѣмъ доступна 1015; д) въ морѣ, въ Чуд. и Псков. оз. исключительное право ловли рыбы принадлежитъ прибреж-

*) Серединою рѣки, въ смыслѣ 1036 ст., слѣдуетъ признать ту черту, которая проходитъ вдоль рѣки въ равномъ разстояніи отъ обоихъ береговъ материка. Эта черта можетъ измѣниться лишь въ томъ случаѣ, если рѣка оставитъ свое прежнее русло и приметъ другое направленіе; и въ этомъ случаѣ серединою рѣки по новому теченію слѣдуетъ признать линію, проходящую вдоль новаго русла въ одинаковомъ разстояніи отъ береговъ материка. Изъ сего явствуетъ, что при опредѣленіи середины рѣки по 1036 ст. для установленія предѣловъ права рыбной ловли, существованіе или образованіе вновь острововъ въ рѣкѣ не имѣетъ значенія. Середина рѣки остается неизмѣнною, хотя бы въ рѣкѣ и появился островъ; не берегъ острова принимается по закону за основаніе при опредѣленіи середины рѣки, а берегъ рѣки, т. е. материкъ. Противное сему заключеніе привело бы къ тому выводу, что если новый островъ образовался на самой серединѣ рѣки, то затѣмъ двѣ линіи, проходящія въ равномъ разстояніи между противоположными берегами материка и берегами острова, слѣдовало бы признать „серединою рѣки“, что, очевидно, немыслимо. Упомянутому выше выводу, что для опредѣленія середины рѣки имѣютъ значеніе берега материка, не противорѣчитъ 762 ст., такъ какъ, во-1-хъ, она не касается права рыбной ловли, а относится лишь къ вопросу о правѣ собственности на образовавшійся въ рѣкѣ островъ, и, во 2-хъ, въ этой статьѣ вовсе не сказано, чтобы „серединою рѣки“ можно было признать середину разстоянія между берегомъ острова и берегомъ материка. Изъ смысла ст. 761 видно, что серединою рѣки законъ признаетъ черту, проведенную по срединѣ теченія, считая отъ противоположныхъ береговъ, хотя бы этою чертою пересѣкался островъ, слѣд., она не измѣняется отъ образованія острова. Пріобрѣтеніе прибрежнымъ собственникомъ, за силою 760, 761 и 762 ст., такого острова не влечетъ за собою пріобрѣтеніе имъ и права рыбной ловли въ омывающей этотъ островъ части рѣки, каковое право по 1036 ст. остается за собственникомъ имѣнія, лежащаго вдоль берега рѣки до предѣловъ границы имѣнія. Гр. Кас. Деп. Сен. по д. Гувернементов. рыбак. 1901 г. № 3.

Транзеге: право рыбной ловли въ общественныхъ рѣкахъ — не проявленіе права собственности, а особое право прибрежнаго владѣльца, установленное спеціально закономъ въ 1036 ст.

ному владѣльцу лишь на протяженіи трехъ верстъ отъ берега, а далѣе предоставлена свобода всѣмъ 1032*); е) въ Курл. вольныхъ озерахъ право ловли рыбы принадлежитъ всѣмъ курл. жителямъ 1033.

4. Ограниченіе въ ловлѣ жемчуга. Въ частныхъ водахъ ловля эта исключительное право собственника; въ морѣ и вольныхъ озерахъ всякій можетъ ловить жемчугъ 1045. О находкѣ же жемчуга „особенной чистоты и величиною не менѣе воробьинаго яица" полагается объявлять мѣстному начальству и ожидать его рѣшенія 1046.

§ 25. Ограниченія права пользованія лѣсами.

Какъ отмѣчено выше (93 стр.), частными лѣсами собственники пользуются, какъ имъ угодно 1057. Но они подлежатъ нѣкоторымъ ограниченіямъ: а) на островахъ Балтій-

*) Послѣдняя часть 1032 ст. не оставляетъ никакого сомнѣнія въ томъ, что предоставляемое первою частью этой статьи собственнику право ловить рыбу и закидывать сѣти вдоль всего протяженія принадлежащаго ему морскаго берега составляетъ въ Лифляндіи и Эстляндіи право исключительное, устраняющее пользованіе другихъ рыбною ловлею вдоль берега, а такъ какъ 1 ч. 1032 ст. относится и къ Курл. губ., какъ это видно изъ ссылки въ источникахъ на § 82 Курл. статутовъ, то такое право должно быть признано исключительнымъ и для Курляндіи. Положеніе это подтверждается и § 82 Курл. статутовъ, изъ котораго извлечена 1 часть 1032 ст. Въ § этомъ значится: „ловить рыбу въ морѣ, выставлять свои сѣти и продавать свой товаръ прибывающимъ къ берегу на судахъ на каждомъ морскомъ берегу дозволяется каждому, чьи помѣстья примыкаютъ къ морскому берегу". Точный смыслъ этого § статутовъ приводитъ къ заключенію, что ловить рыбу на морскомъ берегу дозволяется только тому, чьи помѣстья прилегаютъ къ морскому берегу. Послѣдняя часть 1032 ст., основанная на обычаѣ, опредѣляетъ для собственниковъ прибрежныхъ имѣній въ Лифляндіи и Эстляндіи только пространство того права, которое признано за ними 1 частью той же статьи, и если такое пространство отъ берега для исключительной рыбной ловли не опредѣлено въ Курляндіи, то изъ сего слѣдуетъ на основаніи 1 части 1032 ст. заключить, что собственникъ прилегающаго къ морскому берегу въ Курляндіи имѣнія, по принадлежащему ему исключительному праву рыбной ловли, въ правѣ воспретить каждому постороннему лицу вдоль всего протяженія принадлежащаго ему берега закидывать сѣти въ море и вытаскивать ихъ на берегъ. Гр. Кас. Деп. Сен. по д. ф. Клейста 1901 г. № 28. См. 2 сноску на 95 стр. и 1 сноску на 102 стр.

скаго моря запрещена рубка лѣса на 50 саженей отъ берега 1058; б) на материкѣ пользованіе лѣсомъ подлежитъ ограниченіямъ, въ Уставѣ лѣсномъ изложеннымъ (793 и слѣд. ст.), гдѣ содержится общерусское положеніе о сбереженіи лѣсовъ 4 апр. 1888 г., которое распространено, при изданіи его, на Лиф. и Эст. г., а съ 1894 г. и на Кур. г.*)

§ 26. Ограниченія права охоты.

Литература. 12 Арскій Оцѣнка мѣстныхъ прерогативъ и ограниченій, данныхъ закономъ 3 ф. 1892 г., 66 Василевскій О примѣненіи закона объ охоты въ Лифл., 566 Туркинъ — о томъ же, 378 Опытъ историч. изслѣдованія о правахъ собственности на дичь.

Право охоты въ Курл. 892 п. 1 принадлежитъ только собственнику дворянской вотчины, а въ Эстл. г. и Лиф. (ср. однако 883 прим.) каждому поземельному собственнику 1061**).

---

*) О правѣ помѣщика рубить выросшенный на повинностной землѣ лѣсъ см. выше 36 стр. Кр. Эзел. 11: лѣсная дача, въ коей крестьяне сохраняютъ право пастьбы скота, остается въ составѣ мызной земли. Лѣсомъ, выросшимъ впослѣдствіи на сѣнокосахъ и выгонахъ, съемщикъ крестьянскаго участка можетъ пользоваться только для собственныхъ хозяйственныхъ надобностей, а не для продажи. Размѣръ и мѣсто рубки въ общей дачѣ опредѣляются для каждаго участника, съ согласія владѣльца, волостнымъ судомъ (нынѣ волостною администраціею), которому поручается надзоръ за правильностью рубки.

**) См. выше 96 стр. Право охоты, принадлежащее помѣщику, вовсе не возлагаетъ на него обязанности заботиться объ уничтоженіи дикихъ животныхъ, могущихъ кому-либо принести вредъ (1061—1070), а напротивъ того, отвѣтственнымъ за вредъ, причиненный животнымъ, признается лишь собственникъ этого животнаго (4579 ст.); дикія же животныя обращаются въ частную собственность лишь въ случаѣ ихъ поимки (716 ст.) и при условіяхъ, указанныхъ въ 718 и 719 ст., и въ виду сего одно право охоты въ извѣстной мѣстности не даетъ пользующемуся этимъ правомъ права собственности на находящіяся въ этой мѣстности дикія животныя, а слѣд., и не возлагаетъ на него никакой отвѣтственности за вредъ, могущій быть причиненнымъ этими животными. Не можетъ порождать этой отвѣтственности и фактъ запрещенія отвѣтчикомъ истцу стрѣлять и уничтожать дикихъ животныхъ, ибо если это запрещеніе касается мѣстности, въ которой отвѣтчикъ имѣетъ исключительное право охоты, то онъ, какъ дѣйствующій въ предѣлахъ своего права, не можетъ подлежать за это отвѣтственности, если же это запрещеніе касается мѣстности, въ которой право охоты по закону принадлежитъ истцу, то запрещеніе это для него необязательно. Рез. Сен. по д. Карма 1894 г. № 229.

Въ частности право охоты на лосей, дикихъ козъ и кабановъ въ Лиф. г. предоставляется только вотчинникамъ и ихъ стрѣлкамъ, а крестьянамъ это воспрещается 1063. Исключительное право собственника охотиться въ предѣлахъ своего участка ограничивается: 1) на тотъ случай, когда охотившійся (посторонній) загонитъ хищнаго звѣря на чужой участокъ; въ такомъ случаѣ собственникъ участка долженъ допустить довести охоту до конца 1064, а въ Лифл. г. шкура, передняя лопатка и два ребра убитаго благороднаго звѣря (лося, дикой козы и кабана) поступаетъ въ пользу поземельнаго собственника 1065; 2) и въ томъ случаѣ, когда охота ведется на хищнаго животнаго: бить его можно и на чужой землѣ 1068, съ выдачею собственнику ея шкуры животнаго подъ условіемъ вознагражденія за выстрѣлъ 1069. Къ „хищнымъ животнымъ причисляются медвѣди, волки, лисицы, рыси, куницы, коршуны, ястребы, во́роны, воро́ны и галки“ 1070.

Ограничивается право охоты и въ интересахъ общественныхъ. 1067: „запрещается ловить дичь сѣтями, силками, капканами, ловушками, тенетами и т. п., а также рыть, для ловли звѣрей, ямы близъ жилыхъ мѣстъ и проѣзжихъ дорогъ“, чтобы не подвергать опасности людей.

Относительно нѣкоторыхъ способовъ и въ извѣстные періоды года охота подлежитъ ограниченіямъ спеціальныхъ законовъ: въ Курл. по закону 20 мая 1877 г., а въ Эстл. и Лифл. г. по общеимперскому закону 3 февр. 1892 г.

§ 27. Ограниченія права распоряжаться наслѣдственнымъ имуществомъ въ Лифл. и Эстл. губ., родовымъ имѣніемъ въ Курл. губ.

По Лифл. зем. праву (и Нарв.) наслѣдственнымъ имѣніемъ признается недвижимое, доставшееся по праву законнаго наслѣдованія отъ кровныхъ родственниковъ 960, по Лифл. гор. праву хотя бы и не отъ кровныхъ, но по законному порядку наслѣдованія 965, по эстл. зем. пр. и всѣ капиталы 968, по эст. гор. 971 (ср. выше 40—48 стр.).

Относительно наслѣдственныхъ имѣній дѣйствуютъ слѣдующія правила:

1) По Лиф. зем. 961 и город. 966, по Нарв. 976, эстл. зем. 969 и город. 972 правамъ, никто не можетъ распоряжаться та-

кимъ имуществомъ на случай смерти, безъ согласія законныхъ (лифл. зем. и Нарв.) ближайшихъ (всѣ остальныя права) наслѣдниковъ. Отчужденіе не недѣйствительно, а подлежитъ оспариванію въ своей дѣйствительности со стороны заинтересованныхъ (всѣ пр. 962, 966, 976, 970, 972).

2) Такое имущество нельзя безмездно отчуждать при жизни, по лиф. зем. 961, Нарв. 976, лиф. город. 966, эстл. гор. 972 (по всѣмъ, кромѣ эстл. зем. пр., которое не упоминаетъ объ этомъ ограниченіи). Наслѣдникамъ и въ этомъ случаѣ принадлежитъ право оспариванія 962, 976, 966, 972. (При дареніи, мѣнѣ и отчужденіи по мировой сдѣлкѣ выкупъ не допускается, кромѣ Лиф. зем. пр. 1619).

3) Невозможно и возмездное отчужденіе этого имущества продажею или отдачею въ заставное владѣніе, по всѣмъ пр.: лиф. зем. 961, гор. 966, эст. зем. 970, гор. 973 и Нарв. 976. Въ этомъ случаѣ отчужденіе дѣйствительно, но наслѣдникамъ принадлежитъ право выкупа 962 лиф. зем., 966 гор., 970 эст. зем., 974 гор., 976 Нарв.

Провинціальныя особенности:

1) По лиф. зем. и Нарв. пр., запрещеніе отчуждать наслѣдственное имѣніе отпадаетъ, когда собственникъ послѣдній въ родѣ, слѣд., нѣтъ законныхъ наслѣдниковъ 964, 976.

2) По тѣмъ же правамъ, промѣнъ наслѣд. имѣнія на другое не возбраняется; вымѣненное „принимаетъ свойство имѣнія наслѣдственнаго“ 963, 976. По Л. зем. пр. 1619 допускается выкупъ.

3) По эст. зем. 969 и гор. 972, замѣна наслѣдственнаго другимъ, равняющимся тому по цѣнѣ, устраняетъ споръ наслѣдниковъ противъ распоряженія на случай смерти.

4) По эст. гор. пр., устраняется и право выкупа наслѣдниковъ, если на вырученныя, отъ продажи или передачи имѣнія въ заставное владѣніе, деньги будетъ пріобрѣтена другая недвижимость, или вырученная сумма будетъ обезпечена ипотекою 973.

Въ Курл. г. относительно права отчужденія не дѣлается различія между собственностью благопріобрѣтенною и наслѣдственною 975 (см. выше стр. 47—48). Здѣсь послѣдняя неизвѣстна. „Послѣ 1561 г. въ Курл. понятіе о наслѣдственномъ имуществѣ нѣсколько затемняется вслѣдствіе интензивной романистической рецепціи, но не исчезаетъ окончательно. Въ Пильтенѣ сохраняется понятіе о наслѣд. помѣстьѣ въ

узкихъ рамкахъ, созданныхъ старымъ Mannlehn'омъ. Пильтенскій Stammgut становится въ кодификаціи 1864 г. институтомъ курл. зем. права" (Кассо, 69 стр.), которое знаетъ лишь родовое имущество. Это-то, по курл. зем. пр., дворянское родовое имѣніе не можетъ быть завѣщаемо помимо ближайшихъ по закону наслѣдниковъ первыхъ двухъ разрядовъ. Даже бездѣтный долженъ оставить одну половину имѣнія родителямъ, а другую роднымъ братьямъ и сестрамъ и дѣтямъ умершихъ братьевъ и сестеръ. Если же живы только родители, то имъ все, или половина, если другая половина будетъ назначена богоугоднымъ заведеніямъ 2002. Всѣмъ прочимъ имѣніемъ, кромѣ родоваго, завѣщатель можетъ свободно распоряжаться, оставляя непремѣннымъ наслѣдникамъ лишь обязательныя доли 2003.

§ 28. Ограниченія въ распоряженіи фидеикоммиссомъ (родовымъ въ дворянскихъ имѣніяхъ).

Фидеикоммиссъ запрещается отчуждать, подъ страхомъ недѣйствительности, и обременять долгами вовсе или свыше опредѣленной единожды навсегда вступной цѣны (Antrittspreis), а также завѣщать: „для сохраненія почетности рода опредѣляется преемственно на вѣчныя времена сохраненіе имѣнія въ этомъ родѣ" 2525. Кто въ порядкѣ преемства получаетъ фидеикоммиссъ по смерти даннаго владѣльца, указывается въ учредительномъ актѣ 2565, 2541.

§ 29. Передача недвижимостей и внесеніе отчужденія въ публичныя книги по мѣстному праву.

Однимъ изъ производныхъ способовъ пріобрѣтенія собственности является передача имущества. Относительно передачи недвижимостей нужно замѣтить слѣдующее. Общій принципъ 812*): „собственникомъ недвижимости признается

*) Ст. 812 содержитъ обязательное для третьихъ лицъ указаніе, кого слѣдуетъ считать собственникомъ данной недвижимости. Ук. Сен. СПБ. Суд. Пал. по д. Ферстера 1898 г. № 206.

Та сила и значеніе крѣпостныхъ книгъ, которыя придаетъ имъ дѣйствующая въ Остз. губерніяхъ ипотечная система, касается только третьихъ лицъ, для коихъ, при добросовѣстномъ ихъ участіи въ данномъ юридическомъ отношеніи, по поводу извѣстной недвижимости,

лишь тотъ, кто означенъ такимъ въ публичныхъ судебныхъ книгахъ, по принадлежности". Послѣдствіе этого принципа: а) 810: въ книги должно быть внесено не только всякое отчужденіе недвижимости, но и вообще всякая перемѣна въ лицѣ собственника, а въ Лиф. г. и перемѣны въ его лицѣ

обязательное значеніе имѣетъ только то, что занесено въ крѣпостную книгу этой недвижимости; для лица же, которое значится по книгамъ собственникомъ оной, крѣпостныя книги вовсе не являются тѣми исключительными актами, которыми собственникъ только и долженъ руководствоваться въ своихъ распоряженіяхъ недвижимостью. Кромѣ того, для значащагося по крѣпостнымъ книгамъ собственникомъ данной недвижимости должны быть обязательны всѣ совершенныя по поводу оной съ другими лицами договоры, равно какъ и состоявшіяся рѣшенія судебныхъ мѣстъ, хотя бы и не внесенныя еще въ крѣпостныя книги (3209 и прим. къ 3617); въ законѣ прямо сказано, что внутреннихъ недостатковъ сдѣлки корроборація не устраняетъ 3016; поэтому, если лицо, значащееся по крѣпостной книгѣ собственникомъ недвижимости, переуступленной другому, за которымъ недвижимость еще не укрѣплена по крѣпостнымъ книгамъ, переводитъ оную на имя третьяго лица, или обременяетъ въ пользу его ипотекою, то оно не можетъ быть разсматриваемо какъ дѣйствовавшее въ предѣлахъ своего права. Если дѣйствія этого лица въ нѣкоторыхъ случаяхъ не могутъ быть судомъ уничтожаемы, то только потому, что уничтоженіе это коснулось бы правъ третьяго, добросовѣстно дѣйствовавшаго лица, для котораго крѣпостныя книги представляются по закону тѣми исключительными актами, содержаніемъ которыхъ оно только и обязано было руководствоваться, вступая въ сдѣлку относительно данной недвижимости. Когда же и третье лицо дѣйствовало при этомъ недобросовѣстно, то и оно не можетъ защищаться ссылкою на крѣпостныя книги, такъ какъ дѣйствія, цѣль которыхъ противна добрымъ нравамъ, не пользуется покровительствомъ закона 2922 ст. СПБ. Суд. Пал. по д. Боднѣка 1898 г. № 407 и ук. Сен. по этому дѣлу.

Если недвижимость не укрѣплена за должникомъ въ публичныхъ судебныхъ книгахъ, то она не можетъ быть и назначена въ публичную продажу на удовлетвореніе взысканія съ означеннаго должника третьихъ лицъ, которыя для продажи такой недвижимости съ публичныхъ торговъ должны сначала добиться внесенія таковой въ крѣпостныя книги на имя должника путемъ иска въ подлежащемъ судѣ. Гр. Кас. Деп. Сен. по д. Милендера 1894 г. № 81.

По совокупному смыслу 812 ст. III ч. и 2 п. 39 ст. времен. правилъ о производствѣ крѣп. дѣлъ (прим. VIII къ ст. 362 Полож. о преобр. суд. части въ Приб. губ.) дѣла о признаніи права собственности на находящіяся въ Приб. краѣ недвижимыя имущества должны производиться исключительно въ судебно-исковомъ порядкѣ, ибо по ст. 812 собственникомъ недвижимости признается тотъ, кто означенъ такимъ въ крѣпостныхъ книгахъ, а по силѣ ст. 3015 переукрѣпленіе недвижимости

по законному наслѣдству; б) 811*): вновь образуемое помѣстье заносится на имя учредителя, а построенный въ городѣ домъ на имя того, на чей счетъ и для кого построенъ. „Безусловное требованіе о внесеніи въ книги относится лишь къ случаямъ добровольнаго отчужденія имѣнія и не имѣетъ примѣненія къ способамъ пріобрѣтенія собственности въ силу естественныхъ событій, какъ, напр., приращенія 759 и смерти наслѣдодателя 869 и 2740, или въ силу самого закона, какъ, напр., вслѣдствіе давности 855**), прину-

---

по одностороннему требованію пріобрѣтателя можетъ имѣть мѣсто только въ случаѣ пріобрѣтенія вещнаго права съ публичныхъ торговъ и присужденія этого права вступившимъ въ окончательную законную силу судебнымъ рѣшеніемъ; въ виду сего, очевидно, переходъ имѣнія къ давностному владѣльцу, какъ поражающій права прежняго собственника, не можетъ воспослѣдовать помимо согласія на это прежняго собственника на основаніи опредѣленія суда, состоявшагося въ частномъ порядкѣ, безъ вызова къ суду настоящаго собственника имѣнія. СПВ. Суд. Пал. по д. Апсита 1900 г. № 16, по д. Блица 1895 г. № 12.

*) По 811 и 568 ст. III ч. и 309 и 311 ст. Пол. о нот. ч. въ губ. Приб. входящій въ составъ главнаго имѣнія поземельный участокъ только въ томъ случаѣ можетъ считаться самостоятельнымъ, отдѣльно отъ главнаго имѣнія, предметомъ собственности, если онъ былъ формально выдѣленъ изъ состава послѣдняго съ внесеніемъ его въ крѣпостныя книги въ видѣ самостоятельной ипотечной единицы. Ук. Сен. по д. ф. Гольстейнъ СПБ. Суд. Пал. 1897 г. № 213.

**) Ст. 855, устанавливающая право и обязанность давностнаго владѣльца требовать внесенія его пріобрѣтенія въ ипотечныя книги, не разрѣшаетъ вопроса о томъ, въ какомъ порядкѣ должны предъявляться эти требованія. Дѣла о признаніи права собственности на недвижимости могутъ производиться лишь въ судебно-исковомъ, а не въ охранительномъ порядкѣ, ибо такой переходъ имѣнія къ давностному владѣльцу поражаетъ права прежняго собственника и, слѣд., согласно 1 и 4 ст. Уст. Гр. Суд., тутъ возможенъ только исковой порядокъ. Ср. выше сноску на 113 стр. При отсутствіи какихъ бы то ни было изъ 855 ст. исключеній, законъ этотъ, очевидно, распространяется и на такіе случаи, когда пріобрѣвшій недвижимость силою давности еще не внесъ сего пріобрѣтенія въ судебныя книги на свое имя, а между тѣмъ, прежній собственникъ, пользуясь тѣмъ, что недвижимость по крѣпостнымъ книгамъ числилась еще за нимъ, переукрѣпилъ ее въ третьи руки; изложенный законъ и въ этомъ случаѣ собственникомъ недвижимости признаетъ провладѣвшаго ею въ теченіе срока давности и даетъ ему право требовать занесенія своего пріобрѣтенія по крѣпостнымъ книгамъ на свое имя, безразлично къ тому, что въ оныхъ послѣдовала перемѣна въ лицѣ, которое значилось собственникомъ. При иномъ толкованіи сего закона значило бы признать, что

дительнаго отчужденія имущества на государственныя или общественныя потребности 868 п. 6 и прим. 1, обращенія крестьянскихъ земель въ казенныхъ имѣніяхъ, состоявшихъ въ постоянномъ пользованіи крестьянъ, въ собственность послѣднихъ съ преобразованіемъ поземельнаго оброка въ выкупные платежи (прим. къ 7 ст. т. VIII объ упр. каз. им. въ зап. и Приб. г., изд. 1893 г., и ст. 12 Выс. утв. мн. Гос. Сов. 12 іюня 1886 г., П. С. З. № 3807)". Эліясбергъ № 12). Сенатъ 1894 г. № 81: Хотя во всѣхъ приведенныхъ случаяхъ право собственности проистекаетъ непосредственно изъ того событія или закона, который служитъ основаніемъ его возникновенія, и для перехода собственности не требуется еще внесенія юридическаго основанія ея въ публичныя книги (3004 прим. 2, 869, 2581, 2639, 2640), тѣмъ не менѣе законъ, въ интересахъ полноты и достовѣрности публичныхъ книгъ, предписываетъ, чтобы и подобныя, независимыя отъ корроборації, вещныя права были вносимы въ означенныя книги. Такъ, законъ постановляетъ, что въ публичныя книги должны быть вносимы: а) перемѣны, происшедшія въ лицѣ собственника по законному наслѣдству въ Лиф. 810, хотя право собственности наслѣдника установляется самымъ событіемъ смерти наслѣдодателя, б) всякіе вновь воздвигнутые въ городѣ дома 811, хотя они составляютъ лишь часть земли, на которой построены 771, и в) пріобрѣтеніе собственности по давности 855, хотя переходъ собственности совершается въ силу самого закона въ моментъ наступленія установленнаго для сего срока (д. Милендера). Корроборація сдѣлки, имѣющей цѣлью передать собственность на недвижимость, безусловно необходима (3004: она непремѣнно нужна во всѣхъ тѣхъ случаяхъ, когда сдѣлкою пріобрѣтаются вещныя права на недвижимость ср. 1 сн. на 85 стр.), потому что 809*):

собственникъ недвижимости, по закону о давности, можетъ осуществить свои вещныя права на оную и занести ее по крѣпостнымъ книгамъ на свое имя только тогда, когда еще не послѣдовало измѣненій по этимъ книгамъ въ лицѣ прежняго собственника; но такого ограничительнаго смысла изложенный законъ вовсе не имѣетъ. СПБ. Суд. Пал. по д. Ранге 1894 г. № 69.

*) Изъ совокупнаго смысла ст. 799 и 809 слѣдуетъ, что для усвоенія правъ собственности пріобрѣтателя на недвижимость требуются, кромѣ отчужденія, еще два условія: передача вещи и внесеніе юридическаго основанія пріобрѣтенія и изготовленныхъ по оному актовъ

простая передача еще не даетъ пріобрѣтателю недвижимости полнаго на нее права собственности. Это имѣетъ мѣсто лишь по внесеніи соотвѣтствующей статьи въ крѣпостныя книги. Пока внесенія не послѣдовало, „пріобрѣтатель недвижимости не имѣетъ, въ отношеніи къ постороннимъ лицамъ, никакихъ правъ“: они признаютъ собственникомъ только значущагося таковымъ по крѣпостнымъ книгамъ; да и самъ пріобрѣтатель долженъ признавать всѣ его распоряженія о недвижимости; пріобрѣтатель можетъ только требовать, чтобы отчудитель принялъ необходимыя мѣры для внесенія въ судебныя книги перехода недвижимости изъ его рукъ 813*).

въ судебныя книги, причемъ, до внесенія этого юридическаго основанія въ публичныя книги право собственности (а, слѣд., и право отчужденія и обремененія недвижимости вещными правами) на пріобрѣтателя не переносится, а онъ имѣетъ право личнаго иска къ отчуждателю о выдачѣ акта и о совершеніи корроборації. Гр. Кас. Деп. Сен. по д. Милендера 1894 г. № 81.

Употребленное въ ст. 809 выраженіе „полное“ право собственности вовсе не указываетъ на намѣреніе закона установить, въ отношеніи порядка пріобрѣтенія права собственности на недвижимость, различіе между „полнымъ“ и „неполнымъ“ правомъ собственности. Это доказывается тѣмъ, что въ нѣмецкомъ текстѣ ст. 809 выраженія „полное“ нѣтъ, что и въ прежнихъ до 1864 г. законоположеніяхъ не дѣлалось различія между „полнымъ“ и „неполнымъ“ правомъ собственности, смотря по пріобрѣтенію таковой по формально укрѣпленному акту или по простой передачѣ (недвижимость пріобрѣталась по формально письменному акту, укрѣпленному судомъ), что, согласно 814 ст., передача недвижимости (traditio, вводъ во владѣніе, ст. 808) вовсе не признается закономъ условіемъ для пріобрѣтенія ея въ собственность и имѣетъ мѣсто лишь въ томъ случаѣ, когда пріобрѣтатель иаъявитъ на то положительное желаніе, слѣд., для пріобрѣтенія собственности на недвижимость совершенно безразлично, послѣдовала или нѣтъ передача ея, и право это пріобрѣтается помимо всякой передачи. Не передача недвижимости, а исключительно корроборація сдѣлки является моментомъ пріобрѣтенія права собственности на недвижимость. Гр. Кас. Деп. Сен. по д. Пійпъ 1901 г. № 33. Вводъ во владѣніе можетъ быть и до внесенія въ книги, потому что онъ есть лишь способъ передачи недвижимости. Сен. 1898 г. № 83.

*) Ст. 813, по разуму этого закона, имѣетъ въ виду лишь добросовѣстныхъ пріобрѣтателей вещныхъ правъ, основанныхъ на юридическихъ отношеніяхъ къ лицу, записанному собственникомъ по крѣпостной книгѣ, а не тѣхъ, коимъ достовѣрно извѣстна недѣйствительность того правоотношенія, въ силу коего послѣдовало укрѣпленіе недвижимости за ихъ должникомъ. Ук. Сен. по д. Паэгле СПБ. Суд. Пал. 1898 г. № 143.

Начальникъ крѣпостнаго отдѣленія долженъ удостовѣриться въ правоспособности и самоличности (легитимаціи) тѣхъ, кто къ нему обращается съ просьбою объ укрѣпленіи, и въ томъ, что сдѣлка законна и дозволена*), потому что таково должно быть юридическое основаніе, къ переходу собственности направленное 803.

Хотя въ силу ст. 813 лицо, пріобрѣвшее недвижимость ранѣе занесенія его права въ крѣпостныя книги, не пользуется ни однимъ изъ преимуществъ собственника, но изъ этого не слѣдуетъ, чтобы оно лишено было по отношенію къ другому контрагенту всякаго иного иска, кромѣ иска о совершеніи, а затѣмъ и укрѣпленіи надлежащаго акта. По 2993 и 2994 ст. для дѣйствительности юридической сдѣлки не требуется особой формы. Сдѣлка о передачѣ права на недвижимость въ силу укрѣпленія пріобрѣтаетъ вещный характеръ (3004 ст.), т. е. дѣлается обязательною и для третьихъ лицъ, но для сторонъ и правопреемниковъ ихъ она имѣетъ силу съ самаго момента соглашенія и независимо отъ формы и укрѣпленія; это подтверждается 3014 и 3015 ст., при чемъ ст. 3014 говоритъ вообще о правѣ пріобрѣтателя по некорроборированной сдѣлкѣ на личный искъ къ отчуждателю вообще, а не объ одномъ лишь родѣ этого иска. СПБ. Суд. Пал. по д. Шефтеловича 1894 г. № 179.

Въ этомъ же смыслѣ Сен. 1895 г. № 85: продажа крестьянскаго участка должна почитаться заключенною не со времени внесенія купчей въ крѣпостную книгу, а съ момента, когда состоялось соглашеніе о предметѣ и цѣнѣ.

Изъ сопоставленія ст. 813 съ ст. 809, 812, 919, 3014 и 3015 слѣдуетъ, что опущеніе предписываемаго закономъ укрѣпленія сдѣлки о куплѣ недвижимости само по себѣ не лишаетъ сдѣлки о томъ законной силы, а лишь отсрочиваетъ для пріобрѣтателя право пользованія вещными правами, сохраняя за нимъ право личнаго иска къ продавцу объ укрѣпленіи договора купли-продажи по 3015 ст. и право защиты противъ исковъ сего послѣдняго путемъ отклоненія ихъ ссылкою на договорныя съ нимъ отношенія (по ст. 919), причемъ само собою разумѣется, это право, какъ имущественное, а не личное въ обширномъ смыслѣ этого слова (а именуемое личнымъ лишь въ тѣсномъ смыслѣ противуположенія его праву вещному), не утрачивается со смертью лица, съ которымъ владѣлецъ недвижимости имѣлъ договорныя отношенія, а напротивъ, за силою ст. 2639, переходитъ на наслѣдниковъ умершаго контрагента. СПБ. Суд. Пал. по д. Шванъ 1896 г. № 138.

*) При продажѣ помѣщикомъ крестьянскаго арендnаго участка, крѣпостныя отдѣленія могутъ принимать къ укрѣпленію такіе договоры только по предварительномъ засвидѣтельствованіи ихъ коммиссаромъ по крестьянскимъ дѣламъ. Коммиссаръ надписью на контрактѣ удостовѣряетъ фактъ добровольнаго соглашенія и отсутствіе въ договорѣ незаконныхъ условій. Общ. Собр. I и Кас. Деп. 1896 г. № 21.

Значеніе корроборації то, что она „имѣетъ послѣдствіемъ присвоеніе пріобрѣтателю вещнаго права“ и “обезпечиваетъ въ этомъ отношеніи (и соблюденіи формальностей) участвующихъ, хотя бы состоялась неправильно, такъ какъ за ошибки отвѣчаетъ лишь одинъ судъ. Но внутреннихъ недостатковъ сдѣлки корроборація не устраняетъ, и актъ, недѣйствительный по своему содержанію, не пріобрѣтаетъ чрезъ нее никакой силы“ 3016. Таково послѣдствіе незаконности causae traditionis. Точно также корроборація не можетъ нарушать уже прежде внесенныхъ въ книги правъ третьихъ лицъ 3016. Всѣ, права и интересы коихъ затрагиваются корроборацією, имѣютъ право оспаривать ее: въ Кур. вообще 3017, по Эст. город. пр. въ теченіе срочнаго года 3018, а по Лиф. и Эст. зем. пр. „неоспоримость утвержденной корроборацією сдѣлки достигается единственно чрезъ припечатаніе въ публичныхъ вѣдомостяхъ объявленія (proclama) о явкѣ имѣющихъ сдѣлать возраженія въ теченіе срочнаго года“, по истеченіи коего всякій споръ устраняется 3019.

§ 30. Срокъ пріобрѣтательной давности по мѣстному праву; значеніе давности для пріобрѣтенія недвижимостей.

Давность является однимъ изъ первообразныхъ способовъ пріобрѣтенія собственности. Пол. о Лифл. крест. 1860 г. 13 н. (П. С. З. № 36312) ст. 974 (тоже Кр. К. 93, 516, Кр. Э. 1107): Къ законнымъ способамъ пріобрѣтенія собственности принадлежитъ и доказанная, на законномъ основаніи, давность. Ib. 975: Давность состоитъ въ томъ, что кто-либо пріобрѣтетъ, по закону, такое право, которымъ онъ долго безпрепятственно пользовался на самомъ дѣлѣ; потому давность есть способъ пріобрѣтать вещь или какое-либо право подъ тѣмъ предлогомъ, что закономъ опредѣленное время протекло, безъ требованія исполненія обязанности, безъ оспариванія права на владѣніе вещью и безъ всякихъ возраженій на пользованіе какимъ-либо правомъ. Поелику же цѣль постановленій есть охраненіе законной собственности каждаго и предупрежденіе тяжбъ, то давностью пользуется владѣющій вещью добросовѣстно, т. е. когда ни онъ, ни прежній владѣлецъ, ни завѣщатель не знаетъ, не

зналъ или легко могъ не знать и знать обязанъ не былъ, что требуемая обязанность до него относилась, что вещь, о которой дѣло идетъ, принадлежитъ другому, что онъ не имѣетъ права ею пользоваться, а также тотъ, который во все время, для законной давности установленное, безпрепятственно какимъ-либо предметомъ владѣлъ или пользовался какимъ-либо правомъ.

Для обращенія владѣнія въ собственность силою давности требуются 820: 1) res habilis (негодны вещи, не могущія составлять предмета частной собственности 821, отчужденіе коихъ воспрещено закономъ 823, или о воспрещеніи отмѣчено въ крѣпостныхъ книгахъ 824, принадлежащія церквамъ и благотворительнымъ заведеніямъ, а въ Лиф. и Эст. и городскимъ сословіямъ 825, краденныя и пріобрѣтенныя грабежемъ или насиліемъ 826, вещи, заложенныя, а равно отданныя въ ссуду, на сохраненіе или въ пользованіе, не могутъ быть пріобрѣтаемы по давности кредиторомъ или получившимъ ихъ, потому что они владѣютъ не отъ собственнаго имени, а заступно за другихъ 831; давность не относится до переданныхъ крестьянамъ для пользованія земель, ибо, по обыкновеннымъ правамъ, пользующійся временно посредствомъ 10-лѣтней давности не можетъ пріобрѣсть въ собственность ни земель, ни правъ на оную, Пол. 1860 г. 976); 2) justus titulus (хотя бы pro donato 830, лишь бы „не заступно за другаго"; 831: по эстл. гор. пр. по отношенію къ движимой вещи justus titulus не требуется, такъ какъ разъ юридич. основаніе владѣнія имѣется, то и безъ давности вещь пріобрѣтается въ собственность 865); 3) bona fides (т. е. „невѣдѣніе о препятствіяхъ" къ пріобрѣтенію вещи въ собственность 839; опредѣленіе понятія Пол. о Лиф. кр. см. выше; ср. 841: „усумнится" въ законности владѣнія; въ Лиф. и Курл. „добрая вѣра" должна быть во все время, а не при начатіи только владѣнія, въ Эст. же, по зем. и гор. пр., mala fides superveniens non nocet 843 и прим.: здѣсь bona fides всегда предполагается, отсутствіе ея при началѣ владѣнія долженъ доказать оспаривающій 864; ср. также 3619); 4) possessio (безпрерывное 846; прерывается владѣніе, когда отъ него отказывается владѣлецъ или его утратитъ, признаетъ право собственника или ему объ этомъ будетъ заявлено судебнымъ порядкомъ 847); 5) tempus. Срокъ давности для движимыхъ вещей въ Лиф., Эст. и Пильтен.

округѣ Кур. г. — „срочный годъ“ (Jahr und Tag, равняющійся 1 году и 6 недѣлямъ, а въ Ревелѣ, Гапсалѣ и Везенбергѣ 366 днямъ 3059, 3060; при чемъ при исчисленіи срока давности високосный день въ разсчетъ не принимается 853; срокъ истекаетъ съ наступленіемъ послѣдняго дня, а „недостающіе часы или минуты въ разсчетъ не принимаются“ 852), а въ остальной Курл. — три года 854; для недвижимостей, внесенныхъ въ крѣпостныя книги, въ Лиф., Эст. и Пильтен. окр. — 10 лѣтъ (тоже и по Пол. о Лиф. крест. 976, Кр. К. 95, Кр. Э. 893), а въ Кур. — 6 лѣтъ (855 ср. выше 2 сноску на 114 стр.), при чемъ здѣсь каждые два года отсутствія, пребыванія внѣ губерніи, обоихъ заинтересованныхъ лицъ считается наравнѣ съ однимъ годомъ присутствія, слѣд., если они отсутствовали въ теченіе всего давностнаго срока, то онъ будетъ равняться 12 годамъ 856.

Примѣненіе давности къ пріобрѣтенію движимости ограничивается въ силу правила Hand muss Hand wahren. 828: когда искъ противъ третьяго лица о возвращеніи движимой вещи не допускается уже по какимъ-либо другимъ причинамъ, тѣмъ самымъ устраняется и всякое примѣненіе къ ней давности. Напр., 923: искъ о собственности не имѣетъ мѣста, когда движимая вещь, которую ея собственникъ добровольно ввѣрилъ постороннему лицу, отдачею ему въ ссуду, на сохраненіе, въ закладъ или инымъ образомъ, будетъ этимъ постороннимъ передана во владѣніе третьему лицу. Въ этомъ случаѣ допускается только личный искъ къ тому, которому собственникъ ввѣрилъ свою вещь, но отнюдь не къ третьему, добросовѣстному владѣльцу. Здѣсь для третьяго лица давность излишня.

Послѣдствіе давностнаго владѣнія — пріобрѣтеніе вещи въ собственность 819; въ частности 739: въ Кур. нашедшему хотя и предоставляется пользоваться своею находкою, но обратить оную въ собственность онъ можетъ лишь по истеченіи узаконеннаго срока давности; ср. 821, 829*), 831, 834, 836, 843, 846. Пріобрѣвшій недвижимость въ собственность силою давности „имѣетъ не только право, но и обязанность требовать внесенія сего пріобрѣтенія въ судебныя книги на

*) Ст. 829 безусловно требуетъ извѣстнаго правооснованія для обращенія давностнаго владѣнія въ право собственности. Ук. Сен. по д. Раппепортовъ СПБ. Суд. Пал. 1895 г. № 126.

свое имя" 855. А по 812 собственникомъ недвижимости признается лишь тотъ, кто означенъ такимъ въ публичныхъ судебныхъ книгахъ. Возникаетъ затрудненіе въ случаѣ записи въ книгахъ собственникомъ недвижимости другого лица: даетъ ли usucapio непосредственную собственность или только право на внесеніе пріобрѣтенія въ крѣпостныя книги? Вѣрнѣе послѣднее, — тѣмъ болѣе, что узукапіентъ долженъ доказать свое владѣніе въ теченіе давностнаго срока 862 и юридическое основаніе владѣнія 863 (исключеніе для Эст., гдѣ не требуется это доказывать 864 и 865), — хотя, по мнѣнію Сената 1894 г. № 81, переходъ собственности совершается въ силу самого закона въ моментъ наступленія установленнаго для сего срока". Прежде чѣмъ послѣдуетъ внесеніе въ крѣпостныя книги соотвѣтствующей записи, Окружный судъ констатируетъ истеченіе давности и наличность всѣхъ другихъ требуемыхъ условій и затѣмъ постановляетъ о внесеніи записи въ книги.

§ 31. Ограниченія, которымъ подлежитъ виндикація движимости по мѣстному праву.

Ограниченія эти вытекаютъ изъ древнегерманскаго положенія Hand muss Hand wahren. При добровольной (и временной) отдачѣ движимой вещи другому лицу собственникъ не имѣетъ права иска противъ третьяго лица, пріобрѣвшаго вещь отъ того, кому она вручена была собственникомъ. Здѣсь преобладаетъ сила договора, вслѣдствіе котораго движимая вещь перешла изъ владѣнія собственника другому лицу. Wo man seinen Glauben gelassen hat, da muss man ihn wieder suchen (прим. къ 923): собственникъ въ данномъ случаѣ долженъ вѣдаться лишь съ тѣмъ, кому онъ передалъ свою вещь, по отношенію же къ третьимъ лицамъ онъ не можетъ предъявлять какихъ-либо притязаній. Вещный искъ (о собственности, могущій быть предъявленнымъ къ каждому постороннему лицу, въ рукахъ коего находится вещь собственника) допускается только въ тѣхъ случаяхъ, когда движимая вещь вышла изъ обладанія собственника противъ его воли. Въ дѣйствующемъ правѣ правило Hand muss Hand wahren примѣняется только въ случаяхъ, гдѣ движимая вещь перешла въ другія руки съ разрѣшенія или согласія собственника („добровольно ввѣрилъ постороннему лицу, отдачею ему въ

ссуду, на сохраненіе, въ закладъ или инымъ образомъ"). Въ этихъ случаяхъ возможенъ только личный искъ собственника къ его контрагенту, а не вещный къ постороннему. Для устраненія rei vinticatio противъ третьяго владѣльца требуется, кромѣ того, bona fides послѣдняго 923 (см. 1 сн. на 28 стр.).

Изъ общаго правила въ Эстл. городахъ (и отчасти Лиф. гор.) сдѣланы нѣкоторыя исключенія и отступленія. Такъ, 1) въ Эстл. городахъ правило Hand muss Hand wahren не примѣняется къ нанятымъ судамъ, если они отчуждены наемщикомъ 925, 2) въ тѣхъ же Эстл. городахъ допускается rei vindicatio противъ третьяго, получившаго вещь отъ того, кому она была ввѣрена, по договору, но подъ условіемъ вознагражденія его со стороны собственника за лишеніе вещи: при дарѣ стоимостью, при куплѣ покупною, а при закладѣ закладною суммою 924, 3) въ Лиф. и Эст. городахъ, если вещь отдана ремесленнику для отдѣлки или извозчику или судовщику для перевозки, то можетъ быть искъ о собственности противъ того, кому они отчудятъ эту вещь, но съ уплатою этому лицу условленной за ея отдѣлку или перевозку суммы 926.

§ 32. Возникновеніе и прекращеніе сервитутовъ по мѣстному праву.

Литература. 4. Абрамовичъ о крестьянскихъ сервитутахъ, 349 Измѣненіе порядка разбора поземел. и сервитутныхъ дѣлъ въ казенныхъ имѣніяхъ Приб. г., 355 О выкупѣ лѣсныхъ сервитутовъ въ Курл. г.

Сервитуты — jura in re aliena, ограничивающія собственника. Они малой самостоятельности: личные въ зависимости отъ лица, а вещные отъ вещи. Установляются сервитуты 1251: 1) закономъ („случай упомянуты въ своемъ мѣстѣ" 1252, напр., 4 п. 1292 см. ниже 125 стр.), 2) приговоромъ суда о раздѣлѣ (наслѣдства или общаго имущества, для уравненія частей, могутъ быть установляемы сервитуты на одну недвижимость въ пользу другой 1253), 3) распоряженіемъ частныхъ лицъ: договоромъ и одностороннимъ изъявленіемъ воли, именно завѣщаніемъ. Въ числѣ способовъ установленія сервитутовъ до Свода, на основаніи закона 2 іюля 1862 г., была

и давность; при чемъ установленные давностью, до дня вступленія Свода въ дѣйствіе, сервитуты сохраняютъ силу и въ настоящее время (прим. къ 1261), если о нихъ своевременно (въ теченіе двухъ лѣтъ со дня обнародованія Свода 1262*) прим.) сдѣлана запись въ крѣпостныхъ книгахъ. Нынѣ давностью сервитутъ не можетъ быть установленъ 1261. О сервитутахъ, установляемыхъ не въ силу закона, долженъ быть составляемъ письменный актъ, вносимый въ крѣпостныя книги (1262**), а въ городахъ утверждаемый еще строительными

*) Ст. 1261, 1262, 1264 основаны на Выс. утв. мнѣніи Гос. Совѣта 9 іюля 1862 г. Общій смыслъ этихъ законовъ требуетъ внесенія въ судебныя книги всякаго рода сервитутовъ и возникшихъ до изданія закона и могущихъ образоваться впослѣдствіи. Ст. 1262 и прим. къ ней имѣютъ въ виду безусловную потерю сервитута, не внесеннаго въ крѣпостныя книги, т. е. ничтожность его какъ въ отношеніи постороннихъ лицъ, такъ и между сторонами. Гр. Кас. Деп. Сен. по д. гр. Мантейфеля 1901 г. № 82. Указомъ Сената 7 янв. 1869 г. разъяснено: такъ какъ сервитутныя права казенныхъ имѣній на частныя земли и имѣній частныхъ на казенныя приводятся въ извѣстность и опредѣляются только во время регулированія имѣній казны, производимаго постепенно Прибалтійскою Коммиссіею регулированія, то обязательная судебная явка сервитутовъ по ст. 1262 не можетъ быть примѣнима къ казеннымъ имѣніямъ, какъ несовмѣстная съ дѣйствующимъ для казенныхъ имѣній положеніемъ о сервитутахъ, при соблюденіи коего заявленіе сервитутовъ въ двухлѣтній срокъ, т. е. до 1 іюля 1867 г. не выполнимо. Законъ призналъ справедливымъ заявленныя своевременно сервитутныя права сохранить въ прежней силѣ и до корроборації или выясненія того, что они по извѣстной причинѣ корроборації вообще не подлежатъ. Своевременное заявленіе о сервитутѣ, не имѣя юридическихъ послѣдствій корроборації, является лишь правоохранительной мѣрой, охраняющей сервитутъ отъ дѣйствія преклюзіи. Гр. К. Д. Сен. по д. Розенталя 1902 г. № 63.

**) Купчіе контракты суть акты установленія сервитутныхъ правъ. Ук. Сен. по д. Беранта СПБ. Суд. Пал. 1897 г. № 119.

Согласно 1262 и 3004 ст. сервитутное право, установленное не въ силу закона, вообще возникаетъ не иначе, какъ путемъ внесенія составленнаго о немъ письменнаго акта въ крѣпостныя книги; до этого же вообще никакого права пріобрѣтателя на вещь не существуетъ, а существуетъ только личное между сторонами обязательство, въ силу коего ни одна изъ нихъ не въ правѣ односторонне отступиться отъ сдѣлки, и каждая изъ нихъ можетъ требовать отъ другой формальнаго совершенія и укрѣпленія сдѣлки. Ук. Сен. по д. Сиверса СПБ. Суд. Пал. 1899 г. № 93.

Признаніе судомъ сервитутнаго права на основаніи словеснаго обѣщанія, въ силу 3030 ст., не заключаетъ въ себѣ нарушенія 1262 ст. Рез. Сен. по д. Бергмана 1882 г. № 2286.

управленіями 1263), если желаютъ придать сервитуту силу вещнаго права, такъ какъ до внесенія въ крѣпостныя книги между заинтересованными существуетъ лишь личное обязательство 1264*). Ср. Кр. Л. 37—39, Кр. Э. 225.

Установлять сервитутъ на недвижимость можетъ: а) собственникъ 1254, въ томъ числѣ и собственникъ крестьянскаго участка, но въ Лиф. только внутри своей волости, а въ Эст. только въ пользу участковъ того имѣнія, къ которому принадлежитъ и состоящій за нимъ (а пріобрѣтать сервитутъ онъ можетъ, гдѣ угодно 1255), въ Кур. при продажѣ крест. участка могутъ быть установляемы въ пользу его на другія земли того же имѣнія лишь сервитуты проѣзда, прогона скота, водопоя и пользованія водою; другихъ нельзя, какъ и общаго пользованія угодьями (прим. къ 1255); б) dominus utilis, но лишь на время своего пользованія (а пріобрѣтать можетъ на какіе угодно сроки 1256); в) сособственники съ общаго ихъ согласія 1257; г) на недвижимость заложенную съ согласія ипотечныхъ кредиторовъ 1260**), д) не въ ущербъ прежнему сервитуту 1259. Пріобрѣтаемы могутъ быть сервитуты даже для вещи еще не существующей (для будущаго дома, источника 1258).

---

*) Ст. 1264 не отмѣняетъ правила 340 ст. Пол. Нот., согласно которому, вмѣстѣ съ завленіемъ о производствѣ укрѣпленія, должно быть представлено удостовѣреніе согласія лица, противу котораго направлено укрѣпленіе. Рез. Сен. 1892 г. № 3199.

Сервитуты, установленные послѣ изданія III ч. Св. м. уз., обязательны для договаривающихся сторонъ и безъ внесенія ихъ въ ипотечныя книги, которое даетъ имъ лишь значеніе вещнаго, обязательнаго для каждаго лица права. Рез. Сен. до д. Шимана 1883 г. № 463.

**) Ст. 1260 не воспрещаетъ вообще установленія сервитута въ имѣніи, обремененномъ ипотекою, а лишь устанавливаетъ необремененіе имѣнія, безъ согласія ипотечныхъ кредиторовъ, такимъ сервитутомъ, который въ чемъ-либо ограничиваетъ права послѣднихъ; ст. 1872 У. Гр. Суд. равномѣрно подтверждаетъ возможность учрежденія въ имѣніи, обремененномъ ипотекою, сервитутовъ безъ согласія ипотечныхъ кредиторовъ и указываетъ способъ, коимъ послѣдніе могутъ возстановить свои права на полученіе удовлетворенія изъ имѣнія, если цѣнность послѣдняго понижена установленіемъ сервитута. Рез. Сен. по д. бар. Фиркса 1893 г. № 4899.

Сервитуты, установляемые юридическими сдѣлками, получаютъ вещное значеніе чрезъ внесеніе составленныхъ о нихъ письменныхъ актовъ въ судебныя книги. Поэтому корроборація, напр., договора купли, коимъ установленъ сервитутъ, заключаетъ въ себѣ, вмѣстѣ съ

Прекращаются сервитуты: 1265: 1) отреченіемъ отъ нихъ (всѣхъ заинтересованныхъ 1268, посредствомъ договора или безмолвно 1266, 1267*)), 2) совпаденіемъ права и повинности въ одномъ и томъ же лицѣ (при совпаденіи безусловномъ и безсрочномъ сервитутъ прекращается навсегда, при срочномъ лишь на время, по истеченіи срока онъ возстановляется 1270), 3) уничтоженіемъ обязанной или господствующей вещи (совершеннымъ; если же вещь будетъ возстановлена, то сервитутъ возобновляется, хотя бы давность истекла для прекращенія сервитута 1273, но личные не возобновляются 1274), 4) осуществленіемъ отмѣняющаго условія или прекращеніемъ срока (согласно уговору 1277—1281), 5) выкупомъ (съ согласія обоихъ заинтересованныхъ 1282, по желанію же одной стороны, хотя бы было злоупотребленіе при пользованіи, сервитутъ не можетъ быть выкупленъ 1283; а въ Кур. собственникъ земли всегда можетъ выкупить сервитутъ пчеловодства 1180); 6) давностью. Срокъ давности обыкновенный: 10 лѣтъ въ Лиф. и Эстл., а въ Кур. 5 лѣтъ 1284. Если же пользованіе сервитутомъ возможно не постоянное, а въ извѣстные лишь періоды, то срокъ давности удвояется 1285. Для usucapio libertatis домоваго сервитута требуется еще, чтобы собственникъ господствующей недвижимости допустилъ въ обязанной что-либо такое, что совершенно несовмѣстно съ пользованіемъ сервитутомъ 1286. 1292: Дѣйствію давности не подлежатъ: 1) право жительства, 2) право пользованія не постоянное, а черезъ годъ на другой, 3) право доступа къ кладбищу, 4) сервитуты въ казенныхъ лѣсахъ Кур., особою привилегіею дарованные, 5) сервитутныя обязанности крестьянскихъ участковъ въ Лиф. и Эст.

тѣмъ, корроборацію и этого установленнаго актомъ сервитута. Поэтому вовсе не нужно особой ингроссаціи включеннаго въ корроборированный дарственный актъ сервитута. Не опровергаетъ изложеннаго и 1260 ст., воспрещающая установлять сервитутъ безъ согласія ипотечныхъ кредиторовъ, ибо воспрещеніе это ни въ чемъ не предрѣшаетъ вопроса о порядкѣ укрѣпленія сервитута. Ук. Сен. по д. Кампенгаузена СПБ. Суд. Пал. 1896 г. № 34.

*) Ст. 1267 касается послѣдствій непротеста противъ возведенія п о с т р о й к и, поэтому эта статья не можетъ найти себѣ примѣненія тамъ, гдѣ рѣчь идетъ объ уничтоженіи не строенія, а такихъ сооруженій, которыя препятствуютъ обычному теченію рѣки (напр., плотины). Ук. Сен. по д. Штрика СПБ. Суд. Пал. 1893 г. № 158.

Особые способы прекращенія личныхъ сервитутовъ 1) смерть пользователя 1293, а при наслѣдственномъ сервитутѣ смерть ближайшаго наслѣдника 1294, 1295 и 2) истеченіе ста лѣтъ, если сервитутъ былъ безсрочный въ пользу города или другого юридическаго лица, если только само юридическое лицо не прекратило своего существованія ранѣе ста лѣтъ 1296.

§ 33. Оброчное содержаніе по мѣстному праву.

Поземельный или постоянный оброкъ, Grund- oder Erbzinsrecht — jus in re aliena, но не dominium utile, какъ то предполаетъ 1325. Право это имѣетъ вещный характеръ при условіи безсрочности его 1324 прим. и состоитъ въ томъ, что собственникъ (Zinsherr) отдаетъ свою недвижимость другому лицу (Zinsmann) въ пользованіе „на безсрочное время" за ежегодно уплачиваемую плату, оброкъ 1324*). Институтъ

*) Взносомъ оброка оброчное содержаніе отличается отъ простаго пользованія недвижимостью, узуфрукта, такъ что, слѣд., этотъ моментъ является существенною составною частью понятія права оброчнаго содержанія. Путемъ давности право оброчнаго содержанія пріобрѣтаемо быть не можетъ, ибо, въ силу 1309 ст., никакая поземельная повинность не можетъ быть пріобрѣтаема силою давности, а согласно 1320 ст. къ числу поземельныхъ повинностей принадлежитъ также поземельный оброкъ, за неплатежъ котораго собственникъ оброчной недвижимости въ правѣ, по указанію ст. 1331, требовать продажи ея съ публичнаго торга. (Иначе содержатель пріобрѣталъ бы давностью полное право собственности, хотя онъ владѣетъ не по праву собственности и не отъ своего имени). Оброчное содержаніе, относясь къ случаямъ т. наз. производнаго владѣнія, хотя и защищается въ своемъ владѣніи, но изъ дѣйствія пріобрѣтательной давности изъемлется безусловно. СПБ. Суд. Пал. по д. Страздинга 1898 г. № 39.

По точному смыслу ст. 946 прим., 1324 и 1325, безсрочное оброчное содержаніе есть право пользованія на правахъ собственности (dominium utile); но за нимъ законъ признаетъ только владѣніе и пользованіе чужою недвижимостью, а дѣйствительнымъ собственникомъ этой недвижимости (dominus directus) по ст. 942 остается отдавшій таковую въ оброчное содержаніе. Право распоряженія недвижимостью, хотя и ограниченное существованіемъ безсрочнаго оброчнаго права на таковую, остается за собственникомъ и къ оброчному содержателю не переходитъ. Право на отчужденіе недвижимости, какъ въ цѣломъ составѣ, такъ и по частямъ, можетъ принадлежать только прямому собственнику, но отнюдь не оброчному содержателю, который можетъ отчуждать только то, что ему принадлежитъ, т. е. только свое право владѣнія и пользованія. 1327 ст. Оброчный содержатель не въ правѣ

этотъ развился сначала въ городахъ, гдѣ пустопорожнія мѣста охотно раздавались для застройки ихъ за очень умѣренную ежегодную уплату поземельнаго оброка. Юрьевскій, напр., университетъ сначала бралъ 3 коп., а теперь 5 коп. за сажень. Впослѣдствіи чиншъ сталъ примѣняться и къ уѣздной землѣ. Сводъ не дѣлаетъ никакого различія между городской и уѣздной землей. Чиншъ доступенъ лицамъ всѣхъ состояній. Его установленіе и передача должны быть отмѣчены въ крѣпостныхъ книгахъ 1328. Характерный признакъ чинша вѣчность и полнота правъ чиншмана. Ему принадлежатъ права пользованія 1324, передачи его по наслѣдству 1326 и отчужденія третьимъ лицамъ 1327*). Впрочемъ, въ послѣднемъ случаѣ собственнику принадлежитъ

отчуждать свое оброчное право по частямъ вопреки воли прямаго собственника земли, ибо въ числѣ источниковъ законовъ о безсрочно-оброчномъ содержаніи указано и постановленіе римскаго права объ эмфитевтическомъ пользованіи, согласно коему реальное дѣленіе эмфитевтическихъ правъ и обязанностей, путемъ реальнаго дробленія недвижимости, безъ согласія на то собственника не допускалось. Правило это, между прочимъ, указано источникомъ ст. 4137, относящейся къ „наслѣдственной арендѣ", и хотя оно въ законахъ о поземельномъ оброчномъ правѣ не повторяется, но примѣнимость его, въ виду XXI ст. введ., не можетъ подлежать сомнѣнію, такъ какъ право наслѣдственной аренды и право безсрочнаго оброчнаго содержанія представляютъ собою только отдѣльные виды одного и того же правоваго института — пользованія на правахъ собственности, и какъ по основанію, такъ и по юридическому свойству и характеру своему являются вполнѣ однородными, отличаясь другъ отъ друга лишь въ нѣкоторыхъ подробностяхъ, не вліяющихъ вовсе на внутреннее сродство означенныхъ правъ. Гр. Кас. Деп. Сен. по д. Геппенера 1900 г. № 54.

Раздѣлъ наслѣдственнаго оброчнаго участка, принадлежащаго на правѣ собственности городу, а на правѣ безсрочнаго оброчнаго содержанія частному лицу, не можетъ быть произведенъ безъ согласія на то городскаго управленія. Гр. Кас. Деп. Сен. 1901 г. № 94.

Правоотношенія, возникающія между сторонами при совершеніи актовъ объ отдачѣ недвижимостей въ безсрочное или наслѣдственное оброчное содержаніе, никоимъ образомъ не подходятъ подъ понятіе перехода имущества отъ одного лица къ другому въ полную собственность. Крѣпостныя пошлины (182 ст. Уст. о пошл.) за совершеніе подобныхъ актовъ не должны быть взыскиваемы. Ук. Сен. 1895 г. 14 ф. № 1386.

*) Ср. предшествующую сноску Сен. рѣш. 1900 г. № 54. При продажѣ съ публичныхъ торговъ за долги оброчнаго содержателя отданной ему собственникомъ въ наслѣдственное оброчное пользованіе недвижимости, собственникъ сохраняетъ право преимущественной

въ теченіе двухъ мѣсяцевъ по предвареніи, а въ Ревелѣ до внесенія въ крѣпостныя книги, право преимущественной покупки 1327 и прим. Въ тѣхъ случаяхъ, когда продается возведенное на чиншевой землѣ строеніе, собственнику ея принадлежитъ право выкупа въ городахъ Лиф., Эст. и Кур. 1676. Въ одномъ чиншманъ ограниченъ — это въ правѣ обязывать недвижимость сервитутами, ипотеками и др. повинностями, безъ согласія собственника. Но и здѣсь есть исключеніе: возведенныя имъ строенія онъ можетъ обременять по своему усмотрѣнію 1329, каковое правило стоитъ въ противорѣчіи съ ученіемъ объ accessio 771 и слѣд.

Обязанности оброчнаго содержателя: первая — платить оброкъ въ сроки (сооброчники, по закону, отвѣтственны круговою порукою за оброкъ 1330), если онъ не денежный, то продуктами, добытыми на недвижимости, независимо отъ ихъ качества 1334. Самый размѣръ оброка неизмѣненъ, не можетъ быть ни уменьшаемъ, ни увеличиваемъ, безъ взаимнаго согласія сторонъ 1333. Оброкъ — Reallast, лежащая на недвижимости. Если онъ не уплоченъ 3 года, а на церковныхъ земляхъ 2 года, то собственникъ недвижимости можетъ требовать продажи ея съ публичнаго торга, но опять таки только въ оброчное содержаніе 1331*). Другая обязанность чиншмана платить подати и исполнять повинности, лежащія на недвижимости 1332. Третья — предварять собственника о продажѣ чинша 1327. Этимъ онъ приближается къ эмфитевту, но отличается отъ него тѣмъ, 1) что при ухудшеніи вещи собственникъ не можетъ отнять ее отъ оброчнаго содержателя, 2) что послѣдній можетъ обременять возведенныя

покупки этой недвижимости въ теченіе установленнаго 1327 ст. срока и можетъ осуществить это право, какъ вещное, и по переписаніи этой недвижимости по крѣпостнымъ книгамъ на имя новаго пріобрѣтателя таковой. СПБ. Суд. Пал. по д. Кузикъ 1892 г. № 102.

*) Предоставляемое ст. 1331 собственнику оброчной недвижимости право требовать продажи, если оброкъ не внесенъ за 3 года, есть право безусловное и имѣетъ своею цѣлью избавить собственника на будущее время отъ неисправнаго оброчнаго содержателя. Но отсюда отнюдь не слѣдуетъ, чтобы оброчная недвижимость, назначенная въ публичную продажу за невзносъ оброчной платы, должна быть подвергнута этой продажѣ, несмотря на произведенную оброчнымъ содержателемъ до дня продажи уплату оброка и устраненіе тѣмъ самаго основанія для производства продажи. СПБ. Суд. Пал. по д. Синицына 1897 г. № 200.

имъ постройки сервитутами и ипотеками 1329 и 3) при передачѣ оброка другому лицу отсутствуетъ laudemium, какъ грошовая плата, но напоминающая о правахъ собственника. При чиншѣ напоминаніемъ о томъ можетъ служить внесеніе записи въ крѣпостныя книги 1328.

Чиншъ хотя и „вѣченъ“ (въ смыслѣ неограниченія его какимъ-либо срокомъ 1326), но можетъ прекратиться: 1) когда въ одномъ лицѣ сольются права оброчнаго содержателя и собственника, 2) когда первый умретъ безъ законныхъ наслѣдниковъ, а при жизни не распорядится судьбою чинша, 3) когда собственникъ осуществитъ свое право преимущественной покупки, 4) когда отданная въ чиншъ недвижимость погибнетъ, 5) по взаимному согласію сторонъ и 6) въ силу закона.

§ 34. Наслѣдственная аренда.

Въ отличіе отъ обыкновенной аренды наслѣдственная даетъ не личное только требованіе къ собственнику, но и вещное право по отношенію къ третьимъ лицамъ 4133 (см. сноску на 101 стр.). Она jus in re aliena и, какъ таковое, должна быть отмѣчена въ крѣпостныхъ книгахъ 4132. Это необходимое условіе, какъ и составленіе договора въ письменной формѣ. Вещнымъ характеромъ она приближается къ чиншу, но рѣзко отличается отъ него въ платѣ, которая должна соотвѣтствовать доходности имѣнія, въ возможности ея срочности, хотя и долгосрочности (4131: на извѣстное число поколѣній), въ правѣ собственника не согласиться на передачу аренды другому лицу (4135: если есть основательные поводы опасаться, что недвижимость будетъ разорена, и нѣтъ достаточнаго обезпеченія къ возмѣщенію могущихъ послѣдовать убытковъ; 4137: отчужденія права аренды по частямъ собственникъ можетъ не допустить), въ правѣ собственника удалить арендатора 4150: въ Лиф., а) если онъ уронитъ стоимость недвижимости, б) отчудитъ аренду безъ вѣдома собственника и в) накопитъ недоимки арендныхъ денегъ за 3, а при церковной собственности за 2 года. Послѣдняя причина достаточна для удаленія арендатора и въ Кур. 4151.

Наслѣдственная аренда покоится на договорѣ, въ силу коего за ежегодную, соразмѣрную съ доходами, плату пло-

доприносящая недвижимость отдается собственникомъ въ пользованіе другому лицу навсегда или по крайней мѣрѣ на извѣстное число поколѣній 4131, вслѣдствіе чего права и обязанности сторонъ переходятъ на ихъ наслѣдниковъ безъ спеціальнаго соглашенія съ послѣдними 4134, равно какъ и отчужденіе недвижимости собственникомъ не измѣняетъ ничего въ отношеніяхъ арендатора 4139.

Права наслѣдственнаго арендатора: 1) распорядиться арендою на случай смерти, 2) отчуждать ее при жизни возмезными и безмездными способами, съ заявкою о томъ собственнику, который можетъ не согласиться на это (см. выше ст. 4135), а при продажѣ воспользоваться правомъ преимущественной покупки въ теченіе двухъ мѣсяцевъ 4138, 3) обременять недвижимость сервитутами, поземельными повинностями и закладными правами, но только на время своего пользованія 4142, 4) производить въ недвижимости полезныя измѣненія, хотя бы она получила чрезъ то другой составъ и видъ 4148.

Обязанности его: 1) вносить въ сроки плату 4143, если она назначена въ натурѣ, то продуктами земли, независимо отъ ихъ качества 4144; размѣръ платы, какъ и при чиншѣ, неизмѣненъ: увеличеніе доходовъ не даетъ собственнику права требовать возвышенной платы 4145, уменьшеніе доходности не даетъ арендатору основанія къ пониженію платы 4146; 2) сохранять недвижимость въ надлежащемъ положеніи, безъ надежды на возмѣщеніе со стороны собственника даже издержекъ необходимыхъ 4141; 3) сдать ее по окончаніи аренды въ равной стоимости съ полученной 4140; 4) поэтому возмѣстить ущербъ отъ измѣненій 4148 и отъ поврежденій 4151—4153; 5) допустить отчужденіе недвижимости со стороны собственника 4139.

Собственникъ при наслѣдственной арендѣ сохраняетъ свое верховное право собственности и ревниво оберегаетъ status quo своего имущества. Ему принадлежитъ контроль надъ арендаторомъ: при отчужденіи аренды ему дѣлается заявка, онъ можетъ не допустить отчужденія вообще 4135 и по частямъ въ особенности 4137; при поврежденіяхъ и ухудшеніяхъ имѣнія ему полагается вознагражденіе 4148, 4153. Такъ, въ Курл. при поврежденіяхъ онъ имѣетъ право на вознагражденіе 4151, въ Эст. право требовать или обезпеченія, или вознагражденія, или экзекуціи 4152. При отчужденіи

аренды безъ заявки собственнику, онъ въ Кур. и Эст. имѣетъ право выкупа 4151 и 4152. А въ Лиф. въ этомъ случаѣ собственникъ можетъ даже требовать удаленія арендатора и возвращенія недвижимости 4150. Кромѣ этого, въ Лиф. къ удаленію арендатора еще два повода: а) когда онъ значительно уронитъ стоимость недвижимости (1 п. ib., тоже альтернативно и въ Эст. 4152, въ Курл. же только вознагражденіе 4151) и б) при неуплатѣ арендныхъ денегъ 3 года, а при церковной собственности 2 года (п. 1 ст. 4150; тоже и въ Кур. 4151, а въ Эст. альтернативно 4152).

Общіе же (для Лиф., Эст. и Кур.) поводы къ прекращенію аренды: 1) отсутствіе у арендатора наслѣдниковъ по закону или завѣщанію 4149, 2) прекращеніе поколѣній, для коихъ установлена аренда 4149, 3) оставленіе арендаторомъ недвижимости 4153 и 4) полное уничтоженіе недвижимости; при частичномъ же уничтоженіи ея „обоюдныя отношенія сохраняютъ прежнюю силу“ 4154.

Положеніе о крестьянахъ Лифл. губ. въ ст, 120 постановляетъ: участки повинностной земли не могутъ впредь быть отдаваемы въ аренду на всегдашнія времена. Однако, 121: существующіе нынѣ потомственные арендные контракты остаются въ силѣ. 122: участки повинностной земли вообще могутъ быть отдаваемы въ аренду лишь на опредѣленные сроки, не свыше 50 лѣтъ. 123: единственное изъятіе изъ сказаннаго правила составляютъ арендные договоры съ условіемъ двукратнаго перенаслѣдованія.

Пол. о крест. Эст. губ. допускаетъ наслѣдственную аренду и въ ст. 184 опредѣляетъ наслѣдственноарендный контрактъ какъ договоръ, по силѣ котораго помѣщикъ сохраняетъ прежнее право собственности, а арендаторъ пріобрѣтаетъ право безсрочнаго и наслѣдственнаго пользованія извѣстнымъ участкомъ крестьянской арендной земли. 185: такой договоръ помѣщикомъ можетъ быть заключенъ со всякимъ лицомъ, которое имѣетъ право временно арендовать крестьянскія арендныя земли. Наслѣдственный арендаторъ, по ст. 187, имѣетъ право: 1) пользоваться своимъ поземельнымъ участкомъ во всѣхъ видахъ по своему усмотрѣнію, производить осушеніе и искусственное орошеніе земли, пользоваться лѣсными угодьями, съ соблюденіемъ общихъ постановленій, а также распоряженій помѣщика и подъ надзоромъ его; 2) передавать свое наслѣдственноарендное право посто-

роннимъ лицамъ. Онъ обязанъ, по 188 ст.: 1) не допускать участка до разстройства, 2) слѣдовать распоряженіямъ помѣщика по лѣсной части, 3) вносить въ сроки арендную сумму безъ напоминанія, 4) при передачѣ наслѣдственноарендаго права представить помѣщику вмѣсто себя благонадежнаго и способнаго преемника, 5) не закладывать участка и не отдавать въ аренду отдѣльныхъ частей своего участка, 6) не допускать въ границахъ участка сервитутовъ. 189: Помѣщикъ имѣетъ право: 1) общаго надзора за хозяйствомъ арендатора, для отвращенія убытковъ, могущихъ послѣдовать отъ разстройства участка, 2) дѣлать распоряженія по лѣсной части, 3) сохранять за собою дворянсковотчинныя и реальныя права, 4) при передачѣ другому лицу преимущество оставить участокъ за собою, 5) требовать уступки части участка за равноцѣнное вознагражденіе въ случаѣ совозмезднаго отчужденія (экспропріаціи), 6) въ случаѣ разстройства участка (ст. 191) требовать судебнымъ порядкомъ или отмѣны вреднаго для участка распоряженія или представленія денежнаго обезпеченія; въ случаѣ непредставленія таковаго (ст. 192) требовать сдачи участка ближайшему вѣроятному наслѣднику арендатора, а при невнесеніи имъ обезпеченія требовать представленія другаго благонадежнаго преемника; при неисполненіи же этого требованія по истеченіи двухъ лѣтъ участокъ возвращается помѣщику. 193: если запущеніе хозяйства будетъ важное, то участокъ по требованію помѣщика долженъ быть немедленно переданъ ближайшему наслѣднику. 194: при вторичномъ запущеніи хозяйства назначается къ арендатору на 5 лѣтъ попечитель. 196: то же имѣетъ мѣсто при троекратной неуплатѣ арендныхъ денегъ въ срокъ. 197: при неплатежѣ арендной платы за два года поступаютъ по правиламъ 192 ст. 198: при несостоятельности арендатора участокъ продается съ публичнаго торга, причемъ помѣщикъ, давая равную цѣну, имѣетъ преимущество передъ всѣми прочими соискателями, за исключеніемъ ближайшаго наслѣдника арендатора.

§ 35. Заставное владѣніе.

Въ Прибалтійскомъ краѣ была реципирована идея древнегерманской Satzung, подъ чѣмъ понималось установленіе закладнаго права на извѣстную вещь съ передачей владѣнія

ею залогодержателю. Это давало возможность совершать такого рода сдѣлки, которыя подъ видомъ заклада въ сущности имѣли цѣлью отчужденіе недвижимости съ правомъ обратнаго пріобрѣтенія (cum pacto de retroemendo), т. наз. Erbpfandbesitz. Послѣднее въ Лиф. и Эст. во время шведскаго владычества давало возможность пріобрѣтать вещное и наслѣдственное право на вотчины такимъ лицамъ, которыя не имѣли къ тому надлежащей правоспособности. Въ русскій періодъ право пріобрѣтать недвижимости стало общимъ достояніемъ всѣхъ и каждаго. Тѣмъ не менѣе указанной сдѣлкой пользовались. Къ ней стали прибѣгать лица, желавшія уклониться отъ платежа крѣпостныхъ пошлинъ, введенныхъ 3 мая 1783 г., кои слѣдовало платить при куплѣ недвижимости. Такимъ образомъ, правоотношеніе установлялось съ цѣлью обойти законъ. Правительство хотѣло устранить обходъ закона, предоставляя право, безъ платежа пошлинъ, въ теченіе извѣстнаго срока превратить заставные договоры въ акты купли-продажи и ограничивая сроки заставнаго владѣнія. Въ этомъ направленіи 2 апр. 1802 г. и 14 дек. 1831 г. издаются законы для Лиф. и Эст., 19 марта 1830 г. для Кур. Наконецъ, 24 дек. 1841 г. издается общій для всѣхъ губерній законъ, преобразовавшій институтъ заставнаго владѣнія, при чемъ было постановлено, что новыя нормы не примѣняются къ старымъ заставнымъ владѣніямъ, установленнымъ въ Лиф. и Эстл. до 14 іюля 1827 г., а въ Кур. до 19 марта 1830 г. (1539, 1501 прим.), за исключеніемъ случаевъ ихъ возобновленія, когда и къ нимъ должны примѣняться нормы новаго закона 1540.

§ 36. Старыя заставныя имѣнія.

Основной моментъ стараго (наслѣдственнаго) заставнаго владѣнія состоитъ въ томъ, что собственникъ вотчины за полную стоимость ея (заставную плату) передаетъ вещное на нее право другому лицу, которое неограниченно пользуется и распоряжается ею въ теченіе условленнаго срока, по истеченіи котораго, возвративъ заставную плату безъ процентовъ, собственникъ можетъ получить обратно вотчину 1541. Юридическое положеніе собственника (заставодателя) таково, что онъ считается собственникомъ 1558, но только идеальнымъ (довольствуется идеей собственности 1559), и

превращается въ реальнаго собственника, во — 1-хъ, при условіи выкупа (возврата заставной платы 1564) и, во — 2-хъ, не ранѣе какъ по минованіи заставнаго срока 1559; при этомъ противъ своей воли онъ не можетъ быть принужденъ къ выкупу 1565 или уплатѣ заставной платы 1550. Идеальной своей собственностью заставодатель можетъ свободно распоряжаться, отчуждая свое право выкупа, но не имѣніе въ натурѣ 1560. Его отчужденія и обремененія самого имѣнія, отданнаго въ заставное владѣніе, не имѣютъ ни силы, ни смысла, ни значенія: „онъ въ заставной платѣ уже получилъ всю стоимость имѣнія“ 1561.

Реальную силу и значеніе имѣютъ права и обязанности заставодержателя.

Его права: 1) всѣ права dominus'a utilis: а) владѣніе, б) неограниченное и безотчетное пользованіе имѣніемъ, его плодами и доходами 1542; 2) право пользованія приращеніями (собственность на которыя, однако, принадлежитъ заставодателю 1543); 3) право на кладъ 1544; 4) всѣ сопряженныя съ имѣніемъ поземельныя права 1545; 5) право распоряжаться имѣніемъ и предпринимать въ немъ перемѣны 1547, хотя бы со вредомъ для имѣнія 1548; 6) обременять имѣніе ипотеками, поземельными повинностями и сервитутами 1552; 7) если было соотвѣтствующее условіе, въ любой моментъ, но до истеченія заставнаго срока 1563, даже безъ согласія заставодателя, превратить заставное владѣніе въ право собственности, съ отмѣткою о томъ въ крѣпостныхъ книгахъ 1554; 8) передать заставное владѣніе другому лицу съ записью о томъ въ крѣпостныхъ книгахъ 1555, при томъ съ правомъ превращенія въ собственность 1556.

Его обязанности: 1) нести всѣ лежащія на имѣніи подати и повинности 1546; 2) терпѣть всѣ убытки и вредъ отъ случая и vis major (они падаютъ только на него 1549); 3) установить ипотеку на имѣніе, если заставная плата вполнѣ или отчасти не внесена, и въ такомъ случаѣ уплачивать проценты 1551; 4) держать имѣніе до конца срока, безъ права принудить собственника къ возвращенію заставной платы и къ полученію обратно имѣнія 1550. Срокъ стараго заставнаго владѣнія всегда многолѣтній — до 99 лѣтъ.

Прекращается оно: 1) обращеніемъ въ собственность, если было условіе о куплѣ, и при томъ до истеченія заставнаго срока 1563, 1554; 2) послѣ срока выкупомъ, вносомъ

заставной платы, со стороны собственника, съ возмѣщеніемъ заставодержателю въ Лиф. и Эст. необходимыхъ и полезныхъ издержекъ заставодержателя, а въ Кур. всѣхъ вообще, слѣд., и „служившихъ лишь къ украшенію“ 1564; 3) возобновленіемъ заставнаго договора, но уже по правиламъ закона 1841 года 1566; 4) продажею имѣнія съ публичнаго торга 1567, но уже не въ заставное владѣніе, а въ собственность 1567. Вырученная отъ продажи сумма полностію поступаетъ заставодержателю, хотя бы она превышала заставную плату; на него же падаетъ и убытокъ въ случаѣ недовыручки, каковая не можетъ быть имъ истребована отъ заставодателя 1568, что соотвѣтствуетъ и отсутствію обязательности выкупа 1565 и отсутствію у заставодержателя права предъявлять къ заставодателю какія-либо личныя притязанія, потому что ему „отвѣчаетъ вообще одно только заставное имѣніе“ 1550.

§ 37. Заставное владѣніе по новѣйшему праву.

Цѣль закона 1841 г. ограничить срокъ заставнаго владѣнія и сблизить институтъ съ залоговымъ правомъ. Недвижимость теперь служитъ лишь обезпеченіемъ отданной въ заемъ суммы денегъ. Но заложенное имѣніе отдается во владѣніе кредитора съ правомъ пользоваться доходами съ него вмѣсто процентовъ 1501. Несмотря на сближеніе, есть значительныя отступленія отъ ученія о залоговомъ правѣ вообще и въ особенности о pactum antichreticum.

Послѣдній номируется отдѣльно въ 1493—1500: когда заложена плодоприносящая вещь, то кредиторъ имѣетъ не только право, но и обязанность собирать плоды и доходы 1493; плодами онъ не пользуется, а продаетъ ихъ для погашенія процентовъ и долга 1494, хотя бы и не было условія о процентахъ 1495; повинности несетъ собственникъ 1496; при спеціальномъ о томъ условіи кредиторъ можетъ пользоваться и доходами 1499, безъ обязанности давать отчетъ залогодателю, хотя бы цѣнность ихъ превышала узаконенный размѣръ процентовъ 1500.

Въ прежнее заставное владѣніе закономъ 1841 г. внесены существенныя измѣненія.

Самостоятельный характеръ заставнаго владѣнія и отличіе его отъ субсидіарнаго обезпеченія требованія сказывается въ слѣдующемъ: а) оно можетъ быть установлено по Высо-

чайшему пожалованію на казенныя имѣнія и земли 1502; б) заставная сумма можетъ быть оставлена у заставодержателя, который въ такомъ случаѣ платитъ на нее проценты 1514; в) заставодержатель не обязанъ отчетомъ въ доходахъ съ имѣнія и не платитъ на заставную сумму, оставшуюся въ его рукахъ, свыше узаконенныхъ процентовъ, равно какъ не можетъ дотребовать съ заставодателя приплаты, если доходы съ имѣнія ниже законныхъ процентовъ 1520; г) при продажѣ недвижимости съ публичнаго торга онъ довольствуется вырученною суммою, а съ заставодателя можетъ требовать недовыручки, если о томъ было спеціальное условіе 1537.

Новое заставное владѣніе устанавливается, по правилу, договоромъ 1501, а въ видѣ исключенія, пожалованіемъ 1502. Въ договорѣ могутъ быть включены условія: о количествѣ и порядкѣ платежа заставной суммы, о пріемѣ и сдачѣ недвижимости по описи, о предоставленіи заставодержателю права передавать владѣніе другому (это должно быть выговорено), о вознагражденіи заставодержателя за постройки и улучшенія, объ очисткѣ на имѣніи долговъ и повинностей, о неустойкѣ и т. п. 1528. Но воспрещается включать въ договоръ условіе о предоставленіи заставодержателю права превращать заставное владѣніе въ право собственности, даже въ случаѣ невыкупа 1529, какъ и превращать его въ арендное содержаніе 1530. Договоръ, для приданія ему вещнаго характера, долженъ быть записанъ въ крѣпостныя книги 1503. Брать въ заставное владѣніе правоспособны лица всѣхъ званій, кромѣ евреевъ 1504 и иностранцевъ въ Лиф. и Кур. 1504 прим. 2. Предметомъ заставнаго владѣнія могутъ быть недвижимости всякаго рода уѣздныя и городскія 1505, майораты, фидеикоммиссы, имѣнія церквей, сословій, обществъ и т. п., если это не противорѣчитъ правиламъ ихъ учрежденія 1506, находящіяся въ опекунскомъ управленіи съ разрѣшенія опекунскихъ мѣстъ 1507. Срокъ, на который могутъ быть отдаваемы имѣнія въ заставное владѣніе, таковъ: а) для дворянскихъ вотчинъ Кур. не свыше 10 лѣтъ 1510, Лиф., Эст. и Эзел. не свыше 3 лѣтъ 1508, но допускаются здѣсь отсрочки двукратно на 3 года съ тѣмъ, чтобы въ общемъ имѣніе было въ заставномъ владѣніи не свыше 9 лѣтъ 1509; б) для остальныхъ земскихъ имѣній, а также городскихъ недвижимостей не свыше 99 лѣтъ 1512; в) для казенныхъ имѣній срокъ опредѣляется по усмотрѣнію правительства 1513

Правоотношеніе, въ случаѣ смерти той или другой стороны, переходитъ на наслѣдниковъ: наслѣдственность имѣетъ мѣсто, хотя бы не было особаго о томъ уговора 1515. Преемство въ заставномъ владѣніи допускается, но каждый разъ необходимъ особый актъ и внесеніе его въ крѣпостныя книги: передача по надписи не дозволяется 1523. Цессіонарій вступаетъ во всѣ права и обязанности передатчика 1524.

Права заставодержателя: а) онъ пользуется всѣми доходами, безъ вмѣшательства заставодателя въ управленіе недвижимостью 1519, б) пользуется безотчетно, хотя бы получилъ доходовъ свыше узаконенныхъ процентовъ 1520; в) можетъ передать владѣніе другому, если это выговорено 1522, составивъ особый актъ 1523; г) можетъ отчуждать крестьянскіе участки отданной въ заставное владѣніе дворянской вотчины, а въ Эстл. и переуступать отдѣльныя части имѣнія, съ разрѣшенія заставодателя или собственника или по судебному опредѣленію 1527.

Его обязанности: а) отправлять всѣ подати и повинности, безъ вознагражденія 1521; б) отвѣчать за убытки, причиненные недвижимости 1525.

Заставодатель въ правѣ отчуждать свое право собственности, безъ нарушенія правъ заставодержателя 1516, но не въ правѣ обременять недвижимость новыми ипотеками 1517 и выкупать ее до срока 1518. Въ Эст., на о-вѣ Эзелѣ и въ Кур. дворянскую вотчину, отданную въ заставное владѣніе не коренному мѣстному дворянину, прежде могли выкупать не только ближайшіе родственники, но и каждый мѣстный дворянинъ. Но это отмѣнено 18 ф. и 5 н. 1866 г. и 30 мая 1869 года 1511 и прим.

Прекращается заставное владѣніе истеченіемъ срока, если онъ не можетъ быть далѣе отсроченъ, въ виду истеченія максимальнаго, предѣльнаго срока: для дворян. вотчинъ Лиф. и Эст. 9 лѣтъ, въ Кур. 10, для другихъ недвижимостей 99 лѣтъ 1531 (ср. выше 1509, 1510, 1512). По истеченіи максимальнаго срока возможно возобновленіе правоотношенія путемъ заключенія новаго заставнаго договора 1532. По прекращеніи заставнаго владѣнія заставодатель обязанъ возвратить заставную сумму, а заставодержатель сдать ему имѣніе 1533, съ правомъ получить вознагражденіе за необходимыя и полезныя издержки (но не за украшенія) 1534. Если заставодержателемъ помѣстья былъ крестьянинъ, то въ

Лиф. за улучшенія онъ можетъ получить не свыше годовыхъ узаконенныхъ процентовъ съ заставной суммы, а въ Кур. и Эстл. не получаетъ ничего 1535. Въ случаѣ невнесенія заставной суммы и незаключенія новаго заставнаго договора недвижимость продается съ публичнаго торга 1536. Заставодержатель долженъ удовлетвориться вырученной суммой; недостающее же онъ можетъ дотребовать съ заставодателя лишь при наличности особаго о томъ условія 1537. Право же на hyperocha (излишекъ) принадлежитъ заставодателю или его правопреемникамъ 1538.

§ 38. Особые виды вещныхъ правъ въ мѣстныхъ законахъ. Поземельныя повинности (Reallasten), характеръ этихъ повинностей; возникновеніе и прекращеніе.

Литература: 365 О повинностяхъ въ Курл. губ., 575 и 475 о регулятивныхъ повинностяхъ, 657 Яновичъ Записка о земскихъ повинностяхъ въ Лиф. г.; Нэу А. А. Церковные сборы и повинности въ Лиф. губ.

Въ Приб. краѣ издавна образовался рядъ правоотношеній, имѣющихъ своимъ предметомъ извѣстнаго рода повинности, исполненія (Leistungen), обязаннымъ субъектомъ которыхъ является владѣлецъ опредѣленной недвижимости. Связанность выполненія публичныхъ повинностей съ поземельнымъ владѣніемъ давала удобное средство контроля за точнымъ ихъ исполненіемъ. Средневѣковая теорія о грѣховности и незаконности взиманія процентовъ съ капитала побудила и частноправовой оборотъ создать институтъ „покупки ренты“ (Rentenkauf), въ силу коей капиталъ отдавался въ займы подъ обезпеченіе вѣчной ежегодной ренты въ видѣ доходовъ съ поземельнаго участка. Подобныя правоотношенія наз. Reallasten. Сводъ даетъ такое опредѣленіе въ 1297: Поземельною повинностью наз. лежащая на недвижимости обязанность постоянно отбывать извѣстныя денежныя, натуральныя или личныя тягости*). Характеристика повинности,

*) Въ Курл. губ., какъ и вообще въ Приб. краѣ, различаются два главные вида повинностей: 1) личныя, т. е. лежащія собственно на лицахъ, по различію ихъ званій и проч., и 2) вещественныя поземельныя или реальныя, лежащія на землѣ или недвижимости вообще. Въ отношеніи къ послѣднимъ лицо, независимо отъ званія или вѣроисповѣданія, является ничѣмъ инымъ, какъ посредникомъ, черезъ котораго

какъ „лежащей на недвижимости“, подала поводъ разсматривать ее, какъ правоотношеніе къ вещи, вещное право. Въ пользу того же приводилось и то, что повинность по ея природѣ неисчерпаема и вѣчна, поэтому ее удобнѣе связать съ постоянно существующею вещью, а не съ преходящею лич-

---

отправляются обязанности, лежащія на состоящей за нимъ и пользующейся какъ бы правомъ личности землѣ или другой недвижимости. Къ числу такихъ реальныхъ повинностей принадлежатъ и тѣ, которыя въ Курляндіи установлены въ пользу тамошнихъ лютеранскихъ церквей и ихъ служителей еще съ 1567 года герцогомъ Готгардомъ Кетлеромъ, съ возложеніемъ отбыванія ихъ хотя и на вотчинныхъ владѣльцевъ, но не по личной обязанности, а единственно какъ на представителей обложеннаго повинностью имѣнія, подтвержденіемъ каковаго реальнаго свойства этихъ повинностей служитъ и извѣстный законъ герцогства Курляндскаго 1617 г., въ ст. 14 котораго, опредѣляющей отношенія разныхъ въ герцогствѣ вѣроисповѣданій, именно предписано, что помѣщикъ изъ компатроновъ, принявшій католическую вѣру, несмотря на то, долженъ отбывать опредѣленныя для лютеранскихъ церквей повинности, даже въ томъ случаѣ, если онъ построитъ въ своемъ имѣніи особую католическую церковь. Отсюда ясно, что за повинности сего рода отвѣчаетъ церкви лишь земля, а за землю помѣщикъ, несмотря на вѣроисповѣданіе поселенныхъ на этой землѣ крестьянъ, не имѣющихъ по сему предмету никакой въ отношеніи къ церкви и ея служителямъ обязанности. Если же гдѣ, по заключеннымъ между крестьянами и помѣщиками арендным контрактамъ, первые взяли на себя обязанность вносить такія повинности, то въ семъ заключается единственно опредѣленіе способа, какимъ они должны уплачивать часть арендной своей суммы. Ук. Сен. Курл. губ. Прав. 19 апр. 1863 г. № 21890.

Указанная въ ст. 1297 поземельная повинность отличается отъ сервитута 1089 тѣмъ, что въ то время, какъ послѣдній лежитъ только на самой вещи, а не на собственникѣ ея, и не можетъ заключать въ себѣ личныхъ повинностей 1094, обязанность отбывать лежащую на недвижимости поземельную повинность переходитъ на каждаго пріобрѣтателя недвижимости; сервитутъ установляется только закономъ, судебнымъ опредѣленіемъ о раздѣлѣ или договоромъ 1251, поземельная повинность можетъ быть установлена не только закономъ или договоромъ 1310, но и обычаемъ 1308; наконецъ, въ отличіе отъ сервитута 1262—1264 обязательное внесеніе въ крѣпостныя книги требуется лишь для поземельной повинности, установленной договоромъ 1310. Искъ лютеранской церкви къ казнѣ, какъ собственнику бывшаго герцогскаго имѣнія, объ уплатѣ 5 альберт. талеровъ повинности, установленной письмомъ герцога Петра, представляетъ собою искъ о признаніи поземельной повинности, а не сервитута. Ук. Сен. по д. Дубенаской церкви СПБ. Суд. Пал. 1899 г. № 118.

Различіе между вещнымъ сервитутомъ и поземельной повинностью заключается въ томъ, что при повинности в л а д ѣ л е ц ъ обремененной

ностью, что недоимки предшественника уплачиваются преемникомъ, слѣд., повинность лежитъ на поземельномъ участкѣ, а не на лицѣ, владѣльцѣ участка (1306: за недоимки отвѣчаетъ сама недвижимость). Но, вѣдь, повинность состоитъ въ исполненіяхъ, „тягостяхъ" (Leistungen, иногда личныхъ), которыя не могутъ быть доставлены непосредственно вещью: дѣятельность можетъ проявить лишь лицо. Поэтому на время безхозяйности участка, повинность никѣмъ не выполняется, бездѣйствуетъ, тогда какъ дѣйствительно вещныя права (сервитуты, залоговое право и т. п.) спокойно и безпрепятственно осуществляются, несмотря на отсутствіе хозяина той недвижимости, по отношенію къ которой существуютъ вещныя права. Въ силу этого, съ точки зрѣнія мѣстнаго Свода и его опредѣленія, повинность даетъ право на дѣйствія (исполненія) извѣстнаго лица, т. е. право требованія. Изъ опредѣленія Свода вытекаетъ, что обязанность къ исполненію повинности должна быть длящаяся, (условно) вѣчная (ср. 1324 прим. см. §33); поэтому срочныхъ повинностей не можетъ быть; всякое измѣненіе въ мѣрѣ и суммѣ исполненія должно быть разсматриваемо, какъ погашеніе прежней и установленіе новой повинности. Повинность можетъ быть натуральною, денежною или состоять въ исполненіи личныхъ услугъ, слѣд., от-

---

недвижимости обязанъ отбывать извѣстныя денежныя, натуральныя или личныя тягости 1297, тогда какъ сервитутъ всегда лежитъ только на самой вещи, а не на ея собственникѣ, вслѣдствіе чего и не можетъ заключать въ себѣ какія-либо личныя повинности 1094. Такимъ образомъ, сервитутъ въѣзда въ лѣсъ по закону не налагаетъ на собственника обязанной недвижимости обязанности рубить, вывозить и доставлять лѣсной матеріалъ въ пользу господствующей недвижимости, а напротивъ, означенный сервитутъ предоставляетъ пользующемуся имъ право самому рубить для себя лѣсъ 1161 и складывать срубленный лѣсъ въ въѣзжей дачѣ до вывозки изъ оной 1160. СПБ. Суд. Пал. по д. Нитаускаго прихода 1897 г. № 318.

Право на помолъ хлѣба чужою мельницею должно быть отнесено къ повинности, лежащей на недвижимости, отбываніе которой, согласно 1297 и 1298 ст., составляетъ обязанность собственника недвижимости. Право это вовсе не ограничиваетъ собственника мельницы въ пользованіи оною и лежитъ не на самой мельницѣ, а на ея собственникѣ, заключая въ себѣ *личную обязанность* послѣдняго произвести помолъ чужаго хлѣба. Вотъ почему это право, не соотвѣтствуя точному смыслу ст. 1089 и 1094, никоимъ образомъ не можетъ быть отнесено къ сервитутамъ. Гр. Кас. Деп. Сен. по д. Нидербартауской церкви 1902 г. № 92.

бывается не изъ средствъ и плодовъ недвижимости, вслѣдствіе чего связь ея съ послѣднею совершенно утрачивается.

Обязаннымъ субъектомъ является не одинъ собственникъ недвижимости 937, 1299, но и пользователь на правахъ собственности 948, чиншманъ 1332, наслѣдственный арендаторъ 4141 прим., заставодержатель 1521, 1546, даже арендаторъ на время своей аренды 4095; поэтому въ Сводѣ всегда говорится только о „владѣльцѣ", какъ обязанномъ лицѣ 1300, 1303, 1305—1307. Повинность переходитъ на пріобрѣтателя недвижимости ipso jure, безъ особаго принятія имъ на себя обязанности (1298: безъ его согласія), и остается на немъ до тѣхъ поръ, пока онъ владѣетъ ею; поэтому онъ освобождается отъ повинности при дереликціи участка 1305, при томъ не только на будущее время, но и за минувшее (1306): недоимки будутъ уплочены преемникомъ. Даже пріобрѣтатель недвижимости съ публичнаго торга не освобождается отъ повинности 1299. При конкурсѣ надъ владѣльцемъ обязанность исполненія повинности переходитъ на конкурсную массу 1307.

За платежъ повинности обязанный отвѣтствуетъ всѣмъ своимъ имуществомъ, пока удерживаетъ за собою недвижимость; но залоговаго права на недвижимость въ пользу требованія Сводъ не знаетъ. Въ тѣхъ случаяхъ, когда участокъ, съ владѣніемъ коего связана обязанность къ повинности, состоитъ въ сособственности, въ совладѣніи и т. п. многихъ лицъ, каждое изъ нихъ отвѣчаетъ in solidum „круговою порукою" 1303, если только они платежеспособны и не покинули своей квоты. Beneficium divisionis допустимъ при наличности законныхъ предположеній 3350: требованіе дѣлимо и есть состоятельные содолжники въ томъ же судебномъ округѣ, но примѣненіемъ этой льготы всетаки каждый изъ сообязанныхъ не освобождается отъ отвѣтственности въ случаѣ надобности. Когда поземельный участокъ realiter раздѣленъ, всетаки поземельная повинность лежитъ на всѣхъ и каждой части, какъ цѣлое, за исключеніемъ случая согласія управомоченнаго на повинность на раздѣлъ недвижимости и лежащей на ней повинности 1304*).

*) Пріобрѣтатель части имѣнія, обремененнаго поземельною повинностью, по присужденіи съ другаго собственника части имѣнія рѣшеніемъ суда повинностей со всего имѣнія (слѣд., и съ земли пріобрѣтателя), не въ правѣ отказать въ возвращеніи солидарному своему

Управомоченнымъ на полученіе повинности можетъ быть не только опредѣленное юридическое (государство, община) или физическое лицо, но и измѣняющіеся собственники извѣстнаго поземельнаго участка 1320*), такъ что Reallast можетъ

содолжнику уплаченной за него части общаго ихъ долга 1304, 3348 подъ предлогомъ, что таковую онъ уже раньше внесъ кредитору, а могъ бы требовать лишь отъ послѣдняго возвращенія излишне уплаченнаго. Ук. Сен. по д. бар. Гейкинга съ Лемайкомъ СПБ. Суд. Пал. 1901 г. № 98.

При отсутствіи указаннаго въ 1304 ст. согласія на раздѣлъ повинности, за лицомъ, имѣющимъ право на повинность, остается право обращаться съ требованіемъ объ исполненіи оной въ полномъ объемѣ къ владѣльцу той или другой части имѣнія, оною обремененнаго. 3344 и 3345. Рез. Сен. по д. Леца 1897 г. № 5600.

*) 1320: Поземельныя повинности суть или общественныя или частныя. Къ первымъ принадлежатъ отправляемыя въ пользу казны, сословій или общинъ, а къ послѣднимъ установленныя въ пользу частнаго лица или частной недвижимости.

Изъ смысла ст. 1320 слѣдуетъ, что всякая повинность, установленная не въ пользу частнаго лица или частной недвижимости, а въ пользу учрежденія общественнаго, должна считаться повинностью общественною. Нѣтъ основанія считать повинности въ пользу общественнаго учрежденія частными лишь потому, что первоначально онѣ были установлены одностороннимъ изъявленіемъ воли владѣльцевъ обремененныхъ имѣній. Повинности въ пользу пасторовъ и прочихъ церковныхъ служителей самимъ закономъ (Кр. К. 242) отнесены къ числу общественныхъ повинностей. Ук. Сен. по д. бар. Гейкинга съ Лемайкомъ 1901 г. № 98.

Кр. Э. 269: всѣ общія повинности и подати, какъ государственныя, такъ и общественныя, распредѣленныя по имѣніямъ, соразмѣрно числу гаковъ каждаго изъ оныхъ, лежатъ въ видѣ неотмѣнныхъ вещественныхъ налоговъ (Reallasten), отдѣльно на каждомъ дворянскомъ имѣніи, пасторатѣ, или отдѣльномъ поземельномъ участкѣ въ губерніи или приходѣ. Кр. Э. 270: онѣ означаются въ земскомъ спискѣ (Landrolle). Кр. Л. 49: публичными повинностями признаются всѣ повинности, на основаніи общихъ законовъ Имперіи взимаемыя подъ именемъ земскихъ по распоряженіямъ начальства и распредѣляемыя на помѣстья соразмѣрно съ числомъ гаковъ каждаго, а равно и другія подати, взимаемыя вообще съ населенія края или въ особенности съ крестьянскаго сословія. Кр. К. 240: полиція должна понуждать крестьянъ къ исполненію государственныхъ повинностей, каковы: устроеніе дорогъ, поставка подводъ, воинскій постой (ср. Кр. Л. 94) и проч. (преобразованы). Кр. К. 241 (ср. Кр. Э. 275): выбирать и отдавать крестьянъ въ рекруты и взыскивать съ общества деньги на потребности рекрутскія (отмѣнено), Кр. К. 242: имѣть точное наблюденіе за исправнымъ взносомъ сборовъ и исполненіемъ повинностей, опредѣленныхъ для пасторовъ и прочихъ церковныхъ служителей и для

быть одновременно Realrecht'омъ, какъ повинность „въ пользу другой недвижимости“ 1300, въ сущности въ пользу владѣльца ея 552. Въ послѣднемъ случаѣ отчужденіе права на повинность можетъ быть только вмѣстѣ съ отчужденіемъ той недвижимости, „въ пользу“ которой она установлена

учителей при школахъ. Кр. Э. 271: раскладка повинностей предоставляется дворянству, какъ собственнику земли, платежу повинностей подлежащихъ (по Выс. повелѣніямъ 18 ф. и 9 д. 1866 г. въ раскладкѣ повинностей принимаютъ участіе и не записанные въ матрикулу владѣльцы дворянскихъ вотчинъ), а распредѣленіе общественныхъ повинностей, падающихъ на крестьянское общество, между отдѣльными членами онаго предоставляется самому обществу Кр. Э. 272 (то же и др. Кр. пол.). Кр. Л. 51: за исправное отбываніе повинностей отвѣчаетъ дворянское помѣстье. Кр. Л. 48: при переходѣ же поземельнаго участка изъ владѣнія помѣщика въ собственность члена крестьянскаго волостнаго общества на участокъ перечисляется соразмѣрная доля публичныхъ податей. Кр. Л. 50: не могутъ быть перечисляемы, при продажѣ крестьянскаго поземельнаго участка, всѣ иныя повинности, лежащія на помѣщикѣ, въ качествѣ владѣльца дворянской вотчины, а именно: повинности, сопряженныя съ сословными правами вотчинника и съ выгодами всего дворянскаго общества. Равномѣрно питейная подать не можетъ быть переносима на продаваемый участокъ. Кр. Э. 276: питейный сборъ и корчемная пошлина (Getränke- und Krugsteuer), составляющіе налогъ на право винокуренія и питейной продажи, принадлежатъ исключительно дворянскимъ вотчинамъ. А потому отправленіе сихъ сборовъ, лежащее исключительно на обязанности помѣщика, не можетъ быть налагаемо на крестьянское общество. Кр. Э. 78, Кр. Л. 134: при отдачѣ въ арендное содержаніе участковъ повинностной земли на арендатора не могутъ быть возлагаемы публичныя повинности, лежащія по закону на мызѣ (дворянскомъ имѣніи): сборъ на земскія повинностей съ гаковъ и дворянскія складки (Ladengelder). Кр. Л. 108: публичныя подати и повинности, за не заарендованную долю повинностной земли, вносятся и отбываются помѣщикомъ.

„Складочными деньгами“ (Laden- und Bewilligungs-Gelder) именуются вообще въ Приб. губ. денежные сборы, коими облагаются недвижимыя сельскія имѣнія, на покрытіе расходовъ какъ по исполненію общественныхъ земскихъ повинностей, такъ и по удовлетворенію частно-сословныхъ потребностей и нуждъ собственно дворянства. Въ частности въ Эстл. губ. т. наз. „дворянская касса“ является не только частно-сословною, но и земскою. Право обложенія сельскихъ (или земскихъ 597) недвижимыхъ имѣній всякаго рода общественными денежными сборами, а въ томъ числѣ и идущими на исполненіе общественныхъ земскихъ повинностей, принадлежитъ мѣстному дворянскому собранію, или ландтагу, въ совѣщаніяхъ котораго по этого рода дѣламъ, съ правомъ голоса, принимаютъ участіе всѣ (и не внесенные въ матрикулу) дворяне, владѣющіе въ губерніи вотчинами; завѣдыва-

1301. Но временная уступка осуществленія права, какъ и всякаго поземельнаго права 882 п. 5, можетъ имѣть мѣсто и безъ отчужденія недвижимости. Установленная въ пользу лица повинность можетъ быть имъ отчуждаема при условіи правоспособности его и небольшей обременительности повинности 1302. Только въ Ревелѣ передача повинности не допускается 1302 прим.; этимъ требованіе повинности относится въ группу требованій, въ высшей степени личныхъ, не подлежащихъ цессіи.

По отношенію къ повинности, какъ личному требованію, не можетъ быть настоящаго владѣнія. Но Сводъ, признающій владѣніе правами, допускающими непрерывное или неоднократное пользованіе ими 627, вслѣдъ за средневѣковой теоріей, позволяетъ конструировать и владѣніе повинностью. См. 655, 657, 654, 685 прим. выше на стр. 88—90. Поэтому можетъ быть и нарушеніе владѣнія повинностью, но только со стороны обязаннаго, отказывающагося выполнить повинность; можетъ быть и насильственное вытѣсненіе, даже со стороны третьяго лица (ср. 697); можетъ быть и защита владѣнія въ видѣ иска о признаніи права на повинность или иска объ исполненіи повинности въ данномъ случаѣ; можетъ быть защита ссылкою на незапамятную давность („огражденіе въ правѣ"), хотя пріобрѣсти право на повинность нельзя по давности 1309.

Возникаетъ повинность: 1) въ силу правовой нормы не только закона или обычнаго права, но и простого обыкновенія 1308. Но послѣднее можетъ фиксировать только фактическія особенности обычноправовыхъ повинностей, а не установлять самое правоотношеніе. Такъ, крестьянскія повинности установлены обычаемъ, а высота платежей мѣстнымъ

ніе же всѣми сими сборами, поступающими въ одну общую дворянскую кассу, и расходованіе оныхъ ввѣрено, подъ періодическимъ контролемъ ландтага, исключительно выборнымъ органамъ мѣстнаго кореннаго (матрикулированнаго) дворянства. Обложеніе всѣхъ земель сборами и расходованіе денегъ производится и теперь исключительно дворянскими ландтагами и его органами, безъ всякаго участія крестьянскаго сословія. Купленные и арендованные крестьянами участки продолжаютъ по прежнему отбывать упадающую на нихъ, соразмѣрно числу гаковъ, долю этихъ повинностей, въ качествѣ обременяющаго самую землю вещественнаго налога или тягости (Reallast). Общ. Собр. 1, 2 и Кас. Д-товъ Сен. 1893 г. № 39.

обыкновеніемъ. 2) Въ силу простого договора настоящая повинность не можетъ возникнуть. Договоръ обязателенъ лишь для контрагентовъ, а не для третьихъ лицъ. Для „дѣйствительности“ (для третьихъ лицъ) договорной повинности требуется внесеніе ея въ крѣпостныя книги: внесеніемъ сюда повинность не пріобрѣтаетъ вещнаго характера, а лишь становится „дѣйствительною“ и для постороннихъ лицъ 1310. 3) Возникающая по завѣщательному распоряженію повинность пріобрѣтаетъ полную юридическую силу также только по внесеніи въ крѣпостныя книги 1310 (2280: поземельная повинность можетъ быть предметомъ отказа, легата): до внесенія легатаръ имѣетъ личный искъ противъ наслѣдниковъ о внесеніи соотвѣтствующей записи и объ исполненіи повинности. 4) Въ качествѣ основанія для установленія повинности статья 1310, на ряду съ завѣщаніемъ, упоминаетъ о „другомъ одностороннемъ изъявленіи воли“. Повидимому, здѣсь разумѣется votum, обѣтъ въ пользу церкви или pia causa или обѣщаніе въ пользу городской общины. Для дѣйствительности для третьихъ, для обязательности для правопреемниковъ и здѣсь требуется внесеніе въ крѣпостныя книги.

Въ германскомъ правѣ повинность могла возникнуть въ силу давности; но Сводъ этого не допускаетъ 1309, какъ и замѣны одной повинности другою въ силу давности 1319.

Хотя истеченіе незапамятнаго времени даетъ защиту уже бывшему осуществленію повинности 1309, но не образуетъ особаго способа установленія повинности, а порождаетъ лишь презумпцію о какомъ-либо иномъ законномъ возникновеніи ея. Въ данномъ случаѣ, какъ и при возникновеніи въ силу закона, для дѣйствительности повинности для третьихъ лицъ не требуется внесеніе ея въ крѣпостныя книги.

Разъ поземельная повинность внесена въ крѣпостныя книги, то она не подлежитъ прекращенію, хотя бы отдѣльные поводы къ тому и были на лицо 3636, 1317. Поводами къ прекращенію ея Сводъ признаетъ: 1) совпаденіе права и обязанности въ одномъ лицѣ 1311, хотя бы даже временное 1312, за исключеніемъ случаевъ противоположнаго спеціальнаго условія; 2) взаимное соглашеніе, договоръ о прекращеніи 1313; 3) завѣщательное распоряженіе или отреченіе (выразительное изъявленіе воли) управомоченнаго 1313 (молчаливаго отреченія не можетъ быть; нѣтъ прекращенія повинности и при отчужденіи участка, хотя бы съ публичнаго

торга 1299—1302, какъ и при дереликціи 1305); 4) гибель обязанной недвижимости, потому что теперь не можетъ быть ни владѣнія, ни владѣльца недвижимости, который исполнилъ бы повинность 1314; требуется дѣйствительное и полное уничтоженіе, а не уменьшеніе только недвижимости; раздѣленіе ея влечетъ за собою лишь солидарную отвѣтственность совладѣльцевъ 1304 (см. сноску на 141 стр.); дереликція лишь пріостанавливаетъ осуществленіе повинности, такъ какъ на время нѣтъ обязаннаго лица 1305; съ оккупаціей исполненіе повинности возстановляется 1306; 5) законъ можетъ отмѣнить, сократить или замѣнить повинность какъ публичную, такъ и частную 1315, 1318 и прим.; 6) давность въ Лиф. и Эст. 10-лѣтняя, въ Кур. 5-лѣтняя. Сводъ, по буквальному смыслу 1316, признаетъ лишь давность для истребованія срочныхъ платежей или исполненій повинности. Но такъ какъ изъятіе отъ давности установлено только для внесенныхъ въ крѣпостныя книги частныхъ повинностей 1317 и для общественныхъ повинностей 3638 прим., и такъ какъ всѣ вообще частноправовыя требованія, за исключеніемъ точно указанныхъ въ законѣ, подлежатъ давности 3620 (см. 3 сноску на 62 стр.), то нужно признать поземельную повинность въ ея цѣломъ (а не только относительно срочныхъ исполненій) способною къ давности. Неупоминаніе о давности объясняется крайне рѣдкою возможностью ея примѣненія по отношенію къ поземельнымъ повинностямъ въ дѣйствительной жизни, такъ какъ частноправовыя повинности почти всегда вносятся въ крѣпостныя книги, а общественныя не подлежатъ давности 3638 прим. 7) Замѣна повинности и измѣненіе исполненія (превращеніе натуральной въ денежную, въ частности въ аграрномъ законодательствѣ) прекращаетъ прежнюю и установляетъ новую повинность 1318 и прим.; вотъ почему и по давности не можетъ быть замѣны повинности другою 1319, такъ какъ силою давности повинность не можетъ быть пріобрѣтена 1319.

§ 39. Право выкупа. Näherrecht. Его установленіе.

Среди вещныхъ правъ въ 7-мъ раздѣлѣ 2-ой книги (1613—1690) Сводъ разсматриваетъ право выкупа и въ 1614 прямо называетъ его вещнымъ правомъ, какъ „простираемое не только на перваго пріобрѣтателя подлежащей оному

недвижимости, но и на послѣдующихъ". А въ 1621*) и 1636 право выкупа отнюдь не является вещнымъ: здѣсь идетъ рѣчь объ осуществленіи его „до передачи недвижимости" и въ формѣ уступки правъ изъ договора, т. е. требованія. Здѣсь, несомнѣнно, смѣшеніе права выкупа съ правомъ преимущественной покупки, Vorkaufsrecht, что въ Сводѣ встрѣчается нерѣдко, напр., 1678: преимущественное право на покупку и выкупъ сосѣдомъ недвижимости называется сосѣдскимъ правомъ. Впрочемъ внесеніе преимущественнаго права на покупку въ крѣпостныя книги (3933) отождествляетъ его съ правомъ выкупа, основаннымъ на договорѣ или на одностороннемъ изъявленіи воли, для обязательности коего для постороннихъ также требуется внесеніе въ крѣпостныя книги 1617. Различіе Vorkaufsrecht отъ Näherrecht состоитъ въ томъ, что первое налагаетъ на отчуждающаго вещь, по отношенію къ коей есть Vorkaufsrecht, обязанность сначала (до продажи) обратиться къ управомоченному съ вопросомъ, не желаетъ ли онъ самъ пріобрѣсти эту вещь. Въ случаѣ несоблюденія этого управомоченный имѣетъ только право на возмѣщеніе убытковъ со стороны продавца, но никакихъ претензій къ постороннимъ, пріобрѣвшимъ вещь 3933. Näherrecht же даетъ управомоченному право отбирать отчужденную вещь отъ пріобрѣтателя и его правопреемниковъ, или какъ сказано въ 1613: Näherrecht**), Retracts — oder

*) При просьбѣ о выкупѣ имѣнія должна быть на ряду съ другими документами представлена копія акта, на основаніи котораго имѣніе отчуждено, и притомъ, по силѣ 1621 ст., для выкупа требуется, чтобы отчужденіе недвижимости было совершено окончательнымъ актомъ. Поэтому, въ случаѣ выкупа имѣнія, проданнаго съ публичнаго торга, необходимо представленіе, въ подтвержденіе послѣдовавшаго уже отчужденія такого имѣнія, копіи съ опредѣленія суда объ утвержденіи имѣнія за покупателемъ, такъ какъ лишь этотъ документъ можетъ быть, за силою 1161 ст. У. Гр. Суд., признанъ окончательнымъ актомъ отчужденія проданной съ торговъ недвижимости. Сообразно съ симъ, и срокъ выкупа долженъ быть исчисляемъ не со дня продажи имѣнія на торгахъ, а съ момента постановленія опредѣленія суда объ утвержденіи торговъ и укрѣпленіи имѣнія за покупщикомъ. СПБ. Суд. Пал. по д. Бендфельдъ 1891 г. № 59.

**) Право наслѣдственнаго выкупа (Näherrecht), о которомъ упоминается въ ст. 1613—1690 и которое слѣдуетъ отличать отъ особаго вида выкупа, называемаго Einlösungsrecht, о которомъ говорится въ ст. 3965, принадлежитъ, какъ это видно изъ содержанія ст. 1649—1654, не только дворянамъ по рыцарскому и земскимъ правамъ, но и лицамъ, кото-

Beispruchsrecht есть „право пріобрѣтать отчужденную другимъ недвижимость, съ отстраненіемъ пріобрѣтателя и со вступленіемъ въ его права". Отсюда ясно, что выкупъ есть одинъ изъ способовъ прекращенія права собственности посторонняго лица отнятіемъ его со стороны управомоченнаго къ тому (какъ и экспропріація). Благодаря существованію права выкупа, отчужденіе и пріобрѣтеніе опредѣленной недвижимости стѣсняется въ интересахъ извѣстныхъ лицъ или классовъ ихъ, связанныхъ узами семейными, общинными или профессіональными. Въ строгой формѣ Beispruchsrecht состояло въ объявленіи отчужденія ничтожнымъ. Нынѣшнее Näherrecht уже смягченная форма Beispruchsrecht. Это лишь остатокъ прежнихъ ограниченій въ правѣ распоряжаться собственностью; при согласіи родныхъ на отчужденіе ограниченіе отпадаетъ. Оно хотя и строгое, абсолютное, но не вещное право. Оно находится въ тѣсной связи съ личностью выкупающаго и осуществляемымъ правомъ. 1631: оно не можетъ быть уступаемо другому. Цѣль его — „собственная своя польза" выкупающаго, наличность каковой цѣли, по требованію противника, должна быть подтверждена прежде присягою, а съ 9 іюля 1889 г. особою подпискою 1629 прим.

Установляется право выкупа большею частью закономъ (1615 и обычаемъ 1616), но можетъ быть установлено и сдѣлками inter vivos (договоромъ) et mortis causa (въ завѣщаніи 1615). Въ послѣднихъ двухъ случаяхъ, если желаютъ, чтобы оно было обязательно и для постороннихъ лицъ (а не для однихъ только участвующихъ и ихъ наслѣдниковъ), необходима корроборація 1617.

Предметомъ права выкупа можетъ быть только недвижимость 1613.

Поводомъ къ осуществленію его можетъ служить: 1) передача недвижимости въ собственность другому лицу при продажѣ ея 1618, въ Эст. и Кур. только добровольной, а въ

рыя подлежатъ дѣйствію городскихъ правъ; поэтому упомянутое право выкупа можетъ принадлежать и мѣщанамъ. Постановленіе Лифл. гор. права 3965 ст. о предварительномъ до торга оглашеніи права выкупа не примѣняется къ предусмотрѣнному ст. 1613 и слѣд. наслѣдственному праву выкупа, ибо постановленіе это противорѣчитъ изложенному въ ст. 1613 правилу того же город. права о срокѣ заявленія принадлежащаго лицу права выкупа. Гр. Кас. Деп. Сен. 1898 г. № 3 по д. Шнейдера. См. слѣдующую сноску на 149 стр.

Лиф. и принудительной, съ аукціона 1620; по Лиф. город. пр., это право выкупа при продажѣ съ аукціона допускается только при условіи, а) если оно „выговорено передъ судомъ до продажи“ и б) если въ 6-недѣльный срокъ внесена высшая цѣна и издержки 3965*); 2) datio in solutionem, уступка вмѣсто уплаты 1618; 3) передача въ заставное владѣніе 1618; 4) мѣна по Лиф. зем. пр. 1619.

До выкупа пріобрѣтатель недвижимости и его преемники имѣютъ полное право собственности 1635. Выкупомъ право собственности пріобрѣтателя прекращается въ пользу выкупающаго 1632**), на котораго переходятъ всѣ его права 1613 и обязанности 1623. Если пріобрѣтатель добровольно не передастъ недвижимости, то имѣетъ мѣсто особое принудительное судебное производство, по правиламъ Уст. Гражд. Судопр. 2030—2034: подается прошеніе въ окружной судъ; при прошеніи прилагаются: 1) копія акта отчужденія, 2) уплоченная сумма, 3) двойное количество крѣпостныхъ пошлинъ и представляются 4) доказательства права на выкупъ; отвѣтчикъ въ мѣсячный срокъ представляетъ объясненіе***).

---

*) См. предшествующую 2 сноску на 147 стр., а также 3 сноску на 70 стр. Ср. 4017 ст. въ концѣ § 53.

**) Изъ общаго смысла 1613, 1623, 1630, 1632, 1634 и 1636 ст., несомнѣнно, слѣдуетъ, что выкупу можетъ подлежать недвижимость только въ томъ составѣ, въ которомъ она была продана, такъ какъ только при такомъ выкупѣ возможно отстраненіе пріобрѣтателя и вступленіе во всѣ его по отношенію къ сей недвижимости права со стороны выкупающаго, а равно полное вознагражденіе его пріобрѣтателя за все имъ внесенное и израсходованное на данную недвижимость, а потому выкупъ умственныхъ долей изъ проданной съ публичнаго торга недвижимости или части послѣдней, послѣдствіемъ чего была бы не замѣна пріобрѣтателя лицомъ выкупающимъ, а образованіе общей собственности, не можетъ быть допущенъ. Гр. Кас. Деп. Сен. по д. Баниша 1894 г. № 58.

***) Цѣль закона, изображеннаго въ 2031 ст. У. Гр. Суд., заключается въ томъ, чтобы лицо, купившее имѣніе, не было вовлечено въ напрасныя хлопоты и безпокойство подачею неосновательныхъ просьбъ о выкупѣ и чтобы, по допущеніи выкупа, лицо сіе могло получить за выкупаемое имѣніе удовлетвореніе, и посему, въ виду этой цѣли, слѣдуетъ притти къ тому заключенію, что при продажѣ имѣнія съ публичнаго торга копія съ опредѣленія и укрѣпленія имѣнія за покупателемъ замѣняетъ тотъ актъ, о которомъ упоминается въ п. 1 ст. 2031 У. Г. С., тѣмъ болѣе, что выкупъ можетъ быть заявленъ въ такое время, когда означенное опредѣленіе еще не внесено въ крѣпостныя

Обязанности выкупающаго: 1) внести покупную сумму 1623 или по судебной оцѣнкѣ, если имѣла мѣсто покупка по пріязни (Freundschaftskauf 1625) или оптомъ (Mengekauf 1626); 2) вознаградить пріобрѣтателя за необходимыя и полезныя издержки, расходы при отчужденіи и внесенныя подати 1630, 3) уплатить издержки на произращенные плоды 1633; 4) принять на себя сервитуты, поземельныя повинности и ипотеки 1635; 5) прежде присягнуть, а нынѣ (съ 1889 г.) дать подписку, что выкупаетъ для себя 1631.

Обязанности пріобрѣтателя: 1) возвратить собранные во время промедленія въ сдачѣ недвижимости плоды 1633; 2) вознаградить за поврежденія, послѣдовавшія а) уже послѣ заявленія о выкупѣ и б) ранѣе того при учиненіи ихъ злонамѣренно съ цѣлью предотвратить выкупъ 1634; 3) вознаградить за установленные сервитуты, поземельныя повинности и ипотеки 1635; 4) если недвижимость была ему еще не передана, то уступить всѣ права изъ договора отчужденія 1636, 1637 *); 5) дать прежде присягу, нынѣ подписку, что уплаченная имъ цѣна настоящая, а не фиктивная, искусственно повышенная съ цѣлью предупредить выкупъ 1629 и прим.

По отношенію къ пріобрѣтателю отчудившій недвижимость обязанъ 1) охранять пріобрѣтателя на судѣ противъ притязаній выкупающаго и 2) вознаградить пріобрѣтателя въ случаѣ безуспѣшности очистки 1639. Онъ освобождается отъ этихъ обязанностей, 1) если продажа была не добровольная, а съ публичныхъ торговъ, и 2) если пріобрѣтатель зналъ о правѣ выкупа, но не выговорилъ себѣ вознагражденія на случай выкупа 1640.

Прекращается право выкупа: 1) отреченіемъ со стороны имѣющаго право на выкупъ а) выразительно ранѣе, во время

книги, а слѣд., и крѣпостнаго акта на выкупаемую недвижимость можетъ еще не быть, и что копія съ опредѣленія объ укрѣпленіи имѣнія вполнѣ удостовѣряетъ фактъ окончательнаго отчужденія недвижимости и уплаченную за нее сумму. Ук. Сен. СПБ. Суд. Пал. по д. Дзильне 1896 г. № 12. См. 1 сноску на 147 стр.

*) Ст. 1637 говоритъ о времени, когда выкупающій вступаетъ въ юридическія отношенія къ отчуждателю недвижимости, а не о томъ, съ какого времени онъ пріобрѣтаетъ право на плоды и доходы отъ недвижимости, каковое его право выводится въ случаѣ выкупа недвижимости, пріобрѣтенной съ публичнаго торга, изъ содержанія 1632, 1636 и 3964 ст. Рез. Сен. по д. Киршфельдъ 1898 г. № 1488.

или даже послѣ отчужденія 1644, б) безмолвно (не дастъ отзыва о желаніи воспользоваться правомъ преимущественной покупки 1645, подпишется подъ договоромъ отчужденія въ качествѣ свидѣтеля 1646), в) въ формѣ мировой 1647; 2) отмѣной отчужденія путемъ отступленія отъ договора, хотя бы послѣ передачи недвижимости и по внесеніи въ крѣпостныя книги 1642, но только до заявленія права выкупа 1643; 3) давностью. Общій срокъ — срочный годъ 1648, 1671, 884. Особые сроки: по Лиф. гор. пр. при публичной продажѣ съ аукціона 6 недѣль со времени ввода 1653*); по Эст. зем. пр. для отсутствующихъ 3 года со дня отчужденія 1650, 1671. Начало срока при добровольной продажѣ, по Лиф. и Эст. зем. пр., Нарв. и гор. Кур., со времени извѣстности отчужденія для выкупающаго или со времени прокламы 1649, по Лиф. гор. пр., со дня внесенія въ крѣпостныя книги, а по Эст. гор. пр. требуется, чтобы было одновременно съ тѣмъ

*) Хотя согласно ст. 1653 по Лифл. гор. правамъ, въ случаѣ публичной продажи, тотъ, кому принадлежитъ право выкупа, долженъ заявить о немъ подъ опасеніемъ утраты онаго въ теченіе шести недѣль со времени учиненія ввода во владѣніе (immissio ex secundo decreto, но не требуется выговорить выкупъ предъ судомъ до совершенія продажи, ср. 3 сноску на 70 стр. и 2 сноску на 147 стр.), но этимъ постановленіемъ вовсе не присвоивается сему вводу значеніе условія, наличность котораго требовалась бы для осуществленія права на выкупъ, ибо 1621 ст., требуя для выкупа, чтобы отчужденіе было совершено окончательнымъ договоромъ объ отчужденіи, присовокупляетъ къ сему слова: „хотя бы . . . не послѣдовало"; подъ понятіе же передачи подходитъ и immissio ex secundo decreto, т. е. передача имущества по распоряженію судебной власти (ср. ст. 814). 1621 ст. относится не только къ случаямъ добровольнаго, но и къ случаямъ принудительнаго (чрезъ публичную продажу) отчужденія имущества, подлежащаго выкупу, какъ это явствуетъ изъ предшествующей 1620 ст., указывающей на тотъ и другой родъ отчужденія, и изъ ст. 3944, по которой отчужденіе имущества также и посредствомъ публичной продажи является дѣйствіемъ договора между собственникомъ имущества и покупщикомъ (ср. ст. 3964). Такимъ образомъ, указанная 1653 ст. должна быть понимаема только въ томъ смыслѣ, что она, входя въ составъ не главы III „объ условіяхъ пользованія правомъ выкупа", а главы V о „прекращеніи права выкупа", опредѣляетъ лишь конечный срокъ, до котораго допускается заявленіе о правѣ выкупа, и что лишь для исчисленія сего срока указана въ видѣ начальнаго момента immissio ex secundo decreto, и потому, пока такой immissio не послѣдовало, ходатайство о выкупѣ не можетъ быть признано несвоевременнымъ. Ук. Сен. СПБ. Суд. Пал. по д. Озоля 1897 г. № 223.

заявлено намѣреніе выкупить 1652; при продажѣ съ аукціона, по Лиф. зем. и Нарв. пр., со дня продажи 1651. Для лицъ, находившихся заграницей (въ случаѣ отсутствія прокламы о добровольной продажѣ), по Лиф. зем., Эст. и Кур. гор., со дня возвращенія въ Россію 1650. Для несовершеннолѣтнихъ со времени достиженія зрѣлаго возраста 1671.

§ 40. Виды права выкупа.

Литература: 173 Заккитъ О правѣ выкупа участковъ повинностной земли въ Лифл. г., 187 Змирловъ О наслѣдственномъ выкупѣ земельной собственности крестьянъ Приб. г., 469 Распространяется ли право наслѣд. и род. выкупа въ Лиф. г. на земли крестьянъ.

За послѣдовавшею отмѣною выкупа дворянскихъ вотчинъ (5 н. 1866 г. и 30 мая 1869 г.), отчужденныхъ лицамъ, не принадлежащимъ къ мѣстному матрикулованному дворянству, и выкупа гражданами городскихъ недвижимостей, отчужденныхъ постороннимъ (16 окт. 1867 г.), сохранились слѣдующіе виды выкупа:

1. Собственникъ дворянской вотчины на о-вѣ Эзелѣ имѣетъ право выкупа въ случаѣ перепродажи отдѣленнаго отъ нея крестьянскаго участка 884 (единственный пережитокъ прежняго grundherrlicher Retrakt, реминисценція о которомъ сохранилась въ Эст. г. въ формѣ права преимущественной покупки въ томъ же случаѣ).

2. Соучастники въ общей недвижимости или въ общемъ суднѣ въ правѣ выкупать отчуждаемыя въ нихъ доли участія 939*), въ связи съ правомъ преимущественной покупки 1677.

*) Ст. 939, предоставляющая соучастникамъ въ общей собственности право выкупа доли, переданной однимъ изъ соучастниковъ постороннему лицу, должна быть понимаема въ томъ смыслѣ, что право это можетъ быть осуществлено лишь въ порядкѣ, установленномъ 2030—2034 ст. Уст. Гр. Суд. и 1613—1673, 1676—1685 и 1687—1690 ст. III ч. Св. м. уз. для выкупа имуществъ, но не въ томъ смыслѣ, что соучастникъ въ правѣ оставить за собою, по судебной оцѣнкѣ, переданную постороннему лицу долю, въ случаѣ возбужденія производства о раздѣлѣ (ст. 2024—2029 У. Гр. С. и ст. 941 III ч.), ибо 1) VII раздѣлъ книги III Св. (о правѣ выкупа) въ числѣ законныхъ видовъ выкупа подъ отдѣленіемъ 2 гл. VI приводитъ въ ст. 1677 и право выкупа для соучастниковъ въ общей собственности, съ ссылкою на 939 ст., и 2) эта послѣдняя статья, хотя и помѣщена въ 5 главѣ разд. III кн. 2 (ограниченія собственности), гдѣ далѣе въ ст. 940 и 941 говорится о

3. Собственнику отданной въ поземельный оброкъ земли въ городахъ Лиф., Эст. и Кур. принадлежитъ право выкупа находящихся на этой землѣ строеній при отчужденіи послѣднихъ 1676, въ связи съ правомъ преимущественной покупки въ теченіе двухъ мѣсяцевъ 1327. См. сноску на 127 стр.

4. Сосѣду отчуждаемой недвижимости въ нѣкоторыхъ городахъ принадлежитъ право на выкупъ ея по сосѣдскому праву (Nachbarrecht 1678), въ связи съ правомъ преимущественной покупки. Территорія примѣненія этого сосѣдскаго права — Нарва, Митава, Гольдингенъ, Баускъ, Виндава, Фридрихштадтъ и Пильтенъ 1678. Кругъ лицъ, имѣющихъ право выкупа, — только мѣстные граждане 1679. Сосѣдское право не имѣетъ примѣненія, если недвижимость отдѣлена отъ другой улицей 1680. Преимущество на (покупку и) выкупъ имѣетъ сосѣдъ съ правой стороны 1682, если стоять лицомъ къ улицѣ 1681. Право выкупа въ городахъ Курл. связано и обусловлено (1682) непредоставленіемъ возможности воспользоваться правомъ преимущественной покупки (jus protimiseos). Желающій отчудить недвижимость обязанъ извѣстить о томъ сначала сосѣда съ правой, а затѣмъ съ лѣвой стороны на случай, не пожелаютъ ли они пріобрѣсти эту недвижимость сами за условленную съ покупателемъ цѣну 1681. Ср. 3930. И только при несоблюденіи этого сосѣди имѣютъ право выкупа.

5. Члены родонаслѣдственнаго союза имѣютъ право выкупа родонаслѣдственныхъ имѣній, отчужденныхъ продажею или отдачею ихъ въ заставное владѣніе 2507.

6. Наслѣдственныя и родовыя недвижимости подлежатъ выкупу (Erblosung) кровныхъ родственниковъ въ случаѣ отчужденія недвижимостей чужеродцу или дальнему родственнику 1656.

7. По Лиф. зем. и гор. пр. и въ городахъ Кур. могутъ быть выкупаемы и благопріобрѣтенныя недвижимости, когда онѣ въ Лиф. проданы съ публичнаго торга 1658, а въ Кур. когда продажа была добровольная, а не съ публичнаго торга 1660. По Лиф. гор. пр. право выкупа проданной принуди-

---

раздѣлѣ недвижимости, но изъ этихъ статей 941 предоставляетъ, несомнѣнно, судебному мѣсту, производящему раздѣлъ, опредѣлить способъ этого раздѣла, безъ всякаго указанія на право кого-либо изъ соучастниковъ требовать преимущественнаго оставленія за нимъ всей недвижимости. Ук. Сен. СПБ. Суд. Пал. по д. Скутгауса 1893 г. № 79.

тельно съ публичнаго торга недвижимости должно быть „выговорено предъ судомъ до совершенія продажи“ и осуществлено въ 6-недѣльный срокъ 3965. См. 3 сн. на 70 стр. и 1 сн. на 149 стр.

Право наслѣдственнаго или родственнаго выкупа (6 и 7) примѣняется въ слѣдующихъ территоріяхъ: Лиф. и Эст. зем. и гор. пр., въ Нарвѣ, Митавѣ, Баускѣ, Фридрихштадтѣ и Виндавѣ 1654 („въ остальныхъ городахъ Кур. и по Кур. зем. пр. наслѣдственный выкупъ не допускается“). Цѣль его — „сохраненіе за родомъ, для поддержанія его знатности и блеска“, потомственныхъ недвижимостей 1655*). Предметъ его — на-

*) Институтъ права выкупа въ Приб. губ. не имѣетъ исключительно сословнаго характера и принадлежитъ, между прочимъ, и крестьянамъ по отношенію къ мызнымъ землямъ. Ук. Сен. СПБ. Суд. Пал. по д. Клюсмана 1899 г. № 1999.

Дорнъ: находясь въ связи съ древнимъ германскимъ взглядомъ, по коему отчужденіе недвижимости, помимо извѣстныхъ лицъ, представлялось противнымъ нравственности, право выкупа выработалось въ цѣлый правовой институтъ итальянскими юристами и подъ ихъ вліяніемъ германскою практикою 16 вѣка. Несомнѣнно, выкупъ первоначально имѣлъ сословный характеръ и распространялся сначала на наслѣдственное, а потомъ и на благопріобрѣтенное имущество.

Такъ какъ по 1654 ст. наслѣдственное право выкупа предусмотрѣно только по Лифл. и Эстл. зем. и город. правамъ, то это право не распространяется на лифл. крестьянъ и на повинностныя земли. Такому выводу не противорѣчитъ ни XII ст. введ., ни 938 ст. Кр. Л.; право выкупа является исключительнымъ правомъ. Цѣль наслѣдственнаго выкупа (1655 ст.) ясно показываетъ, что законодатель вовсе не имѣлъ въ виду распространить дѣйствіе сего выкупа на крестьянъ, и что институтъ наслѣдственнаго выкупа не можетъ быть перенесенъ на участки повинностной крестьянской земли. Прим. II къ 1654 ст., основанное на законѣ 11 н. 1874 г. (право наслѣдственнаго выкупа не распространяется на отчуждаемые отъ наслѣдственныхъ имѣній участки крестьянской повинностной земли), не противорѣчитъ вышеизложенному, такъ какъ законъ этотъ вовсе не касается вопроса о правѣ наслѣдственнаго выкупа крестьянами крестьянской поземельной собственности. Такъ какъ по земскому праву Лифл. губ. кровному родственнику помѣщика, продавшаго участки крестьянской повинностной земли, до изданія закона 1874 г. принадлежало право выкупить у крестьянина такіе участки, имъ купленные, а между тѣмъ осуществленіемъ такого права выкупа могла бы въ значительной степени быть поколеблена операція продажи крестьянской земли членамъ волостныхъ обществъ, то законодательство въ 1874 г. отмѣнило право выкупа для наслѣдниковъ владѣльцевъ тѣхъ наслѣдственныхъ вотчинъ, изъ которыхъ проданные крестьянскіе участки выдѣлены. Гр. Кас. Деп. Сен. по д. ф. Вульфа 1895 г. № 23. См. сноску на 42 стр.

слѣдственная или родовая недвижимость 1656, пока она не перестала быть таковой 1657. Лиф. зем. и гор. пр. распространяютъ это право выкупа и на благопріобрѣтенныя недвижимости, проданныя за долги съ публичнаго торга 1658, 3965, а Кур. гор. пр. допускаетъ выкупъ лишь при добровольномъ отчужденіи 1660, какъ и въ Эст. 1620. Наоборотъ, по Эст. зем. пр. не всякая и наслѣдственная недвижимость можетъ быть выкупаема, а только такая, которая досталась уже дѣду отчудителя 1659. Исключается право выкупа также въ Лиф. для участковъ крестьянской повинностной земли, а въ Эст. крестьянской арендной земли, отчужденныхъ отъ наслѣдственныхъ имѣній 1654 прим. 2. См. сноску на 42 стр.

Выкупъ имѣетъ мѣсто при отчужденіи (продажею — въ Эст. и Кур. добровольною, въ Лиф. и принудительною 1620—, передачею въ заставное владѣніе, уступкою вмѣсто уплаты 1618, а по Лиф. зем. пр. и мѣною 1619; но не дареніемъ, отчужденіемъ по мировой сдѣлкѣ или мѣною всюду, кромѣ Лиф., 1619) недвижимости чужеродцу или дальнему родственнику 1656.

Выкупающими могутъ быть кровные родственники 1654, при томъ только ближайшіе наслѣдники отчудителя 1661*) (они исключаютъ дальнѣйшихъ); особенность Кур. городовъ — только родственники 1-ой и 2-ой степени и при томъ лишь мѣстные граждане 1662; особенность Ревеля и Нарвы — доставшіяся по отцовской линіи недвижимости могутъ быть выкупаемы только родственниками съ этой стороны, а до-

*) При выкупѣ недвижимаго имущества, состоящаго въ общемъ владѣніи нѣсколькихъ лицъ, правомъ выкупа отчужденной недвижимости во всемъ ея объемѣ могутъ воспользоваться совмѣстно ближайшіе родственники совладѣльцевъ; при отказѣ же отъ выкупа ближайшаго родственника одного совладѣльца, ближайшій родственникъ другаго совладѣльца не пріобрѣтаетъ этимъ права выкупа отчужденной общей недвижимости въ цѣломъ объемѣ. Законъ (ст. 1661 и 1664) имѣетъ въ виду продажу имѣнія, принадлежащаго одному лицу. Изъ отсутствія особыхъ правилъ на случай продажи имѣнія, состоящаго въ общемъ владѣніи нѣсколькихъ лицъ, вытекаетъ, что къ такому случаю должны быть примѣнены общія, указанныя въ законѣ начала, которыя заключаются въ томъ, что не допускается выкупа только части или идеальной доли отчужденной недвижимости, и что правомъ выкупа пользуется только лицо, состоящее б л и ж а й ш и м ъ родственникомъ отчуждателя и которое въ случаѣ смерти должно было наслѣдовать ему. Гр. Кас. Деп. Сен. по д. Баниша 1894 г. № 58.

шедшія изъ рода матери только родственниками съ материнской стороны 1663 (строгій принципъ „paterna paternis, materna maternis“ выдержанъ только въ Ревелѣ и Нарвѣ). Полъ, возрастъ, состояніе въ бракѣ и выдѣлъ оказываютъ также извѣстное вліяніе на право выкупа. Такъ, мужескій полъ всюду, кромѣ Лиф. и Эст. гор. пр., не только имѣетъ преимущество предъ женскимъ на осуществленіе права выкупа, но можетъ даже выкупать недвижимость, отчужденную одинаково близкой по степени родственницѣ, отъ нея 1665. Между братьями или сестрами старшій имѣетъ всюду перевѣсъ надъ младшимъ, а братъ надъ сестрой 1668 (между другими одинаково близкими родственниками преимущество въ правѣ рѣшится жребіемъ). По Лиф. и Эст. зем. пр. незамужнія дочери имѣютъ преимущество предъ замужними 1666. Въ то время какъ здѣсь выдѣлъ для братьевъ не имѣетъ никакого значенія 1666, по Лиф. и Эст. гор. пр. выдѣленные не только сестры, но и братья уступаютъ мѣсто другимъ 1667. За несовершеннолѣтнихъ право выкупа осуществляется опекунами 1670, а при ихъ опущеніи самими подопечными по достиженіи совершеннолѣтія 1671, 1672. Право выкупа предоставляется вообще только тому, кто во время отчужденія недвижимости уже существовалъ, или по крайней мѣрѣ былъ зачатъ 1673. Исключеніе ближайшаго законнаго наслѣдника отъ наслѣдства не лишаетъ его права на выкупъ 1669. Во всякомъ случаѣ, если ближайшій родственникъ не воспользуется правомъ выкупа (отречется, не заявитъ въ надлежащій срокъ о выкупѣ), то дальнѣйшіе уже не допускаются къ выкупу 1664 (здѣсь нѣтъ права представленія).

Коллизія между лицами, имѣющими право выкупа, разрѣшается такъ. Общій принципъ: при равномъ основаніи и безъ преимуществъ, кто первый заявилъ о выкупѣ, тотъ исключаетъ остальныхъ 1683. При одновременности заявленій многихъ лицъ (по одинаковому основанію) выкупъ производится ими сообща, и вещь между ними раздѣляется; а при невозможности раздѣла и при отсутствіи согласія между претендентами рѣшаетъ жребій 1684. Между отдѣльными основаніями выкупа, по степени ихъ значенія и преимущества (въ смыслѣ исключенія прочихъ), существуетъ такая градація: первое мѣсто занимаетъ выкупъ поземельнаго собственника 1327, 884, 1676, второе — выкупъ соучастника въ общей собственности 1685, 1677, третье — родовой или наслѣд-

ственный выкупъ 1687 (особенность Риги этотъ выкупъ занимаетъ первое мѣсто 1685 прим.) и, наконецъ, четвертое — выкупъ сосѣда 1687. Если дѣло не можетъ быть подведено ни подъ одно изъ этихъ правилъ, то оно рѣшается временемъ предъявленія правъ на выкупъ, а въ крайнемъ случаѣ жребіемъ 1688. Если у одного изъ претендентовъ нѣсколько основаній для выкупа, то принимается во вниманіе лишь заявленное 1689; если же заявлены всѣ, то принимается во вниманіе только имѣющее преимущество предъ противникомъ 1690.

§ 41. Исторія залоговаго права въ губерніяхъ лифляндской, курляндской и эстляндской.

Въ Прибалтійскомъ краѣ была реципирована древнегерманская Satzung, при коей отдаваемая въ залогъ вещь передавалась вмѣстѣ съ тѣмъ во владѣніе залогопринимателя. Въ началѣ XV в. въ области земскаго права начинаютъ встрѣчаться залоги безъ передачи владѣнія. Въ городахъ еще ранѣе, въ концѣ XIII в., появляются т. наз. ипотеки. При этомъ воспринятъ былъ и принципъ германскаго права о необходимости публичнаго установленія ипотекъ на недвижимость. Мало-по-малу тотъ же принципъ находитъ себѣ примѣненіе и въ земскомъ правѣ. Вмѣстѣ съ институтомъ германской ипотеки (на недвижимость, безъ передачи владѣнія, публичной) въ Прибалтійскомъ краѣ усвоенъ и другой германскій принципъ, въ силу коего по отношенію къ движимымъ вещамъ залоговое право видоизмѣняется, принимая форму только ручнаго заклада (Faustpfand). Но вскорѣ романистическія тенденціи, если не воспреобладали, то оказали тлетворное вліяніе на развитіе залоговаго права. Результаты его нашли себѣ отраженіе и въ кодификаціи 1864 г. Во — 1-хъ, здѣсь были допущены т. наз. генеральныя ипотеки безъ указанія спеціально опредѣленнаго предмета, служащаго объектомъ залоговаго права. Еще и по настоящее время, несмотря на отрицаніе генеральныхъ ипотекъ въ принципѣ закономъ 1889 г., сохранилась 1376 ст., въ силу коей залоговое право на universitas rerum distantium (библіотека, складъ товаровъ, стадо, фабрика, заводъ, аптека и т. п.) простирается не только на наличныя вещи, входящія въ составъ

совокупности, но и на имѣющія впредь прибавиться, на будущія, такъ сказать, вещи, при чемъ безразлично, будутъ ли это вещи тѣлесныя или безтѣлесныя. Во — 2-хъ, допущены были т. наз. безмолвныя или законныя ипотеки, изъ коихъ донынѣ упоминаются въ законѣ лишь т. наз. спеціальныя безмолвныя ипотеки: а) въ пользу того, кто отдалъ въ аренду плодоприносящую недвижимость, на произведенія ея, б) по Эст. зем. и Кур. пр., даже на вещи арендатора 1403, в) въ пользу отдавшаго въ наймы зданіе или пустопорожнее мѣсто на внесенныя сюда вещи арендатора (кромѣ безтѣлесныхъ 1404). Всѣ другія, указывавшіяся въ 1394—1402 (общія) и 1406*)—1411 (спеціальныя безмолвныя), ипотеки отмѣнены 9 іюля 1889 г., да и упоминающіяся въ 1403 и 1404 тогда же замѣнены правомъ удержанія (3381 см. выше сноску на 52 стр.), согласно прим. къ 1403**). Въ — 3-хъ, допущены были даже ипотеки на движи-

*) По силѣ 1406 ст. тому, кто при продажѣ недвижимости не дополучилъ всей покупной суммы, относительно недоплаченнаго предоставлялась закономъ спеціальная безмолвная ипотека на проданную недвижимость. Хотя эта статья потеряла силу вслѣдствіе отмѣны въ 1889 г. безмолвныхъ (законныхъ) ипотекъ, но если, взамѣнъ оной, въ настоящее время при неуплатѣ покупной суммы въ договоръ купли, по соглашенію контрагентовъ, включается условіе объ ипотекѣ на проданную недвижимость, то оно допустимо. Рез. Сен. по д. Курл. Ипот. Общ. 1894 г. № 5395, по д. Мартенса 1894 г. № 4030; Гр. Кас. Деп. по д. баронессы Нолькенъ 1893 г. № 63.

Безмолвное закладное право 1406 ст., какъ установленное закономъ, могло быть признано утраченнымъ только въ виду положительно выраженнаго со стороны того, кому оно принадлежало, отказа отъ онаго. Рез. Сен. по д. Судакова 1892 г. № 1797.

Кто обезпечитъ себѣ платежъ недополученной платежной суммы закладною, совершенною по добровольному соглашенію съ покупателемъ, тотъ не можетъ пользоваться, сверхъ того, еще и безмолвною ипотекою. Но если онъ, войдя въ соглашеніе съ покупателемъ, не получитъ отъ него закладной, то этимъ не утрачиваетъ права на безмолвную ипотеку и можетъ требовать внесенія ея въ крѣпостныя книги. Рез. Сен. по д. Врангеля 1892 г. № 2586.

**) Кредиторъ, пользующійся законными закладными правами по ст. 1403 и 1404, замѣненными согласно прим. къ ст. 1403 законнымъ правомъ удержанія, указаннымъ въ ст. 3381, въ правѣ получить преимущественное предъ другими кредиторами удовлетвореніе изъ вырученныхъ отъ продажи движимаго имущества денегъ, хотя бы онъ и не осуществлялъ своего притязанія на имущество ранѣе продажи онаго. Закономъ 9 іюля 1889 г. ипотеки генеральныя и на движимости, а также частныя и безмолвныя (законныя) отмѣнены; законныя заклад-

мость, о чемъ упоминается въ 1403 и 1404, но теперь прим. къ 1357 гласитъ: „предметомъ ипотеки можетъ быть только недвижимое имущество". Въ — 4-хъ, за ингроссаціей призна-

---

ныя права, установленныя 1403 и 1404 ст., замѣнены законнымъ правомъ удержанія, указаннымъ въ 3381 ст. Это право удержанія не тождественно съ спеціальнымъ безмолвнымъ закладнымъ правомъ, о которомъ говорится въ 1403 и 1404 ст. Право это предоставлялось арендо- и наймодателю на произведенія плодоприносящей вещи и на собственныя вещи нанимателя, внесенныя имъ въ зданіе, каковыя вещи и произведенія оставались въ обладаніи и владѣніи нанимателя и не переходили во владѣніе наймодателя. Между тѣмъ по 3381 ст. удержаніе есть право лица, въ рукахъ котораго вещь находится, оставить ее у себя до удовлетворенія требованій. Отсюда явствуетъ, что то право удержанія, которымъ замѣнены законныя закладныя права, установленныя 1403 и 1404 ст., нѣсколько отличается отъ законнаго права удержанія, изложеннаго въ 3381 ст., такъ какъ первое право распространяется именно на такія вещи, которыя не находятся во владѣніи наймодателя. Изъ сего слѣдуетъ, что 3381 ст. и слѣд. не могутъ быть буквально примѣнены къ тому праву удержанія, о которомъ говорится въ прим. къ 1403 ст. Хотя по 3385 ст. право удержанія прекращается, когда „владѣлецъ выпуститъ вещь изъ своихъ рукъ", и хотя по 1404 ст. правомъ удержанія не ограничивается право нанимателя свободно распоряжаться своими вещами, пока отдавшій въ наймы не будетъ осуществлять къ нимъ притязанія, но эта свобода распоряженія не можетъ быть всецѣло распространяема на другихъ кредиторовъ нанимателя, въ случаѣ обращенія ими взысканія на эти вещи. Они могутъ требовать продажи этихъ вещей, наймодатель же не въ правѣ этой продажѣ противиться, но изъ вырученныхъ денегъ онъ можетъ требовать преимущественнаго удовлетворенія претензій, вытекающихъ изъ договора найма. Гр. Кас. Деп. Сен. по д. Бертельса 1900 г. № 26.

Означенныя въ 1403 ст. ипотеки на движимость, установленныя до введенія въ краѣ судебной реформы, сохраняютъ свою силу до ихъ прекращенія. СПБ. Суд. Пал. по д. Думпе 1894 г. № 51.

Безмолвное закладное право 1403 ст. не представляется связаннымъ съ личностью продавца и можетъ быть передаваемо другому лицу. Для укрѣпленія ипотеки не требуется согласія собственника ипотекованнаго имущества и ипотечныхъ кредиторовъ, такъ какъ эта ипотека не новая. Гр. Кас. Деп. Сен. по д. Бека 1891 г. № 66.

При столкновеніи „права удержанія" послѣреформеннаго съ генеральною ипотекой прежняго времени, первое пользуется преимуществомъ удовлетворенія предъ послѣднею. Требованія, въ пользу коихъ установлено право удержанія, при конкурсномъ производствѣ пользуются преимуществомъ и предъ долгами перваго разряда. 36 ст. прил. къ 1899 ст. Уст. Гр. Суд. Установленныя же до открытія новыхъ

валось второстепенное значеніе (отмѣненныя нынѣ ст. 1581 для Кур., 1585 для Лиф. и Эст.): она давала только преимущество, первенство, но и безъ нея ипотека была въ силѣ (римское ученіе о pignus publicum). Германскіе принципы въ Сводѣ 1864 г. удержаны были только по отношенію къ Ревелю, гдѣ требовалось внесеніе въ публичныя книги для установленія ипотеки на недвижимость (отмѣненныя 1587 и 1588).

судебныхъ установленій въ Приб. губ. генеральныя ипотеки удовлетворяются по первому разряду. 80 ст. правилъ 9 іюля 1889 г. При этомъ безразлично, установлено ли право удержанія до или послѣ введенія реформы, такъ какъ этому обстоятельству въ законахъ не придается никакого значенія. Кромѣ того, и по дѣйствовавшимъ до реформы мѣстнымъ законамъ спеціальныя безмолвныя ипотеки, замѣненныя нынѣ законнымъ правомъ удержанія, пользовались преимуществомъ удовлетворенія предъ генеральными. Гр. Кас. Деп. Сен. по д. Штука 1896 г. № 12.

Съ введеніемъ судебной реформы наймодателямъ на вещи, указанныя въ ст. 1403 и 1404, законъ предоставляетъ, примѣнительно къ 1405 ст. (по Эст. гор. пр. наймодатель имѣетъ право задержать вещи какъ нанимателя, такъ и чужія, отданныя послѣднему для переработки, въ размѣрѣ издѣльной платы и издержекъ на переработку), взамѣнъ закладнаго права, законное право удержанія. Право это, предоставляемое ст. 1405 въ сопоставленіи съ ст. 3381, состоитъ въ томъ, что отдавшій въ наемъ зданіе или мѣсто властенъ задержать вещи нанимателя, внесенныя имъ въ зданіе или мѣсто для употребленія или храненія, равно какъ и товары, до тѣхъ поръ, пока не будетъ удовлетворенъ въ своихъ требованіяхъ, изъ договора найма проистекающихъ. Право это, будучи правомъ матеріальнымъ, принадлежитъ наймодателю въ силу самого закона и для дѣйствительности своей вовсе не нуждается въ какомъ-либо оповѣщеніи его со стороны наймодателя своего нанимателя и его кредиторовъ. Право удержанія прекращается въ двухъ только случаяхъ: 1) съ удовлетвореніемъ требованій, обезпеченіемъ которыхъ оно служило, и 2) когда наймодатель не воспользуется имъ, — не задержитъ вещей нанимателя 3385 ст. Обращеніемъ же взысканія кредиторами нанимателя на упомянутыя вещи описью, арестомъ ихъ и продажею, право задержанія наймодателя не теряетъ своего значенія, если онъ заявилъ о своемъ правѣ до распредѣленія вырученной отъ продажи суммы, ибо ни обращеніе взысканія кредиторовъ на такія вещи, ни продажу ихъ наймодатель устранить не властенъ и можетъ только въ такихъ случаяхъ требовать, чтобы вырученная отъ продажи сумма замѣняла собою проданное имущество. СПБ. Суд. Пал. по д. Лева 1898 г. № 10.

§ 42. Измѣненія, введенныя положеніемъ о преобразованіи судебной части въ 1889 г.

Литература. 25 Вашмаковъ Основныя начала ипотечнаго права, 188 Змирловъ Могутъ ли участвовать въ конкурсѣ ипотечные кредиторы, 302 Н. Гипотеки въ Приб. краѣ, 317 Ускользнувшія отъ налога цѣнныя бумаги, 96 Гасманъ и Нолькенъ Положеніе о преобразованіи, 443 Преобразованіе ипотечной системы въ Приб. губ.

Законъ 9 іюля 1889 г. произвелъ коренную реформу залоговаго права въ Приб. г. Реформа въ сущности была направлена на очистку института отъ романистическихъ плевелъ и вела къ возвращенію къ германскимъ началамъ. Во — 1-хъ, отмѣнены безмолвныя и генеральныя ипотеки и ипотеки на движимости: впредь ни тѣхъ, ни другихъ установлять нельзя 1391 прим. Но установленныя до вступленія въ дѣйствіе закона 9 іюля 1889 г. сохранены въ своей силѣ до ихъ прекращенія 1 ст. прил. къ 1389; ипотеки генеральныя, насколько онѣ касаются недвижимости, для сохраненія за ними силы вещнаго права, должны быть занесены въ крѣпостныя книги не позже двухъ лѣтъ со дня вступленія закона 9 іюля 1889 г. въ дѣйствіе 2 ст. ib., но уже не въ качествѣ генеральныхъ, а спеціальныхъ, обезпеченныхъ опредѣленнымъ недвижимымъ имуществомъ или, если всѣмъ имуществомъ, то въ опредѣленныхъ частяхъ обезпеченнаго ипотекою требованія, по выбору кредитора 3 ст. ib.; такія внесенныя ипотеки пользуются старшинствомъ *), но кредиторы въ теченіе 6 мѣсяцевъ со времени внесенія могутъ оспорить это старшинство 4 ст. ib. Во — 2-хъ, установленъ принципъ обяза-

*) Въ Приб. губ. казна въ правѣ искомъ къ собственнику проданнаго ею, на основаніи закона 10 марта 1869 г., участка земли, на коемъ обезпечена, согласно закону 9 іюля 1889 г., ипотекою разсроченная покупная сумма, требовать констатированія старшинства означеннаго долга казнѣ предъ частнымъ обязательствомъ покупщика, выданнымъ имъ третьему лицу послѣ возникновенія того долга, но занесеннымъ въ ипотечную книгу ранѣе его занесенія, хотя бы отвѣтчикъ и не оспаривалъ такого старшинства. Только по отношенію къ генеральнымъ ипотекамъ, не обезпеченнымъ на опредѣленномъ имуществѣ, законъ установилъ правило о старшинствѣ ихъ со времени внесенія въ крѣпостныя книги, а отнюдь не относительно спеціальныхъ ипотекъ, которыя уже и до внесенія неразрывно связаны съ опредѣленною недвижимостью и которыя фактомъ внесенія въ книги сохраняютъ присвоенное имъ прежними узаконеніями старшинство. До внесенія или до истеченія двухлѣтняго срока, установленнаго для

тельности внесенія ипотекъ въ крѣпостныя книги 2 ст. ib., 1393, 1569, съ чѣмъ связанъ принципъ публичности (а не безгласности, безмолвности) ипотекъ (вещное право 2 ст. прил. къ 1389). Въ — 3-хъ, послѣдовательно проводится принципъ спеціальности (по предмету и суммѣ) ипотекъ (и невозможности генеральныхъ 3 ст. прил. къ 1389, 1580) *).

Будучи тѣсно связана съ опредѣленною недвижимостью, ипотека тѣмъ не менѣе сохранила характеръ субсидіарнаго права, предполагающаго существованіе требованія, ею обезпечиваемаго 1337, хотя бы это было только еще будущее требованіе (кредитная ипотека въ обезпеченіе открываемаго кредита съ предѣльною суммою, limitum 1337 прим.). Залоговое право не установляетъ какихъ-либо требованій, а предполагаетъ существованіе опредѣленнаго требованія. Кредиторъ обезпечивается въ томъ смыслѣ, что онъ воленъ отыскивать себѣ удовлетвореніе изъ стоимости заложенной ему вещи. Другими словами, залоговое право есть право побочное, и сила его зависитъ отъ обезпечиваемаго имъ требованія. А это послѣднее можетъ быть и срочнымъ и условнымъ **). Какъ побочное, залоговое право слѣдуетъ судьбѣ главнаго 1339***). Поэтому, если главное незаконно, то таково

внесенія въ книги, ипотеки сіи, въ виду ненарушимости уже пріобрѣтенныхъ правъ, удовлетворяются со старшинствомъ, принадлежащимъ имъ на основаніи узаконеній, дѣйствовавшихъ во время ихъ установленія. Гр. Кас. Деп. Сен. 1895 г. № 80.

*) По 1580 ст., для внесенія ипотеки въ крѣпостныя книги требуется лишь опредѣленіе размѣра долга, а не процентовъ. Ст. же 3411 требуетъ точнаго опредѣленія размѣра процентовъ только „при уговорѣ о таковыхъ", но не тогда, когда проценты по уговору не слѣдовало платить, или если обязанность къ платежу процентовъ основана на законѣ или на Высочайше утвержденномъ уставѣ кредитнаго учрежденія, имѣющемъ равную съ закономъ силу. Залоговое обязательство, выдаваемое Лифл. Дворян. Земел. Кредит. Обществу можетъ быть принято къ укрѣпленію и безъ указанія въ ономъ размѣра платимыхъ по обязательству процентовъ. Гр. Кас. Деп. 1898 г. № 82.

**) Гр. Кас. Деп. 1893 г. № 63 по д. бар. Нолькенъ.

***) Согласно 1335, 1337 и 1339, „закладное право" есть право побочное, служащее лишь обезпеченіемъ главнаго требованія по обязательству, а потому съ погашеніемъ закладнаго права еще не погашается главное требованіе, въ случаѣ недостаточности вырученной отъ продажи заложеннаго имущества суммы на полное удовлетвореніе залогодержателя, послѣдній имѣетъ право требовать отъ должника доплаты остальной суммы и взыскивать этотъ остатокъ изъ другаго имущества должника. СПБ. Суд. Пал. по д. Кизерицкаго 1891 г. № 10.

же и залоговое 1340, съ прекращеніемъ перваго отпадаетъ и второе 1341. (Лишь въ видѣ исключенія судьба закладнаго права можетъ быть отдѣльна: если будетъ заложено обязательство 3-го лица, съ погашеніемъ обязательства прекращается и закладное на него право 1468; удовлетвореніе по нему можетъ быть получено продажей другому лицу, а не возвратомъ заложившему 1466). Съ другой стороны, само обезпеченное требованіе сохраняетъ свою независимость 1456: если залогодержатель продастъ вещь, а вырученной суммы не хватитъ на удовлетвореніе его претензіи, то онъ можетъ дотребовать отъ должника доплаты, равно и возврата сдѣланныхъ на продажу необходимымъ издержекъ. Слѣды прежней Satzung обнаруживаются только въ 1481: „по Лиф. зем. и гор. пр., случайное уничтоженіе отданной въ закладъ вещи погашаетъ то требованіе, въ обезпеченіе котораго вещь отдана была залогодержателю".

Предметомъ ипотеки могутъ быть только недвижимости 1357 прим., отчужденіе которыхъ не запрещено 1385 (родовыя не могутъ); при этомъ вся недвижимость, а не часть ея или часть доли, принадлежащей одному изъ соучастниковъ въ общей собственности 2 прим. 1358*). Залогъ на домъ или землю простирается и „на принадлежащія имъ сервитутныя права" 1360. Сервитуты же, кромѣ сельскихъ 1361 и права пользованія или жительства 1362, отдѣльно не могутъ быть предметомъ залога. На собственную вещь не можетъ быть залоговаго права. Но если залогодержатель пріобрѣтетъ заложенную ему вещь въ собственность, то права его по отношенію къ другимъ кредиторамъ остаются въ силѣ 1363. Чужая вещь можетъ быть заложена только съ согласія (или утвержденія 1368) собственника или подъ условіемъ пріобрѣтенія ея впослѣдствіи въ собственность залогодателя 1364.

Правоотношенія при залогѣ. Права залогодателя: 1) за нимъ сохраняется право собственности, владѣнія и пользованія 1437; 2) ему принадлежитъ виндикаціонный искъ 1438; 3) онъ можетъ установлять на вещь права другихъ лицъ, но безъ уменьшенія ея цѣнности 1439.

---

*) Какъ усматривается изъ 2-го прим. къ 1358 ст., статья 310 Пол. Нот. имѣетъ отношеніе ко всѣмъ установляемымъ на недвижимость правамъ, кромѣ закладныхъ. Гр. Кас. Деп. по д. Іонса 1900 г. № 68.

Право залогодержателя, не получивъ удовлетворенія, принимать мѣры къ продажѣ заложенной вещи 1441, но не ранѣе срока залога 1442. Продажа можетъ быть только съ публичнаго торга (обязательно 1444), а по вольной цѣнѣ продажа можетъ быть лишь при согласіи должника 1443. Lex commissoria (обращеніе вещи въ собственность залогодержателя безъ продажи) не допускается 1462. Но на публичныхъ торгахъ онъ можетъ пріобрѣтать ее въ собственность 1594. Возможно и заключеніе pactum antichreticum, съ правомъ и обязанностью собирать плоды съ заложенной плодоприносящей вещи 1493 для ихъ продажи 1494 или даже употребленія 1499 (см. выше стр. 135).

§ 43. Внесеніе ипотеки въ публичныя книги.

Литература. 34 Безобразовъ Поземельный кредитъ, 25 Башмаковъ Основныя начала ипотечнаго права.

Это единственный способъ установленія ипотеки. 1393: „добровольное закладное право на недвижимости можетъ быть установлено только посредствомъ внесенія въ подлежащія публичныя (крѣпостныя) книги". Поводомъ (основаніемъ) для внесенія могутъ быть: а) частныя сдѣлки (договоръ или завѣщаніе 1384), б) судебное рѣшеніе 1383, 1412*), 1574. По уничтоженіи законныхъ или безмолвныхъ ипотекъ законъ пересталъ быть даже основаніемъ для внесенія ипотеки въ крѣпостныя книги. Но принципъ не выдержанъ. Въ 1413 допущена ипотека на недвижимость опекуна: именно сиротскіе суды могутъ требовать внесенія ипотеки въ крѣпостныя книги на недвижимое имущество опекуна (хотя бы и родителя) въ

*) Изъ точнаго смысла ст. 1412 слѣдуетъ, что ранѣе внесенія въ публичныя книги судебное рѣшеніе, само по себѣ, не создаетъ для присужденной претензіи закладнаго права, какъ это имѣло мѣсто до реформы и до отмѣны ст. 1412 и 1433 изд. 1864 года. Ук. Сен. по д. Гюббе 1897 г. № 84. Отмѣтка по п. 3 ст. 316 Пол. Нот. объ обезпеченіи иска не создаетъ для претензіи, ею обезпеченной, закладнаго права; не даетъ ей такого права и окончательное рѣшеніе о присужденіи претензіи, ибо это рѣшеніе, согласно ст. 1412 по прод. 1890 г., служитъ лишь основаніемъ пріобрѣтенія ипотеки посредствомъ внесенія рѣшенія въ публичныя (крѣпостныя) книги, слѣд., ранѣе такого внесенія судебное рѣшеніе не создаетъ для присужденной претензіи закладнаго права. Ук. Сен. СПБ. Суд. Пал. по д. ф. Крейша 1896 г. № 22.

обезпеченіе требованій, могущихъ возникнуть изъ управленія имуществомъ опекаемыхъ. Она названа „судебной“ ипотекой, но неправильно, потому что она основана на законѣ.

Внесеніе ипотеки въ крѣпостныя книги наз. ингроссаціей, и только со времени ея кредитору присвояется вещное право 1569 *). Ингроссація должна быть, конечно, въ томъ крѣпостномъ отдѣленіи, въ вѣдомствѣ котораго находится имѣніе 1571. При добровольной ипотекѣ (не судебной или законной) для ингроссаціи требуется согласіе залогодателя 1576. Въ крѣпостномъ реестрѣ ипотеки заносятся въ 1—3 графы 4-ой части. Укрѣпленіе совершается посредствомъ внесенія въ крѣпостную книгу самого акта, которымъ установляется залоговое право 3002. Могутъ быть внесены и условныя ипотеки **), когда обезпечивается условное требованіе 1349, или когда отдаваемая въ залогъ недвижимость еще должна быть пріобрѣтена залогодателемъ въ собственность 1364. Такія ипотеки вступаютъ въ силу со времени наступленія условія. Всякое внесеніе важно уже тѣмъ, что оно установляетъ (помимо вещнаго права 1569) старшинство ипотекъ, вслѣдствіе коего сначала удовлетворяются старшія по времени внесенія въ крѣпостныя книги ипотеки 1351 ***).

---

*) Внесеніемъ въ ипотечную книгу самаго акта, которымъ установляется залоговое право, совершается укрѣпленіе послѣдняго. Закладные же листы, не установляя права залога, представляютъ собою лишь валюту, которою выплачивается ссуда, и внесеніе ихъ въ ипотечную книгу (ингроссація) совершается не въ цѣляхъ укрѣпленія права, а лишь для контроля надъ тѣмъ, чтобы стоимость выпускаемыхъ обществомъ закладныхъ листовъ не превышала размѣра выдаваемыхъ послѣднимъ ссудъ. Такъ какъ замѣна прежнихъ закладныхъ листовъ новыми на ту же сумму не представляетъ собою ничего общаго съ укрѣпленіемъ права, то нѣтъ никакого основанія примѣнять къ такому обмѣну форму, установленную закономъ для укрѣпленія правъ. Гр. Кас. Деп. по д. Лиф. Двор. Зем. Кредит. Общ. 1892 г. № 98.

**) Условность акта не лишаетъ его значенія въ смыслѣ акта, совершеннаго въ надлежащемъ порядкѣ; поэтому вполнѣ возможно укрѣпленіе актовъ или сдѣлокъ условныхъ. Гр. Кас. Деп. 1892 г. № 122 и 121 по д. Судакова и Функа.

***) Новымъ закономъ 1889 г. установлено, что старшинство ипотекъ опредѣляется временемъ ихъ внесенія въ крѣпостныя книги. СПБ. Суд. Пал. по д. Червинскаго 1895 г. № 44.

Способы прекращенія ипотеки: а) уничтоженіе обезпеченнаго требованія 1414 *); б) обновленіе его уничтожаетъ ипотеку, но съ согласія сторонъ ипотека можетъ остаться въ силѣ 1416, въ Кур. и Ревелѣ при этомъ требуется новое внесеніе въ крѣпостныя книги (иначе ипотека обязательна только для договаривающихся, а не для постороннихъ **) 1589); в) наступленіе отмѣняющаго условія или срока залоговаго права 1417; г) прекращеніе права собственности залогодателя при наступленіи отмѣняющаго условія или срока, подъ которыми ему принадлежало это право 1418; д) уничтоженіе заложенной вещи, съ сохраненіемъ правъ кредитора на страховую сумму, если вещь была застрахована 1419; е) сліяніе правъ кредитора и собственника (1421, съ сохраненіемъ правъ по отношенію къ другимъ кредиторамъ 1363); ж) отказъ залогодержателя 1424; з) продажа имъ заложенной вещи 1434; и) продажа ея безъ вѣдома залогодержателя 1436; і) давность завладѣнія постороннимъ 1422. Но это непримѣнимо къ современной ипотекѣ, потому что она ингроссирована **), въ

*) Безмолвныя ипотеки прекращаются лишь при наличности условій, указанныхъ въ ст. 1414—1436, ибо ст. 1414, предусматривающая прекращеніе закладнаго права, не дѣлаетъ исключенія для безмолвныхъ ипотекъ. Гр. Кас. Деп. по д. Бека 1891 г. № 66.

**) См. 2 сноску на 85 стр. Въ томъ же рѣшеніи далѣе сказано: „Въ силу ст. 3467, 3473 и 3476 всякаго рода требованія со всѣми принадлежащими къ нимъ побочными правами (въ томъ числѣ и залогъ) могутъ быть передаваемы кредиторомъ посредствомъ учиненной имъ на долговомъ обязательствѣ бланковой надписи, и нѣтъ закона, требующаго обязательнаго внесенія въ крѣпостныя книги акта передачи долговаго требованія, обезпеченнаго ипотекою, ибо внесенія въ крѣпостныя книги подлежащей отмѣтки законъ требуетъ лишь при установленіи, обновленіи и погашеніи залоговаго права; при актѣ же передачи не возникаетъ новаго залоговаго права, а переходитъ лишь къ другому кредитору право залога, ранѣе установленное, безъ всякаго измѣненія оглашеннаго ипотечною книгою вещнаго обремененія заложенной недвижимости".

***) Подъ ингроссированными ипотеками, на основаніи узаконеній, дѣйствовавшихъ до введенія судебной реформы въ Прибалт. губ., разумѣлись ипотеки, внесенныя въ судебныя ипотечныя книги, въ противоположность ипотекамъ частнымъ, установляемымъ домашнимъ порядкомъ. Ук. Сен. СПБ. Суд. Пал. по д. Бруверъ 1900 г. № 163. Буковскій 139 стр.: По правиламъ, дѣйствовавшимъ въ Курл. губ. до судебной реформы, публичныя ипотеки устанавливались посредствомъ внесенія актовъ въ ингроссаціонныя книги, а не въ крѣпостные реестры, которые имѣли значеніе только канцелярскаго пособія.

виду 3636 ст. См. 1 сноску на 61 стр. Въ силу 1595 (отчужденіе должникомъ недвижимости не измѣняетъ правъ ипотечныхъ кредиторовъ) не примѣнимы способы прекращенія, указанные въ 1425 п. в (признается отказомъ залогодержателя, если онъ попуститъ продажу должникомъ вещи, безъ ограниченій) и 1436 п. а (когда вещь отчуждена безъ вѣдома залогодержателя наслѣдникомъ должника). Залоговое право возстановляется: а) если права залогодержателя на погашенное главное обязательство будутъ снова возстановлены 1415, б) если будетъ возобновлена уничтожившаяся вещь, напр., сгорѣвшій или разрушенный домъ будетъ вновь построенъ 1420. Перемѣна въ недвижимомъ имуществѣ не имѣетъ никакого вліянія на залоговое право 1375.

Для того, чтобы прекращеніе ипотеки получило силу по отношенію къ третьимъ лицамъ, необходимо погашеніе ея въ крѣпостныхъ книгахъ 1598 *), при добровольной ипотекѣ,

---

*) Ст. 1598 опредѣляетъ, съ какого момента слѣдуетъ считать обязательнымъ и для постороннихъ лицъ прекращеніе ипотеки, т. е. побочнаго закладнаго права, лежащаго на данной недвижимости и служащаго обезпеченіемъ долговаго требованія: только такое право и въ отношеніи постороннихъ лицъ считается погашеннымъ съ момента внесенія отмѣтки о прекращеніи ипотеки въ крѣпостную книгу. Но изъ этого не слѣдуетъ, что законъ этотъ распространяется и на самое основаніе ипотеки, т. е. на то долговое требованіе, которому ипотека служитъ обезпеченіемъ. СПБ. Суд. Пал. по д. Сплитъ 1897 г. № 238.

Законъ, изображенный въ ст. 1598, опредѣляетъ. что для третьихъ лицъ обязательно не фактическое, а формальное прекращеніе публичной ипотеки внесеніемъ о томъ записи въ крѣпостныя книги, хотя бы требованіе, служащее основаніемъ ипотеки, было уже погашено; слѣд., законъ этотъ касается порядка прекращенія собственно ипотекарныхъ правъ, каковы: обремененіе данной недвижимости для обезпеченія требованія съ присвоеннымъ ему старшинствомъ въ ряду другихъ требованій. Но изъ того, что публичная ипотека окончательно прекращается записью о томъ въ крѣпостной книгѣ, вовсе не слѣдуетъ, чтобы и обезпеченное ипотекою требованіе прекратилось только тогда же, а не раньше. Требованіе прекращается уплатою онаго или совпаденіемъ требованій (confusio), ипотека же продолжаетъ существовать для третьихъ лицъ формально до уничтоженія ея въ крѣпостной книгѣ, что объясняется характеромъ дѣйствующей въ Прибалт. губ. ипотечной системы — публичностью и неоспоримостью крѣпостныхъ книгъ. СПБ. Суд. Пал. по д. ф. Клота 1894 г. № 122.

По силѣ 1598 ст. одного погашенія основанія ипотеки недостаточно для совершеннаго прекращенія таковой; внесеніе же въ крѣпостную книгу можетъ имѣть мѣсто, на основаніи 336 ст. Пол. Нот.,

разумѣется, съ согласія кредитора 1600. Въ случаѣ отсутствія кредитора имѣетъ мѣсто вызывное производство (проклама Уст. Гр. Суд. 1081).

§ 44. Ручной закладъ.

Литература. 335 Нольде Законное право удержанія, 498 Розенталь Право удержанія арендо- и наймодателей, 613 Фридманъ Право удержанія.

Съ 1889 г. ручной закладъ есть единственная форма заклада движимаго имущества, что явствуетъ и изъ его опредѣленія въ 1469 и 1336: при немъ передается движимая вещь въ обезпеченіе требованія, какъ и изъ прим. къ 1357: ипотека только на недвижимое. Онъ установляется простой передачей вещи 1469, по правиламъ для пріобрѣтенія владѣнія движимыми вещами (corpore et animo 1470), на основаніи соглашенія, а не закона. Прежде существовавшее безмолвное закладное право на invecta et illata (ввезенное и внесенное) арендатора въ интересахъ послѣдняго, превращено въ 1889 г. въ jus retentionis (право удержанія 1403*), 1404 и прим. къ 1403). Лишь по торговымъ обычаямъ обезпечиваются залоговымъ правомъ требованія коммиссіонеровъ, экспедиторовъ и перевозчиковъ — относительно препорученнаго имъ товара — и требованія лицъ, содѣйствовавшихъ спасенію корабля или груза или же сбереженію спасеннаго другими, относительно спасеннаго или сбереженнаго ими имущества 22 ст. прил. къ 1899 ст. Уст. Гр. Суд.

не иначе какъ по заявленію лица, права коего ограждаются ипотекою, или по постановленію суда; спеціально же, относительно погашенія ипотекъ при продажѣ имѣній съ публичнаго торга, установленъ особый порядокъ въ 1874 ст. Уст. Гр. Суд., на основаніи коего опредѣленіе о семъ постановляется окружнымъ судомъ или непремѣннымъ членомъ окружнаго суда при самомъ утвержденіи торговъ. Рез. Сен. по д. Меле 1891 г. № 1072.

Уплата долга по ипотечнымъ облигаціямъ можетъ быть доказываема свидѣтелями. Уплатою непосредственно не погашается сама ипотечная облигація; необходима еще экспроссація, т. е. внесеніе о прекращеніи ингроссированной ипотеки въ подлежащую ипотечную книгу, которое совершается тѣмъ же порядкомъ, какъ и ингроссація, т. е. порядкомъ письменнымъ. Гр. Кас. Деп. по д. Пурвиновъ 1893 г. № 57.

*) См. выше 2 сноску на 158 стр.

Кромѣ общихъ правилъ относительно заклада чужихъ вещей (ср. выше стр. 163), по отношенію къ закладу движимыхъ вещей дѣйствуютъ еще слѣдующія правила. Отданную въ закладъ чужую (украденную или похищенную) вещь закладодержатель удерживаетъ за собою*) и не выдаетъ ни закладодателю, ни постороннимъ, но выдаетъ собственнику ея 1475, 1476. Изъ особенностей виндикаціи движимыхъ вещей вытекаетъ: 1) вещи, отданныя въ обработку ремесленнику въ городахъ Лиф. и Эст., или извозчику или судовщику для перевозки въ городахъ Лиф., а ими отданныя въ закладъ, закладодержателемъ возвращаются собственнику, уплатившему ему задѣльную или извозную плату 1473; 2) вещи, отданныя въ закладъ лицомъ, получившимъ ихъ въ ссуду или на сохраненіе, остаются у закладодержателя до выкупа ихъ закладодателемъ или собственникомъ 1474.

Права закладодержателя: 1) удерживать закладъ до полнаго удовлетворенія, хотя бы собственникъ продалъ, подарилъ или иначе отчудилъ отданную въ закладъ вещь 1488**); 2) продать закладъ въ случаѣ неудовлетворенія 1491; 3) при закладѣ долговаго требованія взимать по нему проценты, но не свыше условленныхъ по обезпеченному закладомъ требованію 1490 см. 1 сн. на 29 стр.; 4) удерживать закладъ и въ обезпеченіе другихъ на закладодателѣ требованій, хотя бы они были личныя 1487, (въ Ревелѣ право удержанія въ этомъ случаѣ не допускается 1487 прим.); 5) перезакладывать въ другія руки, но только на срокъ, въ теченіе котораго вещь остается у него въ закладѣ, при чемъ въ Эст. лишь съ согласія закладодателя, а по городскимъ правамъ перезакладываніе вовсе запрещается 1489; 6) пользоваться закладомъ при наличности особаго условія о томъ 1482.

---

*) Ср. 3767 ст. на 87 стр. 2 сноска.

**) Ст. 1488, допуская продажу или иное отчужденіе вещи, находящейся въ ручномъ закладѣ у кредитора, и сохраняя за кредиторомъ лишь право удерживать ее за собою впредь до полнаго удовлетворенія всѣхъ обезпеченныхъ ею требованій его, обязываетъ тѣмъ самымъ сего послѣдняго вещь эту возвратить тому, кому она первоначальнымъ собственникомъ отчуждена, по полученіи удовлетворенія своихъ требованій, поскольку, конечно, они доказаны. Рез. Сен. по д. Битнера 1891 г. № 3661.

Обязанности его: 1) пещись объ отданной въ закладъ вещи съ заботливостью рачительнаго хозяина 1478*); 2) при поврежденіи ея вознаградить закладодателя 1479, кромѣ случайнаго поврежденія или уничтоженія вещи 1480; при пользованіи же вещью и за случайное поврежденіе 1483; по Лиф. зем. и гор. пр., случайною гибелью вещи погашается и требованіе 1481; 3) не пользоваться вещью, если нѣтъ о томъ особаго условія 1482; 4) возвратить закладъ по удовлетвореніи или погашеніи требованія 1484; до удовлетворенія же не можетъ быть принужденъ къ возврату вещи 1486.

Къ actio pigneraticia не примѣнима давность: должникъ всегда имѣетъ право на выкупъ заклада 1485.

Если отданная въ закладъ вещь приметъ черезъ переработку ея новую форму и превратится, такимъ образомъ, въ другую, то на эту новую вещь закладное право не распростра-

---

*) Постановленія статей 1478, 1479 и 1490, очевидно, примѣнимы только къ движимымъ вещамъ, а не къ вещамъ безтѣлеснымъ, которыя, какъ сказано въ ст. 535, подлежатъ одному лишь умственному воспріятію и къ коимъ статья эта причисляетъ и права требованія, а потому, въ случаѣ залога требованія съ передачею документа, правила ст. 1478 и 1479 примѣнимы лишь къ сему послѣднему. Отсюда ясно, что изъ статей 1490, 1478 и 1479 нельзя вывести обязанности кредитора, которому заложено требованіе, предъявлять искъ объ исполненіи къ отвѣтственному лицу. Такой обязанности не установляется и въ прочихъ статьяхъ о закладномъ правѣ, въ томъ числѣ въ ст. 1466, по силѣ которой кредитору, принявшему отъ должника въ залогъ принадлежащее сему послѣднему требованіе къ третьему лицу и поставившему оное о томъ въ извѣстность, предоставляется право, но не вмѣняется въ обязанность въ случаѣ неуплаты третьимъ лицомъ въ опредѣленный срокъ, предъявить къ нему искъ по заложенному требованію или продать таковое другому лицу. Въ пользу признанія такого кредитора обязаннымъ къ предъявленію иска по заложенному, съ выдачею долгового документа, требованію нельзя привести и того соображенія, что самъ залогодатель лишенъ возможности начать искъ какъ за неимѣніемъ въ своихъ рукахъ означеннаго документа, такъ и въ виду сдѣланнаго должнику по оному заявленія, предупреждающаго учиненіе имъ платежа прямому своему кредитору (ст. 1465), ибо залогодатель можетъ потребовать представленія документа въ судъ (445 ст. Уст. Гр. Суд.), а препятствіе, возникающее изъ посылки вышеупомянутаго извѣщенія, можетъ быть устранено разными способами, какъ, напр., ходатайствомъ въ исковомъ прошеніи о внесеніи суммы, имѣющей быть присужденною истцу, въ депозитъ суда, въ обезпеченіе требованія кредитора-залогодержателя. Ук. Сен. СПБ. Суд. Пал. по д Горковскаго 1896 г. № 83.

няется, кромѣ случаевъ особаго соглашенія 1374. Другіе поводы къ прекращенію ручнаго заклада тѣ же, что и относительно ипотеки (см. 1414—1436 выше стр. 166—167). При закладѣ долговаго обязательства (pignus nominis) съ погашеніемъ его прекращается и закладное на него право 1468. Закладное право не распространяется ни на то, что будетъ пріобрѣтено взамѣнъ отданной въ закладъ вещи или ея плодовъ, ни на вымѣненное на нее, ни на покупную ея цѣну 1373.

Обязательственное право *).

Литература. 133 Гредингеръ, Обязательственное право губ. Приб., 110 Гр. Замѣтка объ обязательственномъ правѣ Лиф. крестьянъ.

§ 45. Взиманіе процентовъ по мѣстному праву.

Среди побочныхъ требованій, возникающихъ при договорахъ, особое значеніе имѣетъ требованіе процентовъ, какъ одно изъ проявленій принциповъ: „ничего даромъ“ и „время — деньги“, въ силу коихъ за пользованіе чужою цѣнностью слѣдуетъ уплачивать извѣстную мзду, соразмѣрно времени пользованія и пропорціонально суммѣ цѣнности. Таково именно опредѣленіе „роста“, процентовъ въ 3405, какъ вознагражденія за пользованіе цѣнностью (деньгами или вещами) соразмѣрно ея количеству и времени пользованія. Это вознагражденіе — побочное, главное же то требованіе, изъ котораго вытекаетъ обязанность платить проценты 3406. Характеръ процентовъ, какъ вознагражденія, подчеркивается и 3407 указаніемъ на то, что проценты могутъ быть уплачиваемы не только деньгами, но и другими вещами и даже просто предоставленіемъ пользованія вещами обязаннаго (напр., при pactum antichreticum 1499, заставномъ владѣніи 1501, закладѣ 1482, въ частности долговаго обязательства 1490 и т. п.); при этомъ Сводъ полагаетъ въ видѣ правила, что проценты должны быть однородны съ главнымъ долгомъ: должны быть вносимы вещами того же рода, изъ

*) См. выше сноску на 74 и 75 стр., а также 1 и 2 сноску на 162 стр. и 2 сноску на 166 стр.

какихъ состоитъ и главный долгъ, потому что тогда легко установить точно процентное соотношеніе (при уплатѣ деньгами можетъ быть отклоненіе). Проценты — вознагражденіе, а не плоды. Ихъ неправильно называютъ „цивильными“ плодами. Отъ плодовъ они отличаются уже по своей природѣ. Проценты возникаютъ не „сами по себѣ“, но или а) по опредѣленію закона 3408, или б) по волѣ частныхъ лицъ: по договору или завѣщанію 3409 или одностороннему обѣщанію 3277, 3410. Нѣкотораго рода исключеніе, во — 1-хъ, представляетъ тотъ случай, когда кто-либо въ теченіе извѣстнаго времени уплачивалъ проценты, тогда возникаетъ предположеніе объ обязанности ихъ платить, предположеніе, могущее быть опровергнутымъ предъявленіемъ доказательства противнаго (отсутствія обязанности 3413. Здѣсь отголосокъ стараго ученія о возможности установленія обязанности къ платежу процентовъ давностью). Во — 2-хъ, исключеніе представляютъ и отношенія между купцами: хотя бы купцы и не уговаривались, но при контокорентныхъ (текущихъ) счетахъ на сальдо (остатокъ) они могутъ насчитывать проценты 3412. Скрывающуюся здѣсь неточность закона восполнилъ торговый обычай, по коему на каждую статью контокорента насчитываются проценты; на сальдо же насчитываются само собою (особо) проценты, быть-можетъ, анатоцистическаго характера (%% на %%). Даже больше. Между купцами по обычаю насчитываются %% на всякія суммы (цѣнности), находящіяся въ распоряженіи другаго. Между купцами %% имѣютъ какъ бы характеръ плодовъ.

Законъ установляетъ обязанность къ платежу процентовъ въ слѣдующихъ случаяхъ: 1) въ случаѣ просрочки долга, хотя бы онъ былъ безпроцентенъ 3416 *) (Уст. Кур. гор. ипотеч. общества даетъ заемщикамъ на уплату %% 11 дней и, кромѣ просрочки, еще и отсрочку до 6 мѣсяцевъ, съ обязанностью платить ежемѣсячно 1 %), и не только въ случаѣ просрочки долга въ тѣсномъ смыслѣ, но и всякаго исполненія принятой

*) При взысканіи въ Прибалт. губ. по векселю, потерявшему силу вексельнаго права проценты исчисляются лишь съ момента требованія платежа (а не срока платежа), причемъ истецъ, требующій проценты со дня срока по векселю, долженъ доказать, что замедленіе должника на основаніи 2 п. 3306 или 3307 ст. должно считаться съ этого дня. Пунктъ же 3 ст. 3306 къ векселямъ непримѣнимъ. Гр. Кас. Деп. Сен. по д. Ароловича 1898 г. № 4.

обязанности 3320*) (Сенатъ 1898 г.: по векселю %% съ момента требованія платежа, а не со срока векселя), за исключеніемъ даренія и наложенныхъ денежныхъ штрафовъ 3417; 2) въ случаѣ держанія и управленія чужими (именно) *деньгами* держатель или управляющій обязанъ платить %% на нихъ не только тогда, когда самъ пользовался ими, но и когда не пустилъ ихъ въ обращеніе 3418, напр., опекунъ 406, 403; 3) въ случаѣ издержекъ наличными деньгами со стороны уполномоченнаго (приказчика, агента, коммиссіонера) или управителя (но не negotiorum gestor'a) за счетъ своего принципала, послѣдній уплачиваетъ ему %% на все, что за него уплачено 3419; 4) въ случаѣ покупки со времени передачи проданной вещи покупатель долженъ платить %% на не уплаченную покупную сумму 3884, по Эст. гор. пр., лишь со времени просрочки платежа 3884, прим.; 5) при отпускѣ товаровъ въ долгъ купцомъ или промышленникомъ потребителямъ послѣдніе обязаны платить %% на сумму забора съ тѣхъ сроковъ, въ кои полагается по мѣстному обычаю оплачивать счета купцовъ, если не было иного условія 3420: въ Кур. въ Ивановъ день по новому стилю или въ Рождество Христово, въ Ревелѣ въ первые 10 дней марта и сентября, въ Лиф. въ теченіе января (нынѣ по обычаю и въ теченіе августа) 3509.

Сенатъ 1898 г. № 82: если обязанность къ платежу %% основана на законѣ или на Выс. утвержденномъ уставѣ кредит. учрежденія, имѣющемъ равную съ закономъ силу (напр., Лиф. кред. общ. 23 мая 1896 г.), то обязанное лицо, каждый разъ безъ особаго договора, должно платить такой размѣръ %%, который установленъ въ законѣ, или какому соотвѣтствуютъ выданные заемщику закладные листы. Но когда обязанность платить %% покоится на соглашеніи сторонъ (уговорѣ 3411), тогда законъ требуетъ точнаго опредѣленія размѣра %%. При отсутствіи такого уговора принимается во вниманіе т. наз. законный ростъ, установленные закономъ %%. Прежде въ Прибалтикѣ нельзя было взи-

*) Въ случаѣ просрочки исполненія договора со стороны должника, кредиторъ можетъ требовать уничтоженія договора лишь, если вслѣдствіе этой просрочки цѣль договора становится для кредитора недостижимою. Во всѣхъ остальныхъ случаяхъ кредиторъ имѣетъ право требовать только полнаго вознагражденія за убытки, причиненные ему вслѣдствіе просрочки. Рез. Сен. по д. Рейдсона 1882 г. № 272.

мать свыше узаконеннаго роста. Максимумъ законныхъ %% былъ въ Лиф. 5% годовыхъ, въ Кур. и Эст. 6%, а добровольныхъ всюду 6%, при этомъ пользовались особою привилегіею только капиталы несовершеннолѣтнихъ, займы изъ крестьянскихъ запасныхъ хлѣбныхъ магазиновъ и отдача въ пользованіе имѣній. Уплата впередъ %% (хотя и не разсматривалась ростовщическою) была запрещена, равно какъ и анатоцизмъ, кромѣ Лиф. и Эст. въ случаѣ выдачи особаго заемнаго обязательства на неуплаченные %% 3430. Нарушеніе этихъ нормъ разсматривалось какъ уголовно наказуемое ростовщичество, а уплаты %% въ излишнемъ размѣрѣ засчитывались въ уплату капитальнаго долга. 28 дек. 1882 г. на Прибалт. губ. распространенъ общеимперскій законъ 6 марта 1879 г. Высота законныхъ %% всюду фиксирована въ 6% 3426. Опредѣленіе размѣра добровольныхъ %% оставлено свободному усмотрѣнію заинтересованныхъ 3425. Анатоцизмъ допущенъ: а) въ Лиф. и Эст. въ прежнемъ видѣ, когда на недоимочные %% выдано особое обязательство или новировано старое, со включеніемъ въ него и недоимочныхъ %% 3430; б) всюду, по истеченіи года со времени неуплаты %%, на нихъ можетъ быть начисляемъ узаконенный ростъ 3426 (въ прим. къ этой статьѣ повторено почти то же, что для Лиф. и Эст. по 3430). Не запрещается уплата %% впередъ 3428 и прим. Воспоминаніе о прежнемъ сохранено отчасти въ слѣдующемъ: 1) если условленный ростъ свыше узаконеннаго (6%), то должникъ черезъ полгода, предваривъ кредитора за 3 мѣсяца, можетъ уплатить долгъ досрочно 3427; 2) при достиженіи %% alterum tantum (размѣра долга) теченіе %% пріостанавливается (какъ и при открытіи конкурса надъ имуществомъ должника) 3424 *). Выс. утв. мнѣніемъ Гос. Сов. 24 мая 1893 г. о преслѣдованіи ростовщическихъ дѣйствій внесены слѣдующія измѣненія. Ростъ свыше 12% въ годъ признанъ чрезмѣрнымъ, ростовщическимъ, влекущимъ за собою уголовную кару. Ростовщическое обязательство объявлено „недѣйствительнымъ“, „не имѣющимъ силы“, но „заимодавецъ не лишается права обратнаго полученія дѣйстви-

*) Изъ точнаго смысла ст. 3424 слѣдуетъ, что одна фактическая несостоятельность не можетъ служить законнымъ основаніемъ къ пріостановленію начисленія процентовъ по претензіямъ кредиторовъ. СПБ. Суд. Пал. по д. Смоленскаго 1897 г. № 66.

тельно данныхъ имъ хлѣба, припасовъ или денегъ, за вычетомъ уже возвращеннаго ему количества", „полученныхъ платежей". Ростовщичество признается налицо: 1) „если заемщикъ былъ вынужденъ своими стѣсненными обстоятельствами, извѣстными заимодавцу, принять условія ссуды (?!), крайне обременительныя или тягостныя по своимъ послѣдствіямъ, или 2) если кто, занимаясь ссудами (!), скрылъ чрезмѣрность роста какимъ-либо способомъ, какъ-то включеніемъ роста въ капитальную сумму, въ видѣ платы за храненіе, или неустойки". (Наказаніе тюрьма отъ 2 мѣс. до 1 г. 4 мѣс. и денежное взысканіе до 300 р.; при повтореніи или профессіональности лишеніе всѣхъ особенныхъ правъ и ссылка въ отдален. губ., кромѣ Сибир.). Ростовщикомъ признается и „занимающійся въ видѣ промысла отдачею въ ссуду (!) сельскимъ обывателямъ: 1) хлѣба и другихъ припасовъ или же 2) денегъ, подъ условіемъ уплаты денежнаго долга, частію или вполнѣ, хлѣбомъ, припасами или работой *), если для совершенія сдѣлки на чрезмѣрно обременительныхъ, несоотвѣтствующихъ мѣстнымъ обычаямъ, условіяхъ онъ воспользовался крайне тягостнымъ положеніемъ заемщика". (Наказаніе въ 1-й разъ арестъ до 3 мѣс., во 2-й и слѣдующій разъ тюрьма отъ 1 до 6 мѣсяцевъ) **).

Прекращается обязанность платить % % А) вообще (вполнѣ): погашеніемъ главнаго обязательства, утратою, въ силу давности, права иска по нему и согласіемъ кредитора 3423; Б) срочные % — вносомъ ихъ, давностью и сложеніемъ % %, а при законныхъ и безмолвно, когда % % не потребованы при платежѣ долга 3422, потому что они должны

---

*) Кр. К. 189: должника, присужденнаго къ зарабатыванію своего долга, помѣщикъ обязанъ одѣвать и кормить.

**) Кр. К. 329, Л. 1077, Э. 1247: буде кто станетъ брать проценты, свыше дозволенныхъ закономъ, или поставитъ заемщику въ обязанность исполненіе условій, равносильныхъ со взятіемъ лихвенныхъ процентовъ (напр., дастъ заемщику вмѣсто денегъ товары, оцѣнивъ ихъ выше дѣйствительной ихъ стоимости, сдѣлаетъ вычетъ изъ выдаваемыхъ въ ссуду денегъ, сдѣлаетъ ссуду подъ залогъ будущей жатвы, съ оцѣнкою произведеній ниже настоящей ихъ цѣны; Э. и К.: обязываетъ заемщика возвратить полученное имъ въ лучшемъ видѣ и большемъ количествѣ, возьметъ съ заемщика подарки, К. беретъ проценты съ процентовъ), то таковыя условія и сдѣлки признаются недѣйствительными. Виновный подвергается наказанію по Улож. о нак.

быть требуемы одновременно съ капитальнымъ долгомъ 3421 *). Высота %% понижается, если въ теченіе трехъ лѣтъ сряду былъ платежъ %% въ меньшемъ противъ условленнаго размѣрѣ 3414.

§ 46. Формы договоровъ по мѣстному праву.

Общее правило: договоръ можетъ быть заключенъ въ любой формѣ — символически, словесно, письменно; при свидѣтеляхъ или безъ нихъ; домашнимъ, явочнымъ, нотаріальнымъ или крѣпостнымъ порядкомъ; можетъ быть поставленъ во всеобщую извѣстность или оставленъ безгласнымъ. Все зависитъ отъ усмотрѣнія заинтересованныхъ 2993 **).

Исключеніе представляютъ тѣ случаи, когда законъ требуетъ совершенія сдѣлки опредѣленнымъ порядкомъ 2994. До судебной реформы 1889 г. нѣкоторые договоры должны были совершаться въ судѣ или при участіи его. При введеніи здѣсь основъ судебныхъ уставовъ 20 н. 1864 г., освободившихъ суды отъ обязанности совершать и свидѣтельствовать юридическія сдѣлки, при участіи суда договоры уже не заключаются 2995 прим.

---

*) Ст. 3421 указываетъ лишь на обязательное требованіе процентовъ одновременно съ требованіемъ по главному обязательству, но когда требованіе по сему обязательству не предъявлено, ни эта статья, ни другой какой-либо законъ не возбраняетъ взыскателю, не требуя возврата самаго капитала, предъявить требованіе объ условленныхъ по договору процентахъ. Рез. Сен. по д. Ойзо 1899 г. № 8634.

При продажахъ недвижимыхъ имѣній, обремененныхъ ипотеками, только тѣ побочныя требованія пользуются закладнымъ правомъ наравнѣ съ главнымъ требованіемъ, т. е. капитальнымъ долгомъ, которыя были заявлены съ представленіемъ доказательствъ до дня торга (напр., проценты по ст. 1351). Гр. Кас. Деп. по д. Нахимсона 1899 г. № 7.

Равнымъ съ главнымъ ипотечнымъ требованіемъ удовлетвореніемъ, при распредѣленіи денегъ, вырученныхъ отъ публичной продажи недвижимости, пользуются проценты, наросшіе лишь по день торга. Ук. Сен. по д. гр. ф. д. Палена СПБ. Пал. 1895 г. № 75.

**) Постановленія схода выборныхъ о назначеніи въ качествѣ уполномоченнаго представителя волостнаго общества для заключенія отъ имени послѣдняго договоровъ съ третьими лицами должны быть облечены въ письменную форму (13 ст. Пол. о вол. общ. управ. 19 ф. 1866 г.). Самые же договоры, заключенные на основаніи такихъ постановленій, относительно формы ихъ совершенія, подчиняются общеустановленнымъ правиламъ. Гр. Кас. Деп. по д. Фреймана 1897 г. № 85.

Изложеніе договора на письмѣ совершается или въ тѣхъ видахъ, чтобы имѣть подъ руками надежное средство доказательства заключенія сдѣлки, или же въ виду требованія закона, который признаетъ письменную форму для нѣкоторыхъ договоровъ (напр., векселя, брачныхъ договоровъ 3027) — essentialia negotii.

Нотаріальнымъ порядкомъ должны быть совершаемы: 1) въ Кур. дареніе на сумму свыше 75 руб. 4473 (см. § 50), 113; 2) въ городахъ Лиф.: а) завѣщанія 2095*); б) брачные договоры 36**) и в) договоры о назначеніи наслѣдника 2488, п. 5 ст. 2996 и 3) договоры объ уравненіи правъ разнобрачныхъ дѣтей 2514, 2996 п. 1.

Мировыя сдѣлки о завѣщанныхъ на будущее время алиментахъ 3602 прим., брачные договоры, не подлежащіе совершенію у нотаріусовъ, когда они должны имѣть силу и для постороннихъ лицъ 36, и въ городахъ Эст. договоры о назначеніи наслѣдника 2488 являются у нотаріусовъ. (См. Пол. о преобр. суд. части въ Приб. губ. ст. 369).

Крѣпостнымъ порядкомъ совершаются всѣ сдѣлки, по коимъ пріобрѣтаются вещныя права на недвижимость 3004. См. 85 стр. Таковы: право собственности 809—813***), 818,

---

*) По точному и совокупному смыслу статей 2452, 2476 и 2789 упущеніе существенныхъ формальностей при совершеніи завѣщанія не только въ Курл. и Эстл. губ., но и въ городахъ Лифл. губ. (гдѣ согласно 2095 ст. домашнія духовныя завѣщанія, кромѣ случаевъ бѣдствія и опасности, не допускаются) не можетъ служить препятствіемъ къ обнародованію и основаніемъ къ признанію недѣйствительнымъ домашняго духовнаго завѣщанія, помимо спора лицъ, въ томъ заинтересованныхъ. СПБ. Суд. Пал. о дух. зав. Алленштейна 1892 г. № 72.

**) Если брачной записи предназначается имѣть въ будущемъ обязательную силу и для постороннихъ лицъ, то она должна быть установленнымъ порядкомъ оглашена: одно только внесеніе ея въ книги публичнаго нотаріуса не соотвѣтствуетъ требованіямъ закона и значенія для третьихъ лицъ имѣть не можетъ. СПБ. Суд. Пал. по д. Ленерта 1895 г. № 57.

***) См. выше сноски на 112—117 стр. Ни въ статьяхъ 339—342 Нот. Пол., ни въ ст. 3008, 3010 (замѣненныхъ примѣчаніемъ къ ст. 2995), касавшихся укрѣпленія недвижимостей по крѣпостнымъ книгамъ, не содержится постановленій о томъ, что укрѣпленіе недвижимости за лицомъ, пріобрѣвшихъ ее по акту, установляющему его вещное право на таковую, не можетъ состояться при отсутствіи плана на нее, что и понятно, потому что планъ на недвижимость хотя и имѣетъ важное значеніе для владѣльца ея, какъ актъ, установляющій границы земли

3878*) прим. см. § 29; пользованіе на правѣ собственности 944; сервитуты 1262–1264 см. § 32; поземельныя повинности 1310; отчужденіе оброчнаго права (чинша) 1328; ипотечный залогъ 1569 (ср. 3004); заставное владѣніе 1503, 1523, 1555; право выкупа, основанное на договорѣ или одностороннемъ изъявленіи воли 1617; право обратной покупки 3926; право преимущественной покупки 3933; фамильный фидеикоммиссъ 2339; родовой фидеикоммиссъ 2539, 2540; родонаслѣдственный договоръ 2503; договоръ о назначеніи наслѣдника въ Кур. 2487; раздѣлъ наслѣдства 2735 (въ Кур. не требуется 2736)**); аренда, которой желаютъ придать обязательную силу для третьихъ лицъ 4126 см. § 54; наслѣдственная аренда 4132—4133 см. 1 сноску на 101 стр.; товарищество полное 4286 прим.

Затѣмъ есть рядъ правоотношеній, которыя сами по себѣ имѣютъ полную силу, независимо отъ внесенія ихъ въ крѣпостныя книги, но для приданія имъ большаго обезпеченія и

и наличность строеній на ней, но пріобщеніе его къ крѣпостнымъ книгамъ неодновременно съ укрѣпленіемъ, а позднѣе, можетъ быть произведено безъ ущерба для дѣла укрѣпленія недвижимостей. СПБ. Суд. Пал. по д. Буша 1898 г. № 203.

*) Разрѣшеніе вопроса о преимуществѣ права на купленную отдѣльно двумя покупщиками недвижимость примѣненіемъ примѣчанія къ 3878 ст. можетъ имѣть мѣсто только тогда, когда корроборованный актъ покупки не страдаетъ такимъ внутреннимъ недостаткомъ, который лишаетъ его силы. 3016, 2922, 3214 ст. Указанныя статьи, какъ содержащія въ себѣ общія нормы для всѣхъ вообще юридическихъ сдѣлокъ и договоровъ, относятся, безъ сомнѣнія, и къ корроборованнымъ купчимъ контрактамъ, корроборація коихъ не устраняетъ ихъ внутреннихъ недостатковъ. СПБ. Суд. Пал. по д. Ринка 1898 г. № 233.

Примѣчаніе къ 3878 ст. разрѣшаетъ вопросъ о преимуществѣ правъ (внесенныхъ въ крѣпостныя книги) только по купчимъ контрактамъ; поэтому къ тѣмъ случаямъ, когда сторона основываетъ свое право собственности на спорную недвижимость на пріобрѣтеніи оной въ силу закона о давности, изложенное примѣчаніе не подходитъ. СПБ. Суд. Пал. по д. Ферстера съ Ранге 1894 г. № 69.

**) Изъ содержанія ст. 2736 вовсе не слѣдуетъ, чтобы сонаслѣдники не имѣли права совершить раздѣльную запись и внести ее въ крѣпостныя книги, если бы они этого пожелали. Ст. 812 и 813, несомнѣнно, имѣютъ значеніе и для Курляндіи; поэтому, если бы сонаслѣдники сочли нужнымъ раздѣльный актъ свой о наслѣдственной недвижимости совершить и укрѣпить по крѣпостнымъ книгамъ, направленныя къ осуществленію сего дѣйствія нельзя признать незаконными и не подлежащими удовлетворенію. СПБ. Суд. Пал. по д. Биздена 1896 г. № 191.

повышеннаго значенія, для освѣдомленія о нихъ третьихъ лицъ, заинтересованнымъ предоставляется требовать ихъ внесенія въ крѣпостныя книги. Таковы: общность имущества супруговъ по Лиф. гор. пр., для Лиф. зем. духовенства и въ г. Нарвѣ; пріобрѣтеніе имущества по давности 855 см. 2 сноску на 114 стр.; законное право пользованія; возникновеніе по закону сервитутовъ, поземельныхъ повинностей и права выкупа; пожалованіе; конфискація; экспропріація; приращеніе недвижимости; возведеніе строеній; переходъ имущества къ законнымъ наслѣдникамъ; выкупныя сдѣлки въ казенныхъ имѣніяхъ и т. п.

§ 47. Задатокъ въ мѣстномъ правѣ.

Задатокъ — это то, что дается одною стороною другой при заключеніи договора 3359, въ видѣ денегъ или другихъ цѣнностей 3360, но непремѣнно дается, а не обѣщается только 3361. 3359 говоритъ, что задатокъ дается „не только въ знакъ или доказательство дѣйствительнаго заключенія договора, но вмѣстѣ и какъ обезпеченіе его исполненія". Это вдвойнѣ невѣрно: по Своду задатокъ можетъ имѣть и другое значеніе, кромѣ упомянутыхъ, а иногда имѣетъ одно изъ указанныхъ.

1) Изъ 3363 ясно, что задатокъ имѣетъ иногда значеніе только внѣшняго знака заключенія договора: а) въ Ревелѣ, Гапсалѣ, Везенбергѣ, Фридрихштадтѣ и Баускѣ разъ задатокъ не возвращенъ, пока стороны не разошлись, онъ свидѣтельствуетъ объ окончательномъ заключеніи договора; въ Лиф. то же лишь при покупкѣ скота или лошадей. То же вытекаетъ и изъ 3364, по коей задатокъ иногда можетъ такъ и остаться у получившаго его безъ зачета. Тогда какъ нормальный порядокъ: при исполненіи договора задатокъ долженъ быть возвращенъ, зачтенъ *), какъ часть суммы, слѣдовавшей къ исполненію (слѣд., какъ „предварительное исполненіе"), какъ онъ возвращается и въ случаѣ отмѣны

*) Кр. К. 151, Кр. Л. 369: договоры о наймѣ въ услуженіе могутъ быть заключены выдачею и принятіемъ задатка. Кр. Э. 442: принятіе задатка служитъ подтвержденіемъ договора. Кр. К. 152: задатокъ, количество коего назначается по добровольному условію, обыкновенно вычитается изъ жалованья.

соглашенія или невозможности исполненія безъ вины давшаго задатокъ (3365. Здѣсь задатокъ выступалъ въ роли средства обезпеченія).

2) Иногда задатокъ имѣетъ значеніе указателя, к о г д а договоръ сталъ перфектенъ. По 3362 послѣ выдачи его договоръ „неотмѣнимъ", въ смыслѣ окончательнаго его установленія.

3) Въ иныхъ случаяхъ задатокъ имѣетъ характеръ частичнаго обезпеченія убытка и обезпеченія исполненія. 3366: когда не исполнитъ договора получившій задатокъ, по своей винѣ, долженъ вернуть задатокъ вдвойнѣ; не исполнитъ давшій, теряетъ задатокъ (плюсъ уплата убытковъ *).

4) Иной разъ задатокъ получаетъ значеніе Reugeld, характеръ о г ступнаго, неустойки. 3367: при предварительномъ соглашеніи о томъ контрагентовъ, каждый изъ нихъ можетъ отступиться отъ договора: одинъ съ потерей задатка, другой съ возвратомъ его въ двойномъ количествѣ **).

§ 48. Форма цессіи по мѣстному праву.

Л и т е р а т у р а. 130 Гредингеръ Комментарій къ 3473 ст. о передачѣ обязательствъ, 190 Змирловъ Гербовый сборъ съ передаточныхъ надписей на облигаціяхъ на недвиж., 534 Скопинъ Передат. надписи на желѣзнодор. накладныхъ.

Передача правъ требованія отъ прежняго вѣрителя къ новому можетъ быть а) добровольная или б) въ силу

---

*) Изъ смысла ст. 3366 вовсе не вытекаетъ, что наниматель въ правѣ отказаться отъ нанятаго имущества съ потерею лишь задатка. Такого правила этотъ законъ нанимателю не предоставляетъ, опредѣляя оставленіе задатка въ пользу собственника имущества лишь какъ одно изъ послѣдствій отказа нанимателя отъ найма; по силѣ 3362 и 3367 ст. договоръ по уплатѣ задатка дѣлается неотмѣнимымъ, и сторона, уплатившая задатокъ, можетъ отказаться отъ договора съ потерею задатка лишь при включеніи въ договоръ положительнаго условія въ этомъ смыслѣ. Рез. Сен. по д. Дамбе 1892 г. № 870.

**) Ст. 3368: постановленія ст. 3367 примѣняются, когда договоръ состоялъ въ одномъ только предварительномъ уговорѣ 3140 ст. Подъ выраженіемъ предварительный уговоръ (въ нѣмецкомъ текстѣ: пріуготовительный договоръ) 3368 ст. разумѣетъ именно тѣ предварительныя условія, о которыхъ говорится въ 3140 ст. и которыя признаются въ полной силѣ, коль скоро ими установляются существенныя принадлежности договора. Это съ несомнѣнностью явствуетъ изъ имѣющейся при семъ ссылки на 3140 ст. Гр. Кас. Деп. по д. Леща 1898 г. № 1.

необходимости (вынужденная: по закону и судебному приговору 3461 *).

Предметомъ ея могутъ быть требованія всякаго рода 3467 **), кромѣ тѣсно связанныхъ съ личностью кредитора 3468, 3469.

Общее правило: передача можетъ быть въ любой формѣ, даже безъ вѣдома должника 3471, напр., безъ вѣдома заставодателя 1555. Но для передачи письменнаго требованія необходимо, кромѣ передачи самого акта, сдѣлать надпись на немъ или составить о томъ особый документъ 3472 ***). При передачѣ заставнаго владѣнія необходимъ особый актъ, внесенный въ крѣпостныя книги 1523, 1555. Надпись можетъ быть или полная передаточная (на опредѣленнаго кредитора) или бланковая (на каждаго предъявителя). Документы съ послѣдняго рода надписью передаются, какъ бумаги на предъ-

*) См. 2 сноску на 85 стр. и 2 сноску на 166 стр. Согласно 3461 и сл. ст. посредствомъ передачи, или цессіи, могутъ быть передаваемы одни лишь требованія. Поэтому права по договорамъ, основаннымъ на двухсторонних юридическихъ сдѣлкахъ, какъ, напр., на арендныхъ договорахъ, имѣющихъ своимъ предметомъ исполненіе опредѣленныхъ обязанностей, не могутъ быть передаваемы въ вышеуказанномъ смыслѣ. Слѣд., къ передачѣ такихъ правъ нельзя примѣнять правилъ о цессіи, а перемѣна въ личностяхъ контрагентовъ должна быть обсуждаема по правиламъ объ обновленіи. Рез. Сен. по д. Муценекъ 1882 г. № 462.

**) Обязательство объ уплатѣ остатка покупной цѣны, какъ и всякое обязательство, не связанное съ личностью кредитора (ст. 3468), можетъ быть, согласно 3467 ст., передаваемо другому лицу, и притомъ по бланковымъ надписямъ. Гр. Кас. Деп. по д Бека 1891 г. № 66.

***) Передача требованія по накладной, требуя согласно 3472 ст., безусловно соблюденія письменной формы, не можетъ быть доказываема свидѣтельскими показаніями. Рез. Сен. по д. Мули 1897 г. № 7461.

Законнымъ правопреемникомъ лица, имѣющаго право распоряжаться грузомъ, слѣдуетъ признать также и того, кому передана въ законномъ установленномъ порядкѣ накладная по окончаніи перевозки груза. Условія передачи по надписи накладной слѣдующія: 1) дѣйствительное намѣреніе одного лица передать свое опредѣленное право на взысканіе, вытекающее изъ перевозки желѣзною дорогою груза, и такое же намѣреніе другого лица пріобрѣсти это право; 2) наличность изъявленія воли къ осуществленію этого намѣренія съ обѣихъ сторонъ и 3) надлежащее выраженіе вовнѣ этой воли, причемъ не должна имѣть мѣсто ни ошибка, ни заблужденіе, какъ это вытекаетъ изъ смысла 2919, 2924, 2953, 2956, 3461 и 3471 ст. Рез. Сен. по д. 1902 г. № 1125.

явителя 3473 *). А переводъ правъ требованій по нимъ совершается простою передачею бумаги изъ рукъ въ руки 3123.

Передатчикъ такой бумаги отвѣчаетъ только за nomen verum (за подлинность документа), но не за bonum (добротность, благонадежность, оплачиваемость) 3124. Обыкновенно передатчикъ ручается за вѣрность и точность требованія и за надежность, если зналъ о несостоятельности должника и злоумышленно о ней умолчалъ или же взялъ требованіе на свой страхъ 3481.

Въ Кур. примѣняется lex Anastasiana, по коему купившій денежное требованіе ниже номинальной его стоимости не можетъ требовать отъ должника болѣе того, что самъ заплатилъ (съ законными на сіе процентами), за исключеніемъ спорныхъ и ненадежныхъ требованій, бумагъ на предъявителя или переданныхъ по бланковой надписи, а также когда передача состоялась съ положительнаго согласія должника или при ликвидаціи между соучастниками 3482.

Передача не можетъ ставить должника въ болѣе обременительное положеніе, чѣмъ онъ былъ раньше 3479, поэтому

---

*) Ст. 3473, помѣщенная въ 3-й главѣ, озаглавленной „форма передачи", касается исключительно формы передачи посредствомъ, между прочимъ, бланковой надписи, причемъ выраженіе этой статьи „обязательства. . . . , снабженныя бланковою надписью, подлежатъ правиламъ о бумагахъ на предъявителя", въ связи съ примѣчаніемъ къ оной, которое о передачѣ бумагъ на предъявителя отсылаетъ къ ст. 3123 и 3124, касается исключительно дальнѣйшихъ переходовъ такого обязательства, которые совершаются простою передачею онаго изъ рукъ въ руки, причемъ передающій отвѣчаетъ только за подлинность бумаги. Послѣдствія же передачи, установленныя ст. 3125 исключительно для бумагъ на предъявителя, на обязательства, снабженныя бланковою надписью, распространяемы быть не могутъ, ибо на этотъ законъ ни текстъ 3473 ст., ни примѣчаніе къ ней не ссылаются. СПБ. Суд. Пал. по д. Сплитъ 1897 г. № 238.

Долговыя обязательства, снабженныя бланковою надписью, подлежатъ правиламъ о бумагахъ на предъявителя, только относительно порядка дальнѣйшаго перехода такого обязательства къ другимъ его держателямъ, вовсе не сообщая ему внутренней силы и значенія бумагъ на предъявителя. Обязательства этого рода сохраняютъ характеръ частныхъ долговыхъ обязательствъ. СПБ. Суд. Пал. по д. Виттекопфъ 1898 г. № 102. См. выше 2 сноску на 166 стр.

Въ отношеніи же разсчетовъ съ прежнимъ держателемъ обязательства къ нему примѣнима 3480 ст. СПБ. Суд. Пал. по д. Глазера 1897 г. № 242.

противъ цессіонарія онъ можетъ предъявлять всѣ тѣ возраженія, какія онъ имѣлъ по отношенію къ цеденту 3480*). Послѣдняго онъ можетъ продолжать разсматривать своимъ кредиторомъ до тѣхъ поръ, пока ему не будетъ сообщено о передачѣ 3474.

§ 49. Отдѣльныя обязательства по мѣстному праву.

Литература. 129 Гредингеръ, Естественныя обязательства въ теоріи и въ Сводѣ гражд. уз. г. Приб., 542 Споръ о безденежности долговаго обязательства, 95a Гасманъ, Обѣщаніе, какъ абстрактный договоръ.

Для Прибалтійскаго права римскія категоріи договоровъ устарѣли. Здѣсь всѣ договоры покоются на соглашеніи, всѣ консенсуальны 3105 3131. Они могутъ быть или двусторонніе или односторонніе, смотря по тому, даютъ ли обѣщаніе обѣ стороны, или только одна (необходимо принятіе 3106).

---

*) Кредиторъ по долговому обязательству, выданному на его имя, учиненіемъ бланковой надписи на обязательствѣ не можетъ освободить себя отъ послѣдствій, предусмотрѣнныхъ въ ст. 3480, такъ какъ это было бы равносильно съ предоставленіемъ ему права совершить передачу вопреки 3479 ст. въ отягощеніе должника. Это положеніе не противорѣчитъ 3125 и 3473 ст. какъ потому, что въ прим. къ послѣдней статьѣ не сдѣлано ссылки на 3125 ст., такъ и потому, что 3473 ст. указываетъ на примѣненіе правилъ о бумагахъ на предъявителя къ обязательствамъ, уже снабженнымъ бланковыми надписями, т. е. при дальнѣйшихъ переходахъ оныхъ изъ рукъ въ руки, но не лишаетъ этимъ должника по обязательству, выданному на извѣстное лицо, права, представленнаго ему 3479 и 3480 ст. Рез. Сен. по д. Симберга 1891 г. № 2382.

Законъ этотъ (3480 ст.) предоставляетъ должнику право предъявлять и противъ третьихъ лицъ тѣ возраженія, какія ему принадлежатъ противъ кредитора, передавшаго свое требованіе третьему лицу, причемъ законъ этотъ не дѣлаетъ исключенія и для обязательствъ, обезпеченныхъ ипотекою. СПБ. Суд. Пал. по д. Зиберъ 1897 г. № 238.

Должникъ въ Прибалт. губ. при взысканіи по исполнительному листу въ правѣ требовать въ порядкѣ частнаго производства зачета разности между суммою, взыскиваемою съ него по исполнительному листу, и суммою, присужденною въ его пользу съ лица, переуступившаго исполнительный листъ взыскателю. Гр. Кас. Деп. по д. Зеземана 1898 г. № 89.

Согласно 3476 ст., обязательство переходитъ со всѣми принадлежащими въ моментъ передачи правами, а слѣд., въ силу 1339 ст. также и съ закладнымъ правомъ въ томъ размѣрѣ и видѣ, какъ оно принадлежало первому кредитору. Гр. Кас. Деп. по д. Бека 1891 г. № 66.

Всѣ договоры Сводъ распредѣляетъ въ систему на основаніи ихъ содержанія на: I) имѣющіе въ виду возвращеніе вещи: а) заемъ, б) обратное требованіе при исполненіи несуществующаго долга, в) или исполненнаго въ предположеніи будущаго событія, г) или выданнаго по безнравственному или противозаконному основанію, д) или выданнаго безъ всякаго основанія, е) или того, чѣмъ другой обогатился, ж) ссуда, з) уступка (precarium), и) поклажа, і) обязанности хозяевъ гостинницъ относительно вещей проѣзжающихъ, к) закладъ и залогъ; II) имѣющіе въ виду полученіе эквивалента при отчужденіи: а) купля, б) мѣна, в) договоръ изданія, г) договоръ пожизненной ренты, д) поставка; III) имѣющіе своимъ содержаніемъ предоставленіе пользованія: а) аренда и наемъ, б) договоръ личныхъ послугъ, в) наемъ слугъ, г) подрядъ, д) перевозка кладей; IV) обязательства, возникающія изъ общности правъ, — товарищество; V) рисковые договоры: а) игры, б) лотерея, в) пари, г) страхованіе; VI) обязательственныя отношенія по поводу завѣдыванія чужими дѣлами: а) уполномочіе, б) управленіе чужими дѣлами безъ порученія, в) совѣтъ и рекомендація, г) продажа съ рукъ; VII) безмездные договоры — дареніе: всего имущества, съ назначеніемъ, въ вознагражденіе; VIII) побочные договоры: а) поручительство, б) задатокъ, в) неустойка; IX) требованія, вытекающія изъ недозволенныхъ дѣйствій: а) при личныхъ оскорбленіяхъ: 1) за тѣлесныя поврежденія, 2) оскорбленіе чести, 3) преступленіе противъ личной свободы и цѣломудрія женщинъ, б) изъ противозаконнаго поврежденія имущества; X) требованія, истекающія изъ различныхъ основаній (quasi ex delicto): а) отвѣтственность за вредъ, нанесенный выбрасываніемъ, вылитіемъ и паденіемъ, б) за поврежденія, причиненныя животными, в) требованіе показать вещь.

Приведенная классификація не имѣетъ исчерпывающаго значенія, такъ какъ могутъ быть договоры и не подходящіе ни подъ одну изъ названныхъ категорій, и тѣмъ не менѣе они будутъ обязательны для договаривающихся 3209*), лишь

*) При требованіи шкипера съ товарополучателя условленнаго по договору цертепартіи вознагражденія за простойные дни (Liegegeld), отвѣтчикъ, въ виду своевременно учиненнаго истцомъ (шкиперомъ) заявленія о томъ, что судно прибыло и готово къ выгрузкѣ, обязанъ, по точному смыслу 366 ст. У. Г. С., доказать, что промедленіе произошло по винѣ самого истца. СПБ. Суд. Пал. по д. Анкерсенъ 1891 г. № 27.

бы не установляли ничего противозаконнаго, безнравственнаго или безчестнаго 3214*).

§ 50. Дареніе между супругами по лифляндскому и эстляндскому праву.

Литература. 30 Башмаковъ „Сбавки" въ дареніяхъ и отказахъ. Ср. также 170 и 323 дѣло о статуѣ Рейна.

Дареніе вообще подлежитъ ограниченіямъ: въ Лиф. и Эст. никто не можетъ дарить наслѣдственныхъ имѣній безъ согласія ближайшихъ наслѣдниковъ (они могутъ дареніе оспорить въ теченіе срочнаго года 4469); въ Кур. непремѣнные наслѣдники могутъ требовать выдачи имъ обязательныхъ долей 4488; въ Кур. же дарения свыше 75 рублей должны быть совершаемы нотаріальнымъ порядкомъ (4473**): insinuatio 500 solidi, къ коимъ приравнены

*) Дѣйствія лица, покупающаго недвижимость, зная о неукрѣпленныхъ въ законномъ порядкѣ правахъ третьяго лица на эту недвижимость, не могутъ быть названы недозволенными и неприличными въ смыслѣ ст. 2922 точно такъ же, какъ и договоръ о такой куплѣ-продажѣ не можетъ быть признанъ устанавливающимъ что-либо противозаконное, безнравственное или безчестное въ смыслѣ 3214 ст. Ук. Сен. СПБ. Суд. Пал. по д. Виллемова 1895 г. № 180.

**) На всѣ виды дарения, въ томъ числѣ „дарения въ вознагражденіе" (ст. 4503), распространяются общія правила о формѣ дарения, а слѣд., и 4473 ст. Рез. Сен. по д. Канупа 1893 г. № 683. Эта ст. примѣняется и при дареніи требованій. Ук. Сен. СПБ. Суд. Пал. по д. Паберзъ 1899 г. № 66. Во всѣхъ остальныхъ случаяхъ, кромѣ упомянутаго въ 4473 ст., дареніе можетъ совершаться и безъ соблюденія особыхъ формъ, однако, дареніе недвижимости на словахъ даетъ одаренному лишь личное право требованія къ дарителю о совершеніи и корроборации дарственнаго акта, но права на самую недвижимость подобная сдѣлка, до подлежащаго оформленія и укрѣпленія ея, не даетъ; внесеніе акта въ крѣпостныя книги необходимое условіе для приданія сдѣлкѣ вещнаго характера, который дѣлаетъ ее обязательною и для третьихъ лицъ. Рез. Сен. по д. Остенгейма 1895 г. № 3734; Ук. Сен. СПБ. Суд. Пал. по д. Унгернъ-Штернбергъ 1898 г. № 132. Признаки дарения, по 4464 ст., „щедрость" и „безвозмездность" имѣютъ самостоятельное значеніе и не могутъ быть отождествляемы. Ук. Сен. СПБ. Суд. Пал. по д. Юрьев. унив. 1897 г. № 240. 3175 ст. о договорахъ условныхъ касается и договоровъ о дареніи, соединенныхъ съ какимъ-либо назначеніемъ. Ук. Сен. СПБ. Суд. Пал. по д. гр. Плятеръ-Зиберга 1898 г. № 207.

500 польскихъ гульденовъ, превратившихся при переводѣ на русскую монету въ 75 руб.*)).

Дареніе между супругами подлежитъ существеннымъ ограниченіямъ только въ Кур.: а) дѣтямъ сохраняется обязательная (неотъемлемая) доля, б) дареніе свыше 75 руб. нотаріально 113, в) дареніе безвозвратно только по смерти дарителя, а при жизни можетъ быть отмѣнено, г) отмѣняется дареніе и въ случаѣ смерти одареннаго ранѣе дарителя 114. Исключеніе лишь для незначительныхъ подарковъ „въ знакъ взаимной любви", которые дѣйствительны во всякой формѣ 110. Утренній даръ подчиняется общимъ правиламъ 28.

Въ Лиф. и Эст. указанныхъ въ 113 и 114 ограниченій нѣтъ (114 прим.): изъ благопріобрѣтеннаго супруги могутъ дарить другъ другу, сколько угодно 111, съ согласія дѣтей и изъ наслѣдственнаго 112; тамъ, гдѣ существуетъ общность имущества, супруги могутъ дѣлать подарки изъ отдѣльнаго своего имущества 115. Недѣйствительны лишь дареніе во вредъ кредиторовъ 116.

§ 51. Продажа съ публичныхъ торговъ.

Литература: 453 Продажа человѣка съ публичнаго торга въ Остз. краѣ, 322 Невзоровъ, Periculum rei при куплѣ-продажѣ.

Продажа съ аукціона можетъ быть на повышеніе или на пониженіе; можетъ быть молчаливая и при помощи запечатанныхъ конвертовъ. Она называется еще продажей съ молотка и отличается отъ обыкновенной тѣмъ, что это 1) договоръ состязательный, заключаемый при конкуренціи многихъ, и состоитъ въ предложеніи вещи всѣмъ желающимъ торго-

*) О дареніи см. Кр. К. 140- 143, Кр. Э.1177—1181, Кр. Л. 1023—1028. Кр. К. 140 разрѣшаетъ дареніе не свыше четвертой части всего имущества и требуетъ, подъ угрозой недѣйствительности, записи въ судѣ сдѣлки дареніе на цѣну свыше 50 рублей. Кр. Э. 1178 воспрещаетъ дареніе на случай смерти свыше четвертой доли подлежащаго свободному распоряженію имущества. Кр. Л., въ 1023 разрѣшая дарить, сколько угодно, въ 1024 требуетъ записи въ судѣ дареніе вещи или имущества цѣною свыше 15 руб. Это требованіе неприменимо къ дареніе поземельныхъ участковъ, учиненному помѣщикомъ въ пользу волостнаго общества, какъ юридическаго лица, такъ какъ правило это для лицъ некрестьянскаго сословія обязательной силы не имѣетъ. Гр. Кас. Деп. по д. Унгернъ-Штернбергъ 1902 г. № 25.

ваться*), которые и назначаютъ цѣну состязаніемъ, 2) каждый назначившій цѣну (сдѣлавшій наддачу) связанъ своимъ предложеніемъ 3960, вступаетъ въ договоръ купли подъ условіемъ, если никто не сдѣлаетъ лучшаго предложенія, 3) заключается онъ символически: ударомъ молотка вещь закрѣпляется за сдѣлавшимъ высшую наддачу 3961, 4) производится обыкновенно постороннимъ лицомъ, посредникомъ между продавцомъ и покупателями: имъ можетъ быть аукціонистъ или маклеръ 3952, въ Ригѣ въ частности для товаровъ биржевой маклеръ 3947 прим. 1.

Она можетъ совершаться или домашнимъ порядкомъ (добровольная) или подъ контролемъ правительственнаго учрежденія (суда, принудительная 3945). Послѣднимъ путемъ обязательно продаются вещи: 1) казны, 2) казенныхъ должниковъ, 3) церквей, 4) отобранныя у должника исполнительнымъ порядкомъ 3947**). Для товаровъ, попавшихъ въ кон-

---

*) Публичной продажей называется такая юридическая сдѣлка, въ которой контрагентомъ-пріобрѣтателемъ имущества является непремѣнно покупатель онаго, предложившій на торгахъ высшую цѣну, и за нимъ только (а не за третьимъ лицомъ по переуступкѣ покупщика) укрѣпляется судомъ проданное имущество. Подъ опредѣленіе 3944 ст. подходитъ и продажа обязательная, въ порядкѣ судебномъ производимая, съ тою особенностью, что предложеніе исходитъ отъ судебнаго учрежденія, продающаго имѣніе, причемъ продажа считается состоявшеюся относительно того изъ торговавшихся лицъ, кто предложилъ высшую цѣну и внесъ въ срокъ всѣ требуемыя деньги. 3949 ст. СПБ. Суд. Пал. по д. Вукстиня 1897 г. № 135.

**) И по введеніи реформы публичная продажа недвижимостей не можетъ состояться внѣ судебнаго порядка путемъ административнымъ, производится ли продажа во исполненіе судебнаго рѣшенія или же для покрытія какихъ-либо безспорныхъ казенныхъ или общественныхъ податей и сборовъ. Общ. собр. I и Кас. Деп. 1891 г. № 37. Это примѣнимо и къ продажѣ земельныхъ участковъ крестьянъ казенныхъ имѣній Курл. губ. за недоимки по выкупнымъ платежамъ. Особ. присут. Суд. Пал. 1893 г. № 239. Тотъ же порядокъ публичной продажи недвижимыхъ имѣній на удовлетвореніе безспорныхъ взысканій казны, городовъ и общественныхъ кредитныхъ учрежденій (мѣстныхъ дворянскихъ) при содѣйствіи суда, а не администраціи. Судъ постановляетъ опредѣленіе въ исполнительномъ, а не въ исковомъ состязательномъ порядкѣ, примѣнимость коего исключена совершенно въ виду безспорности требованій казны. Постановляется частное опредѣленіе, при каковомъ положеніи не можетъ быть возбуждаемъ вопросъ о присужденіи казнѣ судебныхъ и за веденіе дѣла издержекъ. СПБ. Суд. Пал. по д. Удрасъ 1901 г. № 358.

курсъ въ Ригѣ, допускается продажа не съ публичныхъ торговъ, а чрезъ маклеровъ на биржѣ 3947 прим. 1.

Отъ продажи съ публичныхъ торговъ изъяты: 1) св. иконы 3955 и 2) вещи запрещенныя 3833. Остальныя всѣ могутъ продаваться съ молотка оптомъ или въ розницу.

Но „въ Ревелѣ ни купеческіе, ни рыночные товары не могутъ быть продаваемы съ публичныхъ торговъ въ розницу“ 3956; значитъ, здѣсь желательны покупатели изъ купцовъ. А по общему правилу покупателями могутъ быть всѣ, кромѣ лицъ, производящихъ аукціонъ (аукціонистъ, маклеръ, членъ присутственнаго мѣста 3952), и кредиторовъ 3953.

Продавцами могутъ быть также всѣ правоспособные 3951.

Правила о порядкѣ производства добровольной продажи недвижимаго имущества содержатся въ Уст. Гр. Суд. 2035—2046 ст. (производится при Мировомъ съѣздѣ или Окружномъ Судѣ; при прошеніи представляются копія съ отдѣла реестра крѣпостной книги и условія продажи; торги могутъ быть признаны состоявшимися и въ томъ случаѣ, если явился лишь одинъ желающій торговаться; купившему выдается копія съ опредѣленія суда объ утвержденіи торговъ, а также съ условій продажи и съ торговаго листа, которыя онъ обязанъ представить въ крѣпостное отдѣленіе для внесенія имѣнія на свое имя въ крѣпостныя книги). Матеріальная же сторона продажи опредѣляется въ Сводѣ. Каждой продажѣ должна предшествовать публикація 3949; упущеніе ея при продажѣ недвижимости признается столь существеннымъ, что самую продажу (до внесенія въ крѣпостныя книги) можно оспаривать какъ ничтожную 3970 п. 1. *).

---

*) Ст. 3970, указывая на право лица, производившаго публичную продажу (очевидно, добровольную ст. 3945), оспорить оную въ опредѣленныхъ этою статьею случаяхъ, не даетъ основанія заключить, чтобы публичная продажа (хотя бы обязательная) не могла подлежать утвержденію при отсутствіи спора противу нея, хотя бы при совершеніи оной было допущено отступленіе отъ требуемыхъ закономъ формальностей, въ виду чего судъ, не установивъ того, чтобы съ чьей-либо стороны публичная продажа была оспорена, не имѣетъ правильнаго основанія, въ виду отсутствія въ дѣлѣ доказательствъ производства публикаціи о продажѣ и производства самой продажи въ подлежащемъ присутствіи, отказать въ укрѣпленіи имѣнія за просителемъ. Рез. Сен. по д. б. Штакельберга 1892 г. № 5296.

Нарушеніе формальностей, установленныхъ закономъ для продажи съ публичныхъ торговъ, имѣвшей своимъ предметомъ движимую

Приводящій нѣкоторыхъ въ смущеніе вопросъ, когда продажа состоялась (перфектна), рѣшается просто. Лицо, сдѣлавшее наддачу, связано своимъ предложеніемъ 3961; если на троекратное приглашеніе аукціониста нѣтъ лучшаго предложенія, то ударомъ молотка договоръ закрѣпляется: имъ выражается „утвержденіе цѣны“ 3962. При казенныхъ подрядахъ и поставкахъ слѣдуетъ еще утвержденіе торга со стороны казеннаго учрежденія: изъявленіе съ его стороны согласія замѣняетъ ударъ молотка 3963. Здѣсь лишь моментъ перфекціи отсрочивается, а дѣло отъ того не измѣняется: „послѣднее слово“ — молоткомъ или въ формѣ рѣчи — принадлежитъ отчудителю. Съ этого момента дѣло окончено, а до него было лишь условное предложеніе наддатчика, его одного вяжущее. Съ утвержденія цѣны (молоткомъ, протоколомъ присутствія, судебнымъ опредѣленіемъ) наступаетъ перфекція.

Съ этого момента рискъ погибели вещи (страхъ) переходитъ на покупателя 3964 *), онъ обязанъ внести цѣну (немедленно и вполнѣ или въ сроки 3966, 3968 **)), на него же пере-

---

вещь, не влечетъ за собою недѣйствительности производящихся торговъ, а даетъ покупателю право требовать отъ виновныхъ вознагражденія за убытки особымъ искомъ, не освобождая его отъ обязанности исполнить всѣ требованія, возникающія для него изъ утвержденія публичной продажи. Рез. Сен. по д. Бейтина 1882 г. № 567.

*) Ст. 3964, говоря объ „утвержденіи“, вовсе не имѣетъ въ виду укрѣпленія проданной съ публичнаго торга недвижимости за лицомъ, предложившимъ за оную высшую цѣну, а понимаетъ подъ этимъ выраженіемъ заключеніе торга со стороны производящаго продажу (ср. ст. 3961, 3962 и др.), который „утверждаетъ вещь“ за лицомъ, предложившимъ высшую цѣну. Рез. Сен. по д. Бюнгнера 1897 г. № 3348

**) Лицо, предложившее на торгахъ высшую цѣну и послѣ взноса задатка не уплатившее въ срокъ покупной цѣны и пошлинъ, по смыслу 3968 ст., не можетъ быть признаваемо пріобрѣтателемъ недвижимости, а лишь лицомъ, могущимъ сдѣлаться таковымъ, если внесетъ платежи до вторичныхъ торговъ; иначе непонятно было бы выраженіе „по распоряженію суда имущество снова обращается въ публичную продажу“, такъ какъ имущество уже пріобрѣтенное не подлежитъ назначенію въ продажу безъ согласія собственника и при отсутствіи обращеннаго на него взысканія за долги. СПБ. Суд. Пал. по д. Муссо 1900 г. № 32.

Невзносъ покупщикомъ остальной суммы въ срокъ имѣетъ своимъ послѣдствіемъ объявленіе торга несостоявшимся. Ук. Сен. СПБ. Суд. Пал. по д. Сберег. Кассы 1892 г. № 42.

Покупщикъ проданнаго съ публичнаго торга имѣнія, не уплатившій въ срокъ причитавшихся съ него денегъ, можетъ до укрѣпленія

ходятъ и поземельныя повинности 3967. Ему достается вещь чистая, свободная отъ ипотекъ и закладныхъ правъ, кромѣ тѣхъ, которыя онъ принялъ на себя 3967 *). Пріобрѣтатель въ принципѣ ничѣмъ не связанъ (кромѣ поземельныхъ повинностей). Исключеніе допускаетъ Лиф. гор. право при обязательной публичной продажѣ недвижимости, когда должнику и его наслѣдникамъ въ 6-недѣльный срокъ предоставляется право выкупить, если оно выговорено до продажи 3965.

имѣнія за кѣмъ-либо изъ кредиторовъ и до назначенія новыхъ торговъ устранить взносомъ сихъ денегъ съ процентами и издержками какъ новый торгъ, такъ и заявленное кредиторомъ требованіе объ укрѣпленіи за нимъ имѣнія въ оцѣночной суммѣ. Гр. Кас. Деп. по д. Конради 1896 г. № 77.

Онъ несетъ отвѣтственность за продажу имѣнія на новыхъ торгахъ за низшую противъ предложенной имъ цѣны. СПБ. Суд. Пал. по д. Саркенбарда 1894 г. № 42.

Выраженіе 3968 ст. о томъ, что неисправный покупщикъ можетъ устранить вторые торги взносомъ, до наступленія ихъ, *слѣдующей съ него суммы*, нельзя истолковывать въ томъ смыслѣ, что достаточно представить остальную, сверхъ задатка, часть предложенной на торгахъ цѣны. По разъясненію Сената 1875 г. № 906, задатокъ не составляетъ суммы, вырученной за имѣніе, а присовокупляется къ суммѣ вырученной и представляется ничѣмъ инымъ, какъ штрафомъ, возлагаемымъ на покупщика, который не устоялъ въ принятыхъ на себя обязательствахъ. Поэтому внесенный задатокъ не можетъ входить въ счетъ той суммы, какую покупщикъ долженъ внести для предотвращенія вторыхъ торговъ и той отвѣтственности, какая угрожаетъ ему по 3968 ст. СПБ. Суд. Пал. по д. Тайлора 1896 г. № 134.

*) На основаніи ст. 1602 и 3967 въ положеніе о преобразованіи суд. части 1889 г. включено было вполнѣ ясное и категорическое постановленіе, предписывающее судебнымъ установленіямъ при самомъ укрѣпленіи имѣнія за покупщикомъ съ публичныхъ торговъ включать въ опредѣленія о томъ ex officio особое постановленіе о погашеніи всѣхъ внесенныхъ въ крѣпостныя на имѣніе книги долговыхъ обязательствъ, о которыхъ покупщикъ именно не заявилъ, что принимаетъ ихъ на себя. Къ случаямъ подобнаго рода непримѣнимы вовсе ни состязательный порядокъ производства (который, несомнѣнно, противорѣчилъ бы положенію ст. 1602, по которому ипотеки погашаются безъ согласія кредиторовъ), ни порядокъ вызывнаго производства, относящійся къ другимъ случаямъ погашенія ипотекъ. СПБ. Суд. Пал. по д. Гайлина 1896 г. № 53.

Постановленія ст. 3967 о погашеніи всѣхъ ипотечныхъ обремененій, добровольно не принятыхъ на себя покупщикомъ съ торговъ, относятся только къ продажамъ понудительнымъ, а не къ добровольнымъ. СПБ. Суд. Пал. по д Тромбацкаго 1898 г. № 31 и по д. Траггейма 1898 г. № 145.

Аукціонъ является: 1) однимъ изъ средствъ взысканія съ несостоятельнаго или неплатящаго должника по обязательству, 2) средствомъ осуществленія залоговаго права и 3) особымъ видомъ продажи. Въ первыхъ двухъ случаяхъ (принудительный) аукціонъ всегда публиченъ, въ послѣднемъ (добровольный) можетъ быть и домашнимъ порядкомъ.

§ 52. Поставка.

Поставка — особый видъ купли-продажи 4022, суть ея — въ обязательствѣ доставить опредѣленную вещь за извѣстную цѣну 4019*); упущено: къ извѣстному сроку. Ея отличіе (особенность) отъ купли — предметомъ ея можетъ быть и чужая вещь, не принадлежащая поставщику, подлежащая еще его пріобрѣтенію, какъ и вещь будущая, еще не существующая. Сводъ сближаетъ ее съ договоромъ подряда, признавая, что предметъ поставки можетъ состоять въ извѣстномъ дѣйствіи, напр., въ исполненіи какого-либо сооруженія 4023.

Въ то время, какъ по 4020 поставщикъ не въ правѣ отказаться отъ исполненія поставки, по 4021 заподрядившій поставку признается въ правѣ отказаться отъ договора, вознаграждая поставщика за убытки.

Договоръ поставки нерѣдко заключается при конкуренціи многихъ желающихъ принять на себя поставку. Состязаніе между ними совершается въ формѣ участія въ публичномъ торгѣ. Съ публичныхъ торговъ заключаются чаще всего договоры поставки вещей въ казну, въ какомъ случаѣ примѣняются нормы общеимперскаго права (т. X. ч. 1) 4024.

§ 53. Договоръ о пожизненной рентѣ.

Договоръ этотъ германскаго происхожденія. Появленіе его обусловлено было экономическимъ строемъ и положеніемъ кредита въ средніе вѣка (ср. выше 138 стр.). Запрещеніе

*) Въ договорѣ поставки на основаніи 4019 ст. одна изъ сторонъ принимаетъ на себя обязательство доставить другой только опредѣленную вещь безъ указанія индивидуальныхъ особенностей и безразлично, существуетъ ли подобная вещь въ обладаніи обязавшейся стороны въ моментъ заключенія договора или нѣтъ, причемъ на основаніи 4022 ст. лишь по поставкѣ требуемой вещи отношенія между сторонами, касающіяся ихъ правъ, опредѣляются по правиламъ договора купли. СПБ. Суд. Пал. по д. Кефели 1890 г. №63.

взимать проценты за капиталъ привело къ тому, что стали отдавать въ займы деньги не за проценты, а за уплату опредѣленныхъ суммъ въ теченіе извѣстнаго времени, обыкновенно пожизненно, иногда и наслѣдственно. Общая необезпеченность жизни и рискованность обладанія капиталами, въ свою очередь, побуждали слабыхъ передавать свои капиталы и имущества болѣе сильнымъ съ тѣмъ, чтобы они гарантировали имъ доходъ, обыкновенно обезпечивавшійся залогомъ недвижимости. Такимъ путемъ образовался институтъ покупки ренты, налагавшій на владѣльца недвижимости извѣстныя повторявшіяся обязательства.

Отдача капитала (деньгами или вещами 4004) другому лицу съ цѣлью пріобрѣсти (купить) себѣ пожизненный доходъ (ренту) допускается Сводомъ до настоящихъ дней 3995, безъ какихъ-либо ограниченій относительно размѣра ренты, хотя бы онъ и превышалъ узаконенный ростъ 4000.

Договоръ этотъ не нуждается въ письменной формѣ; достаточно словеснаго соглашенія 3996. Онъ можетъ принять видъ договора въ пользу третьяго лица, которое пріобрѣтаетъ самостоятельное право „къ продавцу ренты“ со времени „приступленія къ договору“ 3998, 3117, или же видъ тонтины (рента установляется въ пользу нѣсколькихъ лицъ съ тѣмъ, чтобы по смерти каждаго участника доля его поступала къ пережившимъ 3999).

Прекращается договоръ: 1) смертью лица, въ пользу коего рента учреждена 4011, 2) соглашеніемъ сторонъ, 3) отреченіемъ управомоченнаго 4012, 4) наступленіемъ отмѣняющаго условія 4013 и 5) давностью, когда право на ренту совсѣмъ не заявлено въ теченіе 10 лѣтъ въ Лиф. и Эст. и 5 лѣтъ въ Кур. 4014. Но онъ не отмѣняется: 1) по причинѣ ущерба свыше половины, 2) если лицо, отъ жизни коего зависитъ продолженіе ренты, изберетъ опасный для его здоровья образъ жизни, 3) если у получающаго ренту родятся впослѣдствіи дѣти 4016. Наслѣдники покупщика ренты не въ правѣ оспаривать договоръ („такъ какъ онъ принадлежитъ къ числу сдѣлокъ между живыми“), когда на покупку ренты обращено наслѣдственное имущество; они могутъ лишь выкупать наслѣдственное имѣніе 4017. Точно также и кредиторы не могутъ требовать отмѣны договора, а могутъ только обращать свои требованія на ренту 4018.

Капиталъ (въ наличныхъ деньгахъ или въ вещахъ, имѣющихъ денежную стоимость 4004) передается „продавцу ренты“ (хотя и можетъ быть потребованъ отъ него обратно при винѣ его 4005); онъ несетъ рискъ его потери (страхъ утраты онаго 3996).

Право на ренту признается (если для нея не установлено ипотеки) правомъ только личнаго требованія, безъ какихъ-либо преимуществъ при конкурсѣ 4003. Въ этомъ невыгодная сторона договора и рискованность его „для покупателя ренты“: полученіе ренты находится въ зависимости отъ благосостоянія „продавца ренты“. Вотъ почему договоръ о рентѣ мало-по-малу выходитъ изъ употребленія. Благо, что теперь есть болѣе покойные и болѣе удобные замѣстители его: процентныя бумаги, т. наз. ипотечныя облигаціи и т. п.

§ 54. Наемъ и аренда по мѣстному праву.

Литература. 452 Принтцъ, Аренда земельныхъ имуществъ 498 Розенталь, Право удержанія арендо — и наймодателей, 79 Воспрещеніе сдавать въ аренду питейныя заведенія въ Эстл. г., 238 Крестьянскія арендныя системы въ Приб. краѣ, 95 Гасманъ, Продажа крестьянскихъ участковъ, состоящихъ въ арендѣ. См. также выше на 16 стр.

По образцу римскаго права, мѣстное различаетъ: 1) locatio-conductio rei — наемъ вещи, или аренду въ тѣсномъ смыслѣ слова, 2) l.-c. operarum въ формѣ: а) личныхъ послугъ и б) найма слугъ и 3) l.-c. operis — подрядъ и особый видъ его — договоръ перевозки кладей. Въ то время какъ аренда представляетъ возмездное пользованіе производительными силами нанятой вещи, наемъ есть возмездное пользованіе служебными свойствами ея. Римское право въ сущности знало только наемъ и не отличало отъ него аренды: арендатору не давалось юридическаго владѣнія, отношеніе арендатора было чисто личное; поэтому онъ могъ быть удаленъ, если собственность переходила въ другія руки; самая аренда была краткосрочная: 1—3 года; плата вносилась продуктами съ арендованнаго участка; въ случаѣ неурожая могло быть уменьшеніе платы. Въ западномъ правѣ арендныя отношенія сложились иначе, развившись на почвѣ ученія о dominium utile. Арендатору обезпечивается спокойное владѣніе. Онъ признается временнымъ юридическимъ владѣльцемъ, имѣющимъ вещный искъ даже противъ собственника.

Арендѣ сообщенъ вещный характеръ. Продолженіе ея не зависитъ отъ перемѣнъ въ лицѣ собственника. Она долгосрочная.

Прибалтійское право осталось на римской точкѣ зрѣнія. Арендаторъ не имѣетъ юридическаго владѣнія. Онъ только держатель 4053. Дѣйствуетъ и правило: Kauf bricht Miethe (4126: при отчужденіи предмета аренды послѣдняя прекращается), за исключеніемъ арендъ, занесенныхъ въ крѣпостныя книги 4126*), и арендъ крестьянскихъ участковъ 4127**).

---

*) Обязательность арендныхъ договоровъ для новаго пріобрѣтателя обремененной недвижимости приводится въ ст. 4126 какъ общее правило. Если въ произведенную публичную продажу не входило условіе объ уничтоженіи обремененія, то укрѣпленный на проданной недвижимости арендный договоръ остается въ полной силѣ и для новаго пріобрѣтателя. СПБ. Суд. Пал. по д. Звайгане 1897 г. № 256.

Первая часть 4126 ст. составляетъ развитіе ст. 4045 (на которую она и ссылается), установляющей, что внесеніемъ договора аренды въ судебныя или ипотечныя книги арендаторъ пріобрѣтаетъ вещное право, имѣющее дѣйствительную силу и относительно постороннихъ, не участвующихъ въ договорѣ лицъ, дѣйствующее, слѣд., и относительно новаго пріобрѣтателя. Смыслъ 2-й части 4126 ст., очевидно, тотъ, что, съ одной стороны, здѣсь идетъ рѣчь объ отказахъ отъ договоровъ неформальныхъ, не ипотекованныхъ, такъ какъ эти послѣдніе договоры для новаго пріобрѣтателя обязательны, и слѣд., отказать отъ такого договора арендатору онъ не въ правѣ, а съ другой стороны, если новый пріобрѣтатель не пожелаетъ продолженія неформальнаго арендnаго договора, заключеннаго съ прежнимъ владѣльцемъ, то долженъ объявить арендатору отказъ отъ дальнѣйшей аренды; до объявленія же сего отказа арендаторъ въ правѣ считать договоръ продолжающимся и не можетъ быть обвиненъ въ незаконномъ удержаніи предмета аренды. Такимъ образомъ, по смыслу этого закона, фактъ отчужденія арендодателемъ предмета аренды, самъ по себѣ, вовсе не уничтожаетъ дѣйствительности арендnаго договора, домашнимъ порядкомъ совершеннаго. СПБ. Суд. Пал. по д. Пауль 1898 г. № 269.

**) По общему правилу (ст. 4126) отчужденіе арендодателемъ предмета аренды прекращаетъ, по требованію пріобрѣтателя, арендный договоръ, если онъ не внесенъ въ ипотечныя книги. Исключеніе изъ сего правила установлено относительно арендныхъ договоровъ на крестьянскіе участки, каковые договоры, въ случаѣ отчужденія вотчины, къ которой участки сіи принадлежатъ, остаются, до истеченія ихъ сроковъ, въ силѣ (4127 ст.). Это же правило соблюдается и при отдѣльной продажѣ постороннимъ лицамъ крестьянскихъ участковъ, состоящихъ въ арендѣ, но лишь въ Курл. г. (правила 6 сент. 1863 г. 12 ст.) и на о-вѣ Эзелѣ (прав. 19 ф. 1865 г. ст. 29). Въ Лифл. же (кромѣ о. Эзеля) и Эстл. губ. дѣйствуютъ по сему предмету особыя постановленія. Опредѣляя, что помѣщикъ всегда (т. е. во всякое время)

Внесеніемъ аренды въ крѣпостныя книги сообщается арендатору вещное право и противъ постороннихъ 4045.

Договоръ можетъ быть заключенъ и не на письмѣ, а на словахъ 4042 (въ такомъ случаѣ арендатору принадлежитъ

властенъ продавать участки крестьянской земли какъ членамъ крестьянскаго общества, такъ и инымъ лицамъ (Кр. Л. 219, Кр. Э. 201), законъ вмѣстѣ съ тѣмъ въ огражденіе интересовъ арендаторовъ сихъ участковъ предоставилъ арендаторамъ право преимущественной покупки и точно установилъ условія и порядокъ осуществленія сего права. Законъ 18 ф. 1866 г. опредѣляетъ, что въ Эстл. губ. помѣщикъ, желающій продать состоящій въ арендномъ содержаніи крестьянскій участокъ, обязанъ не позже, какъ за 9 мѣсяцевъ до Юрьева дня (23 апрѣля), объявить арендатору, лично въ волостномъ судѣ или письменно съ полученіемъ росписки, цѣну и условія продажи; арендаторъ же въ 6-недѣльный срокъ со дня объявленія долженъ дать отвѣтъ о своемъ согласіи или несогласіи купить участокъ на предложенныхъ условіяхъ; въ случаѣ несогласія или несообщенія отвѣта въ установленный срокъ арендаторъ теряетъ право преимущественной покупки, и помѣщикъ властенъ продать участокъ постороннему лицу за ту же или высшую цѣну, а арендаторъ обязанъ сдать участокъ не прежде Юрьева дня, слѣдующаго послѣ сдѣланнаго ему помѣщикомъ объявленія о продажѣ. Если за отсутствіемъ покупателя помѣщикъ понизитъ цѣну, то онъ обязанъ эту новую цѣну опять предъявить не позже 6 недѣль до Юрьева дня арендатору участка, который сохраняетъ въ теченіе 6 недѣль преимущественное право на пріобрѣтеніе участка. Аналогичныя правила предписаны и для Лифл. губ. Исполнить всѣ формальности и требованія закона по сему вопросу и добиться до Юрьева дня, слѣдующаго за предложеніемъ арендатору, корроборації купчаго договора, очевидно, невозможно, и слѣд., законъ подъ выраженіемъ „продажа участка“ разумѣлъ не корроборацію акта, не укрѣпленіе купчаго договора въ надлежащемъ крѣпостномъ учрежденіи, а лишь такое соглашеніе сторонъ, коимъ купчій договоръ долженъ почитаться заключеннымъ. Гр. Кас. Деп. по д. Штейнберга 1895 г. № 85. Въ Лифляндской губ. помѣщикъ, желающій продать арендный участокъ, обязанъ въ промежутокъ времени между 25 іюля и 1 декабря заключить съ покупателемъ запродажный договоръ и предъявить его не позже 1 декабря арендатору, который въ 4-недѣльный срокъ долженъ сообщить, не желаетъ ли онъ купить участокъ на тѣхъ же условіяхъ. 9 ст. прил. къ Кр. Л. 116 (зак. 22 мая 1865 г.). Правилами 19 ф. 1865 г. 26 ст. ихъ и на о-вѣ Эзелѣ арендатору предоставлено право преимущественной покупки. Правилами 6 с. 1863 г. 1 ст. то же право за арендаторомъ признано и въ Кур. г. Рез. Сен. 1894 г. № 2566 по д. Плесума. См. выше 23—24 стр.

Продажа помѣстья, къ которому принадлежитъ крестьянскій арендный участокъ, не отмѣняетъ аренды по Кр. Л. 208, въ Кур. по зак. 6 с. 1863 г. 12 ст. (это установлено было еще закономъ 29 н. 1857 г. въ Кур.). Продажа самого участка по Кр. Э. 110 п. 3 отмѣняетъ

лишь личное требованіе). Но договоры объ отдачѣ крестьянской земли въ аренду должны быть письменные*) и при томъ

арендный договоръ, а по зак. 6 с. 1863 г. К. 12 и Эзел. 29 отмѣняетъ лишь въ томъ случаѣ, если это спеціально выговорено въ арендномъ контрактѣ на случай продажи участка. Эзел. 40: если вотчинникъ отданнаго въ аренду помѣстья желаетъ продать входящіе въ составъ онаго крестьянскіе участки, то арендаторъ помѣстья не въ правѣ тому противиться.

*) Объ отдачѣ крестьянскихъ участковъ въ аренду должны быть составляемы письменные контракты Кр. Л. 148 (судебнымъ порядкомъ), Кр. Э. 63, 68, Кр. К. 175 и правила 1863 г. 13 ст.; между членами крестьянскихъ волостныхъ обществъ они могутъ быть заключаемы и словесно, но съ заявкою волостному суду и съ записью въ протоколъ Кр. Л. 198, Э. 69, 70, К. 175, 176; между помѣщиками и крестьянами непремѣнно (подъ угрозой недѣйствительности) письменные на особыхъ печатныхъ бланкахъ Кр. Л. 203, 197 (они должны быть внесены въ корробораціонную книгу), Э. 82, 68, Эзел. 42. Содержаніе контракта точно предусмотрѣно въ Кр. Л. 200, 201, 204, Э. 64, 73, К. 178, Эзел. 43. Въ немъ должны быть указаны: предметъ аренды, способъ пользованія, срокъ (всегда до Георгіева дня) аренды, состояніе участка и инвентаря, виды, время и мѣра повинностей, возложенныхъ на арендатора (Ук. Лиф. Губ. Прав. 14 мая 1865 г. № 56: закономъ не допускается возложеніе на православныхъ усадебныхъ хозяевъ повинностей въ пользу евангелическо-лютеранскихъ церквей и ихъ заведеній; законъ 14 марта 1886 г. П. С. З. № 3693: воспретить взысканіе въ Приб. кр. съ лицъ православнаго исповѣданія всякихъ въ пользу протестанскихъ церквей, духовенства и учрежденій повинностей и сборовъ, взимавшихся доселѣ вопреки закону, согласно заключеннымъ частнымъ контрактамъ), поручительство за арендатора, на чей счетъ случайные убытки, вознагражденіе арендатору за улучшенія, неустойка не свыше 6% (Кр. Л. 202, Э. 77). Притворные контракты (для вида) недѣйствительны; лица, уличенныя въ заключеніи таковыхъ, лишаются на будущее время права лично заключать контракты и отдаются подъ попечительство. Кр. Л. 205, 206, Э. 84—87.

Кр. Л. 196, 197 и слѣд., относясь исключительно къ отдачѣ въ аренду крестьянской повинностной земли, не могутъ имѣть примѣненія къ случаямъ, когда предметъ аренды мызная земля. Рез. Сен. 1900 г. № 4226 по д. Пуйдета, по д. Кипарскаго 1892 г. № 1059. Положеніе Кр. К. объ арендѣ земель имѣетъ въ виду правоотношенія, возникающія у крестьянъ между собою и съ лицами другихъ состояній о пользованіи именно землями. Правила 1863 г. относятся именно къ арендным участкамъ (Gesinde) и не примѣняются къ мелкимъ участкамъ, предоставленнымъ въ пользованіе полевымъ и лѣснымъ сторожамъ, а равно и мызнымъ работникамъ. Они являются спеціальными узаконеніями, нормирующими лишь тѣ арендныя между помѣщикомъ и крестьянами правоотношенія, которыя возникаютъ относительно земельныхъ участковъ, отдаваемыхъ подъ сельскохозяйствен-

ную ихъ обработку, имѣющую обезпечить поземельное устройство крестьянъ. Не имѣютъ они примѣненія и къ арендѣ тѣхъ земельныхъ участковъ и угодій, доходность коихъ заключается не въ сельскохозяйственной ихъ обработкѣ, а въ какихъ-либо иныхъ способахъ извлеченія доходовъ, напр., къ мельницамъ и корчмамъ и т. п. Посему и земельные участки съ выстроенными на нихъ корчмами, доходность коихъ преимущественно заключается въ доходахъ отъ продажи вина и напитковъ и въ коихъ, наоборотъ, сельскохозяйственная обработка земли, состоящей при корчмахъ, если она и производится, во всякомъ случаѣ имѣетъ лишь второстепенное значеніе, не могутъ при заключеніи арендныхъ договоровъ на нихъ быть подводимы подъ дѣйствіе законоположеній объ арендѣ Кр. К. СПБ. Суд. Пал. 1901 г. № 290 по д. Московскаго.

По точному смыслу Кр. Л. 196 и 198 арендный контрактъ между членами волостнаго общества можетъ быть заключаемъ какъ письменно, такъ и словесно, причемъ для письменнаго контракта никакой обязательной явки (въ противоположность установленной 197 ст. для контрактовъ между помѣщиками и крестьянами) не установлено и только относительно словесныхъ договоровъ (198 ст.) установлено занесеніе таковыхъ въ книгу волостнаго суда. Рез. Сен. 1894 г. № 2384 по д. Пай.

Невнесеніе письменнаго договора (Кр. К. 177) объ арендѣ крестьянами помѣщичьей земли въ книгу сдѣлокъ мѣстнаго волостнаго правленія порождаетъ право требовать такого внесенія, но не лишаетъ законнаго огражденія самой сдѣлки, когда она принята договарившимися къ исполненію. СПБ. Суд. Пал. 1893 г. № 97 по д. Бера. Съ введеніемъ въ дѣйствіе въ Приб. губ. судебныхъ уставовъ 1864 г. ст. 179 Кр. К. о воспрещеніи предъявлять иски по словеснымъ арендным договорамъ должна быть признана отмѣненною. Законъ не лишаетъ огражденія судомъ сдѣлокъ, не облеченныхъ вопреки требованію закона въ письменную форму, но существованіе коихъ доказано, особенно когда таковыя приняты сторонами къ исполненію. Гр. Кас. Деп. 1892 г. № 8. Поэтому судъ не имѣетъ правильнаго основанія не войти въ разсмотрѣніе иска по существу единственно въ виду отсутствія между сторонами письменнаго арендного договора. Рез. Сен. 1901 г. № 4848 по д. Гравита. Когда законъ (Кр. Э. 63) требуетъ совершенія письменнаго договора, онъ не лишаетъ всякаго огражденія сдѣлокъ, хотя не облеченныхъ въ требуемую закономъ форму, но существованіе коихъ тѣмъ не менѣе доказано. Поэтому, если стороны не спорятъ о существованіи договора, особенно когда онъ принятъ ими къ исполненію, судъ не можетъ отказывать въ разрѣшеніи вытекающихъ изъ этого договора споровъ только потому, что онъ не удостовѣренъ письменнымъ актомъ. Но если въ самомъ законѣ опредѣлены извѣстныя точно указанныя условія (напр., порядокъ объявленія арендатору объ измѣненіи условій аренды, по зак. 18 ф. 1866 г., и случаи досрочнаго прекращенія аренды, по Кр. Э. 110 и 175), и притомъ такія условія, которыя не зависятъ отъ воли сторонъ, а признаются самимъ закономъ обязательными во всѣхъ случаяхъ аренды крестьянской земли, то эти условія по силѣ самого

долгосрочные: не менѣе какъ на 6 лѣтъ*). Они подлежатъ утвержденію коммиссаровъ по крестьянскимъ дѣламъ.

закона должны быть признаны всегда присущими всякому арендному договору, и потому существованіе ихъ всегда находится внѣ спора сторонъ, и судъ обязанъ руководствоваться ими, хотя бы не послѣдовало особаго соглашенія сторонъ объ этихъ условіяхъ. Гр. Кас. Деп. Сен. 1892 г. № 8 по д. Браше.

Кр. Э. 172 не запрещаетъ обезпеченія исполненія договоровъ какими-либо способами, напротивъ, 73 ст. 6 п. положительно предусматриваетъ это; законъ не устанавливаетъ предѣльнаго размѣра обезпеченія, когда оно выражается требованіемъ залога, и слѣд., этотъ размѣръ всецѣло предоставленъ закономъ усмотрѣнію сторонъ. Рез. Сен. 1894 г. № 2877 по д. бар. Вреде.

*) Крестьянскіе участки могутъ быть отдаваемы въ аренду только на опредѣленные сроки, но не менѣе какъ на шесть лѣтъ Кр. Л. 119 (исключеніе для арендатора помѣстья, который можетъ отдавать на срокъ не свыше своей аренды, слѣд., и менѣе 6 лѣтъ Кр. Л. 84 и прим. къ 199), Кр. Э. 65, 173, не менѣе 12 лѣтъ Кр. Э. 44 и пр. 1863 г. для К. 11 ст. (по исключенію и на 6 лѣтъ) и не свыше 50 лѣтъ Кр. Л. 122, Кр. К. 174 (а при издѣльной арендѣ не свыше 6 лѣтъ Кр. Л. 122). Исключеніе представляетъ аренда съ правомъ двукратнаго перенаслѣдованія и наслѣдственная см. 131—132 стр. При обыкновенной арендѣ, если усадьба „опорожнится“ за смертью арендатора, наслѣдникъ его обязанъ принять на себя продолженіе аренды по контракту, если не откажется вообще отъ наслѣдства Кр. Л. 193, 126, Э. 176, 179, Эзел. 62. Если въ опредѣленный контрактомъ отказной срокъ (Kündigungsfrist) въ Лиф., или за 9 мѣсяцевъ (Эзел.: въ Михайловъ день, 29 сентября) въ Э., К. и на Эзелѣ ни той ни другой стороной не объявлено отказа по арендному договору, то контрактъ признается продолженнымъ безгласно на 1 годъ, а въ Л. на 3 года, Кр. Л. 215, Эзел. 44, Э. 67, 66, К. 185 и правила 1863 г. 16 ст.

Относительно срочныхъ договоровъ законъ (Кр. Л. 188) упоминаетъ, что они могутъ быть заключаемы съ условіемъ о переходѣ арендnаго права къ наслѣдникамъ арендатора. Но о томъ, чтобы и при отсутствіи въ арендномъ контрактѣ такого условія о наслѣдственномъ переходѣ арендnаго права, срочные арендные договоры должны, силою закона, перейти къ наслѣдникамъ умершаго до истеченія арендnаго срока арендатора, объ этомъ нигдѣ въ законѣ не упоминается. Они къ наслѣдникамъ не переходятъ, ибо, въ противномъ случаѣ, всѣ указанія закона на договоръ наслѣдственной аренды, какъ на особый видъ арендныхъ договоровъ, очевидно, были бы излишни. Гр. Кас. Деп. по д. Цаке 1901 г. № 29.

Кр. Э. 65 и слѣд. относительно условій сдачи въ аренду крестьянской повинностной земли имѣютъ отношеніе къ арендѣ крестьянами у помѣщиковъ крестьянской арендной земли, не относясь до арендныхъ договоровъ, заключенныхъ крестьянами на крестьянскую землю, перешедшую въ собственность крестьянъ. Рез. Сен. по д. Орусте 1899 г. № 132.

Воспрещается замѣнять денежную плату извѣстными услугами крестьянъ (Frohnpacht, чтобы подъ видомъ аренды не возстановлялось крѣпостное право): арендная плата допускается только денежная или натуральная (продуктами), издѣльная же аренда, или барщина, запрещена съ 23 апр. 1868 г. (Пол. о Лиф. крест. 13 н. 1860 г. ст. 148—218, 717 и 718*)).

Дѣйствуетъ и римское правило о сбавкѣ вполнѣ или части арендной платы при неотвратимыхъ событіяхъ 4075**), 4076.

При молчаливомъ соглашеніи (tacita relocatio, Кр. Э. 67) сторонъ арендныя отношенія по предмету пользованія плодоприносящею недвижимостью продолжаются изъ года въ годъ и притомъ на прежнихъ условіяхъ столько лѣтъ, сколько это молчаніе будетъ длиться, т. е. пока не послѣдуетъ своевременнаго отъ кого-либо изъ контрагентовъ предувѣдомленія о прекращеніи арендныхъ отношеній. СПБ. Суд. Пал. по д. Тендерманъ 1892 г. № 47.

Постановленіе Кр. Л. 215 о признаніи безгласно продолженнымъ на 3 года арендnаго контракта, по коему не послѣдовало отказа въ опредѣленный контрактомъ срокъ, относится только къ аренднымъ договорамъ на крестьянскія усадьбы, которыя, согласно ст. 119 того же закона, могутъ быть отдаваемы въ аренду лишь на сроки не менѣе 6 лѣтъ. Арендные договоры между крестьянами, заключенные на части принадлежащихъ имъ усадебъ срокомъ на 1 годъ, могутъ, за невоспослѣдованіемъ въ нихъ отказа, считаться безмолвно продолженными лишь на годъ. Рез. Сен. по д. Берзина 1896 г. № 3410. Постановленіемъ 22 мая 1865 г. отмѣнена ст. 215 Кр. Л. въ отношеніи предоставленія помѣщику безусловнаго права отказа по истеченіи арендnаго срока, такъ какъ отказъ долженъ быть въ порядкѣ 1 ст. правилъ 1865 г. Разъ отказъ признанъ незаконнымъ и потому недѣйствительнымъ, онъ долженъ считаться какъ бы не имѣвшимъ вовсе мѣста и не породившимъ никакихъ послѣдствій. Рез. Сен. по д. гр. Мантейфеля 1895 г. № 688.

*) Крест. положенія различаютъ аренды: а) издѣльныя, барщинныя (плата работою) Л. 2, 5, 149, Э. 8, 57, 113—166, Эзел. 45—50 (запрещены), б) натуральныя, вещественныя (плата произведеніями) Кр. Л. 179, Э. 7, 57, 180—183, в) смѣшанныя (запрещены) Л. 183, Э. 167—170, Эзел. 45, г) денежныя Л. 187, Э. 7, 57, 171—179, Эзел. 48 и д) наслѣдственныя Э. 184—200.

**) Въ ст. 4075 предусматриваются лишь случаи, когда отпадаетъ обязанность арендатора или нанимателя производить арендную или наемную плату и возникаетъ право его на возвращеніе внесенныхъ уже платежей, а не опредѣляются условія, при которыхъ арендаторъ или наниматель въ правѣ требовать отмѣны арендnаго договора, о чемъ постановляется въ 4115 и слѣд. ст. Рез. Сен. по д. Адамсена 1892 г. № 6072.

Въ тѣхъ случаяхъ, когда въ аренду отдана цѣлая вотчина, вмѣстѣ съ нею состоятъ въ арендѣ и принадлежности ея: инвентарь*) и права, ей принадлежащія, за исключеніемъ права участія въ дворянскихъ собраніяхъ и права патронатства **). Послѣдними можетъ пользоваться арендаторъ не въ качествѣ таковаго, а на основаніи спеціальнаго уполномоченія и въ качествѣ уполномоченнаго 4032.

Общія обязанности, вытекающія изъ договора (опредѣляемыя условіями, свойствомъ договора и справедливостью 4047 ***)): прилагать заботливость къ соблюденію обязательства и сохраненію вещи 4048, отвѣчать за вредъ, причиненный хотя бы по неловкости или неумѣнію 4049, или посторонними лицами 4050, домашними и прислугою (при недостаточномъ присмотрѣ за ними 4051).

Отдавшій въ аренду обязанъ: а) передать арендатору вещь со всѣми ея принадлежностями 4058, б) доставить ему возможность употреблять ее 4053, не мѣшая самъ и не дозволяя другимъ стѣснять нанимателя въ пользованіи

*) Въ Л. при арендѣ повинностной земли съ двукратнымъ перенаслѣдованіемъ обязательно, въ остальныхъ случаяхъ по соглашенію сторонъ, а на о-вѣ Эзелѣ при всѣхъ арендахъ обязательно, за исключеніемъ денежныхъ, участокъ долженъ быть снабженъ желѣзнымъ инвентаремъ, недробимымъ, не отдѣлимымъ отъ участка и переходящимъ по наслѣдству Кр. Л. 124, 128, 130, Эзел. 57, 58. Ср. выше 24 стр.

**) На арендатора крестьянскаго участка не переходятъ права и повинности вотчинника Кр. Л. 134, 207, Эзел. 59, Э. 78, 79, 89—92, К. 6.

Уплата государственнаго поземельнаго налога лежитъ на помѣщикѣ, а не на арендаторѣ повинностной земли, такъ какъ повинностная земля составляетъ собственность помѣщика. Гр. Кас. Деп. по д. гр. Мантейфеля 1898 г. № 90, Общ. Собр. I и Кас. Деп. 1897 г. № 28. См. 2 сноску на 95 стр., 1 сн. на 96 стр. и 24—25 стр.

***) Установленныя въ силу самого закона условія всякаго арендnаго отношенія, а въ томъ числѣ и условія досрочнаго прекращенія аренды, должны считаться обязательными и подлежатъ примѣненію и въ томъ случаѣ, если относительно ихъ никакого соглашенія между сторонами не послѣдовало. Ук. Сен. СПБ. Суд. Пал. по д. Григорьева 1898 г. № 106, Гр. Кас. Деп. 1892 г. № 8.

Помѣщеніе въ проектъ новаго арендnаго договора, предлагаемаго помѣщикомъ прежнему арендатору крестьянской земли, условія, несогласнаго съ закономъ, не поражаетъ недѣйствительностью самый фактъ предложенія новыхъ условій, а лишь даетъ прежнему арендатору право оспоривать это незаконное условіе, не освобождая его отъ возложенной на него закономъ 22 мая 1865 г. обязанности, подъ страхомъ прекращенія его аренды, отвѣтить на сдѣланное ему предложеніе. Гр. Кас. Деп. по д. Кажоцина 1896 г. № 48.

4054 *), в) отправлять вещныя повинности и подати, лежащія на вещи 4063, г) возвратить необходимыя и полезныя издержки, сдѣланныя на вещь арендаторомъ 4066 **), который до уплаты ихъ въ правѣ задержать вещь 4087.

---

*) Правило 4054 ст. объ отвѣтственности арендодателя предъ арендаторомъ за убытки, причиненные препятствіемъ пользоваться отданною въ аренду вещью или плодами ея, не исключаетъ права арендатора, основаннаго на 3209 и 3212 ст., изъ коихъ первая налагаетъ на договорившагося обязанность исполнить въ точности заключенный на законномъ основаніи договоръ, а послѣдняя предоставляетъ каждой изъ договорившихся сторонъ отыскивать судомъ исполненія договора. Рез. Сен. по д. Бильдъ 1901 г. № 38.

**) Вознагражденіе за издержки, сдѣланныя на чужую вещь арендаторомъ или нанимателемъ (ст. 4066), есть только одно изъ примѣненій того общаго правила о вознагражденіи за необходимыя и полезныя издержки (ст. 575 и слѣд.) и необогащеніи на чужой счетъ (ст. 3734), которое имѣетъ примѣненіе во всѣхъ случаяхъ добросовѣстнаго производства издержекъ въ пользу третьяго лица. Поэтому нѣтъ основанія не примѣнить это правило и къ тому случаю, когда недвижимость передана была истцу во временное пользованіе взамѣнъ денежнаго жалованья за службу. Рез. Сен. по д. Ванага 1891 г. № 549.

Правила эти (ст. 578 и слѣд.) въ отношеніи вознагражденія арендаторовъ могутъ быть примѣняемы только по вопросамъ о размѣрѣ и способѣ вознагражденія, а не въ тѣхъ частяхъ, въ коихъ правила эти трактуютъ о томъ, кто владѣлъ при добросовѣстномъ убѣжденіи въ принадлежности ему на вещь правъ собственности, ибо такого убѣжденія у арендатора и быть не можетъ. СПБ. Суд. Пал. по д. Сарга 1898 г. № 88.

По Кр. Л. 136, Э. 74, 75, 97—100 вознагражденіе за улучшенія должно быть заранѣе выговорено, какъ на случай выселенія арендатора, такъ и на случай продажи участка Кр. Л. 140, Эзел. 40. Размѣръ вознагражденія выселяемаго, за невозобновленіе съ нимъ контракта, арендатора крестьянской земли опредѣленъ въ Кр. Л. 116 Эзел. 18, 26—29, 40, 51—55, К. въ прав. 1863 г. 17 и 18 ст.

По правиламъ 6 сент. 1863 г. въ К. вознагражденіе арендатору, равное арендной платѣ за послѣдній годъ, полагается не тогда, когда послѣдуетъ предложеніе помѣщика пріобрѣсти арендуемый участокъ, а арендаторъ откажется отъ сего, но только тогда, когда, вслѣдствіе такого отказа арендатора, участокъ будетъ проданъ другому лицу, и прежній арендаторъ обязанъ будетъ сдать участокъ. Гр. К. Деп. по д. ф. Борделіуса 1895 г. № 6526.

По смыслу Кр. Э. 73, 75 и 76 арендаторъ крестьянскаго участка не въ правѣ требовать отъ помѣщика вознагражденія за возведенныя имъ на арендуемомъ участкѣ постройки безъ письменнаго разрѣшенія помѣщика, но законъ этотъ не лишаетъ вовсе арендатора права снести строенія. Рез. Сен. по д. Вахи 1901 г. № 4435.

Арендаторъ обязанъ: а) вносить арендную плату въ условленные сроки*) 4069, при отсутствіи условія о срокѣ — по окончаніи пользованія, а при наймѣ вотчинъ и поземельныхъ участковъ по истеченіи каждаго арендnаго года, при наймѣ городскихъ домовъ, квартиръ, лавокъ и земель на годъ и болѣе — за каждые полгода впередъ 4071, при наймѣ городскихъ недвижимостей помѣсячно — впередъ за мѣсяцъ 4071; плата вносится, хотя бы наниматель не пользовался вещью 4074**), въ Лиф., Эст., Баускѣ и Фридрихштадтѣ, хотя бы нанятый домъ сгорѣлъ 4081***), при извѣстныхъ условіяхъ

*) Кр. Л. 188—192, Э. 174—178, Эзел. 61 постановляютъ: если арендаторъ въ два срока подрядъ не внесетъ арендной платы, то арендодатель въ правѣ прекратить контрактъ и съ помощью судебной власти „высадить“ (exmittiren) оброчника изъ усадьбы. Наслѣдникъ высаженнаго арендатора можетъ требовать перевода на него правъ и обязанностей по контракту, но не можетъ быть принуждаемъ къ тому.

Просьбы о выселеніи арендаторовъ крестьянскихъ усадебъ могутъ быть предъявлены и удовлетворены лишь въ крайнихъ случаяхъ при упорномъ уклоненіи арендаторовъ отъ исполненія ихъ обязательствъ и, слѣд., однократная просрочка и притомъ кратковременная въ исполненіи этихъ обязательствъ можетъ открывать только право къ побудительному исполненію договора при содѣйствіи суда, а не къ уничтоженію его. СПБ. Суд. Пал. по д. Ниманъ 1896 г. № 141.

**) 4074 ст. относится ко всѣмъ случаямъ, когда арендаторъ не воспользовался взятымъ въ аренду предметомъ по собственной винѣ, напр., въ случаѣ самовольнаго отказа отъ аренды. Рез. Сен. по д. Градецкаго 1894 г. № 182. Обязанность нанимателя къ уплатѣ наемной цѣны за предметъ, коимъ онъ не воспользовался, продолжается, лишь пока и насколько наймодавецъ не получалъ отъ сего предмета равноцѣннаго съ условленною наемною платою дохода. Смыслъ 4074 ст.: наймодавецъ не долженъ по винѣ нанимателя лишиться гарантированныхъ ему по договору найма доходовъ съ своей вещи, но и не долженъ обогащаться на счетъ нанимателя. Такъ, напр, удержаніе наймодавцемъ полученныхъ отъ нанимателя впередъ денегъ за квартиру, коею самъ наймодавецъ пользуется путемъ отдачи ея другому лицу, подходитъ подъ понятіе несправедливаго обогащенія его на счетъ нанимателя, дающаго послѣднему право обратнаго требованія. Рез. Сен. по д. Трусмана 1899 г. № 885.

***) Ст. 4081 примѣнима не только къ найму пѣлаго дома, но и къ найму отдѣльной въ домѣ квартиры. Въ древнихъ городскихъ правахъ Риги и Ревеля о наймѣ дома говорится только въ противоположность найму другихъ незастроенныхъ городскихъ недвижимостей, найму услугъ, труда и т. п. и, хотя въ Ревельскомъ (Любекскомъ) городскомъ правѣ въ извѣстномъ отношеніи (относительно срока для заявленія отказа въ наймѣ) устанавливается связанное, очевидно, съ

плата можетъ быть сложена въ части или вполнѣ 4075*)—4078; б) употреблять предметъ аренды добропорядочнымъ и хозяйственнымъ образомъ 4082**); в) по окончаніи аренды

коммерческими интересами различіе между наймомъ дома и наймомъ отдѣльныхъ лавокъ или погребовъ, но кромѣ этого нигдѣ въ означенныхъ законахъ не различается между наймомъ цѣлаго дома и наймомъ отдѣльнаго въ немъ помѣщенія. Выраженіе „наемъ дома“ употребляется закономъ не для обозначенія одного точно опредѣленнаго предмета найма, въ смыслѣ цѣлаго дома, а только для обозначенія особаго вида договора найма, въ отличіе отъ остальныхъ его видовъ: найма поземельныхъ участковъ, найма движимости, услугъ, труда, и относится не только къ найму цѣлаго дома, но и къ найму отдѣльнаго въ чужомъ домѣ помѣщенія. Что постановленія закона, относящіяся по буквѣ своей только къ найму цѣлаго зданія, относятся и къ найму отдѣльныхъ квартиръ, точно также какъ постановленія, относящіяся по буквѣ своей только къ найму отдѣльной квартиры, относятся и къ найму цѣлаго дома, это видно, между прочимъ, изъ 4118, 4123 и 4124 ст., ибо, конечно, невозможно допустить, чтобы наниматель цѣлаго дома былъ въ правѣ давать въ немъ пріютъ распутнымъ людямъ, тогда какъ квартиронаниматель за это подвергается немедленному выселенію. Гр. Кас. Деп. по д. Александрова 1900 г. № 100.

Изъ сопоставленія 4081 ст. съ 4075 и 4060 ст. ясно, что право требовать уплаты наемныхъ денегъ, несмотря на лишеніе нанимателя употребленія нанятной вещи, принадлежитъ наймодавцу только въ томъ случаѣ, если онъ, *за истребленіемъ предмета найма пожаромъ*, безъ всякой съ его стороны вины, лишенъ возможности предоставить таковой въ пользованіе нанимателя, но не можетъ быть признаваемо за нимъ, когда препятствіе къ употребленію вещи послѣдовало не столько отъ неотразимой силы, сколько по винѣ самого наймодавца упущеніемъ зависящихъ отъ него мѣръ, могущихъ устранить послѣдовавшее отъ пожара ограниченіе нанимателя въ пользованіи вещью. Рез. Сен. по д. Микулина 1897 г. № 5029.

*) Въ ст. 4075 предусматриваются лишь случаи, когда отпадаетъ обязанность арендатора или нанимателя производить арендную или наемную плату и возникаетъ право его на возвращеніе внесенныхъ уже платежей, а не опредѣляются условія, при которыхъ арендаторъ или наниматель въ правѣ требовать отмѣны арендаго договора, о чемъ постановляется въ ст. 4115 и слѣд. Рез. Сен. по д. Адамсена 1892 г. № 6072.

**) Хотя ст. 4082, освобождая арендатора отъ отвѣтственности за обыкновенную порчу предмета аренды, происшедшую отъ времени, при употребленіи онаго добропорядочнымъ и хозяйственнымъ образомъ, не устраняетъ отвѣтственности арендатора за инаго рода порчу и въ томъ случаѣ, если въ арендномъ договорѣ установлена обязанность его починить предметъ аренды матеріаломъ арендодателя, но изъ этого, очевидно, не вытекаетъ заключеніе, чтобы арендаторъ

возвратить вещь 4084, если только она не погибла безъ вины арендатора 4085; но если вещь отдана ему съ установленіемъ опредѣленной цѣны, то онъ признается покупщикомъ ея и отвѣчаетъ по оцѣнкѣ 4086.

Спеціальныя обязанности при арендѣ вотчины: а) содержать ее въ пригодномъ для употребленія положеніи 4089, б) наблюдать, чтобы границы имѣнія оставались неприкосновенными 4090, в) производить починки свободными рабочими силами имѣнія и матеріалами 4091, г) держаться предписанной системы хозяйства 4093, д) не продавать соломы (для увеличенія позема) и сѣна 4095*), е) не запускать пашни и засѣвать обычное количество 4101, 4100, ж) не продавать дровъ 4092**).

Арендаторъ, кромѣ права пользованія, имѣетъ право передавать вещь въ аренду другимъ лицамъ (Лиф. и Эст. съ

отвѣтствовалъ за непроизведеніе починки, если самъ арендодатель, отказываясь вопреки договору дать ему потребный для починки матеріалъ, чрезъ сіе сдѣлалъ исполненіе арендаторомъ лежащей на немъ обязанности невозможнымъ. Рез. Сен. по д. ф. Рота 1896 г. № 3100.

*) Ст. 4095 относится къ обязанностямъ арендаторовъ вотчинъ, имѣній, и не можетъ быть примѣнена къ арендаторамъ корчемъ, если при нихъ отдавался въ аренду и участокъ земли. Рез. Сен. по д. Картуса 1897 г. № 5700.

Кр. Л. 146, Э. 95: арендаторъ не можетъ, безъ согласія собственника, продавать солому и сѣно.

**) Право арендатора вотчины рубить лѣсъ въ имѣніи на обыкновенныя хозяйственныя потребности само собою подразумѣвается въ силу закона безъ особаго о томъ упоминанія въ арендномъ договорѣ, какъ естественная его принадлежность. На такую рубку законъ смотритъ не какъ на право арендатора пользоваться предметомъ аренды въ смыслѣ извлеченія для себя выгодъ, а скорѣе какъ на выполненіе своихъ обязанностей относительно поддержанія имѣнія въ исправности. Поэтому, если арендатору не предоставляется такое основанное на 4092 ст. право, то объ этомъ должно быть включено въ договоръ особое отмѣняющее силу 4092 ст. условіе. Ук. Сен. по д. Каульбарса СПБ. Суд. Пал. 1894 г. № 108.

Кр. Л. 216, Эзел. 56, Э. 106, 107, К 187: отдатчикъ властенъ не допускать арендатора къ оставленію усадьбы (К.: „не спускать"; Э. даже лично задерживать два года) и къ вывозу или выносу изъ оной своего имущества (К. и Эзел. „пожитки„) впредь до окончательнаго исполненія всѣхъ его обязанностей (Э. или до представленія поручительства, Эзел. до обезпеченія). Задерживается имущество арендатора, значитъ не все, что было illata et invecta.

согласія арендодателя*), при арендѣ вотчинъ, по Эст. зем. пр., въ письменномъ контрактѣ; при наймѣ судна, по Эст. гор. пр., и безъ согласія; въ Кур. согласія арендодателя не требуется вообще, за исключеніемъ отдачи въ аренду поземельныхъ участковъ, принадлежащихъ къ вотчинамъ 4029**) и 1—3

---

*) Кр. Л. 195, 210, Эзел. 63, Э. 93, 94, К. 180: субъаренда лишь съ согласія собственника.

Фактъ отдачи крестьяниномъ арендnаго участка въ субъаренду безъ согласія собственника въ нарушеніе закона и контракта, очевидно, можетъ быть доказываемъ не только письменнымъ договоромъ, но и другими доказательствами. Рез. Сен. по д. ф. Кнорринга 1894 г. № 4967.

**) Изъ смысла ст. 4029, 4084 и 4116 слѣдуетъ, что право арендодателя требовать возвращенія предмета аренды не зависитъ отъ доказанности того, что арендодатель, вмѣстѣ съ тѣмъ, состоитъ и собственникомъ арендnаго предмета. Ук. Сен. СПБ. Суд. Пал. по д. ф. Валя 1899 г. № 136.

Предусмотрѣнная 4029 ст. передача арендаторомъ арендныхъ правъ третьему лицу вовсе не прекращаетъ сама по себѣ договорныхъ отношеній между нимъ и арендодателемъ, и слѣд., не лишаетъ послѣдняго права требовать исполненія договора отъ перваго арендатора, хотя бы онъ изъявилъ согласіе на передачу вещи другому арендатору и получилъ арендную плату непосредственно отъ послѣдняго (ст. 4031). Передача же арендаторомъ арендnаго предмета третьему лицу можетъ считаться дѣйствительною въ томъ только случаѣ, если на это арендодатель изъявилъ положительно согласіе (ст. 4029), причемъ положительнымъ законъ (ст. 2938) признаетъ изъявленіе воли только тогда, когда оно сдѣлано или словами, устно или письменно, или знаками, имѣющими значеніе словъ. Принятіе же арендныхъ денегъ непосредственно отъ втораго арендатора (третьяго лица) могло бы считаться только доказательствомъ безмолвнаго изъявленія согласія арендодателя (ст. 2939), каковаго законъ, однако, не признаетъ достаточнымъ для перехода аренды отъ арендатора къ третьему лицу (ст. 4029) и, кромѣ того, по самому свойству своему одно принятіе денегъ отъ третьяго лица не можетъ служить доказательствомъ воли арендодателя освободить арендатора отъ возложенныхъ на него по договору обязанностей (ст. 4031). Рез. Сен. по д. Сиверса 1899 г. № 5129.

По силѣ 4029 ст. продавецъ земельнаго участка въ правѣ распоряжаться удержаннымъ за собою сервитутомъ (напр., рыбной ловлей) и ему, несомнѣнно, принадлежитъ право отдавать означенный сервитутъ въ аренду какъ постороннимъ лицамъ, такъ и самому покупщику того поземельнаго участка, на коемъ онъ установленъ. Общ. Собр. I, II и Кас. Деп. 1893 г. № 24.

По ст. 60 Уст. Каз. им. если временный владѣлецъ передаетъ право свое другому лицу не узаконеннымъ порядкомъ, а въ субъаренду, то наказывается за сіе отобраніемъ казеннаго имѣнія безъ

прим.), но лишь на срокъ собственной аренды, не во вредъ арендодателя и не на другое употребленіе 4030 и въ сущности не выбываетъ изъ правоотношенія: каждый договоръ существуетъ совершенно самостоятельно 4031 *).

Прекращается договоръ: а) погибелью вещи 4108; нѣкоторое исключеніе представляетъ 4081: въ городахъ Лиф. и Эст., въ Баускѣ и Фридрихштадтѣ, если сгоритъ домъ ранѣе, чѣмъ наниматель проживетъ въ немъ полгода, онъ долженъ внести полугодичную наемную плату, а если болѣе полугода, то полную годовую плату (въ прочихъ же городахъ Кур. плата вносится лишь за прожитое въ домѣ время); б) погашеніемъ правомочій наймодателя 4109, кромѣ случая прекращенія брака, когда недвижимость жены отдана въ аренду мужемъ 4110; отчужденіе предмета аренды продажею, установленіемъ заставнаго владѣнія, дареніемъ, отказомъ или инымъ образомъ имѣетъ тотъ же эффектъ, кромѣ случаевъ внесенія аренды въ крѣпостныя книги и аренды крестьянскихъ участковъ 4126, 4127, но не даетъ права нанимателю отказаться отъ аренды 4128; в) совпаденіемъ правъ нанимателя и собственника въ одномъ лицѣ 4111; г) смертью арендатора при отдачѣ вотчинъ въ аренду въ Лиф. и Эст. и смертью наймодателя повсюду, если продолженіе договора поставлено имъ въ зависимость отъ своего усмотрѣнія 4113**) (по общему

обращенія къ суду. Передача арендованнаго имѣнія всецѣло или въ части въ возмездное пользованіе третьяго лица представляется субъарендою, а буде она совершена безъ согласія первоначальнаго арендодателя, то субъарендою противозаконною. Общ. Собр, Сен. и Сов. по д. Бейтлера 1901 г.

*) Если, какъ устанавливаютъ 4030 и 4031 ст., договоръ субъаренды не можетъ быть заключенъ на срокъ, превышающій срокъ перваго договора, и не переноситъ на субъарендатора отношеній, истекающихъ изъ перваго договора, то ограниченія эти, очевидно, установлены въ интересахъ арендодателя и согласно ст. 4031 первый арендодатель въ силу договора субъаренды пріобрѣтаетъ извѣстныя права на имущество субъарендатора, а засимъ, если принявшій отъ арендатора имѣніе владѣлецъ не только терпитъ присутствіе водвореннаго въ имѣніе субъарендатора, но и признаетъ его права, какъ таковаго, субъарендаторъ этотъ съ своей стороны продолжаетъ пользоваться арендуемою землею, то такое взаимное отношеніе сторонъ можетъ быть разсматриваемо какъ молчаливое продленіе договора аренды (ст. 2936, 2937, 2994). Рез. Сен. по д. Менника 1895 г. № 162.

**) Такъ какъ въ ст. 4113 не сказано, чтобы установленное ею правило относилось только къ случаямъ отдачи въ аренду вотчины въ

же правилу смерть одной изъ сторонъ не прекращаетъ договора аренды или найма 4112); д) съ обоюднаго согласія контрагентовъ 4114; е) одностороннимъ отказомъ при наличности законныхъ причинъ къ тому 4114*).

Такими причинами признаются:

I) для обѣихъ сторонъ: ущербъ свыше половины (laesio enormis 4115);

II) для отдавшаго въ наймы: а)неуплата нанимателемъ въ срокъ (договорный или законный) наемныхъ денегъ (4116**),

---

смыслѣ цѣлаго помѣстья, а не къ случаямъ отдачи въ аренду отдѣльныхъ составляющихъ часть помѣстья поземельныхъ участковъ, согласно же 549 ст. дѣйствующія для главной вещи правила дѣйствуютъ также и по отношенію къ отдѣльнымъ ея частямъ, насколько для послѣднихъ не существуетъ особыхъ правилъ, оказывается, что правилу 4113 ст. о прекращеніи аренды смертью арендатора подчиняются и договоры объ арендѣ крестьянскихъ участковъ, тѣмъ болѣе что основная цѣль закона, не допускающаго вообще перехода поземельной аренды къ новому арендатору безъ согласія на то собственника (4029 ст. и Кр. Л. 195, 210), въ обоихъ случаяхъ, очевидно, одна и та же. Въ Кр. Л. не только не имѣется постановленія, противорѣчащаго означенному правилу общаго закона, но, напротивъ, содержащіяся въ немъ постановленія (123 ст.) не оставляютъ сомнѣнія въ томъ, что къ наслѣдникамъ арендатора переходитъ не всякій арендный договоръ на крестьянскій участокъ, а лишь тотъ, въ коемъ переходъ аренды къ наслѣдникамъ особо оговоренъ. Гр. Кас. Деп. по д. Цаке 1901 г. № 29. См. выше 1 сноску на 198 стр. По Кр. Э. 110 и 111, въ случаѣ смерти арендатора договоръ можетъ быть уничтоженъ съ увѣдомленіемъ о томъ противной стороны до истеченія экономическаго года, хотя и не чрезъ посредство суда. Рез. Сен. по д. Ребиндера 1898 г. № 8459.

*) Ср. 3366 ст. выше 1 сноску на 180 стр.

**) Смыслъ 2-ой части 4116 ст. тотъ, что арендодатель въ правѣ требовать отмѣны аренднаго договора за неплатежъ аренды только въ томъ случаѣ, если арендная плата состоитъ въ долгу во время самаго предъявленія иска. Ук. Сен. СБП. Суд. Пал. по д. Шитца 1900 г. № 249.

Означенное право арендодателя не можетъ быть утрачено въ силу одного того обстоятельства, что арендаторъ имѣетъ къ нему встрѣчныя, превышающія арендную недоимку, требованія, ибо право это возникаетъ въ силу самаго ф а к т а просрочки (ст. 3306 п. 3, 3321, 4116) и можетъ быть устранено только предложеніемъ со стороны арендатора доплаты еще п р е ж д е начатія иска объ отмѣнѣ договора; право же должника требовать погашенія его долга путемъ зачета въ принадлежащія ему къ арендодателю встрѣчныя требованія, само по себѣ, не даетъ ему законнаго основанія пропустить установленный для исполненія своихъ договорныхъ обязанностей срокъ, а посему заявленное уже п о н а с т у п л е н і и п р о с р о ч к и требованіе о зачетѣ можетъ, въ случаѣ его доказанности, имѣть значеніе

но наниматель можетъ устранить это послѣдствіе просрочки предложеніемъ доплаты предъ litis contestatio, прежде начатія иска); б) непредвидѣнная необходимость употребить отданную въ наемъ вещь для себя 4117; в) порча вещи арендаторомъ недобропорядочнымъ или противнымъ договору употребленіемъ; въ городахъ Эст. и дача пріюта распутнымъ и безчестнымъ людямъ 4118; г) неотложная необходимость значительныхъ исправленій въ отданной въ наемъ вещи 4119; д) по Лиф. и Эст. зем. пр., передача арендованной недвижимости другому безъ согласія арендодателя 4120;

Ш) для арендатора: а) продолжительное замедленіе въ сдачѣ ему вещи 4121; б) непроизводство нужнаго ремонта и неустранимые пороки и недостатки вещи (размноженіе въ большомъ количествѣ гадовъ — крысъ, мышей, клоповъ и т. п. 4122); в) перестройка дома, вслѣдствіе которой невозможно пользованіе квартирой 4123; г) основательный страхъ личной для нанимателя опасности или неблагопріятныхъ свойствъ нанятыхъ строеній и земель 4124.

При всѣхъ случаяхъ отказа отъ договора, за исключеніемъ упомянутаго въ 4118, требуется увѣдомленіе другаго контрагента, чтобы дать ему время для обратнаго принятія вещи или возвращенія и очищенія ея 4125 *). Нанимателю

лишь для опредѣленія размѣра подлежащаго взысканію въ пользу той или другой стороны долга, но не можетъ устранять ни факта просрочки, ни проистекающихъ отъ сего для просроченнаго въ силу самаго закона невыгодныхъ послѣдствій. Согласно разъясненію Сен. 1892 г. № 8, установленныя въ силу самаго закона условія всякаго арендnаго отношенія, а въ томъ числѣ и условія досрочнаго прекращенія аренды, должны считаться обязательными и подлежатъ примѣненію и въ томъ случаѣ, если относительно ихъ никакого соглашенія между сторонами не послѣдовало. Ук. Сен. СПБ. Суд. Пал. по д. Григорьева 1898 г. № 106.

*) При одностороннемъ отступленіи отъ договора по причинамъ, указаннымъ въ 4115—4124 ст., вовсе не требуется предварительнаго формальнаго объявленія о прекращеніи договора (Kündigung), о коемъ говорится въ 4104 и 4105 ст., при пропущеніи котораго договоръ безмолвно продолжается, а нужно лишь увѣдомить другую сторону о намѣреніи отступить отъ договора; цѣль этого увѣдомленія прямо выражена въ законѣ (4125 ст.) и заключается въ предоставленіи противной сторонѣ времени на возвращеніе или очищеніе вещи, причемъ въ законѣ не установлено ни формы, ни времени сего очищенія, откуда съ несомнѣнностью слѣдуетъ, что предъявленіе иска къ арендатору о прекращеніи договора заключаетъ въ себѣ подобное

квартиры въ городѣ дается для очищенія ея 6-недѣльный срокъ со времени объявленія о прекращеніи договора найма вслѣдствіе отчужденія дома 4126.

Отчужденіе хотя и прекращаетъ договоръ, но не даетъ права нанимателю отказаться отъ него, если пріобрѣтатель пожелаетъ сохранить договоръ въ силѣ 4128.

Открытіе конкурса надъ имуществомъ наймодателя не даетъ права кредиторамъ отказаться отъ договора найма 4129 (они должны его признавать вплоть до продажи предмета найма); наоборотъ, открытіе конкурса надъ имуществомъ арендатора освобождаетъ кредиторовъ его и самого наймодателя отъ обязанности продолжать договоръ 4130.

Истеченіе срока договора само по себѣ еще не прекращаетъ его (лишь сила документовъ о немъ прекращается сама собою, хотя бы эти документы и не были возвращены 4052). Наоборотъ, закономъ установлена презумція о безмолвномъ продолженіи договора на прежнихъ, кромѣ лишь срока, условіяхъ: при арендѣ вотчинъ и другихъ плодоприносящихъ недвижимостей всегда только на годъ; при наймѣ квартиръ, лавокъ, погребовъ и т. п. въ Ревелѣ также на годъ; при наймѣ домовъ и другихъ неплодоприносящихъ недвижимостей въ прочихъ территоріяхъ до тѣхъ поръ, пока не послѣдуетъ съ той или другой стороны объявленія о прекращеніи договора 4105 *).

увѣдомленіе и нѣтъ основанія требовать внѣсудебнаго объявленія, какъ формальности, которая непремѣнно должна предшествовать иску; отъ суда же зависитъ, въ случаѣ надобности, назначить время исполненія рѣшенія съ такимъ разсчетомъ, чтобы дать отвѣтчику нужное время на исполненіе. Рез. Сен. по д. Гиргенъ 1895 г. № 1898.

Право на искъ объ уничтоженіи договора принадлежитъ каждому изъ договорившихся безъ всякаго исполненія какихъ-либо предварительныхъ формальностей. Не требуется непремѣнно ни особаго формальнаго отказа, ни заявленія объ отступленіи отъ договора. Рез. Сен. по д. Драхенфельса 1892 г. № 4446.

*) Содержащееся въ ст. 4105 исключеніе изъ общаго правила 4103 ст., относясь собственно къ недвижимости въ прямомъ смыслѣ этого слова, не можетъ быть распространяемо на такія вещныя права (какъ, напр., право рыбной ловли), которыя лишь причисляются закономъ къ недвижимымъ имуществамъ Рез. Сен. по д. Бергмана 1892 г. № 177. Ср. выше сноску на 208 стр.

Изъятія отъ дѣйствія 4105 ст. для земель казенныхъ имѣній не установлено. Рез. Сен. по д. Менника 1895 г. № 1621. Арендаторамъ крестьянскихъ земель объявленіе должно быть дѣлаемо въ Яковъ день.

Для того, чтобы договоръ прекратился, необходимо предварительное объявленіе о томъ. Въ законѣ установлены слѣдующіе сроки для отказа отъ договора (Kündigungsfristen): при наймѣ недвижимости на неопредѣленное время, безъ указанія сроковъ отказа, предварительное объявленіе должно быть учинено за 6 мѣсяцевъ; при наймѣ вотчинъ — за 6 мѣсяцевъ до истеченія экономическаго года, начинающагося и оканчивающагося 23 апрѣля; при наймѣ лавокъ и погребовъ въ городахъ Эст. — за три мѣсяца 4104; при наймѣ недвижимости на годъ или болѣе — за полгода, а въ городахъ Эст. относительно лавокъ и погребовъ — за три мѣсяца до условленнаго срока 4105; при наймѣ, по коему условлена помѣсячная или понедѣльная плата, — за мѣсяцъ или за недѣлю 4106*).

Въ связи со сроками отказа отъ договора стоятъ сроки взноса наемной платы, что выражается въ поговоркѣ: Wie die Kündigung, so auch die Zahlung. Въ тѣ сроки, когда можетъ быть сдѣлано объявленіе объ отказѣ отъ договора, должна быть производима и уплата наемной платы.

Крестьянинъ — арендаторъ, какъ подтверждено и указомъ Лиф. губ. Правленія 7 іюля 1865 г., имѣетъ преимущественное право на покупку и дальнѣйшую аренду арендуемаго имъ участка**).

---

*) 4106 ст. устанавливаетъ только порядокъ заявленій о прекращеніи договоровъ найма сообразно съ порядкомъ внесенія платы, но не дозволяетъ сокращать условленный срокъ, въ предѣлахъ котораго вносится плата помѣсячно или понедѣльно. Рез. Сен. по д. Алексѣева 1897 г. № 1383.

Ст. 4106 въ виду ст. 3210 и 3211 не можетъ имѣть примѣненія къ договорамъ найма, заключеннымъ на неопредѣленное время, въ коихъ опредѣлена цѣна годичнаго пользованія, хотя бы и съ разсрочкою наемной платы на мѣсяцы или недѣли. Рез. Сен. по д. Бурхардтъ 1897 г. № 48.

**) Въ Лиф. и Эст. губ. помѣщикъ во всякое время властенъ продавать участки крестьянской земли какъ членамъ крестьянскаго общества, такъ и инымъ лицамъ (Кр. Л. 219, Кр. Э. 201), но арендаторамъ законъ предоставилъ право преимущественной покупки и точно установилъ условія и порядокъ осуществленія сего права (для Эст. губ. прав. 18 ф. 1866 г. ст. 6 и 7, П. С. З. № 43024 и Кр. Э. 250—256; для Лиф. губ. Выс. утв. 22 мая 1865 г. журналъ Остз. Ком, Кр. Л. 60-66 и П. С. З. № 41804).

Подъ продажею крестьянскаго участка, упоминаемой въ п. 3 Кр. Э. 110, Кр. Л. 140, въ 6 и 7 ст. прав. 18 ф. 1866 г. и въ прав.

Особый видъ найма представляетъ *аренда скота:* держатель вотчины предоставляетъ другому пользоваться за взносъ арендной платы принадлежащимъ къ той вотчинѣ стадомъ 4155, разумѣется при этомъ весь дойный скотъ: коровы, овцы и козы, со включеніемъ самцовъ, находящихся при стадѣ для приплода 4157. Кромѣ общихъ обязанностей по арендѣ, арендодатель стада обязанъ еще давать арендатору и содержать въ исправности нужныя для скота помѣщенія, а лѣтомъ отводить ему необходимыя пастбища, зимою же доставлять потребный здоровый кормъ 4161. Арендаторъ обязанъ пещись о скотѣ 4155 и нести сопряженныя съ этимъ издержки 4162. На немъ же лежитъ страхъ убыли изъ нормальнаго состава скота отъ старости, употребленія и незаразительныхъ болѣзней 4166; убыль же отъ несчастныхъ случаевъ: скотскаго падежа, молніи, пожара, наводненія и т. п. падаетъ на арендодателя, который долженъ восполнить убыль 4167. По окончаніи аренды арендаторъ обязанъ возвратить скотъ той же породы, въ томъ же числѣ и того же качества, какъ его получилъ, а за недостающія головы вознаградить арендодателя 4169 (Eisernes Vieh stirbt nicht). Иногда скотъ сдается арендатору по оцѣнкѣ, дѣлаемой или для опредѣленія по ней убытковъ отъ будущихъ поврежденій (taxationis causa, что при сомнѣніи и предполагается) или же для продажи скота съ правомъ обратной покупки. Въ послѣднемъ случаѣ арендаторъ становится собственникомъ стада, несущимъ весь страхъ, и по окончаніи аренды долженъ возвратить таковое же по оцѣнкѣ его стоимости, или, взамѣнъ, слѣдующую по оцѣнкѣ денежную сумму 4170. Въ теченіе аренды арен-

---

22 мая 1865 г., слѣдуетъ понимать не корроборацію купчаго договора въ крѣпостномъ учрежденіи, а лишь моментъ соглашенія сторонъ о предметѣ и цѣнѣ купли-продажи, окончательное соглашеніе сторонъ, а не позднѣйшіе моменты (засвидѣтельствованіе контракта коммиссаромъ по крестьянскимъ дѣламъ, корроборація контракта въ крѣпостномъ отдѣленіи) Гр. Кас. Деп. по д. Штейнберга 1895 г. № 85, Рез. Сен. по д. Цеге ф. Мантейфеля 1896 г. № 705.

Продажа крестьянской усадьбы незаконному арендатору безъ предварительнаго предоставленія таковой въ арендное владѣніе лица, имѣющаго на оное право, и безъ предварительнаго предложенія на основаніи Выс. утв. правилъ 6 сент. 1863 г. (для Кур. губ.) пріобрѣтенія усадьбы законному арендатору есть продажа имущества, не состоявшаго въ свободномъ распоряженіи продавца, а потому и не имѣетъ законной силы. Рез. Сен. по д. ф. Бринкена 1882 г. № 2484.

даторъ пользуется отъ скота приплодомъ и молокомъ, а отъ овецъ и шерстью; навозъ же принадлежитъ арендодателю 4163. Наниматель въ правѣ колоть и отчуждать скотъ, „поколику отъ сего не уменьшается отданное въ аренду число головъ“: выбывшія или сдѣлавшіяся негодными замѣняются изъ приплода 4164. Положеніе приплода таково: до выдѣла изъ него на пополненіе нормальнаго числа головъ приплодъ — „ничья собственность“; по выдѣлѣ же пріобрѣтаютъ въ собственность: арендодатель — тотъ скотъ, которымъ будетъ замѣненъ выбывшій, а арендаторъ — остальной приплодъ 4165. Послѣднему поступаетъ въ собственность и выбывшій и сдѣлавшійся негоднымъ скотъ 4164.

§ 55. Договоръ личныхъ послугъ.

Къ существу договора относятся: а) оказаніе личныхъ послугъ и б) уплата вознагражденія за нихъ 4172. Плата (деньгами или вещами 4174) всегда предполагается, хотя бы и не была выговорена 4175. Послуги могутъ состоять какъ въ такихъ дѣйствіяхъ, для которыхъ нужны однѣ тѣлесныя силы, такъ и въ такихъ, которыя требуютъ особаго знанія дѣла, искусства или научнаго образованія 4173.

Въ 1 прим. къ 4173*) перечислены тѣ лица, дѣятельность которыхъ подходитъ подъ понятіе оказанія личныхъ послугъ (рабочіе, поденьщики, сторожа, управляющіе, диспоненты, бухгалтеры, приказчики, подмастерья, домашніе учителя). Но здѣсь не упомянуты врачи и адвокаты. Послѣднихъ нельзя причислить къ мандатаріямъ въ виду 4367, въ силу коей дѣятельность уполномоченнаго должна быть безвозмездною (иначе это не уполномочіе, а личная послуга или подрядъ), и 4368, по коей возмездіе только въ томъ случаѣ не измѣняетъ свойства договора, если оно обѣщано за личныя послуги уполномоченнаго, не подлежащія прямой оцѣнкѣ, т. е. не имѣющія рыночной цѣны (а услуги врача и адвоката имѣютъ рыночную цѣну).

---

*) Согласно прим. 1 къ 4173 ст. отношенія приказчиковъ къ хозяевамъ въ Прибалт. губ. регулируются не Уставомъ Торговымъ, а правилами 3 ч. Св. мѣст. узак. о договорѣ личныхъ послугъ, на основаніи каковыхъ правилъ для совершенія этихъ послѣднихъ договоровъ письменной формы не требуется (2993 ст. и слѣд.) Гр. Кас. Деп. 1892 г. № 9 по д. Лаусона.

Личный характеръ послугъ сказывается въ томъ, что, а) по общему правилу, услуги должны быть оказываемы лично обязавшимся къ нимъ, 4177, б) обязанность оказывать ихъ не переходитъ на его наслѣдниковъ 4181 и в) договоръ прекращается смертью обязавшагося 4191.

Обязанности несущаго послугу: а) исполнять лично 4177 и заботливо извѣстныя дѣйствія по указанію хозяина 4176, б) вознаградить его за убытки, причиненные неисполненіемъ послуги или неловкостію, въ порученныхъ матеріалахъ — дурною работою, въ инструментахъ — неосторожностію, въ довѣренныхъ животныхъ — недосмотромъ за ними 4179, в) нести издержки, потребныя на исполненіе послуги, если противнаго не условлено или мѣстнымъ обычаемъ не установлено 4180. Если кто обязался къ послугамъ нѣсколькимъ лицамъ, а въ состояніе нести ихъ только одному, то онъ долженъ исполнять послугу тому, кому обязался прежде другихъ 4178.

Первая и главная обязанность имѣющаго право на послуги — уплачивать вознагражденіе, по окончаніи дѣла 4182. Вознагражденіе должно быть выдано полностію и въ томъ случаѣ, если исполненіе будетъ прервано по винѣ его. Но если обязавшійся найдетъ себѣ заработокъ на время перерыва, то изъ причитающейся ему платы дѣлается соразмѣрная сбавка 4184*). Если же случайность воспрепятствовала докон-

*) Дѣйствіе ст. 4184 распространяется также и на случай совершеннаго отказа отъ занятія обязавшемуся лицу. См. 3209 ст. И въ этомъ случаѣ размѣръ вознагражденія зависитъ: 1) отъ количества платы, за которую имѣли производиться послуги, 2) отъ продолжительности времени, въ теченіе котораго обязавшійся находился безъ условленныхъ занятій до окончанія срока договора, и 3) отъ того, пріобрѣлъ ли онъ за это время личными послугами что-либо, чего иначе не могъ бы добыть. Плата же опредѣляется или установленнымъ въ самомъ договорѣ условіемъ, а при отсутствіи послѣдняго третейскимъ судомъ, или по справедливому усмотрѣнію обыкновеннаго судебнаго мѣста (4175 ст.); срокомъ же договора почитается по 4186 и 4187 ст. условленный между сторонами, а за неимѣніемъ соглашенія по сему предмету, установленный обычаемъ или вытекающій изъ самаго свойства и цѣли послугъ, или же, буде договоръ составляетъ лишь возобновленіе прежняго, срокъ, опредѣленный по правиламъ 4187 ст. Гр. Кас. Деп. 1898 г. № 2 по д. Шутова.

Ст. 3209 и 3210, излагающія общія положенія, относящіяся ко всѣмъ родамъ договоровъ, имѣютъ, несомнѣнно, примѣненіе къ договорамъ личныхъ послугъ и могутъ быть вполнѣ согласованы съ содержаніемъ 4184 ст., относящейся именно къ этимъ договорамъ. Ук. Сен. СПБ. Суд. Пал. 1898 г. № 286 по д. Разевскаго.

чить послугу, то вознагражденіе уплачивается въ размѣрѣ исполненнаго, при чемъ выданное впередъ не возвращается 4183. Другая обязанность имѣющаго право на послугу — отвѣчать за вредъ, причиненный несущимъ послугу третьему лицу, если при выборѣ наемнаго человѣка не обнаружена должная осмотрительность, culpa in eligendo 3447 *). Вознаграждать же несущаго послугу за понесенный имъ случайный вредъ при исполненіи послуги имѣющій право на нее не обязанъ 4185.

Прекращается договоръ: а) истеченіемъ срока 4186 (Презумціи о безмолвномъ продолженіи договора послѣ срока не существуетъ, но разъ договоръ, съ согласія сторонъ, продолженъ, то предполагается, что онъ возобновленъ на тѣхъ же условіяхъ и на одинаковый съ прежнимъ срокъ, но не свыше года 4187 **), б) смертью обязавшагося, но не имѣющаго право на нее 4191, в) по взаимному согласію и г) по одностороннему заявленію 4188: 1) каждаго контрагента —, если

---

*) За дѣйствія слугъ и другихъ наемныхъ лицъ хозяинъ отвѣчаетъ не только въ случаѣ допущенія имъ при выборѣ ихъ небрежности или неосмотрительности, но и въ томъ случаѣ, когда онъ допустилъ неправильныя дѣйствія подчиненнаго ему лица, имѣя возможность таковымъ воспрепятствовать (ст. 3288), почему на хозяинѣ лежитъ обязанность доказать, что онъ не имѣлъ возможности своевременно убѣдиться въ принятіи подчиненнымъ ему лицомъ всѣхъ необходимыхъ мѣръ предосторожности. Ук. Сен. по д. Грицмана съ Маркедантомъ.

Заводоуправленіе виновно и отвѣтственно за неосмотрительность въ выборѣ служащаго, который своимъ неправильнымъ распоряженіемъ былъ непосредственнымъ виновникомъ причинившагося истцу увѣчья. (Старшій рабочій приказалъ смазать на ходу машину). Ук. Сен. СПБ. Суд. Пал. по д. Салміана 1894 г. № 132.

Лифл. Ландратская Коллегія непосредственно отвѣчаетъ за убытокъ, причиненный третьему лицу неисправностью почтовой телѣги на станціи, находящейся по особому договору въ содержаніи почтъ-коммиссара, надзоръ за которымъ принадлежитъ органамъ Коллегіи. Гр. Кас. Деп. Сен. 1894 г. № 17 по д. Лиф. Ланд. Кол.

**) Хотя 4187 ст. должна быть понимаема въ томъ смыслѣ, что для признанія договора молчаливо продолженнымъ не требуется какого-либо дѣйствія сторонъ, выражающаго собою положительное согласіе ихъ на продленіе договора, а требуется лишь, чтобы дѣйствіе договора сознательно (завѣдомо, mit Wissen) продолжалось; но именно такое сознательное продленіе договора должно быть въ каждомъ данномъ случаѣ судомъ установлено. Рез. Сен. 1895 г. № 1376 по д. Штрауберга.

срока договора не было указано, въ любой моментъ или въ извѣстные сроки для отказовъ по мѣстному обычаю 4186;*) 2) принципала — при недобросовѣстности, грубой винѣ, безнравственномъ поведеніи, неспособности къ послугѣ или преступленіи нанявшагося 4188;*) 3) обязавшагося къ послугѣ —, если, несмотря на неоднократныя напоминанія, ему будетъ замедлена уплата вознагражденія 4189. Невыгодность договора (ущербъ свыше половины) не даетъ ни которому изъ контрагентовъ права отступиться отъ договора 4190.

§ 56. Служебный уставъ.

Положенія о крестьянахъ Лиф. 239 и Кур. 146, установивъ общее правило, что крестьянинъ „имѣетъ власть вступать въ услуженіе“ (К.), „имѣетъ право заключать со всякимъ договоры о вступленіи въ услуженіе“ (Л.), весьма по-

*) По дѣйствующему въ гор. Ригѣ торговому обычаю для отказа купцомъ приказчику отъ мѣста, когда въ договорѣ личныхъ послугъ не былъ опредѣленъ срокъ, первый обязанъ предувѣдомить о томъ послѣдняго за 6 мѣсяцевъ. СПБ. Суд. Пал. 1891 г. № 3 по д. Грунендейкъ.

*) Послѣдняя часть ст. 4188 („гдѣ въ такихъ случаяхъ обычаемъ принято заранѣе объявлять о прекращеніи договора, тамъ сіе неупустительно должно быть соблюдаемо“) о неупустительности объявленія со стороны хозяина заранѣе о прекращеніи договора упоминаетъ, какъ видно изъ буквальнаго выраженія сего закона, объ обычаяхъ относительно такихъ именно случаевъ, когда, напр., хозяинъ отказываетъ своему приказчяку за оказавшуюся его недобросовѣстность или грубую вину; если на такіе именно случаи существуетъ мѣстный обычай отказа заранѣе, то по изложенному закону отказъ заранѣе и долженъ быть соблюдаемъ. Сюда не подходитъ случай существованія, напр., въ гор. Ригѣ обычая предварительнаго, за 6 мѣсяцевъ до прекращенія договора личныхъ послугъ, отказа со стороны хозяина своему торговому приказчику безъ всякаго объясненія причинъ такого отказа по исключительному усмотрѣнію хозяина, не обусловливаемому какими-либо дѣйствіями приказчика. Если же существованіе мѣстнаго обычая, въ этомъ законѣ предусматриваемаго, не доказано, то изъ точнаго содержанія 4188 ст. слѣдуетъ притти къ выводу, что наличность дѣйствій и упущеній приказчика даетъ хозяину право прекратить дѣйствіе договора личныхъ послугъ немедленно, безъ предварительнаго о томъ отказа. СПБ. Суд. Пал. 1896 г. № 90 по д. Гольдмана.

дробно регулируютъ договоръ о наймѣ въ услуженіе, посвящая ему особый отдѣлъ (Л. 349—394, К. 148—173), а Кр. Э. 431—507 даетъ цѣлый „Служебный уставъ“ (Dienstordnung), разработанный болѣе систематично, чѣмъ въ другихъ положеніяхъ.

Какъ совершенно правильно замѣтилъ Прав. Сенатъ въ резолюціи по дѣлу Раббе 1893 г. № 6327, подъ понятіемъ договоровъ о наймѣ въ услуженіе крестьянскія положенія разумѣютъ какъ договоры личныхъ послугъ (4172 ст. Св. гр. узак.), такъ и найма слугъ (ib. ст. 4192). Поэтому нормы крестьянскихъ положеній необходимо изложить отдѣльно.

Кр. Л. 350, Э. 432: договоромъ о служеніи признается всякій договоръ, въ которомъ выговорено отправленіе какихъ-либо личныхъ работъ или обязанностей, не различая, заключается ли опредѣленное за нихъ возмездіе въ платѣ деньгами, или естественными произведеніями, или въ пользованіи поземельнымъ участкомъ. Договоры о служеніи, заключаемые съ работниками или съ цѣлыми семействами работниковъ (Knechts- oder Familien-Dienstverträge), хотя и здѣсь предоставляемое пользованіе опредѣленнымъ участкомъ земли составляетъ возмездіе за опредѣленную рабочую повинность, по Кр. Л. 151, должны быть различаемы отъ издѣльной аренды (нынѣ запрещенной), причемъ высшій размѣръ участка не долженъ быть болѣе 5 лофштелей пахатной и огородной земли и перелоговъ; помѣщики могутъ отдавать поземельные участки мызнымъ батракамъ въ возмездіе за работу лишь въ предѣлахъ мызной земли, а не въ предѣлахъ повинностной Кр. Л. 352, 152, Э. 434, арендаторы же и собственники крестьянскихъ участковъ могутъ отводить землю въ возмездіе за работу лишь тѣмъ батракамъ, которые обязаны къ отправленію работы черезъ весь годъ непрерывно, или въ опредѣленные, одинъ за другимъ, въ правильной послѣдовательности наступающіе сроки Кр. Л. 353, Э. 437.

Личныя обязанности, въ подобномъ договорѣ условленныя, могутъ принадлежать къ слѣдующимъ видамъ работъ: 1) къ отправляемымъ круглый годъ непрерывно, или въ сроки, опредѣленные одинъ за другимъ, въ правильной послѣдовательности, 2) къ отправляемымъ въ извѣстное только время года, 3) къ отправляемымъ во всякое время, по требованію хозяина или самого работника, съ полученіемъ за

то каждый разъ особой платы, заранѣе условленной, 4) къ отправляемымъ въ извѣстное время по требованію хозяина, съ предоставленіемъ служащему опредѣленной части въ обработанномъ предметѣ, или опредѣленной доли урожая, 5) къ заключающимся въ производствѣ опредѣленныхъ работъ. Кр Л. 351, Э. 433.

Между служебными договорами различаются договоры 1) въ предѣлахъ имѣнія и 2) внѣ границъ имѣнія. Кр. Л. 354. Особенность послѣднихъ состоитъ въ томъ, что необходимо выбирать позволительныя свидѣтельства (Dienstcheine) и паспорта (коихъ служащимъ при мызѣ ненужно Кр. Л. 356), съ уплатою сборовъ на пособіе бѣднымъ, а раньше и податей Кр. Л. 355—366, Э. 500—507, К. 149, причемъ волостное управленіе иногда можетъ отказать въ выдачѣ паспорта (напр., дѣвушкамъ, не достигшимъ 24-лѣтняго возраста, для отлучекъ въ города и т. д. Кр. Л. 359).

Поступать въ услуженіе можно, къ кому угодно Кр. Л. 239, 349, Э. 431, К. 146, 148.

Наниматься въ услуженіе могутъ только такія лица, кои властны свободно располагать собою; слѣд., дѣти, состоящія подъ отцовской властью, лишь съ согласія отца, малолѣтніе сироты — съ согласія опекуновъ, замужнія женщины — съ согласія мужей, а находившіеся въ услуженіи обязаны напередъ доказать, что они хозяевами уже отпущены Кр. Л. 367, Э. 440, 487, К. 150. Принявшій въ услуженіе безъ соблюденія этихъ правилъ подвергается или денежной пенѣ въ пользу волостной кассы бѣдныхъ или полицейскому наказанію Кр. Л. 368. Совершеннолѣтній работникъ (21 года) пріобрѣтаетъ право свободно располагать собою Кр. Э. 489. Эст. кр. положеніе знаетъ еще другія ограниченія въ правѣ наниматься въ услуженіе: а) должностное лицо волостнаго общества, выключая обязанностей при отправленіи условныхъ сельскихъ работъ и крестьянскихъ повинностей, никогда не должно вступать въ таковыя отношенія, которыя его дѣлаютъ личнымъ слугою, прим. къ 404, б) содержатель (по закону 23 янв. 1859 г.: „большаго“) арендnаго поземельнаго участка можетъ вступать къ помѣщику въ личное услуженіе по найму только въ качествѣ свободнаго работника, т. е. для производства одной какой-либо работы, или же понедѣльно въ качествѣ поденщика, за условленную поденную плату; наниматься въ услуженіе на болѣе продолжительные сроки дозволяется только

арендаторамъ такихъ участковъ, которые обложены арендой, цѣнимой менѣе 2000 фунтовъ ржи 435; за точнымъ исполненіемъ этого постановленія обязана слѣдить волостная полиція 436.

То же Эст. крест. положеніе въ рядѣ статей проводитъ мысль о необходимости труда. Кр. Э. 482: волостное общество въ правѣ требовать дѣятельности отъ своихъ членовъ: только старость свыше 60-лѣтняя или совершенная немощь освобождаютъ членовъ общества отъ этой обязанности; т. наз. „работники“ и (483) лишившіеся арендныхъ участковъ должны отправлять различныя службы въ предѣлахъ помѣстья (они имѣютъ преимущественное право на наемъ въ услуженіе предъ посторонними) или (484) въ качествѣ дворовыхъ слугъ у помѣщика. И женщины обязаны наняться въ работницы 483. Малолѣтніе (до 17 лѣтъ) работаютъ, соотвѣтственно своимъ силамъ, въ домахъ родителей или воспитателей или же отдаются въ услуженіе постороннему хозяину 487. 498: когда работникъ заболѣетъ или умретъ, либо поступитъ въ рекруты, работница выйдетъ замужъ, или же по какой-либо другой причинѣ окажется у хозяина недостатокъ въ работникахъ, то оставшіеся безъ занятій члены разряда работниковъ обязаны наняться въ услуженіе на мѣста убылыхъ. 490: волостная полиція наблюдаетъ, чтобы работники не оставались вовсе безъ занятій.

Договоры о наймѣ въ услуженіе могутъ быть заключаемы или письменно или словесно при двухъ свидѣтеляхъ или же посредствомъ выдачи и принятія задатка Кр. Л. 369, К. 151, Э. 441 (Э. вмѣсто послѣдняго: „или въ присутствіи волостной полиціи“, а въ 442: „принятіе задатка служитъ подтвержденіемъ договора“). Рез. Сен. 1899 г. № 1599 по д. Заккита: „одно непрочтеніе договора неграмотному контрагенту, если, однако, содержаніе договора сдѣлалось ему тѣмъ или другимъ способомъ извѣстнымъ, не можетъ быть принято за основаніе для признанія таковаго договора для него необязательнымъ“. Кр. Л. 371, Э. 442, К. 152: „задатокъ, количество коего назначается добровольно, обыкновенно вычитается изъ жалованья; отреченіе же отъ задатка или возвращеніе онаго не освобождаетъ ни той, ни другой стороны отъ исполненія договора“. Сенатъ 1894 г. № 2429 по д. Деллинсгаузена: обратное требованіе задатка мыслимо только тогда, когда онъ не былъ вычтенъ изъ жалованья.

Кр. Л. 370, Э. 443, К. 151: въ договорѣ должны быть въ точности опредѣлены: условленная плата, срокъ служенія и свойство работъ или занятій, на служащаго возлагаемыхъ.

Кр. К. 157: работникъ обязанъ (если не оградитъ себя при заключеніи договора какимъ-либо особымъ условіемъ) исполнять безъ разбору всякія возлагаемыя на него порученія, соотвѣтственныя его силамъ и способностямъ.

Кр. Э. 444: по требованію работника хозяинъ обязанъ дать ему письменный видъ объ условіяхъ, на какихъ онъ обязался служить, и о платѣ, какую уговорился получить. К. 151 требуетъ записи условій „въ маклерскую книгу того прихода, въ которомъ живетъ наниматель“ (съ 9 іюля 1889 г. маклеры прекратили свою дѣятельность).

Кр. К. 160: жалованье и деньги на содержаніе или даваемая работнику пища назначаются по добровольному условію. Рез. Сен. 1893 г. № 6327 по д. Раббе: размѣръ и основанія исчисленія платы зависятъ отъ взаимнаго согласія сторонъ. Рез. Сен. 1894 г. № 2429 по д. Деллинсгаузена: во всѣхъ случаяхъ слову „жалованье“ въ законѣ придается смыслъ только вознагражденія за трудъ въ тѣсномъ смыслѣ, съ коимъ не смѣшивается содержаніе или прокормленіе рабочихъ.

Кр. Л. 373, К. 153: срокъ вступленія въ услуженіе зависитъ отъ взаимнаго согласія, который и обязаны обѣ стороны въ точности наблюдать. Кр. Л. 372, Э. 491: волостное управленіе, если имъ будетъ признано полезнымъ введеніе въ волости одновременнаго заключенія новыхъ условій о наймѣ въ услуженіе, можетъ назначать заблаговременно предъ Георгіевымъ днемъ (23 апр.) каждаго года опредѣленный день, въ который всѣ крестьянскіе хозяева и работники, намѣренные заключить новые служебные контракты, имѣютъ въ одно время заключать о томъ надлежащія условія. Кр. Э. 438: договоры о наймѣ въ услуженіе съ работниками, для исправленія работъ по сельскому хозяйству, должны быть заключаемы по крайней мѣрѣ на одинъ годъ. Прим.: Кромѣ означенныхъ въ сей статьѣ работниковъ, есть еще работники или поденщики (Dienstboten), съ которыми могутъ быть заключаемы договоры и на кратчайшіе сроки.*) Кр. Э. 439:

*) Изъ смысла Кр. Э. 438 и прим. несомнѣнно явствуетъ, что Положеніе имѣетъ въ виду не однихъ лишь рабочихъ для исправленія сельско-хозяйственныхъ работъ, но и вообще слугъ (Dienstboten), что

законнымъ срокомъ договоровъ, заключаемыхъ на годъ, о наймѣ въ услуженіе считается 23 день апрѣля мѣсяца. Вновь вступающіе въ общество члены могутъ заключать договоры о наймѣ въ услуженіе не менѣе, какъ на три года; но по обстоятельствамъ могутъ быть и освобождаемы отъ соблюденія этого условія.

Не явившійся въ срокъ работникъ понуждается къ вступленію въ услуженіе полицейскими мѣрами, при дальнѣйшемъ упорствѣ возвращаетъ задатокъ, вознаграждаетъ убытки и вноситъ одинъ рубль въ волостную кассу; хозяинъ, не принявшій въ срокъ работника, вознаграждаетъ его, какъ если бы онъ отпустилъ его до срока безъ законной причины Кр. Л. 373, Э. 446—449, К. 154, 156. Рез. Сен. по д. Заккита 1899 г. № 1599: Кр. Л. 371, 373, 383 опредѣляютъ послѣдствія неявки нанявшагося въ услуженіе на мѣсто, независимо отъ того, причиненъ или нѣтъ такою неявкою какой-либо убытокъ нанимателю. Кр. Л. 374, Э. 450: равному штрафу съ неявившимся въ срокъ работникомъ подвергается и тотъ, кто нанимается въ одно и то же время къ разнымъ хозяевамъ. Въ такомъ случаѣ оставляетъ его у себя тотъ, отъ котораго онъ первый задатокъ принялъ.

Кр. Л. 375, Э. 451, К. 155: хозяинъ можетъ и до наступленія срока отказаться отъ договора по тѣмъ же причинамъ, по которымъ онъ въ правѣ отослать отъ себя работника до истеченія срока, въ каковомъ случаѣ хозяинъ можетъ требовать возвращенія даннаго имъ задатка. Кр. Л. 376: кто сманитъ находящагося у другаго въ услуженіи, тотъ подвергается или полицейскому наказанію или денежному штрафу.

Обязанности работника: 1) выполнять со всевозможнымъ раченіемъ и точностью принятыя на себя обязанности Кр. Лиф. 349, К. 148; служить вѣрно (Э. и прилежно), быть миролюбивымъ, внимательнымъ, вѣжливымъ и послушнымъ, безъ дозволенія хозяина не отлучаться, покоряться всѣмъ его домашнимъ распоряженіямъ, исправлять и другія работы,

---

подтверждается и Кр. Э. 432, по коей договоромъ о наймѣ въ услуженіе признается всякое обязательство, которымъ условлено отправленіе какихъ-либо личныхъ работъ или обязанностей. Въ виду сего примѣненіе ст. 4193 Св. гр. узак. является неправильнымъ. Рез. Сен. 1901 г. №40 по д. Шиллинга.

кромѣ тѣхъ, которыя онъ въ особенности на себя принялъ (соотвѣтственно своимъ силамъ и способностямъ Э.) Кр. Л. 377, Э. 452, К. 157, 159; 2) отвращать отъ хозяина и внѣ службы всякій вредъ, а причиненный вредъ съ умысломъ, или отъ грубой оплошности, или же чрезъ нарушеніе точныхъ приказаній, вознаградить путемъ вычета изъ жалованья или исправленіемъ, по минованіи срока служенія, соразмѣрно убытку, безденежно работъ (отработать) Кр. Л. 377, 378, Э. 453, 454, К. 158, 159; 3) отходя отъ хозяина, возвратить въ исправности все ввѣренное, а за недостающее вознаградить или вычетомъ изъ жалованья или безденежной отработкой Кр. Л. 388, Э. 476, К. 166; 4) если работникъ, съ своего, родительскаго или опекунскаго согласія, былъ обученъ помѣщикомъ ремеслу, бухгалтеріи или иному чему-либо полезному, то обязанъ заплатить употребленныя на обученіе издержки или заработать ихъ Кр. Л. 389, Э. 477, а также издержки для приготовленія къ конфирмаціи, если отходитъ съ мѣста ранѣе трехъ лѣтъ со времени конфирмаціи Кр. Э. 488; 5) не отходить съ мѣста до срока безъ согласія хозяина, безъ законныхъ причинъ и безъ рѣшенія суда; въ противномъ случаѣ работникъ обязанъ возвратитъ полученный задатокъ и заплатить хозяину окладъ обѣщаннаго жалованья Кр. Л. 383, Э. 465 *), К. 162.

Работникъ, желающій отойти съ мѣста въ условленный срокъ, обязанъ объявить хозяину о томъ въ узаконенный срокъ Кр. Л. 381 (Э. 466: договоръ о наймѣ въ услуженіе

---

*) Отвѣтственность слуги, установленная 4225 ст. Св. гр. узак., значительно усилена по Кр. Э. 465; законъ, очевидно, имѣлъ намѣреніе еще крѣпче оградить интересы сельскихъ хозяевъ, которые особенно могутъ пострадать отъ несвоевременнаго ухода рабочихъ со службы. Эти интересы будутъ затронуты тѣмъ сильнѣе, чѣмъ продолжительнѣе недослуженное рабочимъ время; вмѣстѣ съ тѣмъ и вознагражденіе пострадавшаго хозяина должно соотвѣтствовать величинѣ ожидаемыхъ убытковъ. Взыскивается окладъ обѣщаннаго жалованья (чаще всего денежнаго, хотя можетъ быть и иного, но не содержанія и прокормленія) только за недослуженное время. Рез. Сен. по д. Деллинсгаузена 1894 г. № 2429.

Въ виду ссылки 4225 ст. Св. гр. узак. на Кр. Э. 465 неправильно мнѣніе, будто въ области дѣйствія Кр. Э. хозяинъ не въ правѣ домогаться понужденія оставившаго его самовольно слуги къ продолженію службы. Сен. 1900 г. № 4443 по д. бар Стакельберга.

уничтожается самъ собою съ наступленіемъ условленнаго срока; но договоръ, заключенный на время меньшее года, уничтожается тогда только, когда объ отказѣ было объявлено своевременно), Э. 445. Такой же отказъ долженъ послѣдовать и со стороны хозяина, желающаго прекратить договорныя отношенія.

Объявленіе съ обѣихъ сторонъ объ уничтоженіи договора должно быть учинено, когда контрактъ заключенъ былъ на годъ по Кр. Л. за два, по Кр. Э. (правильнымъ срокомъ объявленія объ отказѣ полагается время съ 20 янв. по 2 февр.) и К. за три мѣсяца, а ежели помѣсячно, то за двѣ недѣли до истеченія срока, если договаривающіеся не условились иначе Кр. Л. 382*), Э. 467, 469, К. 161. При отсутствіи отказа предполагается, что договоръ продолженъ еще (ср. Кр. Э. 466) на такое время, на какое первоначально заключенъ былъ, а если договоръ былъ заключенъ на нѣсколько лѣтъ, то продолжается на одинъ только годъ Кр. Л. 382, Э. 445, К. 161.

Уважительныя причины, по коимъ работникъ и безъ предварительнаго отказа можетъ отойти отъ хозяина до истеченія срока, суть: дурные поступки и чрезмѣрная строгость хозяина, злонамѣренныя требованія его или его домашнихъ, прекращеніе отпуска пищи, отъѣздъ хозяина въ чужіе края и собственная тяжкая болѣзнь. О причинѣ нужно заявить суду. По объявленіи за 2 мѣсяца въ Л., за 3 мѣсяца въ Э. и К. или за 2 недѣли (смотря по тому, на сколько времени контрактъ заключенъ) работникъ можетъ отойти отъ хозяина, если послѣдній неисправно платитъ жалованье или будетъ причиною, что работникъ подвергнется публичному поруганію (Кр. Л.: или же когда работнику откроется

---

*) Установленный Кр. Л. 382 двухмѣсячный срокъ для объявленія отказа есть, очевидно, минимальный, и ничто не препятствуетъ сторонамъ объявить о своемъ желаніи не продолжать дѣйствіе контракта по истеченіи его срока и ранѣе указаннаго ст. 382 срока. Рез. Сен. 1896 г. № 106 по д. Зееберга.

Согласно точному смыслу 382 и 383 ст. Кр. Л. только работникъ обязанъ объявить суду, если онъ имѣетъ причину оставить службу до истеченія срока, хозяинъ же, заявляющій до истеченія срока контракта о нежеланіи продолжать таковой, не обязанъ обращаться по этому поводу въ судъ. Рез. Сен. 1901 г. № 877 по д. кн. Гагарина.

случай завести собственное свое хозяйство). Работницѣ сіе позволяется еще и въ томъ случаѣ, когда она вознамѣрится выйти замужъ (Э. дѣйствительно вступитъ въ бракъ, а не обручится только). Кр. Л. 385, Э. 468, 469, 475, К. 173. Кр. Э. 470: во всѣхъ этихъ случаяхъ хозяинъ долженъ выдать работнику плату за наемъ и прокормленіе за все прошедшее время службы.

Уважительныя причины, по коимъ хозяинъ имѣетъ право до истеченія срока отпускать работниковъ и удерживать слѣдующую имъ плату за все остальное до срока время: продолжительное непослушаніе и упорство въ неисполненіи приказаній хозяина, похищеніе чего-либо, умышленное нерадѣніе, умышленное причиненіе вреда, прилипчивыя болѣзни, происшедшія отъ распутной жизни, нарушеніе домашняго спокойствія хозяина соблазнительнымъ и развратнымъ поведеніемъ или пьянствомъ, совершенная неспособность къ работѣ, оскорбленіе хозяина или его семейства ругательствами или обидными дѣйствіями, займы на счетъ хозяина, неоднократная неосторожность въ обращеніи съ огнемъ, распутная жизнь незамужнихъ женщинъ (Э.: беременность, дурные примѣры хозяйскимъ дѣтямъ и прислужникамъ, ночныя отлучки, наклонность къ пьянству, картежной игрѣ и другимъ распутствамъ) Кр. Л. 386, 375, Э. 471, 451, К. 164, 155. Перемѣна въ домашнихъ обстоятельствахъ хозяина — законная причина къ отпуску работника до срока, но ему выдается въ такомъ случаѣ жалованье все сполна (Э. и одежда), безъ вознагражденія за пищу. Кр. Л. 386, Э. 472. Если хозяинъ отошлетъ работника безъ достаточной причины, то онъ обязанъ по Кр. Л. 387 заплатить ему полную договоренную сумму, по Кр. Э. 473, сверхъ заслуженной платы, содержанія и одежды, еще полугодовое жалованье съ содержаніемъ и платьемъ, по Кр. К. 165, годовой окладъ, а если служилъ помѣсячно, то двухмѣсячное жалованье, безъ пищи и платья.

Обязанности хозяина: 1) выплачивать жалованье и, если условился, давать здоровую пищу и не употреблять во зло власти Кр. Л. 384, Э. 459, К. 163; во время болѣзни слуги жалованье ему не платится, но пища и присмотръ доставляются Кр. Л. 376, Э. 455—457, К. 160; 2) не препятствовать отправленію домашнихъ молитвенныхъ обязанностей и присутствованію при богослуженіи въ церкви Кр. Л. 380, Э. 458; 3) состоящимъ въ постоянномъ услуженіи отводить нужныя

жилища Кр. Э. 486; 4) по окончаніи службы выдать свидѣтельство, причемъ за ложное свидѣтельство о служеніи хозяинъ подвергается взысканію убытковъ за вредъ, причиненный третьему лицу, однако, не свыше 100 рублей Кр. Л. 390—393, Э. 478—481, К. 167—169.

Хозяинъ можетъ примѣнять мѣры домашней строгости (тѣлесное наказаніе нынѣ запрещено) Кр. Э. 460—464, К. 170, 171.

По смерти хозяина наслѣдники его могутъ продлить договоръ, заключенный умершимъ съ работникомъ, или же его уничтожить; въ послѣднемъ случаѣ они обязываются выдать работнику плату, слѣдующую по договору за весь текущій годъ (К.: за полгода), или, если время служенія назначено было помѣсячно, то за текущій мѣсяцъ Кр. Л. (безъ пищи) 394, Э. 474, К. 172.

§ 57. Договоръ найма слугъ. Gesindevertrag.

Характеризуется договоръ, какъ такой, въ силу коего обѣщается а) служба болѣе продолжительное время (опредѣленное не днями), б) состоящая въ исполненіи обязанностей въ домашнихъ или хозяйственныхъ должностяхъ, в) подъ условіемъ полученія за то, сверхъ платы, квартиры и стола 4192. Къ слугамъ причисляются: 1) кучера, конюхи, повара, лакеи, егеря, садовники, 2) кухарки, камеръ-юнгферы, судомойки, горничныя, няньки, экономки, 3) половые и маркеры въ гостинницахъ и кофейняхъ, 4) кормилицы, прислужники и прислужницы при упомѣшанныхъ и больныхъ 4192 прим.

Бунге, согласно прежнему взгляду на этотъ договоръ, излагаетъ ученіе о Gesindevertrag въ связи съ семейственными правами, хотя подводитъ его подъ понятіе договора обязательственнаго права. Особое положеніе слуги въ семьѣ ставитъ его какъ бы въ положеніе домочадца, члена семьи: слуга обязывается особенно послушанію 4200, подчиняться домашнему порядку 4201, сносить выговоры и жесткія выраженія 4203. Особенность договора состоитъ и въ томъ, что онъ нормируется не столько Сводомъ, сколько мѣстными положеніями и обычаями 4193.

Свободно наниматься въ услуженіе можетъ лишь самостоятельно распоряжающійся своею личностью; дѣти же

только съ согласія родителей, а жены — съ согласія мужей 4194. Перфекція договора — съ момента соглашенія о родѣ обязанностей, размѣрѣ платы и времени занятій, гдѣ въ обычаѣ давать задатокъ, тамъ съ момента дачи и принятія его 4195. Нельзя переманивать слугъ съ мѣста и нанимать ихъ до полученія ими свидѣтельства объ отпускѣ отъ прежняго хозяина 4199.

Обязанности слуги: а) явиться въ условленное время къ мѣсту служенія, подъ страхомъ уплаты господину вознагражденія 4196, б) обнаруживать почтеніе, вѣрность, скромность и послушаніе къ господину и посвящать все свое время и всю дѣятельность на его пользу 4200, подчиняться домашнему порядку и безъ дозволенія не удаляться изъ дому 4201, сносить выговоры и жесткія выраженія 4203, в) исполнять кругъ услугъ, опредѣляемый надобностями господина, силами слуги и обычаями, исключая недозволенныхъ и опасныхъ для жизни и здоровья 4202, г) возмѣщать вредъ, причиненный намѣренно, по грубой неосмотрительности и по нарушенію приказаній господина 4204, д) не отчуждать господскихъ вещей безъ порученія и согласія господина (каковое отчужденіе признается недѣйствительнымъ 4205).

Обязанности господина: а) явившагося своевременно слугу принять, иначе уплатить вознагражденіе 4197 въ видѣ платы за мѣсяцъ, а въ Кур. за два 4224; отказать въ принятіи можно только по основательнымъ причинамъ 4220, 4223; б) доставлять слугѣ годную и сытную пищу, здоровое помѣщеніе и ночлегъ и платить жалованье въ сроки 4206, 4207 *); наемная плата можетъ состоять и въ пользованіи землей, но подобный договоръ не можетъ превращаться въ Frohnpacht (барщину); право слугъ на наемную плату пользуется привилегированнымъ положеніемъ при конкурсѣ надъ имуществомъ господина; невыданное домашнимъ служителямъ и рабочимъ, за послѣдній до открытія конкурса годъ, вознагражденіе причисляется къ долгамъ 1-го разряда и удовлетворяется изъ

*) 4207: если не было условія о жалованьи, то слуга долженъ довольствоваться тѣмъ, какое даетъ ему господинъ. 4207 ст. относится лишь къ вознагражденію слугъ, перечисленныхъ въ прим. къ 4192 ст., но не обыкновенныхъ рабочихъ (прим. къ 4173 ст.), которые подходятъ подъ дѣйствіе 4175 ст. Рез. Сен. 1900 г. № 6805 по д. Неймана.

1-хъ поступившихъ въ распоряженіе конкурснаго управленія суммъ въ 3-ей очереди 3 п. ст. 36 прил. къ 1899 ст. Уст. Гражд. Судопр.; вычета изъ жалованья не производится, если слуга непродолжительно болѣетъ 4209; в) по Лиф. зем. пр., вредъ, безвинно понесенный слугою при исполненіи обязанностей, вознаграждается господиномъ; г) за поврежденія и раны, нанесенныя слугою кому-либо, вознаграждаетъ господинъ, если самъ дастъ къ тому поводъ 4212; д) при отпускѣ господинъ обязанъ снабдить слугу согласнымъ съ истиной свидѣтельствомъ о прилежаніи и нравственности 4213*); безъ этого свидѣтельства нельзя слугѣ и наняться къ другому 4199. Общественныя подати за слугу господинъ не платитъ 4210; за долги его отвѣчаетъ лишь въ размѣрѣ недоплаченваго жалованья; но за долги слуги по порученію господина, или позже одобренные имъ, или обращенные въ его пользу, господинъ отвѣчаетъ вполнѣ 4211.

Договоръ прекращается: 1) съ истеченіемъ срока, если одинъ изъ контрагентовъ заблаговременно объявитъ другому о своемъ нежеланіи состоять въ договорныхъ отношеніяхъ 4214; объявленіе это должно быть сдѣлано при наймѣ на годъ и болѣе — за два, а въ Кур. за три мѣсяца до срока, при наймѣ помѣсячномъ — за двѣ недѣли 4215; отсутствіе объявленія создаетъ презумцію о продолженіи договора на прежнихъ основаніяхъ, но только на срокъ не болѣе года 4216; объявившаго слугу о прекращеніи договора въ Лиф. и Эст. нельзя удерживать послѣ срока, но если господинъ обучилъ его ремеслу, искусству, бухгалтеріи и т. п., то, при безуспѣшности увѣщанія начальства не отходить отъ мѣста, слуга обязанъ возвратить господину издержанное на его обученіе 4217; 2) смертью той или другой стороны, при чемъ забранное умершимъ слугою впередъ жалованье не возвращается его наслѣдниками 4218; 3) отказомъ отъ договора. Слуга можетъ отказаться а) и немедленно уйти съ мѣста (неотложно) при тяжкихъ истязаніяхъ, покушеніи на цѣломудріе, недоставленіи необходимыхъ жизненныхъ потребно-

*) Ст. 4213, помѣщенная въ главѣ 3 разд. XIII кн. IV, относящейся къ договору о наймѣ слугъ, относится только къ этому виду договоровъ и не можетъ быть примѣняема къ договору личныхъ послугъ, о коемъ говорится во 2 главѣ того же раздѣла. Рез. Сен. 1899 г. № 2931 по д. Кальнина.

стей и перемѣнѣ господиномъ мѣстожительства и б) уйти по предварительномъ объявленіи въ надлежащій срокъ: при неточности въ уплатѣ жалованья, при неожиданно наступившей безпомощности родителей и при намѣреніи слуги вступить въ бракъ 4219. Господинъ можетъ отступиться отъ договора при намѣренныхъ упущеніяхъ слуги, постоянномъ его непослушаніи, грубыхъ оскорбленіяхъ, безнравственномъ поведеніи (забеременѣніи незамужнихъ), недобросовѣстности, проступкахъ и преступленіяхъ, заключеніи долговъ на имя господина, неоднократномъ неосторожномъ обращеніи съ огнемъ, неспособности къ исполненію обязанностей и при долговременныхъ или прилипчивыхъ болѣзняхъ слуги 4220*), а также при измѣнившихся домашнихъ обстоятельствахъ господина 4222. Въ послѣднемъ случаѣ слугѣ уплачивается жалованье за весь срокъ, постановленный для объявленія о прекращеніи договора 4215, но безъ кормовыхъ денегъ, во всѣхъ остальныхъ случаяхъ 4219 и 4220 — лишь по день прекращенія обязанностей, безъ истребованія обратно полученнаго впередъ 4221, въ случаѣ отпуска слуги безъ законной причины — ему полагается выдать жалованье впередъ за мѣсяцъ, а въ Кур. за два мѣсяца 4224. При уходѣ слуги безъ законной причины господину предоставляется или принудить его къ продолженію служенія или взыскать съ него мѣсячное жалованье, а въ городахъ Эст. — половину его 4225.

§ 58. Договоръ перевозки кладей.

Это — видъ договора подряда 4255. Его особенности: а) кромѣ двухъ контрагентовъ — отправителя и перевоз-

---

*) Одно оставшееся недоказаннымъ обвиненіе слуги въ преступленіи (приговоръ мироваго судьи, коимъ слуга былъ признанъ виновнымъ въ кражѣ муки, былъ отмѣненъ высшей инстанціей) не причислено закономъ (4220 ст., а равно Кр. Э. 471) къ числу причинъ, дающихъ господину право до срока отступить отъ договора найма. Рез. Сен. 1898 г. № 8697 по д. Элькена.

Ст. 4220 и 4224 относятся лишь къ договору найма слугъ, къ каковымъ въ силу прим. къ 4192 ст. не могутъ быть отнесены домашніе учителя, выдѣленные изъ категоріи обыкновенныхъ рабочихъ въ особую группу представителей знанія дѣла, искусства или научнаго образованія. См. 4173 ст. и 1 прим. Рез. Сен. 1891 г. № 2912 по д. Креймса.

чика, — къ договору примыкаетъ третье лицо — получатель, или адресатъ 4254, 4256; б) заключается онъ въ формѣ выдачи особаго документа — накладной 4256*); в) возможно соучастіе въ исполненіи договора многихъ возчиковъ въ томъ смыслѣ, что начинаетъ исполненіе договора вступившій въ него перевозчикъ, продолжаетъ другой, а оканчиваетъ третій, четвертый и т. д., которые въ заключеніи договора съ отправителемъ не принимали никакого участія, а приняли его отъ перваго извозчика 4261. Здѣсь отправитель, вступая въ договоръ перевозки съ первымъ фрахтовщикомъ, даетъ ему порученіе (мандатъ) заключить договоръ перевозки съ послѣдующими возчиками. Въ данномъ случаѣ первый перевозчикъ выступаетъ въ роли и возчика и дѣйствующаго по порученію хозяина клади. Каждый послѣдующій перевозчикъ, принявъ на себя перевозку, вмѣстѣ съ тѣмъ принимаетъ и дошедшее до него порученіе вступить въ договоръ перевозки съ послѣдующими возчиками. (Случай частый, когда кладь перевозится на значительное разстояніе и когда вслѣдствіе этого одинъ перевозчикъ не въ состояніи выполнить договоръ во всей его полнотѣ своими средствами передвиженія). Вслѣдствіе этого возникаетъ солидарная отвѣтственность всѣхъ возчиковъ другъ за друга и взаимная ихъ другъ къ другу управомоченность по поводу требованій изъ перевозки 4261.

Суть договора перевозки состоитъ въ томъ, что одинъ контрагентъ берется перемѣстить своими средствами вещи другаго контрагента за извѣстную плату и вручить ихъ получателю. Перевозка совершается не на однихъ только возахъ или саняхъ 4254, но и на лодкахъ, баркахъ,

---

*) Для договора подряда (4226 и слѣд. ст.) законъ не требуетъ особой формы (2993 и 2994) и посему таковой можетъ быть заключенъ и словесно. Гр. Кас. Деп. 1897 г. № 85 по д. Фреймана.

Предъявленіе накладной не можетъ само по себѣ служить доказательствомъ значенія предъявителя, какъ грузохозяина, ибо не накладная, а дубликатъ ея служитъ по закону доказательствомъ какъ личности грузохозяина, такъ и обязательствъ передъ нимъ желѣзной дороги. СПБ. Суд. Пал. 1900 г. № 243 по д. Левина. См. выше 3 сноску на 181 стр.

пароходахъ и т. п. 1 примѣч. 4254, а также въ вагонахъ и т. д. 2 прим. 4254.

Взаимныя обязанности сторонъ главнымъ образомъ опредѣляются содержаніемъ накладной, вручаемой извозчику. Въ ней обозначается все существенное: имена отправителя, перевозчика и получателя, родъ, количество и свойство клади, пункты, между коими должна быть передвинута кладь, размѣръ фрахтовой платы и время составленія накладной 4256.

Перевозчикъ обязанъ: а) передвинуть кладь въ мѣсто назначенія 4254; б) заботиться о сохранности клади: онъ отвѣчаетъ за поврежденіе ея съ момента принятія въ свое распоряженіе до сдачи, хотя бы поврежденіе произошло по винѣ его людей 4260; лишь вредъ отъ vis major, отъ свойствъ клади и неудовлетворительности ея упаковки внѣ его отвѣтственности 4258; в) сдать кладь адресату 4262 и по возможности немедленно; иначе онъ будетъ отвѣчать и за вредъ отъ промедленія въ сдачѣ 4259; г) если сдать кладь адресату нельзя, то озаботиться о надежномъ помѣщеніи ея за счетъ адресата 4263.

Его права: а) получить вознагражденіе за перевозку 4262; б) получить возмѣщеніе издержекъ по перевозкѣ; даже если бы перевозка не состоялась безъ вины извозчика, онъ имѣетъ право на полученіе издержекъ, сдѣланныхъ на приготовленіе къ дорогѣ, за потерю времени и проч. 4257, ср. сноску на 184 стр.; в) впредь до удовлетворенія задерживать кладь 4264 (по 4 п. ст. 22 прил. къ 1899 Уст. Гр. Суд. ему принадлежитъ, на основаніи торговыхъ обычаевъ, залоговое право, пользующееся отдѣльнымъ отъ конкурснаго производства удовлетвореніемъ, см. выше стр. 168). Для осуществленія своего права на извозную плату и на покрытіе всѣхъ расходовъ по перевозкѣ извозчикъ можетъ просить судъ о публичной продажѣ клади или части ея 4263.

Но разъ кладь вышла изъ его рукъ, разъ извозчикъ сдастъ кладь адресату, не получивъ отъ него всего причитающагося 4262, онъ не можетъ предъявлять къ отправителю какихъ-либо требованій, ему остается лишь личное требованіе къ адресату 4264.

Со сдачей клади прекращается и отвѣтственность перевозчика предъ отправителемъ, за исключеніемъ того случая,

когда послѣдній сумѣетъ доказать, что кладь сдана въ неисправномъ видѣ 4265 *).

*) Съ выдачею груза на станціи назначенія договоръ перевозки оканчивается, а съ тѣмъ вмѣстѣ оканчиваются и договорныя отношенія сторонъ, т. е. грузохозяина и перевозчика груза, подтвержденіемъ чего служитъ отобраніе отъ перваго вторымъ дубликата накладной. По постановленію общаго закона, съ пріемомъ клади и по уплатѣ за ея перевозку всякія требованія къ перевозчику прекращаются (4265 ст.), а потому, если законъ спеціальный (Общ. Уст. Рос. жел. дорогъ) и не имѣетъ такого категорическаго постановленія, то во всякомъ случаѣ отвѣтственность перевозчика не можетъ быть расширяема до такой степени, чтобы онъ былъ отвѣтственъ передъ лицомъ постороннимъ, а такимъ слѣдуетъ признать всякаго, не доказавшаго, что онъ и есть хозяинъ груза, или что права свои онъ получилъ отъ грузохозяина. О накладной см. выше 1 сноску на 228 стр.

Всѣ извлеченія изъ рѣшеній СПБ. Суд. Палаты сдѣланы по книгѣ В. Буковскаго, Гражданскіе законы губ. Приб. и практика по нимъ Прав. Сената и СПБ. Суд. Палаты. Митава. 1903 г.

Оглавленіе.

Стр.

Предисловіе 3

Общая часть . . . . . 7—76

§ 1. Вѣроисповѣданіе 7

Отступничество. Перемѣна вѣры 7. Евреи. Иностранцы 8.

§ 2. Состояніе (сословіе) 9

§ 3. Дворянство 9

Привилегіи 9. Родовые фидеикоммиссы 10. Усыновленіе 10. Наслѣдованіе. Privilegium odiosum 11.

§ 4. Духовенство 11

Брачное имущественное и наслѣдственное право 12. Опекунство 13.

§ 5. Горожане 13

Сосѣдское право. Завѣщаніе. Опекунство 13. Утренній даръ. Имущественныя отношенія супруговъ 14.

§ 6. Купцы 14

Начисленіе процентовъ 14. Купеческія рекомендаціи и поручительство. Приказчики. Залоговое право коммиссіонеровъ, экспедиторовъ, перевозчиковъ, спасателей. Долги торгующей жены 15.

§ 7. Ремесленники 15

Ограниченіе виндикаціи 15. Евреи ремесленники 16.

§ 8. Крестьяне 16

Законы для крестьянъ 16. Вспомогательное право. Суды. Коммиссары 17. Всесословная волость 18. Обязанности волостнаго управленія. Опека и наслѣдованіе. Повинностная, крестьянская арендная земля 19. Мызная, квотная, шестидольная земля 20. Пользованіе повинностной землей 21. Наименьшій 22 и наибольшій размѣръ ея. Покупка ея 23. Желѣзный инвентарь. Права владѣльца — вотчинныя, рыбной ловли 24, охоты, сервитутныя. Совозмездное отчужденіе. Покупка мызной земли. Аренда. Договоры и сдѣлки 25.

Стр.

§ 9. Военные 26
Завѣщанія. Beneficium competentiae.

§ 10. Чиновники 26
Beneficium competentiae. Пенсіи 26.

§ 11. Литераты 26
Литераты 26. Льготы 27.

§ 12. Вещи движимыя и недвижимыя. Значеніе этого раздѣленія въ мѣстномъ правѣ 27
Значеніе дѣленія. Тѣлесныя вещи, имущество, права 27. Искъ о собственности. Правомочіе опекуна къ отчужденію. Способъ пріобрѣтенія собственности, передача вещи 28. Установленіе ручнаго заклада, Kastenpfand. Наслѣдованіе по завѣщанію. Наслѣдственное имѣніе 29. Долговыя требованія 30. Все имущество, universitas juris. Права личныя, поземельныя права и повинности, право выкупа. Строенія 31. Корабли 32. Fahrende Habe, Heergewette, liegende Güter 33. Недвижимое имущество, Landgüter 34.

§ 13. Земскія имѣнія и дворянскія вотчины 34
Земскія имѣнія 34. Наслѣдованіе въ нихъ. Дворянскія вотчины, ихъ предположенія. Господскія и крестьянскія земли 35. Крестьянская земля, собственность на нее, лѣсъ на ней, послѣдствіе покупки ея 36. Гакъ, лофъ, талеръ, тонштель, градусъ, пура 37. Наименьшій размѣръ господской земли. Лофштель, вакенбухъ 38. Образованіе новой дворянской вотчины. Пасторатъ и видмы 39. Казенныя земли 40.

§ 14. Имущество наслѣдственное и благопріобрѣтенное по земскому и городскому праву въ Лифляндской и Эстляндской губерніяхъ 40
Наслѣдственное имѣніе по Лифл. зем. праву и гор. Нарвы 40. Лифл. город. пр. 41. Ограниченіе собственника въ свободѣ распоряженія 43. Послѣдствія нарушенія запрещеній. Наслѣдственное имущество по Эстлянд. зем. праву 44, по Эстл. город. праву 45. Ограниченіе въ распоряженіи 46. Благопріобрѣтенное имущество 47. Отсутствіе различія въ Курлянд. правѣ, непремѣнные наслѣдники, обязательная доля. Положенія о крестьянахъ 48.

§ 15. Родовыя имѣнія въ Курляндской губерніи . . . 48

§ 16. Исчисленіе сроковъ по мѣстному праву 48
Единицы времени, календарное и подвижное время 48. Високосный годъ 49. Исчисленіе давностнаго срока и сроковъ вообще 49. Восемь дней, срочный годъ 50.

Незапамятное время, незапамятная давность, незапамятное владѣніе 50

Стр.

§ 17. Право задержанія за потравы 51

Самозащита 51. Право удержанія и задержанія въ закладъ. Предметъ, вредъ, мѣсто, время 52, управомоченные, цѣль задержанія. Обязанности задержавшаго. Послѣдствія задержанія 53. Крестьянскія положенія 54. Такса вознагражденія 56. Такса выкупныхъ денегъ. Подсудность исковъ 57.

§ 18. Исковая давность, bona fides и срокъ въ мѣстномъ правѣ 58

Погасительная и пріобрѣтательная давность 58 личныхъ и вещныхъ исковъ 59. Иски, не подлежащіе давности 60. Предположенія давности: 1) Actio nata. 2) Истеченіе срока 62. Общій срокъ 10 лѣтъ и 5 лѣтъ 63. Сто лѣтъ. Срочный годъ 64. Годичный 67. Двухлѣтній 68. Трехлѣтній, пятилѣтній. 3, 6, 7, 8, 14-дневный 69, 15-дневный, 3-недѣльный, 30-дневный, 6-недѣльный, 60-дневный 70, 2-мѣсячный и 4-мѣсячный 71, шестимѣсячный. 3) Безпрерывность 72. Перерывъ давности 73. 4) Добрая вѣра 75. Дѣйствіе давности 76.

Вещное право . . . . . 77—171

§ 19. Значеніе публичныхъ книгъ въ мѣстномъ правѣ 77

Цѣль публичныхъ книгъ 77. Прежнія ипотечныя установленія. Реформа 9 іюля 1889 г. 78. Крѣпостная книга для укрѣпленія подлинныхъ актовъ. Алфавиты 79. Крѣпостной реестръ, отдѣлъ, нумеръ 80. Статьи и отмѣтки. Укрѣпляемыя права и обезпеченія 81. Заглавіе, части, графы 82. Раздѣленіе на части 83. Записи, увеличивающія и уменьшающія права владѣльца 84. Корроборація вещныхъ правъ, новація 85. Старшинство ипотекъ. Послѣдствія внесенія въ книги 86.

§ 20. Владѣніе въ Сводѣ узаконеній Прибалтійскихъ губерній 86

Владѣніе и держаніе 86. Предметъ владѣнія 87. Пріобрѣтеніе владѣнія: дѣйствіе и намѣреніе 88. Продолженіе владѣнія и прекращеніе его 89.

§ 21. Защита владѣнія 89

Самооборона. Поссессорный искъ: а) для удержанія владѣнія 89, б) для полученія его обратно, actio spolii 90. Отводъ. Недобросовѣстность 91.

§ 22. Собственность. Правомочія, принадлежащія собственнику дворянской вотчины 91

Опредѣленіе права собственности 91. Права собственника 92. Право рыбной ловли и охоты 93. Bannrechte: винокуреніе, пивовареніе, продажа вина, пива, съѣстныхъ

Стр.

припасовъ, корчмы 94, мѣстечки, рынки, ярмарки, именованіе владѣльцемъ, рыбная ловля, охота 95, фабрики, преимущественная покупка, право выкупа 96. Права обществъ и заведеній, пасторатовъ и видмъ, мѣщанскихъ леновъ. Участіе на ландтагѣ 97. Патронатъ. Майораты и фидеикоммиссы 98.

§ 23. Dominium utile и dominium directum по мѣстному праву 99

Сюзеренъ и вассалъ 98. Пользованіе на правахъ собственности въ силу закона: а) пасторатъ и б) видмы 99; по договору: оброкъ, заставное владѣніе 100, наслѣдственная аренда 101.

§ 24. Ограниченіе права пользованія водами 101

Публичныя и частныя воды 101. Общественныя, судоходныя и малыя рѣки 102. Ограниченія въ интересахъ судоходства и сплава 104. Бечевникъ и тропа 105. Устройство мельницъ. Рыбная ловля 106. Мочка льна 107. Ловля жемчуга 108.

§ 25. Ограниченіе права пользованія лѣсами 108

§ 26. Ограниченіе права охоты 109

§ 27. Ограниченія права распоряжаться наслѣдственнымъ имуществомъ въ Лифляндской и Эстляндской губерніяхъ, родовымъ имѣніемъ въ Курляндской губерніи 110

§ 28. Ограниченія въ распоряженіи фидеикоммиссомъ (родовымъ въ дворянскихъ имѣніяхъ) 112

§ 29. Передача недвижимостей и внесеніе отчужденія въ публичныя книги по мѣстному праву . . . 112

Собственникъ недвижимости 113. Пріобрѣтеніе собственности въ силу естественныхъ событій и въ силу закона 114. Корроборація пріобрѣтенія 115. Права пріобрѣтателя до корроборація 116. Порядокъ корроборація 117. Значеніе ея 118.

§ 30. Срокъ пріобрѣтательной давности по мѣстному праву; значеніе давности для пріобрѣтенія недвижимостей 118

Опредѣленіе давности 118. Условія пріобрѣтательной давности: 1) годная вещь, 2) законное основаніе, 3) добросовѣстность, 4) безпрерывное владѣніе, 5) истеченіе времени 119, для движимостей срочный годъ и 3 года, для недвижимостей 10 и 6 лѣтъ. Ограниченіе давности въ силу правила Hand muss Hand wahren. Послѣдствіе давности 120. Невнесеніе въ крѣпостную книгу 121.

Стр.

§ 31. Ограниченія, которымъ подлежитъ виндикація движимости по мѣстному праву 121
Hand muss Hand wahren 121. Исключенія изъ правила въ Эстл. и Лиф. городахъ 122.

§ 32. Возникновеніе и прекращеніе сервитутовъ по мѣстному праву 122
Установленіе ихъ 122. Давность. Укрѣпленіе письменнаго акта 123. Управомоченныя лица къ установленію сервитутовъ 124. Прекращеніе ихъ. Давность 125. Особые способы прекращенія личныхъ сервитутовъ 126.

§ 33. Оброчное содержаніе по мѣстному праву . . . 126
Чиншъ 126. Его развитіе и характеръ 127. Права и обязанности чиншмана 128. Прекращеніе чинша 129.

§ 34. Наслѣдственная аренда 129
Отличіе отъ обыкновенной аренды и чинша 129. Сущность ея. Права наслѣдственнаго арендатора. Обязанности его. Права собственника 130. Прекращеніе аренды. Положенія о крестьянахъ о наслѣдственной арендѣ 131.

§ 35. Заставное владѣніе 132
Исторія заставнаго владѣнія 133.

§ 36. Старыя заставныя владѣнія 133
Юридическое положеніе собственника 133. Права и обязанности заставодержателя. Прекращеніе стараго заставнаго владѣнія 134.

§ 37. Заставное владѣніе по новѣйшему праву . . . 135
Цѣль закона 1841 года. Pactum antichreticum. Самостоятельный характеръ заставнаго владѣнія 1841 года 135. Установленіе новаго заставнаго владѣнія. Правоспособныя лица, предметъ, срокъ 136. Переходъ по наслѣдству и цессіи. Права и обязанности заставодержателя. Права заставодателя. Прекращеніе заставнаго владѣнія 137.

§ 38. Особые виды вещныхъ правъ въ мѣстныхъ законахъ. Поземельныя повинности (Reallasten), характеръ этихъ повинностей; возникновеніе и прекращеніе 138
Покупка ренты. Опредѣленіе повинности 138. Личныя и вещныя повинности. Отличіе отъ сервитутовъ 139. Безсрочность повинности. Предметъ ея 140. Обязанный субъектъ. Недѣлимость повинности 141. Управомоченное лицо 142. Realrecht 143. Уступка повинности. Владѣніе ею. Возникновеніе 144. Прекращеніе 145. Давность 146.

Стр.

§ 39. Право выкупа. Näherrecht. Его установленіе . 146
Vorkaufsrecht, Retracts- oder Beispruchsrecht 147. Установленіе права выкупа. Предметъ. Поводъ къ осуществленію 148. Процедура 149. Обязанности выкупающаго, пріобрѣтателя и отчудившаго. Прекращеніе права выкупа 150. Заявленіе о правѣ 151.

§ 40. Виды права выкупа 152
Право выкупа: 1) собственника дворянской вотчины, 2) соучастниковъ въ общей собственности 152, 3) собственника чинша, 4) сосѣда, 5) членовъ родонаслѣдственнаго союза, 6) кровныхъ родственниковъ, 7) собственника проданной съ публичныхъ торговъ недвижимости 153. Цѣль и предметъ наслѣдственнаго и родственнаго выкупа (6 и 7) 154. Поводъ. Выкупающіе 155. Коллизія между управомоченными 156.

§ 41. Исторія залоговаго права въ губерніяхъ Лифляндской, Курляндской и Эстляндской 157
Генеральныя ипотеки 157. Безмолвныя или законныя ипотеки 158. Ипотеки на движимость 159. Ингроссація 160.

§ 42. Измѣненія, введенныя положеніемъ о преобразованіи судебной части въ 1889 году 161
Отмѣна безмолвныхъ и генеральныхъ ипотекъ 161. Обязательность ингроссаціи. Принципъ спеціальности ипотекъ. Субсидіарный характеръ 162. Предметъ ипотеки. Права залогодателя 163. Права залогодержателя 164.

§ 43. Внесеніе ипотеки въ публичныя книги 164
Поводъ внесенія 164. Ингроссація 165. Прекращеніе ипотеки 166. Погашеніе 167.

§ 44. Ручной закладъ 168
Предметъ — движимость. Право удержанія на ввезенное и внесенное арендаторомъ. Залоговое право по торговымъ обычаямъ 168. Закладъ чужихъ вещей. Права закладодержателя 169. Обязанности его. Давность Переработка вещи 170. Прекращеніе ручнаго заклада 171.

Обязательственное право . . . 171—230

§ 45. Взиманіе процентовъ по мѣстному праву . . . 171
Опредѣленіе роста 171. Обязанность платить проценты 172. Законный ростъ 173. Анатоцизмъ. Ростовщическіе проценты 174. Прекращеніе обязанности платить проценты 175. Уменьшеніе процентовъ 176.

§ 46. Формы договоровъ по мѣстному праву 176
Свобода формы. Требованія закона 176. Договоры,

Стр.

заключаемые нотаріальнымъ порядкомъ, крѣпостнымъ порядкомъ 177.

§ 47. Задатокъ въ мѣстномъ правѣ 179

§ 48. Форма цессіи по мѣстному праву 180

Добровольная и вынужденная цессія 180. Предметъ ея. Форма. Надпись полная и бланковая 181. Передача бумагъ на предъявителя. Отвѣтственность передатчика. Lex Anastasiana въ Курляндской губ. Права должника 182.

§ 49. Отдѣльныя обязательства по мѣстному праву . . 183

Всѣ договоры консенсуальны 183. Система ихъ. Непротивозаконные договоры 184.

§ 50. Дареніе между супругами по Лифляндскому и Эстляндскому праву 185

Ограниченіе даренія вообще. Insinuatio даренія 185. Ограниченіе дареній между супругами въ Курляндской губ. Даренія въ Лифл. и Эстлянд. губ. 186.

§ 51. Продажа съ публичныхъ торговъ 186

Виды ея. Отличіе отъ обыкновенной продажи 186. Аукціонистъ и маклеръ. Добровольная и принудительная, домашняя и судебная продажа 187. Вещи, изъятыя отъ этой продажи. Покупатели и продавцы. Продажа недвижимаго имущества. Публикація о продажѣ 187. Перфектность продажи. Обязанности и права покупателя 189. Право выкупа по Лифлянд. город. праву 190.

§ 52. Поставка 191

Отличіе отъ купли-продажи. Предметъ. Сближеніе съ подрядомъ. Форма заключенія.

§ 53. Договоръ о пожизненной рентѣ 191

Причины, его вызвавшія 191. Покупка ренты. Словесное соглашеніе. Въ пользу третьяго лица. Видъ тонтины. Прекращеніе договора 192. Право продавца ренты. Право на ренту — личное требованіе 193.

§ 54. Наемъ и аренда по мѣстному праву 193

Locatio-conductio rei, operarum, operis. Отличіе аренды отъ найма. Римское, западно-европейское 193 и Прибалтійское право. Kauf bricht Miethe. Исключенія изъ этого правила 194. Внесеніе въ крѣпостныя книги 195. Отдача крестьянской земли въ аренду 196. Виды крестьянской аренды. Сбавка арендной платы 199. При арендѣ вотчины и ея принадлежности въ арендѣ. Общія обязанности. Обязанности отдавшаго въ аренду 200. Обязанности арендатора 202. Обязанности арендатора вотчины. Субъаренда 204. Прекращеніе договора 206. Законныя причины односторонняго отказа 207. Истече-

Стр.

ніе срока договора. Безмолвное продолженіе 209. Предварительное объявленіе о прекращеніи договора. Сроки для взноса наемной платы. Право арендатора на покупку участка 210.

Аренда скота 211

§ 55. Договоръ личныхъ послугъ 212

Оказаніе послугъ и плата. Лица, несущія послуги 212. Личный характеръ послугъ. Обязанности несущаго послугу и имѣющаго право на нее 213. Прекращеніе договора 214.

§ 56. Служебный уставъ 215

§ 57. Договоръ найма слугъ 224

Характеристика договора. Слуги. Семейный характеръ. Обычаи. Кто можетъ наниматься 224. Перфекція договора. Обязанности слуги. Обязанности господина 225. Прекращеніе договора 226.

§ 58 Договоръ перевозки кладей 227

Подрядъ. Особенности договора 227. Отправитель. Перевозчикъ. Получатель. Накладная. Соучастіе перевозчиковъ. Суть договора 228. Обязанности перевозчика. Права его. Прекращеніе отношенія 229.

Замѣченныя опечатки.

					Слѣдуетъ читать:
3	страница	7	строка	сверху	брошюры
8	„	7	„	„	имущества
8	„	10	„	„	при
10	„	1	„	„	фидеикоммиссы
14	„	3	„	снизу	1894 г.
14	„	10	„	„	1900 г.
22	„	4	„	св.	такого
26	„	13	„	сн.	группу
33	„	14	„	св.	синонимы
36	„	9	„	сн.	коммиссаръ
40	„	1	„	св.	и
43	„	12	„	„	можетъ
45	„	1	„	„	стать
54	„	11	„	сн.	озаглавленномъ
58	„	18	„	св.	другаго
95	„	3	„	„	зак.
97	„	6	„	„	правами
113	„	16	„	сн.	пользуются
123	„	6	„	„	и
123	„	9	„	„	существуетъ
124	„	22	„	„	1264
125	„	6	„	„	№ 34
126	„	10	„	св.	предполагаетъ
132	„	1	„	сн.	залоговаго
133	„	2	„	св.	залога
143	„	16	„	сн.	повинности
153	„	13	„	„	Einlösung
180	„	17	„	св.	отступнаго
183	„	17	„	сн.	предоставленнаго
197	„	25	„	св.	договорившимися
202	„	7	„	сн.	цѣлаго
207	„	13	„	„	СПБ.

Сокращеніе „д. б.“ слѣдуетъ читать: на 11 стр. 4 св., на 30 стр. 13 св. „должны быть“, на 17 стр. 7 и 11 сн. „должно быть“, на 28 стр. 12 сн. „должна быть“, на 38 стр. 20 сн. „долженъ быть“.

Сокращеніе „м. б.“ слѣдуетъ читать: „могутъ быть“ на 11 стр. 10 св., 12 стр. 8 и 10 св., 13 стр. 2 сн., 30 стр. 10 св., 39 стр. 7 и 8 св. и 9 сн. (дважды), 48 стр. 13 сн.; „можетъ быть“ на 12 стр. 20 св. и 3 сн., 20 стр. 16 св., 29 стр. 4 и 13 св., 37 стр. 4 св., 39 стр. 15 и 22 св., 41 стр. 3 св. (дважды).

„Т. о.“ = такимъ образомъ на 44 стр. 17 сн.

Слѣдуетъ поставить точку послѣ словъ:

4 стр. 14 сн. Кассо.
7 „ 11 „ 8.
8 „ 2 „ исповѣданія.
8 „ 5 св. Прибалт.
8 „ 22 сн. узак.
8 „ 19 „ д.
9 „ 3 „ ср.
10 „ 24 сн. стр.
32 стр. 6 сн. Ук.
43 „ 2 „ СПБ.
46 „ 1 „ д
55 „ 17 св. 1067.
170 „ 1 сн. д.
181 „ 17 „ д.
189 „ 16 „ 3348.
202 „ 12 „ напр.

Слѣдуетъ поставить запятую послѣ словъ:

18 стр. 14 сн. однако,
52 „ 20 „ , наконецъ,
60 „ 17 „ итакъ,
76 „ 8 „ однако,
79 „ 6 „ впрочемъ,
87 стр. 14 св. лицо,
162 „ 12 сн. Обществу.
194 „ 23 „ и,
198 „ 11 св. и,
201 „ 14 сн. 116,

Слѣдуетъ поставить точку вмѣсто запятой:

23 стр. 4 св. г.
131 „ 18 „ ст.
201 стр. 1 сн. д.

Слѣдуетъ вмѣсто точки поставить запятую:

142 стр. 5 сн. (преобразованы),
158 „ 13 „ пользоваться,
167 стр. 19 сн. опредѣляетъ,

Слѣдуетъ удалить излишнюю точку послѣ цифръ:

19 стр. 1 сн. 10
79 „ 15 св. 1890
191 стр. 13 сн. X

Слѣдуетъ удалить лишнія запятыя послѣ словъ:

25 стр. 21 св экспропріаціи
91 „ 16 сн. собственникъ
91 стр. 17 сн. запяткахъ

Закрытую скобку слѣдуетъ поставить:

20 стр. 5 св. 94)
28 „ 10 сн. *)
46 стр. 17 св. 2530)
53 „ 20 „ а)

А. С. Невзоровъ

Библіотека
О-ва Студ. Юристовъ
Юрьевъ,
№ 340.

Краткое изложеніе

курса

МѢСТНАГО ПРАВА

Прибалтійскихъ губерній.

Часть II.

Семейственное право и наслѣдственное право.

Второе изданіе.

Подарокъ профессора А. С. Невзорова.

ЮРЬЕВЪ.
Типографія К. Маттисена.
1910.

Оттискъ изъ „Ученыхъ Записокъ Императорскаго Юрьевскаго Университета“.

Семейственное право.

Литература. 2 А. Я., Прибалтійское гражданское право. 52 Буковскій, Гражд. законы губ. Приб. 167 Дорнъ, Замѣтки по гражд. праву Приб. губ. 212 Кассо, Обзоръ остз. гражд. права. 250 Л. Я., Приб. гражд. право. 275 Малышевъ, Курсъ. 287 и 288 Мейендорфъ. 414 Побѣдоносцевъ, Курсъ. 477 фонъ Резонъ, О гражд. правѣ въ Приб. губ.

85 Вульфсонъ, Эсты, ихъ жизнь и нравы. 92 Гайлинъ, Свадебные обряды эстовъ. 311, 424 Н. А., Положеніе замужней женщины. 558 Тизикъ, Свадебные обычаи эстовъ.

См. „Предисловіе“ къ 1-ой части курса во 2-мъ изданіи 1909 г.

---

§ 1. Понятіе о семьѣ. Власть мужа и отца.

Семейственное, какъ и наслѣдственное, право Прибалтики отличается большими особенностями и пестротою нормъ, различныхъ въ разныхъ земскихъ и городскихъ, въ крестьянскихъ и иныхъ правахъ 32. То и другое право въ сильной степени отразило на себѣ вліяніе германскихъ правовыхъ началъ. Заимствованія изъ римскаго права сдѣланы въ незначительной степени, большею частію неудачно, и во всякомъ случаѣ римскія положенія не проведены вполнѣ послѣдовательно. Такъ, напр., кое-что позаимствовано изъ римской дотальной системы, но въ искаженномъ видѣ. Въ общемъ же семейственное право покоится главнымъ образомъ на германскихъ началахъ, измѣнявшихся подъ вліяніемъ началъ римскаго, каноническаго и мѣстнаго права.

Понятіе о семьѣ двоякое: *а)* семья въ тѣсномъ смыслѣ — это отецъ, его жена и ихъ дѣти 262 и *б)* семья какъ совокупность агнатовъ, происходящихъ отъ общаго родоначальника и пользующихся его родовымъ или фамильнымъ прозвищемъ 261.

Агнаты германскаго права (Schwertmagen) суть родственники мужескаго пола, состоящіе въ родствѣ исключительно чрезъ мущинъ; когнаты (Spillmagen) — родственники черезъ женщинъ и въ томъ числѣ женщины; нифтелями (Nifteln) называются лица женскаго пола, состоящія въ родствѣ исключительно черезъ женщинъ 260.

Въ современномъ Прибалтійскомъ правѣ въ качествѣ пережитка сохранились слѣды родового начала: родовой выкупъ, родонаслѣдственные союзы, семейные фидеикоммиссы. Наиболѣе сильно въ современномъ Прибалтійскомъ правѣ сказалось древнегерманское мундіальное начало. Древнегерманская семья покоилась на мундіумѣ, какъ всепоглощающей и всепопечительной (мужской) домовладычней власти.

Мѣстный законъ донынѣ признаетъ мужа опекуномъ, совѣтникомъ и ассистентомъ своей жены 11; ему принадлежитъ право защищать права жены на судѣ [1]) и внѣ онаго, преслѣдовать судебнымъ порядкомъ проступки и преступленія, противъ нея совершенные 8 п. 4 и 5; отъ него она получаетъ юридическую защиту и содѣйствіе 9, вслѣдствіе чего и Положеніе о преобр. суд. части (ст. 65) 1889 г. сочло нужнымъ напомнить о модификаціи для Прибалтики 17 ст. У. Г. С. („каждый признается способнымъ отыскивать и защищать на судѣ свои права“); [2]) вслѣдствіе принадлежащей мужу супружеской опеки 12, даже при отчужденіи своего

[1]) Рез. Сен. по д. Картау 2071/97: Мужъ, въ качествѣ законнаго совѣтника и защитника интересовъ жены, можетъ заявлять гражданскіе иски отъ имени жены и безъ особой довѣренности.

[2]) СПБ. Суд. Пал. по д. Гроссъ 73/97: Изъ совокупнаго смысла 11 и 12 ст. долженъ быть сдѣланъ тотъ выводъ, что въ Прибалтійскихъ губерніяхъ жена не является лицомъ вполнѣ дѣеспособнымъ, и за нею, какъ состоящею подъ опекою мужа, не можетъ быть признано право самостоятельно, помимо согласія мужа, искать и отвѣчать на судѣ, а равно и выдавать на сей предметъ довѣренности другому лицу. При столкновеніи же взаимныхъ интересовъ супруговъ имѣетъ силу 30 ст.

Въ одномъ дѣлѣ Юрьевскій мировой съѣздъ допустилъ жену, съ согласія мужа, быть представительницею на судѣ интересовъ ея матери по гражданскому дѣлу мужа съ матерью жены (зятя съ тещей).

Вол. Суд. Уст. Приб. губ., изд. 1908 г., Правила о производствѣ гражд. дѣлъ 5 ст.: „Каждый признается способнымъ отыскивать и защищать въ волостномъ судѣ свои права. . . За замужнихъ женщинъ могутъ ходатайствовать ихъ мужья безъ особаго уполномочія.“

отдѣльнаго недвижимаго имущества, жена обязана испросить совѣтъ мужа; его подпись въ качествѣ совѣтника необходима на всѣхъ актахъ, коими жена обязывается въ отношеніи къ этому имуществу [3]) („въ противномъ случаѣ жена можетъ уклониться отъ исполненія взятой на себя обязанности“) 29; поэтому же въ случаяхъ столкновенія взаимныхъ интересовъ обоихъ супруговъ, жена должна избрать себѣ особаго совѣтника 30. [4])

---

[3]) СПБ. Суд. Пал. по д. Розена 17/94: Жена по дѣйствующему въ Прибалтійскихъ губерніяхъ закону (ст. 29) считается недѣеспособною къ совершенію актовъ отчужденія недвижимости безъ согласія на то мужа, и потому при неизъявленіи мужемъ согласія на укрѣпленіе такого имущества въ пользу другаго заинтересованнаго въ томъ лица, оно можетъ осуществить свои права лишь путемъ иска къ мужу ассистенту, въ особенности когда жена съ своей стороны изъявила согласіе на укрѣпленіе, а недостаетъ лишь согласія мужа.

[4]) Сенатъ 29 н. 1893 г. № 1865: „Вступая въ бракъ, жена вмѣстѣ съ тѣмъ подвергается дѣйствію т. наз. супружеской опеки; мужъ дѣлается ея опекуномъ 11, и эта опекунская власть мужа надъ женою выражается не только въ личныхъ отношеніяхъ между супругами (8: мужъ въ правѣ требовать отъ жены послушанія и подчиненія его волѣ, опредѣлять мѣсто жительства и требовать, чтобы жена слѣдовала за нимъ и т. д., однако, бываютъ случаи, когда женѣ невозможно исполнить требованіе закона о совмѣстномъ жительствѣ съ мужемъ, напр., мужъ бьетъ и выгоняетъ жену изъ дому, какъ это было въ дѣлѣ Восцыныхъ. СПБ. Суд. Пал. № 190/96), но и въ особенности въ отсутствіи права жены въ теченіе брачнаго союза располагать своимъ имуществомъ самостоятельно, безъ согласія мужа. Хотя жена и остается собственницею своего имущества, однако все имущество ея, какъ внесенное въ бракъ, такъ и впослѣдствіи пріобрѣтенное, за исключеніемъ лишь отдѣльнаго имущества, поступаетъ во владѣніе мужа, который управляетъ и пользуется имъ неограниченно (за исключеніемъ недвижимости) и безотчетно; права же жены на находящееся въ управленіи мужа имущество ея остаются въ теченіе брачнаго союза бездѣйственными, и она не въ правѣ, безъ согласія мужа, ни отчуждать что-либо изъ этого имущества какимъ бы то ни было образомъ, ни обременять его долгами, ни вообще распоряжаться имъ ни при жизни 53, ни на случай смерти 1991 (кромѣ Курляндіи и Ревеля 1992), при чемъ законъ устанавливаетъ еще особо, что въ тѣхъ случаяхъ, въ коихъ мужъ заинтересованъ въ распоряженіи жены относительно ея имущества и, являясь непосредственно или косвенно стороною въ сдѣлкѣ, не можетъ считаться надлежащимъ, безпристрастнымъ совѣтникомъ жены, жена чрезъ это вовсе не получаетъ права свободнаго, самостоятельнаго распоряженія, а, напротивъ, обязана избрать себѣ на тотъ случай другаго, особаго совѣтника и можетъ совершить ту сдѣлку ие иначе, какъ при содѣйствіи этого совѣтника 30, 1991; въ противномъ случаѣ, какъ это уже разъяснено Сенатомъ (ук. по

Права родительской власти надъ дѣтьми предпочтительно принадлежатъ отцу 197,[5]) что обнаруживается при отдачѣ въ усыновленіе 183, въ бракъ 205, при назначеніи опекуновъ дѣтямъ 296, въ пользованіи имуществомъ дѣтей 218, коихъ безотчетнымъ опекуномъ является прежде всего отецъ 216[6]) и др.

§ 2. Понятіе объ имущественныхъ отношеніяхъ супруговъ по мѣстному праву.

Литература: 95 Гасманъ, Отвѣтственность мужа за имущество жены, внесенное при бракѣ. 485 Рижанинъ, Дѣйствіе закона о предбрачныхъ росписяхъ въ Приб. губ.

Исходя изъ того положенія, что со времени обвѣнчанія супруговъ (лютеранъ по обряду евангелическо-лютеранской церкви 2 ст., хотя бы и за границей и вмѣстѣ по обряду гражданскаго брака, Гр. Кас. Деп. Сен. д. Лерхендорфъ

д. супруговъ Рябининыхъ), подлежащая сдѣлка или распоряженіе жены представляются состоявшимися въ нарушеніе предписанія ст. 30 приведеннаго закона и, на семъ основаніи, могутъ быть оспариваемы женою, какъ для нея необязательныя 29. Такимъ образомъ законъ лишаетъ жену всякаго права самостоятельнаго распоряженія находящимся въ управленіи мужа имуществомъ и обусловливаетъ самую силу и дѣйствительность всякаго съ ея стороны распоряженія этимъ имуществомъ согласіемъ и содѣйствіемъ попечителя или совѣтника, будь то мужъ, или посторонній мужчина ассистентъ".

[5]) Ст. 197 имѣетъ въ виду совмѣстную жизнь супруговъ и непримѣнима при разлучной ихъ жизни. Когда возникаетъ, при разлучной жизни супруговъ, вопросъ о томъ, у кого изъ родителей долженъ находиться ребенокъ, судъ долженъ принять во вниманіе интересы послѣдняго и рѣшить вопросъ въ пользу отца или матери, смотря по тому, у кого изъ родителей по обстоятельствамъ дѣла жизнь и правильное воспитаніе ребенка представляются болѣе обезпеченными. СПБ. Суд. Пал. по д. Восцыныхъ 190/96.

[6]) СПБ. Суд. Пал. по д. Реймана 63/94: Хотя по 216 ст. родители управляютъ отдѣльнымъ имуществомъ дѣтей своихъ на правахъ опекуновъ, не обязанныхъ давать отчетъ въ своемъ управленіи, но изъ этого еще не вытекаетъ для нихъ права требовать выдачи имъ на руки не только доходовъ, но и капиталовъ опекаемыхъ; такой выводъ противорѣчилъ бы точному смыслу 367 ст., по силѣ которой, напротивъ, всѣ драгоцѣнныя вещи и цѣнныя бумаги опекаемыхъ должны быть передаваемы на сохраненіе въ Сиротскій судъ.

№ 39/99, нехристіанъ — по принятымъ обычаямъ 4 ст., подъ чѣмъ разумѣется форма совершенія брака, а не обычаи, противные нравственности, Гр. Кас. Деп. Сен. по д. Рохлина № 82/99) бракъ оказываетъ извѣстное дѣйствіе на имущество ихъ 10, мѣстный Сводъ, подобно германскому праву, пытается точно опредѣлить въ законѣ, какое вліяніе оказываетъ на имущество обусловленная бракомъ общность жизни супруговъ.

Сводъ не лишаетъ супруговъ возможности регулировать свои имущественныя отношенія путемъ брачныхъ договоровъ, предоставляя имъ при этомъ полную свободу, когда и о чемъ договариваться. Въ отличіе отъ римскихъ pacta dotalia Прибалтійскіе брачные договоры могутъ имѣть своимъ предметомъ разнообразное содержаніе 37, въ нихъ могутъ быть включаемы всякія условія на счетъ взаимныхъ правъ какъ по имуществу на время брака, такъ и на случай смерти 38. Они могутъ быть заключаемы какъ предъ бракомъ или при вступленіи въ него (брачныя записи, Ehestiftungen), такъ и во время супружества (Eheverträge) 33; какъ брачущимися, такъ и ихъ родителями, или супругами съ посторонними 34.[7]) Заключаемы они могутъ быть только письменно: въ городахъ Лифляндскихъ нотаріальнымъ порядкомъ, въ другихъ случаяхъ они являются у нотаріуса 36; [8]) всюду, при заключеніи договора о недвижимости, требуется внесеніе въ крѣпостныя книги. Для снабженія договора обязательной силой по от-

[7]) СПБ. Суд. Пал. по д. Шмерлинга 38/96: Изъ сопоставленія ст. 34, 4470 и 4475 необходимо притти къ тому заключенію, что соглашеніе о приданомъ можетъ имѣть полную силу, если оно состоялось и не съ родителями одного изъ супруговъ, а съ постороннимъ лицомъ, желающимъ оказать вспомоществованіе брачущимся, и что оно и въ словесной формѣ дѣйствительно, какъ актъ даренія, влекущій, при условіи принятія дара, послѣдствія, указанныя въ ст. 4475, а именно право одаряемаго отыскивать по суду передачи дара отъ дарителя.

[8]) СПБ. Суд. Пал. по д. Ленерта 57/95: Хотя по закону (ст. 36) не вмѣняется въ обязанность совершать брачные договоры формальнымъ порядкомъ, но лишь на тотъ случай, если такой договоръ предназначается для огражденія взаимныхъ интересовъ договаривающихся сторонъ (ст. 39). Если же брачной записи предназначается имѣть въ будущемъ обязательную силу и для постороннихъ лицъ, то она должна быть установленнымъ порядкомъ оглашена; одно только внесеніе ея въ книги публичнаго нотаріуса не соотвѣтствуетъ требованіямъ закона и значенія для третьихъ лицъ имѣть не можетъ.

ношенію къ третьимъ лицамъ требуется соблюденіе формальностей: оглашеніе его окружнымъ судомъ посредствомъ троекратнаго припечатанія публикацій въ вѣдомостяхъ, прибивкою объявленія къ дверямъ суда и выставленіемъ его въ конторѣ нотаріуса 36 прим.

Если же супруги не заключили брачнаго договора, то имущественныя ихъ отношенія нормируются закономъ: тѣмъ или другимъ земскимъ или городскимъ или крестьянскимъ правомъ 32, именно тѣмъ, которому мужъ былъ подчиненъ, во время вступленія въ бракъ, по мѣстожительству и званію; при послѣдующей перемѣнѣ мѣстожительства или званія мужа и права по имуществу подлежатъ соотвѣтственной перемѣнѣ, безъ нанесенія ущерба пріобрѣтеннымъ правамъ постороннихъ лицъ XXIX введ.

Принимая во вниманіе, что общность брачной жизни ведетъ къ единству хозяйства, законъ въ принципѣ и вообще признаетъ лишь полное хозяйственное единство имуществъ (Wirtschaftsgemeinschaft) супруговъ въ рукахъ одного. Этимъ однимъ, въ силу опекунской власти 11, является мужъ, который управляетъ всѣмъ имуществомъ, какъ своимъ, такъ и женинымъ, какъ внесеннымъ въ бракъ, такъ и позднѣе пріобрѣтеннымъ (за нѣкоторыми исключеніями), безотчетно и пользуется имъ для цѣлей брака. „Брачные интересы принимаются въ болѣе обширномъ смыслѣ, нежели римскія onera matrimonii. Послѣднія касались лишь общаго хозяйства и воспитанія дѣтей, а остальная частная и дѣловая жизнь супруговъ не затрогивалась бракомъ; по германскому взгляду, бракъ влечетъ за собою полную общность жизни, такъ что и вся практическая дѣятельность и призваніе мужа, а при извѣстныхъ обстоятельствахъ и жены, теряютъ характеръ исключительныхъ интересовъ одного супруга и дѣлаются общими, вслѣдствіе чего въ жизни супруговъ не существуетъ различія между брачными и небрачными тяжестями, а подъ брачныя тяжести подводится все, въ чемъ нуждаются супруги для покрытія издержекъ всей своей жизни въ семьѣ и внѣ ея“ (Дорнъ стр. 535).

Попадая подъ опекунскую власть мужа (Gewere zu rechten Vormundschaft), имущество жены вмѣстѣ съ имуществомъ мужа образуетъ, по германскому праву, или Gütereinheit (система единства, объединенія имуществъ, Güter-

vereinigung — временное соединеніе въ теченіе брачной жизни супруговъ), или Gütergemeinschaft (система общности имущества, окончательное сліяніе въ одну общую массу, принадлежащую обоимъ супругамъ), или partielle Gütergemeinschaft (частичная, ограниченная общность, напр., Errungenschaftsgemeinschaft — общность пріобрѣтеннаго, — или Mobiliargemeinschaft — общность движимости; такъ, въ шведскомъ Landslag общую массу образуютъ только извѣстныя категоріи вещей: движимости, а изъ недвижимостей пріобрѣтенныя во время брака, за исключеніемъ унаслѣдованныхъ), или ususfructus maritalis (система узуфруктуарнаго пользованія мужа).

Мѣстный Сводъ „въ сущности санкціонируетъ первыя двѣ системы, примѣшивая въ извѣстныхъ случаяхъ къ первой системѣ римскія начала о dos“ (Дорнъ) и допуская смѣшанныя системы.

Система общности признается закономъ дѣйствующею въ городахъ Лифляндіи 79 [9]) и у крестьянъ Лифляндскихъ и Эстляндскихъ (но не Курляндскихъ; кр. Л. 945, 946, кр. Э. 1057, 1061, кр. К. 70), въ дѣйствительности же примѣняется лишь къ земскому лифляндскому духовенству, не принадлежащему къ потомственному дворянству, и въ Нарвѣ 67—78, 109. Такимъ образомъ, господствующею является система соединенія имуществъ.

[9]) Законъ (79, 80, 1819, 1822, 1830, 1831), по Лифляндскому городскому праву, признаетъ имущество супруговъ общею ихъ собственностью. При прекращеніи брака смертью одного изъ нихъ часть общей массы должна признаваться принадлежащею пережившему супругу (эта часть массы не можетъ считаться наслѣдствомъ и подлежать наслѣдственной пошлинѣ). Какая именно часть должна почитаться собственностью умершаго супруга, законъ не опредѣляетъ, онъ не опредѣляетъ доли каждаго супруга въ общемъ ихъ имуществѣ при существованіи брака, опредѣляя эту долю только на случай прекращенія общности, при раздѣлѣ съ дѣтьми или родственниками умершаго. Часть общей массы поступаетъ къ пережившему супругу не по праву наслѣдованія, а какъ къ участнику общей собственности, подлежащей раздѣлу, ибо часть эта, по предположенію закона, составляетъ его собственность въ общемъ имуществѣ. СПБ. Суд. Пал. по д. Шейнфлугъ 10/90; Таубе 29/90.

При жизни супруговъ никому изъ нихъ никакая часть имущества въ отдѣльности не принадлежитъ. Сен. по д. Керковіусъ. 1819 ст. не опредѣляетъ долей, въ которыхъ общая масса супружескаго имущества принадлежала каждому изъ супруговъ при жизни ихъ обоихъ. Сен. по д. Зильперта съ Гориной. См. ниже 22 и 28 сноски.

Отличительная черта этихъ двухъ системъ проявляется рельефно при прекращеніи брака. Въ этомъ случаѣ при Gütervereinigung происходитъ распаденіе временно соединеннаго имущества на его составныя части 117, 118, 121, при Gütergemeinschaft имѣетъ мѣсто раздѣлъ общей массы 1813, 1808 (при разводѣ и здѣсь распаденіе на первоначальныя составныя части, за исключеніемъ пріобрѣтеннаго въ бракѣ, которое дѣлится поровну 126). Однако, существуетъ возможность сохранить и послѣ смерти одного изъ супруговъ общую массу въ нераздѣльномъ видѣ (communio prorogata, fortgesetzte Gütergemeinschaft 1805, 1822).

Отвѣтственность жены внесеннымъ ею имуществомъ за долги мужа не можетъ считаться отличительной чертой Gütergemeinschaft (Лиф. дух. недвор. 76, Лифлянд. город. право 86, Эст. город. право 107: отвѣтственность имуществомъ, а не лицомъ). Она вытекаетъ не изъ понятія о совокупномъ обладаніи имуществомъ, а изъ понятія объ eheliche Genossenschaft и основана на этическомъ моментѣ: dem Manne trauet, trauet auch den Schulden.

Отвѣтственность мужа по сдѣлкамъ, заключеннымъ женою, ограничивается размѣромъ т. наз. Schlüsselgewalt (Кассо). Однако, по сдѣлкамъ жены, занимающейся самостоятельно торговлею съ согласія мужа, по Лифляндскому городскому праву, отвѣтственность несетъ все общее имущество 92, по Эстляндскому городскому праву, все внесенное женою при бракѣ имущество 104.

При Gütergemeinschaft все имущество обоихъ супруговъ составляетъ общую массу, находящуюся въ общей собственности обоихъ супруговъ 68, 69, 80,[10]) при Gütervereinigung общей собственности не возникаетъ, а лишь хозяйственная общность, организованная юридически, при чемъ и

[10]) Постановленіе ст. 80 о томъ, что въ силу общности имущества, пока бракъ существуетъ, ни одна его часть не принадлежитъ кому-либо изъ супруговъ отдѣльно, нужно понимать въ томъ смыслѣ, что общность имущества составляетъ нераздѣльный источникъ содержанія обоихъ супруговъ, и ни одинъ изъ нихъ не въ правѣ требовать выдѣла, но изъ этого не слѣдуетъ, чтобы въ массѣ, составляющей общность имущества, не заключалось имущества, отдѣльно принадлежащаго каждому изъ супруговъ, ибо это противорѣчило бы той же ст. 80 и 1834 ст., изъ коихъ видно, что сама масса общности составляется изъ имуществъ, принадлежащихъ супругамъ каждому отдѣльно. Сен. по д. Васильева 119/900,

въ этомъ случаѣ всѣмъ имуществомъ безотчетно управляетъ мужъ 41,[11]) 49, 96.

Имущество жены, находящееся въ управленіи мужа, технически называется „внесеннымъ“, illata 12, 14. Въ составѣ его Сводъ отличаетъ 14 приданое, Aussteuer, подъ коимъ разумѣетъ движимости, принесенныя женою собственно для себя и для домашняго обзаведенія 15, и вѣно, Mitgabe, Brautschatz, которое состоитъ изъ недвижимостей или капиталовъ и разнаго рода правъ пользованія чужимъ имуществомъ, внесенныхъ для облегченія издержекъ, съ брачною жизнью сопряженныхъ 16, и которое именно такъ (вѣномъ) названо 17.[12]) Ни по цѣли, ни по послѣдствіямъ это имущество не совпадаетъ съ римскимъ dos.

Ни общность, ни единство имущества, состоящаго въ управленіи мужа, не мѣшаетъ, однако, тому, чтобы жена имѣла свое особое, отдѣльное имущество, Sondergut. Къ нему принадлежитъ: все предоставленное женою себѣ

[11]) Состояніе имущества жены, согласно ст. 41, въ продолженіе брачнаго союза, въ управленіи и пользованіи мужа, вовсе не приравнивается къ пользованію въ силу договорнаго соглашенія (1199 ст.), какъ это доказывается, между прочимъ, 58 ст., по силѣ коей жена не отвѣчаетъ своимъ имуществомъ за долги мужа. Сен. по д. Штраубе 1853/96.

[12]) Ст. 17 имѣетъ, очевидно, въ виду точно опредѣлить, что было внесено женою при бракѣ въ качествѣ вѣна и что въ качествѣ приданаго, такъ какъ то и другое въ нѣкоторыхъ случаяхъ трудно было бы, безъ помѣщенія въ брачномъ договорѣ названія, различить, а между тѣмъ приданое и вѣно въ гражданско-правовой жизни супруговъ имѣютъ не одно и то же значеніе. Для дѣйствительности договора о вѣнѣ письменная форма сдѣлки необязательна, причемъ контрагентами могутъ быть не только сами брачущіеся, но со стороны невѣсты и ея родители (ст. 19). Подобные договоры вѣна нечужды и состоянію лифляндскихъ крестьянъ: въ 946 кр. Л. къ приданому причисляется такое имущество, которое по характеру своему подходитъ подъ опредѣленіе вѣна. (См. ниже 33 сноску) СПБ. Суд. Пал. д. Лаука 133/98.

Изъ совокупнаго смысла ст. 19, 21, 22, 34 слѣдуетъ, что до совершенія предположеннаго брака ни женихъ ни невѣста никакихъ на обѣщанное кѣмъ бы то ни было приданое правъ не имѣютъ, и потому, если обѣщанное приданое выдано жениху до заключенія брака, то право обратнаго требованія приданаго въ виду несостоявшагося брака остается за лицомъ, давшимъ приданое, въ силу точнаго смысла 3703 и 3706 статей, предоставляющихъ право обратнаго требованія выданнаго впередъ вѣна, если бракъ не состоится, тому, кто оное выдалъ, и можетъ перейти къ невѣстѣ лишь путемъ гражданской сдѣлки, существованіе коей должно быть доказано. СПБ. Суд. Пал. по д. Крестманъ 65/90.

въ собственное управленіе и пользованіе, или доставшееся отъ кого-либо ей подъ тѣмъ же условіемъ, пріобрѣтенное женою на свои деньги или работою, полученное отъ мужа „на иголки“, сбереженные доходы съ отдѣльнаго имущества, лично ей предназначенные подарки и древнегерманскій утренній даръ, Morgengabe, если онъ дѣйствительно поднесенъ мужемъ на утро послѣ свадьбы, какъ pretium virginitatis 27,[13]) 28 (именно добровольный даръ, ничего общаго не имѣющій съ законной Morgengabe, служащей обезпеченіемъ вдовы въ родѣ Witthum 1820, или возмѣщающей ей приданое — Widerlage 1744, 1745).

При распоряженіи этимъ своимъ отдѣльнымъ имуществомъ жена всетаки иногда не можетъ обойтись безъ содѣйствія и соучастія своего „опекуна“: отчуждая свое недвижимое отдѣльное имущество, она обязана испросить совѣтъ мужа; акты, коими она въ отношеніи къ этому имуществу обязывается, должны быть подписаны мужемъ въ качествѣ совѣтника 29[3]). Сенатъ 29 н. 1893 г. № 1865: „существованіе „отдѣльнаго“ имущества жены по закону никогда не предполагается, а всегда должно быть доказываемо особо“[14]). Напротивъ, есть законное предположеніе, что все

[13]) Ст. 27 вовсе не предусматриваетъ имущества, доставшагося женѣ ранѣе брака вообще, каковое имущество въ силу ст. 80, напротивъ того, кромѣ прямо поименованнаго въ ст. 27, входитъ въ составъ общей массы, и потому неправильно мнѣніе, будто имущество, доставшееся женѣ по наслѣдству до брака, подходя подъ понятіе отдѣльнаго имущества послѣдней, не входитъ въ составъ общаго имущества супруговъ. Сен. по д. Потреки 2934/99.

Предоставленіе женѣ имущества подъ условіемъ управлять и пользоваться ей самой въ качествѣ отдѣльнаго имущества въ виду 32, 4470—4474 ст. можетъ быть выражено и не въ письменной формѣ и потому можетъ быть доказываемо свидѣтельскими показаніями. Сен. по д. Лейденъ 2446/92.

[14]) Сенатъ ib.: „Предоставляя мужу широкое право управленія и пользованія женинымъ имуществомъ, законъ вмѣстѣ съ тѣмъ строго и послѣдовательно проводитъ тотъ принципъ, что отъ таковаго управленія и пользованія имущество жены не должно ни уменьшаться, ни утрачиваться, и предоставляетъ женѣ всѣ возможныя гарантіи для охраненія ея имущественныхъ интересовъ, признаетъ все имущество мужа отвѣтственнымъ за цѣлость и сохранность вступившаго въ его управленіе имущества жены. Владѣя имуществомъ жены не отъ своего имени, но лишь въ силу супружеской опеки, мужъ представляется лишь держателемъ сего имущества, заступающимъ мѣсто настоящаго его собственника 626. Въ случаѣ

соединенное имущество подъ властью мужа является его имуществомъ, опровергнуть каковую презумцію можетъ жена путемъ представленія соотвѣтствующихъ доказательствъ 13.[15])

§ 3. Особенности земскаго права и эстляндскаго, лифляндскаго и нарвскаго городскаго права.

Соединеніе имуществъ супруговъ по земскому праву лифляндскому, эстляндскому и (земскому и городскому) курляндскому.

Для земскаго права кодификація 1864 г. не приняла въ чистомъ видѣ саксонской Gütervereinigung, а систему, напоминающую прусскую Verwaltungsgemeinschaft. Реминисценціи о прежде дѣйствовавшемъ правѣ сохранились лишь въ слабой степени. Очень древнимъ (Вальдемаръ-Эрихское право) порядкомъ было, чтобы жена вносила въ бракъ Mitgabe (въ родѣ приданаго получаемую впередъ наслѣдственную долю отъ отца и братьевъ, въ видѣ выдѣла) почти исключительно изъ движимостей, вмѣсто коихъ по прекраще-

же прекращенія супружеской опеки и управленія женинымъ имуществомъ, будь то вслѣдствіе прекращенія брака вообще смертью или судебнымъ приговоромъ, или же вслѣдствіе несостоятельности мужа и открытія надъ его имуществомъ конкурса, жена въ правѣ требовать возвращенія внесеннаго ею въ бракъ имущества 47, 59, при чемъ обязана доказать только самый фактъ внесенія 64, и таковое имущество должно быть возвращено ей въ томъ количествѣ и видѣ, въ какомъ оно находилось при поступленіи его въ управленіе мужа, и съ приращеніями 60. Законное предположеніе — презумція — слагается въ пользу жены въ томъ отношеніи, что при доказанности размѣра внесеннаго ею въ бракъ имущества никакого уменьшенія его въ теченіе брачнаго союза не предполагается, т. е. не жена обязана доказывать, что внесенное ею въ бракъ имущество въ теченіе брака не уменьшилось, а, наоборотъ, уменьшеніе на законномъ основаніи находившагося въ управленіи мужа имущества жены обязанъ доказывать тотъ, кто отказываетъ въ возвращеніи сего имущества въ томъ размѣрѣ, въ какомъ оно поступило въ управленіе мужа. Имущественная отвѣтственность мужа 59—66 за возвращеніе женѣ или ея наслѣдникамъ внесеннаго ею при бракѣ и находившагося въ его управленіи имущества переходитъ, въ случаѣ открытія надъ его имуществомъ конкурса, въ полномъ объемѣ и безъ всякихъ ограниченій, на конкурсную массу."

[15]) Въ Прибалтійскихъ губерніяхъ мужъ въ правѣ безъ согласія жены завѣщать недвижимость, хотя и поступившую вслѣдствіе имущественной общности супруговъ въ общую массу, но числящуюся за мужемъ по крѣпостнымъ книгамъ его собственностью. Сен. по д. Зильперта съ Гориной.

ніи брака получала наличную движимость, а изъ своихъ вещей лишь Ingedöme. Позднѣе введена была вестфальская моргенгабе 1820, 1744, служащая обезпеченіемъ бездѣтной вдовы и содержащая въ себѣ возвращеніе внесеннаго выдѣла и вмѣстѣ съ тѣмъ наслѣдственную долю въ формѣ пожизненнаго владѣнія недвижимостями мужа, Beisitz. Рецепція римскаго права привела къ смѣшенію Mitgabe съ dos. Въ шведскія времена въ систему Gütervereinigung внесены нѣкоторыя начала Gütergemeinschaft, а также была реципирована отвѣтственность жены за долги мужа, удержавшаяся, однако, не вездѣ.

Все это до извѣстной степени отразилось на дѣйствующемъ правѣ, по коему (со времени обвѣнчанія 10 и до прекращенія брака или конкурса надъ имуществомъ мужа 59, 47 или до отнятія у него управленія 52) все имущество жены (движимое и недвижимое, внесенное при бракѣ и позднѣе пріобрѣтенное, за исключеніемъ отдѣльнаго, Sondergut, изъятаго 27[13]) поступаетъ въ управленіе мужа 41[11]), 12[2]). Оно получаетъ наименованіе „внесеннаго“ (Eingebrachtes, illata), хотя сближеннаго, но не похожаго на римскую dos (для установленія которой требовался особый актъ dotis datio, dictio, promissio) и не имѣющаго специфическаго значенія прежней Mitgabe въ виду расширенія наслѣдственныхъ правъ женщинъ. Однако, установленіе ея (Mitgabe) и нынѣ закономъ допускается подъ названіемъ „вѣно“, необходимымъ условіемъ чего признается наименованіе его въ договорѣ этимъ именемъ 17[12]). Но установленіе его необязательно. Только въ Эстляндіи отецъ дворянскаго званія (а по смерти его сыновья) обязанъ устроить своимъ дочерямъ дворянскую свадьбу и дать имъ приданое, соотвѣтствующее его состоянію и имуществу 20. Въ Лифляндіи и Эстляндіи дочери при сыновьяхъ имѣютъ право на приличное состоянію приданое изъ родонаслѣдственныхъ имѣній 2504. Послѣдствіе установленія вѣна сказывается по смерти мужа. 1745: по эстляндскому земскому праву, вдова, внесшая при бракѣ вѣно, получаетъ цѣну онаго вдвойнѣ въ качествѣ вдовьяго вѣна (вестфальская моргенгабе въ формѣ Widerlage), но въ такомъ случаѣ самое вѣно возвращенію уже не подлежитъ. 1746: по лифляндскому земскому праву, вдова можетъ требовать вдовье вѣно только въ такомъ случаѣ, если мужъ именно ей оное назначилъ.

Въ рукахъ мужа сосредоточивается управленіе и пользованіе женинымъ имуществомъ. Отъ обыкновеннаго управителя чужимъ имуществомъ мужъ отличается тѣмъ, что не обязанъ давать отчета въ управленіи 49, отъ обыкновеннаго узуфруктуарія тѣмъ, что доходы съ имущества жены мужъ получаетъ не исключительно въ свою пользу, а для покрытія ими, прежде всего, издержекъ супружеской и семейной жизни 46.

Кругъ его правомочій: а) принимать всѣ мѣры для сохраненія и пользованія имуществомъ: отдавать недвижимости въ аренду или наемъ, капиталы обращать въ приращеніе изъ процентовъ, предпринимать въ судѣ и внѣ суда, безъ особой отъ жены довѣренности, всѣ мѣры для обезпеченія и огражденія имущества 42 [16]), б) получать всѣ произведенія и доходы съ недвижимостей и съ поземельныхъ ея правъ, а также проценты съ выданныхъ на ея имя долговыхъ обязательствъ, заступать ея мѣсто въ правѣ пользованія въ чужомъ имуществѣ 45, в) нести лежащія на имуществѣ повинности 48. Даже нецѣлесообразныя распоряженія мужа остаются въ силѣ, поскольку изъ нихъ пріобрѣли права постороннія лица 52.

Однако, мужу воспрещено совершать слѣдующія сдѣлки (совершенныя признаются ничтожными): а) отчужденіе, отдачу въ закладъ, обремененіе долгами, сервитутами и поземельными повинностями недвижимостей и поземельныхъ правъ жены, безъ ея согласія 43,[17]) б) въ Лифляндіи и Эстляндіи передачу и закладъ, безъ согласія жены, долговыхъ обязательствъ, выданныхъ на ея имя или на имя лицъ, оставляющихъ ей наслѣдство, а также полученіе уплаты по нимъ 44, в) въ Эстляндіи отдачу, безъ особой довѣренности жены, ея имѣнія въ арендное содержаніе 42 прим.

---

[16]) Мужъ совладѣлицы — жены своей, по точному смыслу 927, 42, 44 ст., имѣетъ право безъ довѣренности жены на искъ, направленный къ огражденію права собственности отъ самовольныхъ захватовъ и незаконнаго пользованія третьихъ лицъ. СПБ. Суд. Пал. 3/94 д. Домбровскаго. Ср. 5 ст. Вол. Суд. Уст. во 2 сноскѣ.

[17]) По 2946—2948 ст., такое согласіе можетъ быть выражено послѣдующимъ утвержденіемъ сдѣлки, какъ положительно, такъ и безмолвно. Потому судъ не лишенъ права установить такое утвержденіе женою договора о запродажѣ мужемъ ея недвижимости на основаніи факта полученія ею задаточныхъ денегъ и сдѣланной ею о томъ надписи на задаточной роспискѣ. Сен. 6844/99 д. Мееровой.

Предназначенное для покрытія издержекъ брачной жизни 46, 47, 52, женино имущество изъято изъ отвѣтственности за долги мужа, если только жена къ тому особо не обязалась 58 (S-tum Vellejanum).

Имущественная дѣеспособность жены во время брака очень ограничена. По отношенію къ внесенному имуществу права ея остаются бездѣйственными: она не въ правѣ его отчуждать, обременять долгами и вообще распоряжаться имъ 53; мужъ, поэтому, не обязанъ ни признавать долговъ, сдѣланныхъ женою во время брака, ни уплачивать ихъ 55.[18])

Въ видѣ исключенія права жены могутъ оказаться дѣйственными при несостоятельности мужа 47 и въ случаѣ нецѣлесообразности распоряженій мужа 52, когда жена можетъ просить о предоставленіи имущества въ ея управленіе, а слѣд., и о разъединеніи имуществъ во время брака.

Когда мужъ, за отсутствіемъ или по болѣзни, не въ состояніи управлять имуществомъ, жена не иначе можетъ принять на себя управленіе онымъ, какъ на общихъ правахъ завѣдыванія чужими дѣлами, — иногда должно быть учреждаемо даже попечительство 31.

Кромѣ того, нѣсколько сдѣлокъ ей доступно. 56: мужъ обязанъ не только признавать, но и принимать на отвѣтственность даже собственнаго своего имущества, слѣдующія распоряженія жены: 1) сдѣланныя для домашняго быта, напр., по найму прислуги (Schlüsselgewalt), 2) или по его порученію, 3) долги по крайней необходимости, 4) долги, посредствомъ которыхъ мужъ получилъ прибыль.

Сверхъ того, жена можетъ составлять завѣщаніе въ Лифляндіи и Эстляндіи (кромѣ Ревеля) въ пользу мужа при участіи совѣтника, въ пользу другихъ лицъ съ совѣта и согласія мужа 1991, а въ Курляндіи и Ревелѣ даже безъ совѣта и согласія мужа 1992.

Большую дѣеспособность жена имѣетъ по отношенію къ отдѣльному (см. выше 11 и 12 стр.) своему имуществу, кото-

---

[18]) Право мужа не признавать долговыхъ обязательствъ своей жены не имѣетъ безусловнаго значенія. Мужъ не можетъ быть только принуждаемъ къ уплатѣ такихъ долговъ изъ находящагося въ управленіи его имущества жены. Самые же долги не теряютъ своего обязательнаго для должницы значенія, такъ какъ кредиторы въ правѣ требованія свои обратить на отдѣльное имущество жены. СПБ. Суд. Пал. 199/96 д. Лерхъ.

рымъ она въ правѣ распоряжаться 27,[13]) 41,[11]) иногда при содѣйствіи совѣтника 30. Однако, при отчужденіи недвижимости и т. п. она обязана испросить совѣтъ мужа 29,[3]) [4]) при составленіи завѣщанія въ Лифляндіи и Эстляндіи (кромѣ Ревеля) требуется совѣтъ и согласіе мужа. 1991, 1992.

Это отдѣльное имущество является единственнымъ объектомъ имущественной отвѣтственности жены за ея долги (кромѣ выше указанныхъ 56), заключенные во время брака 55,[18]) и непосредственнымъ за долги, заключенные до брака 54, а также за долги по правонарушеніямъ 57. Субсидіарно отвѣтственнымъ за долги добрачные и по правонарушеніямъ, въ случаѣ недостачи отдѣльнаго имущества, можетъ оказаться и внесенное въ бракъ 54, 57, субсидіарная отвѣтственность котораго за долги, заключенные во время брака, наступаетъ лишь по прекращеніи брака, а до этого момента оно свободно отъ взысканій 55.

1) Нецѣлесообразныя распоряженія мужа или его нерадѣніе въ управленіи 52, 2) несостоятельность мужа и открытіе конкурса надъ его имуществомъ 47, 3) прекращеніе брака 55 смертью, разводомъ [19]) или судебнымъ приго-

---

[19]) Сенатъ 3 мая 1893 г. № 792: „Бракъ считается разведеннымъ и юридическія послѣдствія развода наступаютъ съ момента вступленія въ законную силу рѣшенія консисторіи о разводѣ, независимо отъ совершенія или несовершенія предусмотрѣннаго ст. 267 и 548—551 Уст. ев.-лют. церкви формальнаго обряда расторженія брака. Формальное или торжественное расторженіе брака состоитъ въ томъ, что кто-либо изъ духовныхъ членовъ консисторіи, въ присутствіи обѣихъ сторонъ, если къ ихъ явкѣ нѣтъ законныхъ препятствій, сдѣлавъ имъ предварительно краткое увѣщаніе, объявляетъ бракъ ихъ расторгнутымъ, отбираетъ отъ нихъ обручальныя кольца и разводитъ ихъ опущенною между ними рукою. Формальный актъ развода представляется лишь послѣдующимъ за дѣйствительнымъ расторженіемъ брака обрядомъ, соблюдаемымъ во всѣхъ тѣхъ случаяхъ, въ коихъ нѣтъ законныхъ къ тому препятствій, но отнюдь не обусловливающимъ законныхъ послѣдствій вошедшаго въ законную силу рѣшенія консисторіи о разводѣ брака, т. е. дѣйствительнаго расторженія брака.“ Это опредѣленіе Сената разрѣшило важный для практической жизни, спорный въ судебной практикѣ и въ литературѣ вопросъ: одни (Цвингманъ, рѣшенія II т. 259 стр.) пріурочиваютъ матеріальныя послѣдствія развода къ моменту вступленія въ отвѣтъ по иску о разводѣ (litiscontestatio), другіе (Эрдманъ, Бунге) къ моменту фактическаго совершенія надъ разведенными обряда расторженія брака, считая до этого момента бракъ сохраняющимъ силу, третьи (Цвингманъ 260—266 стр., Форстеръ, каковое мнѣ-

воромъ 59, 117, 118, 121 служатъ поводами къ разъединенію соединенныхъ имуществъ: жена или ея наслѣдники въ правѣ требовать возвращенія внесеннаго ею при бракѣ имущества 59 въ томъ же количествѣ и видѣ и съ приращеніями 60. Но вмѣсто переданнаго по оцѣнкѣ возвращается лишь оцѣночная сумма 61, вмѣсто замѣнимыхъ вещей равныя имъ по роду и качеству 62.

Мужъ или его наслѣдники отвѣчаютъ за всякій по винѣ причиненный вредъ имуществу 50,[20]) въ долговыхъ требованіяхъ, въ вещахъ замѣнимыхъ и переданныхъ по оцѣнкѣ даже за ущербъ или истребленіе случайное 51[14]), хотя мужъ обязанъ пещись о сбереженіи и сохраненіи женинаго имущества наравнѣ съ своимъ собственнымъ 49.

За необходимые расходы на недвижимость жены возвращающій долженъ быть вознагражденъ во всякомъ случаѣ, а изъ полезныхъ лишь за тѣ, кои произведены съ согласія жены или возвысили внутреннюю цѣнность недвижимости 63.

Пока не возвращено внесенное, жена, а по смерти ея дѣти въ Курляндіи пользуются правомъ удержанія 65, 66. До 1889 г. женѣ принадлежала безмолвная ипотека 1400. А нынѣ въ случаѣ конкурса по дѣламъ мужа дѣйствуетъ правило п. 11 ст. 36 прил. къ 1899 ст. Уст. Гражд. Суд.: къ дол-

---

ніе раздѣлилъ и Сенатъ) ко дню вступленія рѣшенія по бракоразводному дѣлу въ окончательную законную силу, какъ къ моменту прекращенія брака и всѣхъ обусловливаемыхъ имъ юридическихъ отношеній (Гасманъ).

См. 95[1] Гасманъ А. Г., Разводъ по уставу еванг.-лют. консисторіи, 101 Г-нъ В., Съ какого момента слѣдуетъ считать расторгнутымъ бракъ по правиламъ еванг.-лют. церкви?

Хотя бы послѣдовало со стороны компетентнаго присутственнаго мѣста опредѣленіе о разлученіи супруговъ на время производства бракоразводнаго дѣла 128 ст., жена въ силу 9 ст. въ правѣ требовать отъ мужа содержаніе, соотвѣтствующее его званію и достатку, въ теченіе производства дѣла. Рез. Сен. по д. Фрейманъ № 1620/95.

[20]) Управленіе женинымъ имуществомъ не избавляетъ мужа по силѣ 41, 49 и др. ст. отъ обязанности принимать всѣ мѣры къ сохраненію этого имущества, причемъ 50 ст. вовсе не исключаетъ понятія „умышленнаго“ вреда, ибо въ ней прямо сказано, что мужъ отвѣчаетъ за всякій вредъ, причиненный имуществу жены по его собственной винѣ, причемъ изъятіе указано лишь относительно поврежденій, происшедшихъ случайно или отъ обыкновеннаго пользованія, что совершенно согласно съ общими правилами о вознагражденіи за вредъ, изложенными въ 3435 и слѣд. ст. Сен. 1004/94 д. Шоппе.

гамъ перваго разряда причисляются и удовлетворяются изъ первыхъ поступившихъ въ распоряженіе конкурснаго управленія суммъ, по нижеслѣдующей очереди: . . . 11) въ тѣхъ мѣстностяхъ, гдѣ не существуетъ общности имущества супруговъ, требованія жены несостоятельнаго должника (а также его несовершеннолѣтнихъ дѣтей) относительно того поступившаго въ управленіе должника имущества сихъ лицъ, которое не находится въ конкурсной массѣ въ наличности, если требованія эти не подлежатъ удовлетворенію на основаніи ст. 20 и п. 1 и 2 ст. 21 сего прил. (20: право жены и дѣтей несостоятельнаго требовать выдѣла изъ конкурсной массы вещей, къ оной не принадлежащихъ, опредѣляется постановленіями Приб. гр. зак. Ср. 47 ст. ихъ). Требованія этихъ лицъ, если масса недостаточна для полной ихъ уплаты, удовлетворяются по соразмѣрности.

Въ случаѣ разъединенія имуществъ вслѣдствіе смерти одного изъ супруговъ, пережившій, кромѣ своего имущества, получаетъ еще извѣстную часть изъ наслѣдства послѣ умершаго, portio statutaria: а) 1722: Лифляндская и Эстляндская небездѣтная вдова—всю движимость и дѣтскую долю изъ недвижимостей и долговыхъ требованій, б) 1744: бездѣтная—всю движимость, вдовье вѣно (ср. 1745 и 1746 выше стр. 14), а въ Эстляндіи и половину долговыхъ требованій, в) 1752: Лифляндскій небездѣтный вдовецъ—всю движимость, а Эстляндскій, кромѣ того, 1763 — вѣно и половину недвижимостей и долговыхъ требованій, г) бездѣтный Лифляндскій вдовецъ—движимость и вѣно 1756, Эстляндскій — всю движимость и половину долговыхъ требованій, д) Курляндскій 1790 и Пильтенскій 1800 бездѣтный вдовецъ, какъ и Курляндская бездѣтная вдова 1784, — половину всего наслѣдства, е) Курляндскій 1788 и Пильтенскій 1800 небездѣтный вдовецъ—дѣтскую долю, каковую, но только въ вотчинахъ и на прожитокъ при добровольномъ раздѣлѣ 1793 или только въ доходахъ съ вотчины при раздѣлѣ по поводу вступленія въ новый бракъ 1794, получаетъ Пильтенская небездѣтная вдова.

Право вдовы на движимость есть пережитокъ прежняго ея права на fahrende Habe (Gerade, какъ имущество, предназначенное на удовлетвореніе женскихъ потребностей, въ отличіе отъ Heergewäte, куда относились мечъ, боевой конь, сѣдло, броня), понятіе коего нынѣ значительно расширено.

Подъ нимъ нынѣ въ Лифляндіи и Эстляндіи понимаются всѣ движимыя вещи: драгоцѣнности, домашняя утварь, наличныя деньги, запасенные въ имѣніи продукты, а въ Эстляндіи даже вывезенные изъ имѣнія, но не проданные 1723. Прежнее пониманіе удержалось лишь въ Пильтенѣ, какъ и Ingedöme Вальдемаръ-Эрихскаго права, 1799, 1795: вдова удерживаетъ свои драгоцѣнности и половину всей движимости, къ которой не причисляются: деньги, долговыя требованія, золото и серебро (въ монетѣ и утвари), принадлежности, наглухо придѣланныя къ недвижимости.

Иногда „внесенное“ можетъ и не подлежать возвращенію. 1777: въ Курляндіи вдовѣ небездѣтной предоставляется на выборъ: или взять обратно внесенное, или получать съ него на прожитокъ двойные проценты, или взять долю, равную дочерней. 1797: въ Пильтенѣ отъ бездѣтной вдовы зависитъ, взять ли обратно внесенное или взамѣнъ того пользоваться пожизненно двойными съ него процентами.

Разъединеніе имуществъ слѣдуетъ не тотчасъ же по смерти одного изъ супруговъ: въ теченіе года (Trauerjahr) вдова Эст. 1769, Кур. 1770, 1783 и Пил. 1792, 1796, бездѣтная Лифл. и Эст. 1742, бездѣтный вдовецъ Эст. 1765, Кур. 1789 и Пил. 1800 владѣютъ и пользуются всѣмъ наслѣдствомъ.

Разъединеніе имуществъ можетъ быть устранено и на болѣе продолжительное время при небездѣтности брака: а) вплоть до смерти пережившаго супруга: Лифляндской и Эстляндской вдовы 1711, 1713, Эстляндскаго вдовца 1759, за коими законъ признаетъ право на пожизненное владѣніе всѣмъ имуществомъ (каковое право признается и за пережившимъ всѣхъ дѣтей вдовцемъ Эстлянд. 1763, за такой же вдовой Лифлянд. 1734 и за раздѣлившейся съ дѣтьми вдовой, получившей по раздѣлу вотчину, Лифл. 1727, Эст. 1726 и Пил. 1793), или б) до совершеннолѣтія дѣтей или в) до вступленія въ новый бракъ: вдовы Кур. 1772 и Пил. 1791, вдовца Лифл. 1753, Кур. 1788 и Пил. 1800, коимъ предоставляется владѣніе и пользованіе всѣмъ имуществомъ до названнаго событія.

Эта возможность и для вдовы владѣть, управлять и пользоваться всѣмъ имуществомъ послѣ мужа, являясь реминисценціей древняго Beisitz'a жены, мало гармонируетъ съ дѣйствующей Verwaltungsgemeinschaft и не вяжется съ дѣеспособностью жены: при жизни мужа она даже своимъ

имуществомъ не можетъ управлять 30, а по смерти его вступаетъ во всѣ его имущественныя права. Этимъ объясняются странности и несогласованность отдѣльныхъ нормъ: 1714 вдова Лиф. и Эст. управляетъ безотчетно, а въ то же время 1715 до раздѣла она не можетъ распоряжаться даже собственной долей въ недвижимостяхъ. Самая эта доля можетъ измѣняться въ зависимости отъ того, умрутъ ли до раздѣла всѣ дѣти или только нѣкоторыя изъ нихъ 1733—1735.

Права дѣтей на наслѣдство отца при этомъ получаютъ довольно прекарный характеръ: имъ принадлежитъ лишь право выжидательнаго (до раздѣла наслѣдства или до смерти матери) преемства 1719; всякія съ ихъ стороны распоряженія этимъ имуществомъ недѣйствительны; требовать выдачи его они не могутъ 1718. Въ сущности права ихъ не имѣютъ юридическаго значенія.

§ 4. Полная общность имуществъ супруговъ по Нарвскому городскому праву и по праву для Лифляндскаго земскаго духовенства, не принадлежащаго къ потомственному дворянству.

Это система шведскаго городского права, принятая въ 1585 году въ Нарвѣ вмѣсто прежней любекской, а въ 17 вѣкѣ въ Лифляндіи для земскаго духовенства не изъ дворянъ, подъ вліяніемъ шведской пасторской привилегіи 1675 года, нормировавшей наслѣдственное право вдовы пастора. Пасторы же изъ дворянъ пользуются Лифляндскимъ земскимъ, а городскіе пасторы Лифляндскимъ городскимъ правомъ. Въ другихъ двухъ губерніяхъ шведская система не привилась, несмотря на то, что въ Эстляндіи была реципирована пасторская привилегія, прим. къ 67 ст.

Нормы для жителей Нарвы тѣ же, что и для Лифляндскаго земскаго духовенства недворянскаго происхожденія (67—78, кромѣ, конечно, 77) съ тѣмъ лишь различіемъ, что недвижимости, состоящія внѣ черты города, предмѣстій онаго и патримоніальнаго его округа, не присоединяются къ общности имущества, а подчиняются законамъ, дѣйствующимъ въ той мѣстности, гдѣ онѣ находятся 109, 1869, такъ какъ Нарвскому праву подлежатъ лишь недвижимости, находящіяся въ чертѣ города. XI ст. введ.

Все имущество супруговъ (за исключеніемъ отдѣльнаго имущества каждаго супруга 70 и недвижимостей внѣ Нарвы 109), какъ внесенное при бракѣ, такъ и позднѣе ими пріобрѣтенное, поступаетъ въ общую массу 68. Между супругами установляется общность всего ихъ имущества 67, въ силу коей каждому изъ нихъ принадлежитъ право на мыслимую половину всей массы 69.

Вслѣдствіе этого при прекращеніи брака происходитъ раздѣлъ общей массы (за исключеніемъ движимостей, служившихъ для личнаго употребленія пережившаго супруга) на двѣ равныя части 1808, 1813, 1869.

За долги супруговъ отвѣчаетъ нераздѣльно все имущество (а не мыслимая лишь половина по 69, при чемъ жена лично не отвѣчаетъ за долги мужа 76) 75[21]), почему при посмертномъ раздѣлѣ уплачиваются прежде всего долги 1814, или они разверстываются между дѣлящимися 1806.

Недвижимости могутъ быть отчуждаемы лишь по взаимному согласію обоихъ супруговъ (крайняя необходимость — голодъ, бѣдность, освобожденіе супруга изъ плѣна — уполномочиваетъ къ тому и одного изъ нихъ) 72.

На случай смерти оба супруга одинаково могутъ распорядиться имуществомъ: при дѣтяхъ $^1/_{20}$ его, при бездѣтномъ бракѣ $^1/_3$, а когда наслѣдники живутъ за границей $^1/_2$ всего имущества 73, въ пользу же другъ друга при бездѣтномъ бракѣ они могутъ завѣщать все имущество 74.

Въ силу опекунской власти, управленіе (но не распоряженіе 72, 75) всѣмъ общимъ имуществомъ (за изъятіемъ отдѣльнаго 70) сосредоточивается въ рукахъ мужа 71.

Общность имущества прекращается: 1) при выходѣ мужа изъ духовнаго званія 77 (это, конечно, не относится ко всѣмъ нарвскимъ жителямъ 109), 2) по взаимному согласію обоихъ супруговъ (но не по требованію одного) въ

---

[21]) Изъ сопоставленія ст. 75 съ ст. 70 и сдѣланной въ ней ссылкою на 27 ст., согласно смыслу которыхъ, то, что жена съ вѣдома и дозволенія мужа пріобрѣла отдѣльнымъ ремесломъ или вообще трудомъ и работою, составляетъ ея отдѣльное имущество, слѣдуетъ, что получаемое женою за личный ея трудъ жалованье, даже во время брачнаго союза, не можетъ быть обращаемо на удовлетвореніе долговъ мужа, а тѣмъ болѣе по прекращеніи брачнаго союза смертью мужа, въ виду 75 ст. на него не можетъ быть обращаемо такое взысканіе. Сен. 881/97 д. Абрамова..

формѣ письменнаго брачнаго договора (36 [8]), 38) 78, 3) разводомъ 126 и расторженіемъ брака 117 (но не на время производства дѣла о разводѣ или разлученія отъ стола и ложа) и 4) смертью одного изъ супруговъ.

Впрочемъ, въ послѣднемъ случаѣ, если отъ брака останутся дѣти, переживший супругъ въ правѣ продолжать имущественную общность и управлять всѣмъ имуществомъ (вдова при участіи совѣтниковъ изъ родственниковъ) 1805.

Эта communio prorogata можетъ прекратиться принудительно при вступленіи пережившаго супруга въ новый бракъ 1807, даже съ невыгодными имущественными послѣдствіями для вдовы пастора, вступающей въ бракъ съ лицомъ, отъ коего можно опасаться растраты имущества перваго ея мужа и униженія духовнаго званія: она получитъ не половину общаго имущества, а лишь долю равную дѣтской 1812.

Слѣдующія системы имуществъ супруговъ не представляютъ чистаго типа, а являются системами смѣшаннаго характера, совмѣщая въ себѣ начала общности и соединенія имуществъ.

§ 5. „Общность“ имуществъ супруговъ по Лифляндскому (Рижскому) городскому праву.

Хотя еще въ древнемъ Рижскомъ (Риго-Гапсальскомъ) правѣ можно найти зародыши общности имуществъ супруговъ (дѣленіе имущества послѣ смерти одного супруга на опредѣленныя доли), хотя Ригой и реципировано гамбургское право (правда, ранѣе, чѣмъ здѣсь окончательно установилась система общности: въ статутахъ 1270 года проводится различіе между имуществомъ, внесеннымъ женою, и мужнинымъ), но подъ вліяніемъ главнымъ образомъ земскаго права общность имуществъ супруговъ по Лифляндскому (Рижскому) городскому праву получила своеобразный видъ, который ей придали уже статуты 1676 года.

Дѣйствующее право эту систему имуществъ супруговъ такъ и именуетъ „общностью“ ихъ 79, [9]) вслѣдствіе коей все принадлежащее обоимъ супругамъ, какъ внесенное при бракѣ,

такъ и позже имъ доставшееся, поступаетъ въ одну общую массу, изъ которой, пока бракъ существуетъ, никакая часть не принадлежитъ которому либо изъ супруговъ отдѣльно 80.[10])

Но по волѣ закона въ составъ общаго имущества не входятъ: 1) земскія помѣстья и вообще недвижимости, находящіяся внѣ городской черты (такъ какъ Лиф. гор. праву подчинены лишь лежащія въ чертѣ города недвижимости 2 п. VIII введ., прочія же недвижимости подлежатъ дѣйствію земскихъ правъ 2 п. IV введ.) и 2) отдѣльное имущество каждаго супруга, договоромъ или закономъ въ ст. 27 [13]) изъятое изъ общности 81.

Въ пользу общности имуществъ говоритъ и 1819: [22]) переживший бездѣтный супругъ долженъ раздѣлиться во всемъ общемъ имуществѣ съ родственниками умершаго,

---

[22]) Смерть одного изъ супруговъ не можетъ лишить другаго принадлежащаго ему въ силу 79 и 80 ст. права собственности на общее имущество. А отсюда слѣдуетъ притти къ тому заключенію, что только по смерти мужа или жены, при раздѣлѣ по 1819, 1830 и 1831 ст. опредѣляется доля вдовы или вдовца въ томъ имуществѣ, никакая часть котораго при жизни супруговъ никому изъ нихъ въ отдѣльности не принадлежала. Одно то, что ст. 1819, 1830 и 1831 помѣщены въ раздѣлѣ о наслѣдованіи супруговъ по Лифляндскимъ городскимъ правамъ, не можетъ служить основаніемъ къ признанію, что доли, получаемыя пережившимъ супругомъ, составляли бы наслѣдство послѣ другаго, ибо тогда пришлось бы признать уже отвергнутое положеніе, что смерть одного супруга влекла бы для другаго потерю правъ на общее имущество и превращала бы это общее имущество въ исключительную собственность умершаго. Въ сущности отдѣленіе 5 раздѣла II имѣетъ въ виду не опредѣленіе долей супруговъ по наслѣдству, а раздѣлъ, въ коемъ опредѣляются доли пережившаго супруга въ общемъ имуществѣ, и доли, указанныя въ 1819, 1830, 1831 ст., не заключаютъ въ себѣ ничего переходящаго къ пережившему супругу отъ другаго по наслѣдству. Если бы въ этихъ доляхъ заключалась и наслѣдственная часть, то закономъ было бы опредѣлено, какая часть въ имуществѣ, выдѣляемомъ вдовѣ или вдовцу по 1819, 1830 и 1831 ст., достается ему какъ собственнику и какая какъ наслѣднику. Между тѣмъ въ Св. Мѣст. Узак. III ч. нѣтъ никакого указанія на размѣръ наслѣдственной части, и потому слѣдуетъ признать, что въ раздѣлѣ общаго имущества переживший супругъ участвуетъ какъ собственникъ, а нисходящіе или родственники умершаго какъ наслѣдники. Поэтому при общности имущества переживший супругъ, наслѣдуя послѣ умершаго по завѣщанію послѣдняго, можетъ получить по наслѣдству то, что превышаетъ его долю. Ук. Сен. по д. Керковіуса по Гр. Кас. Деп-ту. См. выше сноску 9.

при чемъ вдовецъ получаетъ изъ о б щ е й массы $^2/_3$, а вдова, за выдѣломъ ей сперва утренняго дара, $^1/_2$.

За то же и 1829: раздѣлъ между пережившимъ и его дѣтьми долженъ обнимать в с ю о б щ у ю массу имущества, б е з ъ р а з л и ч е н і я п е р в о н а ч а л ь н ы х ъ с о с т а в н ы х ъ е я ч а с т е й. Такъ и должно быть при общности.

Противъ существованія общности имуществъ въ Лиф. гор. правѣ приводятъ (Эрдманъ): а) 89: за добрачные долги жены отвѣчаетъ прежде всего ея отдѣльное имущество, а затѣмъ ею внесенное въ бракъ, б) выдѣлъ бездѣтной вдовѣ утренняго дара (прежде добровольнаго, имѣвшаго цѣлью замѣнить женину Mitgabe, а потомъ ставшаго обязательнымъ, размѣръ коего окончательно установленъ статутами 1676 г.) 1819 [22]), 1820: бездѣтнымъ вдовамъ гражданъ обѣихъ гильдій утренній даръ выдѣляется изъ общей массы, еще до раздѣла оной, хотя бы и не было о томъ особаго назначенія, и составляетъ по большой гильдіи 240 альбертовыхъ талеровъ или 312 руб., а по малой 160 альб. тал. или 208 руб. в) „Единственный вѣскій аргументъ въ пользу отрицанія Gütergemeinschaft содержитъ 83 ст., гдѣ устанавливается особое условіе для отчужденія недвижимостей, внесенныхъ женою“ (Кассо), именно: мужъ не въ правѣ, безъ согласія жены, ни отчуждать, ни отягощать ипотеками и другими повинностями тѣ недвижимости, которыя, по крѣпостнымъ книгамъ, числятся за женою, или въ продолженіе брачнаго союза куплены обоими супругами вмѣстѣ. Подобныя распоряженія его недѣйствительны. Несомнѣнно, что это постановленіе заимствовано изъ земскаго права 43. [17])

Все это лишь доказываетъ, что система общности имуществъ подверглась нѣкоторымъ видоизмѣненіямъ и не проводится послѣдовательно въ Лифляндскомъ (Рижскомъ) городскомъ правѣ.

Имущественная общность можетъ быть продолжена и по смерти одного изъ супруговъ, если останутся дѣти 1822, или если вдова останется беременною 1824. Въ этомъ случаѣ общая масса находится въ безотчетномъ 277 [23]), 286 управле-

[23]) Естественный опекунъ имѣетъ право на безотчетное пользованіе имуществомъ несовершеннолѣтнихъ дѣтей, но не право на безотчетное отчужденіе таковаго безъ разрѣшенія сиротскаго суда. СПБ. Суд. Пал. 120/93 д. Шапиро. См. 73 сноску.

ніи и пользованіи пережившаго супруга (вдовѣ придаются два совѣтника 286, а дѣтямъ принадлежитъ въ общей массѣ лишь умственная доля 1825.[24]) Эта доля измѣняется въ случаѣ смерти отдѣльныхъ дѣтей, умственная доля коихъ обращается въ составъ общей массы 1826.[25]) На послѣднюю

---

[24]) Умственныя доли, причитающіяся по 1825 ст. дѣтямъ въ общемъ съ пережившимъ родителемъ имуществѣ, до раздѣла общаго имущества не принадлежатъ имъ на правѣ собственности. Продолжается имущественная общность, дѣйствовавшая между супругами во время брака. Дѣти заступаютъ мѣсто умершаго родителя умственно. Вся общая масса остается въ управленіи и пользованіи пережившаго супруга: отца въ прежнемъ видѣ по 277 ст., матери съ ограниченіемъ 286 ст. (ей пользованіе безотчетное всегда, а управленіе, если такъ завѣщалъ мужъ или постановилъ сиротскій судъ, при участіи совѣтниковъ). Дѣти же въ управленіи, пользованіи и распоряженіи имуществомъ не участвуютъ и, пока существуетъ общность имущества, имѣютъ лишь право на содержаніе и воспитаніе. Предметъ перенаслѣдованія дѣтямъ выразится не въ правѣ на какую-либо опредѣленную часть имущества (80 ст.), а лишь въ правѣ участія въ имущественной общности и въ правѣ на полученіе опредѣленной доли имущества при прекращеніи общности. Умственныя доли дѣтей въ общей массѣ получаютъ значеніе самостоятельнаго имущественнаго права лишь въ моментъ раздѣла массы. По 1947 ст. раздѣлъ общей массы имѣетъ значеніе не только выдѣленія дѣтямъ наслѣдственной ихъ послѣ умершаго родителя доли, но полнаго отдѣленія ихъ изъ всего имущества обоихъ родителей. Слѣд., въ доляхъ при раздѣлѣ заключается не только наслѣдственное послѣ умершаго родителя имущество, но и часть имущества пережившаго супруга. Основаніемъ пріобрѣтенія дѣтьми этого послѣдняго имущества является лишь фактъ раздѣла. Посему причитающіяся дѣтямъ дробныя части не могутъ считаться пріобрѣтеннымъ ими съ момента смерти умершаго родителя имуществомъ. Это подтверждается и 1826 ст. Гр. Кас. Деп. Сен. 26/902 д. Браузеровъ.

[25]) По 1826 ст., освободившаяся смертію одного изъ дѣтей умственная доля обращается въ составъ общей массы, такъ что при раздѣлѣ послѣдней участвующія въ раздѣлѣ лица получаютъ долю умершаго, какъ бы его никогда не существовало, т. е. не отъ него, а непосредственно изъ общей массы. Если бы умственныя доли дѣтей въ общей массѣ и до раздѣла послѣдней дѣйствительно представляли собою самостоятельное имущественное право, принадлежащее каждому изъ дѣтей на опредѣленную долю общаго имущества, то тогда постановленіе 1826 ст. представлялось бы необъяснимымъ и противорѣчащимъ законамъ, устанавляющимъ какъ самое основаніе, такъ и порядокъ наслѣдованія. Ибо тогда имущество умершаго должно было бы перейти не въ общую массу, а къ его наслѣдникамъ поголовно. 1826 ст. говоритъ только о случаяхъ безпотомной смерти участника въ общей массѣ. Въ случаѣ оставленія умершимъ послѣ себя нисходящихъ, умственная его доля обращается не въ общую массу, а переходитъ къ его нисходящимъ, по праву представленія

въ цѣломъ ея составѣ падаетъ отвѣтственность за долги 1827 и ее всю, безъ различенія первоначальныхъ составныхъ ея частей, обнимаетъ раздѣлъ, производимый между пережившимъ супругомъ и его дѣтьми 1829.

Общность эта можетъ прекратиться при вступленіи пережившаго супруга въ новый бракъ 1823, но можетъ быть и продолжена съ взаимнаго согласія его и дѣтей 1828.[26]) Если же взаимнаго согласія не послѣдуетъ и пережившій вступитъ въ новый бракъ, не учинивъ съ дѣтьми раздѣла, то онъ лишается въ пользу дѣтей принадлежащаго ему по закону участія въ наслѣдствѣ послѣ умершаго 2863; а затѣмъ если оставитъ по смерти своей дѣтей и отъ новаго брака, то наслѣдственная масса дѣлится на ея первоначальныя составныя части, изъ которыхъ сперва выдѣляется дѣтямъ отъ перваго брака имущество ихъ матери, а потомъ вдовѣ, т. е. второй женѣ, внесенное ею при бракѣ; остальное же имущество дѣлится поровну поголовно между дѣтьми отъ обоихъ браковъ и вдовою 1834.[27])

1733, 1885—1887, такъ что они получаютъ эту долю не отъ умершаго ихъ родителя, а въ качествѣ непосредственныхъ наслѣдниковъ послѣ дѣда или бабки. Вотъ почему нельзя признать умственную долю участниковъ въ общей массѣ принадлежащей каждому изъ нихъ и до раздѣла массы частью имущества, составляющей эту массу. Право сонаслѣдниковъ на наслѣдственное имущество, при продолжающейся общности, имѣетъ характеръ аналогичный съ правомъ выжидательнаго преемства 1719 ст. по Лиф. и Эст. земскимъ правамъ. Такимъ образомъ, обращеніе въ составъ общей массы умственныхъ долей дѣтей, умершихъ до раздѣла, не составляетъ перехода имущества отъ лица умершихъ къ пережившимъ участникамъ въ общей массѣ, а лишь увеличеніе долей пережившихъ въ оставшемся послѣ нхъ родителя наслѣдствѣ, почему такое обращеніе въ составъ общей массы не подлежитъ оплатѣ наслѣдственною пошлиною. Гр. Кас. Деп. 26/902 д. Браузеровъ.

[26]) При дѣйствіи имущественной общности супруговъ, дѣти отъ перваго брака умершаго супруга наслѣдуютъ въ оставшейся послѣ смерти нхъ родителей имущественной массѣ по второму небездѣтному браку въ порядкѣ, 1829—1831 ст. установленномъ, только при наличности договора о приравненіи разнобрачныхъ дѣтей; при отсутствіи же подобнаго договора они никакого права наслѣдованія въ имуществѣ вотчима или мачехи имѣть не могутъ 1738, 1880, и слѣд., и не могутъ участвовать въ раздѣлѣ массы, состоящей изъ общаго имущества какъ нхъ родителя, такъ и отчима или мачехи. Ук. Сен. СПБ. Суд. Пал. 74/95 по д. Каулина.

[27]) Неотдѣленныя своевременно, при вступленіи ихъ родителей во второй бракъ, дѣти не могутъ быть лишены права наслѣдованія въ иму-

За исключеніемъ отдѣльнаго имущества жены 81, всѣмъ входящимъ въ составъ общаго имущества управляетъ, пользуется 82 и распоряжается, вступая по общей массѣ во всякаго рода обязательства (за исключеніемъ сдѣлокъ по отчужденію и обремененію недвижимостей, значащихся за женою, см. 83 выше), мужъ 84.

Поэтому за всѣ долги мужа отвѣчаетъ общая масса 85.

Женѣ принадлежитъ право распоряженія лишь въ предѣлахъ Schlüsselgewalt (см. выше 56 на 16 стр.) 88.

За ея добрачные долги отвѣчаетъ прежде всего ея отдѣльное имущество, а in subsidium общая масса въ размѣрѣ ею внесеннаго или чрезъ нее поступившаго 89. Взысканія за правонарушенія жены удовлетворяются сначала изъ отдѣльнаго ея имущества, а субсидіарно изъ общей массы 90. За прочіе ея долги отвѣчаетъ только ея отдѣльное имущество 91 (полная аналогія съ земскимъ правомъ 55. [18])

Исключеніе для торгующей съ согласія мужа: она не только сама въ правѣ предпринимать всякаго рода дѣйствія и распоряженія, къ ея торговлѣ относящіяся, но и мужъ обязанъ отвѣчать за долги ея по оной всѣмъ общимъ имуществомъ 92.

Дѣеспособность жены ограничена и въ правѣ завѣщанія, при составленіи коего необходимы совѣтъ и согласіе мужа, а при завѣщаніи въ пользу послѣдняго участіе совѣтника 1991.

Съ другой стороны: 1) если мужъ препятствуетъ составленію завѣщанія изъ своекорыстныхъ видовъ, то жена

ществѣ ихъ родителя, вошедшемъ въ составъ имущественной массы по второму браку послѣдняго; посему и въ виду невозможности, за силою 80 ст., опредѣленія того, какую именно долю общей массы составляетъ это имущество, законъ (1834 ст.) на э т о т ъ с л у ч а й установляетъ, что наслѣдственная масса не дѣлится между пережившимъ супругомъ и дѣтьми отъ перваго и втораго браковъ въ порядкѣ 1829—1831 ст., а вся масса дѣлится на ея первоначальныя составныя части, изъ которыхъ выдѣляется сперва дѣтямъ отъ перваго брака имущество ихъ матери, а потомъ вдовѣ, т. е. второй женѣ, внесенное ею при бракѣ, а изъ остальнаго, затѣмъ, имущества (т. е. имущества, пріобрѣтеннаго обоими супругами или однимъ изъ нихъ въ теченіе брачнаго союза 80 ст.), получаютъ равныя, по числу лицъ, части дѣти отъ обоихъ браковъ и вдова. Ук. Сен. СПБ. Суд. Пал. по д. Каулина 74/95.

можетъ искать защиты у суда 1991, 2) за долги мужа она не отвѣчаетъ ни лично, ни своимъ отдѣльнымъ имуществомъ 86, 3) противъ явной расточительности мужа жена въ правѣ принимать тѣ же предохранительныя мѣры, какія предоставлены ближайшимъ родственникамъ въ отношеніи расточителя 87 (устранить по суду отъ управленія имуществомъ 507), 4) при конкурсѣ надъ имуществомъ умершаго мужа, на основаніи п. 10 ст. 36 прил. къ 1899 ст. Уст. Гр. Суд., къ долгамъ перваго разряда причисляются и удовлетворяются изъ первыхъ поступившихъ въ распоряженіе конкурснаго управленія суммъ . . . 10) по Лифляндскому городскому праву слѣдующій вдовѣ несостоятельнаго должника утренній даръ, если она исполнила условія 1821 ст., т. е. составила до истеченія срочнаго года инвентарь и уступила въ законный срокъ все имущество кредиторамъ. Ср. 1856 ст. на 31 стр.

Общность прекращается: 1) расторженіемъ недѣйствительнаго брака 117, 2) разводомъ 126, 3) смертью одного изъ супруговъ 1819,[22]) если общность не продолжена при небездѣтномъ бракѣ 1822, 4) по письменному договору супруговъ 94[28]) (но ни въ коемъ случаѣ по желанію одного 95) и 5) выходомъ мужа изъ подчиненности городскому праву, конечно, безъ нарушенія пріобрѣтенныхъ правъ посторонникъ лицъ 93.

---

[28]) Согласно 94 ст. установленная ст. 79 между супругами, подчиненными городскому праву, общность имущества можетъ быть отмѣнена договоромъ, заключеннымъ или при вступленіи въ бракъ или въ продолженіе брачнаго союза, а такъ какъ эта общность имущества, выражающаяся собственно (82 ст.) въ предоставленіи мужу, въ продолженіе брачнаго союза, управленія и пользованія всѣмъ входящимъ въ составъ этого имущества, а равно въ отвѣтственности онаго за долги мужа, какъ возникшіе до брака или во время онаго (85 и 86 ст.), и не простирается настолько, чтобы недвижимое имущество, внесенное женою въ бракъ, или впослѣдствіи пріобрѣтенное на ея имя (83 ст.) теряло свою самостоятельность (какъ это имѣетъ мѣсто, напр., относительно правъ по имуществу земскаго въ Лифляндіи духовенства ст. 69 и слѣд. см. Erdmann I. т. стр. 439 и слѣд.), то нѣтъ основанія полагать, чтобы съ заключеніемъ, въ теченіе брака, договора объ отмѣнѣ общности имущества могло быть признано принадлежащимъ женѣ только то имущество, которое именно означено въ договорѣ, но, напротивъ того, слѣдуетъ признать, что такимъ договоромъ утверждается за женою все то, что ею внесено въ бракъ или впослѣдствіи пріобрѣтено на ея имя. Сен. № 4704/94 д. Гугенбергера.

§ 6. „Соединеніе“ имуществъ по эстляндскому городскому праву.

Эстляндское городское право въ сущности есть любекское право 1586 года. Оно имѣетъ много общаго съ земскимъ правомъ, постановленія котораго отчасти повторяетъ дословно, отчасти съ незначительными отступленіями и лишь въ отдѣльныхъ пунктахъ сильно расходится съ нимъ.

Всѣмъ имуществомъ жены, за исключеніемъ отдѣльнаго въ предѣлахъ 27[13]), 97, управляетъ и пользуется мужъ 96 по правиламъ 42—46, 48—51 (см. выше 15—16 стр.) земскаго права 98, съ тѣмъ же ограниченіемъ (см. 43) въ распоряженіи недвижимостями, за исключеніемъ случая передачи ихъ ему, при установленіи вѣна, по оцѣнкѣ, въ качествѣ движимаго имущества 99.

Обѣщанное вѣно мужъ долженъ истребовать въ теченіе двухъ лѣтъ отъ заключенія брака; иначе не только онъ теряетъ право на полученіе обѣщаннаго, но и по смерти его вдова можетъ требовать изъ наслѣдства мужа выдѣла вѣна 25.

Объемъ правъ распоряженія жены имуществомъ таковъ же, какъ и по земскому праву (см. 53—57 выше 16—17 стр.) 103.

Для торговки, съ согласія мужа, установлено изъятіе, подобное Рижскому городскому праву (см. 92 выше стр. 28): отвѣтственность за торговыя дѣйствія падаетъ не только на отдѣльное ея имущество, но и на все внесенное ею при бракѣ, находящееся въ управленіи мужа 104.

Testamenti factio activa Ревельской гражданки, подобно таковой же Курляндской жительницы, не обусловлена содѣйствіемъ мужа: жена властна составлять завѣщаніе и безъ совѣта и согласія мужа 1992.

Въ случаѣ расточительности мужа жена можетъ требовать обезпеченія внесеннаго ею имущества 100, въ случаѣ задолженности можетъ требовать возвращенія внесеннаго 101.

При возвращеніи соблюдаются правила земскаго права (60—64 см. выше стр. 18) съ тою лишь разницею, что расходы, сдѣланные мужемъ на имущество жены, ему не возмѣщаются 102.

При бездѣтномъ бракѣ жена не отвѣчаетъ за долги мужа ни отдѣльнымъ своимъ имуществомъ, ни внесеннымъ въ бракъ, если только она не отказалась отъ этой привилегіи (S-tum Velejanum) и не поручилась по нимъ 105 (то же правило дѣйствуетъ и для вдовы 1843). Рожденіе ребенка (какъ въ вестфальскомъ правѣ) скрѣпляетъ супружескія узы еще тѣснѣе и влечетъ за собою то послѣдствіе, что и внесенное женою имущество, за исключеніемъ отдѣльнаго и пріобрѣтеннаго послѣ открытія конкурса 107, отвѣчаетъ по всѣмъ долгамъ мужа 106. Послѣдовавшая смерть ребенка въ этомъ отношеніи ничего не измѣняетъ 108. Отвѣтственность эта субсидіарная, наступающая по открытіи конкурса при недостаточности мужнинаго имущества 106 и не распространяющаяся на имущество жены, доставшееся ей по открытіи конкурса (какъ и на ея лицо) 107. Небездѣтная вдова отвѣчаетъ по долгамъ и будущимъ своимъ имуществомъ; эту отвѣтственность она можетъ устранить, передавъ въ 6-мѣсячный срокъ кредиторамъ все имущество, кромѣ носильнаго платья 1856 (mit einem Rock und Hemdchen).

По прекращеніи брака 117, 121, какъ и по смерти бездѣтнаго супруга, имущества разъединяются 1838 и 1835, при чемъ вдова имѣетъ право удерживать за собою все вообще имущество, пока ей не будетъ выдѣлено внесенное при бракѣ 1842, съ правомъ преимущественнаго удовлетворенія при конкурсѣ 11 п. 36 ст., 20 ст. и 3 п. 22 ст. прил. къ 1899 ст. Уст. Гр. Суд. Въ теченіе 30 дней по смерти супруга переживший не можетъ быть принуждаемъ къ раздѣлу 1844.

При небездѣтномъ бракѣ переживший можетъ продолжать владѣніе нераздѣленнымъ имуществомъ вмѣстѣ съ дѣтьми 1845 (Gütergemeinschaft von Todeswegen), которыя не могутъ требовать отъ него раздѣла, если нѣтъ къ тому законныхъ причинъ 1846, указанныхъ въ 1857. Раздѣлъ долженъ быть, если: а) переживший намѣревается вступить въ новый бракъ (по 2863 ст., вышедшая замужъ вдова, не раздѣлившись съ дѣтьми, лишается участія въ наслѣдствѣ послѣ мужа; по Эстл. земскому и по Лиф. городскимъ правомъ тому же подлежитъ въ подобномъ случаѣ и вдовецъ), б) или въ богоугодное заведеніе или монастырь, в) откажетъ совершеннолѣтнему сыну, желающему обзавестись собствен-

нымъ хозяйствомъ (emancipatio saxonica), въ необходимыхъ на то средствахъ, или дочери, при вступленіи ея въ бракъ, не дастъ приданаго, г) въ завѣщаніи умершаго супруга постановлено немедленно раздѣлиться. И вдова, хотя бы оставшаяся только беременною 1847, удерживаетъ владѣніе общимъ имуществомъ 1848, управляетъ и пользуется всею массою 1849, при содѣйствіи двухъ совѣтниковъ, безотчетно 286, какъ и вдовецъ 277 [23]). Пережившій не можетъ, безъ согласія дѣтей или сиротскаго суда, отчуждать, закладывать или иначе обременять недвижимости 1850. Но и неотдѣленныя дѣти не могутъ распоряжаться своими умственными долями, имѣя лишь право на содержаніе 1851. Пріобрѣтенное пережившимъ супругомъ присоединяется къ общей массѣ 1852. Пріобрѣтенное же дѣтьми не присоединяется къ ней 1853. Умственная доля умершаго неотдѣленнаго дитяти переходитъ къ пережившему родителю 1854 (Ср. на 26 стр. 1826). Оставшіеся послѣ наслѣдодателя долги уплачиваются изъ самого наслѣдства 1855.

Раздѣлъ между пережившимъ родителемъ и дѣтьми можетъ быть въ двоякой формѣ: а) въ формѣ отдѣленія (Absonderung), если дѣлится все общее имущество (дѣти называются отдѣленными), или б) въ формѣ выдѣла (Aussage), если дѣлится лишь имущество умершаго супруга (дѣти наз. выдѣленными) 1858. Выборъ между отдѣленіемъ и выдѣломъ предоставляется на волю пережившаго родителя 1859. При вторичномъ бракѣ пережившаго, если новый бракъ небездѣтенъ, отдѣленныя дѣти не имѣютъ никакихъ наслѣдственныхъ правъ послѣ общаго родителя, если же бездѣтенъ, то переживший второй супругъ (отчимъ, мачеха) раздѣляется съ дѣтьми отъ прежняго брака умершаго 1864; если же дѣти были только выдѣлены, то, будутъ или нѣтъ дѣти отъ новаго брака, первыя участвуютъ въ раздѣлѣ наслѣдства послѣ общаго родителя и переживший второй супругъ получаетъ лишь дѣтскую долю 1865.

Если переживший родитель вступитъ въ новый бракъ, не раздѣлившись съ дѣтьми, и умретъ, то по смерти матери (которая лишается въ пользу своихъ дѣтей участія въ наслѣдствѣ послѣ мужа 2863) дѣти отъ перваго брака получаютъ имущество отца 1866, а по смерти отца имущество матери, а затѣмъ остальное (за выдѣломъ мачехѣ внесеннаго

ею при бракѣ) дѣлится поголовно съ дѣтьми отъ новаго брака и съ пережившимъ вторымъ супругомъ 1867. Если же новый бракъ былъ бездѣтенъ, то пережившій получаетъ имъ внесенное, сводныя дѣти — имущество ранѣе умершаго ихъ родителя, все остальное дѣлится поголовно между дѣтьми и отчимомъ или мачехой 1868.

§ 7. Имущественныя отношенія у крестьянъ.

Литература. 199в и 466 Раздѣлъ имущества послѣ бездѣтныхъ крестьянъ по ст. 121 и 122 Полож. о крестьянахъ Курлянд. губ.

Въ положеніяхъ о крестьянахъ Лифляндскихъ и Эстляндскихъ имущественныя отношенія супруговъ какъ будто зиждутся на системѣ общности. Кр. Л. 945[29]): имѣніе су-

[29]) Установляемая въ ст. 945 общность имущества супруговъ сохраняетъ силу лишь въ теченіе времени ихъ совмѣстной жизни. Это подтверждается 946 ст. Изъ того, что по этой статьѣ (см. предъ 33 сноской текстъ ея) по смерти мужа часть его долговъ удовлетворяется изъ имущества, принадлежащаго женѣ, вытекаетъ, что въ этомъ случаѣ имущество супруговъ перестаетъ быть общимъ, дѣлается различіе между имуществомъ жены и имуществомъ мужа, различіе — несовмѣстимое съ понятіемъ общности. Гр. Кас. Деп. № 5/95.

Въ области дѣйствія положенія о лифляндскихъ крестьянахъ дѣйствительной имущественной общности супруговъ изъ крестьянскаго сословія въ смыслѣ общаго ихъ права собственности на все имущество того или другого изъ нихъ, съ предоставленіемъ каждому изъ супруговъ права на умственную половину общей имущественной массы, не существуетъ. Принадлежавшее каждому изъ супруговъ до вступленія въ бракъ самостоятельное право собственности на внесенное имъ въ бракъ имущество сохраняется за нимъ и въ теченіе брачнаго союза; причемъ имущество жены поступаетъ во владѣніе и управленіе мужа въ силу принадлежащей ему супружеской опеки. Посему изъ оставшейся послѣ смерти одного изъ супруговъ общей имущественной массы переживший супругъ по праву собственности получаетъ лишь то, что было внесено имъ въ бракъ, тогда какъ все получаемое имъ изъ общей массы, по закону или завѣщанію, сверхъ этого имущества поступаетъ къ нему по праву наслѣдованія, т. е. въ качествѣ наслѣдника умершаго, а не участника въ общей съ послѣднимъ собственности. Такимъ образомъ, бракомъ крестьянъ устанавливается такая общность ихъ имущества, при которой не происходитъ слія-нія имущества обоихъ супруговъ въ общую массу съ равнымъ правомъ каждаго изъ нихъ на умственную долю, но указанная въ законѣ общность есть только соединеніе имущества въ одно цѣлое (1 прим. къ 927 Св. гр.

пруговъ изъ состоянія лифляндскихъ крестьянъ есть между ними общее, доколѣ оба вмѣстѣ въ супружеской связи живутъ, буде они не заключили, до вступленія въ бракъ, въ судѣ, противнаго тому условія. Кр. Л. 946: супруги изъ лифляндскихъ крестьянъ имѣютъ, если до вступленія въ бракъ не заключено противныхъ тому условій, общее право собственности на имущество, тому и другому изъ нихъ принадлежащее. Кр. Э. 1057: имѣніе супруговъ, принадлежащихъ къ эстляндскимъ крестьянамъ составляетъ ихъ общее достояніе, доколѣ

уз.) подъ управленіемъ мужа, доколѣ продолжается брачный союзъ (11 и 12 ст.); съ прекращеніемъ его — это цѣлое распадается на составныя части. Гр. К. Д. 59/900.

945 ст. Кр. Л. относится до случая раздѣльности имущества супруговъ. Сен. № 4814/97 д. Клявинъ.

На основаніи 945 ст. имѣніе супруговъ изъ состоянія Лифляндскихъ крестьянъ есть между ними общее, но общность эта продолжается, „доколѣ оба въ супружеской связи живутъ“, а такъ какъ смерть прекращаетъ брачное сожитіе, то и объ общности имущества супруговъ можетъ быть рѣчь только на время ихъ жизни. Это подтверждается и правилами о наслѣдованіи супруговъ. Если бы принципъ общности имущества сохранялъ значеніе и по прекращеніи брака смертію одного изъ супруговъ, пережившій супругъ получалъ бы по смерти другаго супруга половину общаго имѣнія и, кромѣ того, опредѣленную наслѣдственную долю изъ другой половины; но законъ совсѣмъ этого не устанавливаетъ; только бездѣтная вдова (989, 994 ст. Кр. Л.) получаетъ половину мужнина имѣнія, и то въ качествѣ наслѣдства, какъ она въ извѣстныхъ случаяхъ (999 ст. Кр. Л.) можетъ получить и все имѣніе мужа въ наслѣдство; вдова же, имѣющая дѣтей, получая все имущество мужа въ управленіе до совершеннолѣтія дѣтей, впослѣдствіи по раздѣлу съ ними получаетъ лишь равную съ каждымъ изъ нихъ часть наслѣдства. То же подтверждается и другими статьями Пол., напр., 988 ст., говорящей о выдѣлѣ „собственнаго имѣнія“ матери дѣтей, рожденныхъ отъ брака ихъ отца съ нею, и указывающей на раздѣлъ отцовскаго имѣнія дѣтьми между собою на равныя части. Несомнѣнно, поэтому, что дѣти, рожденныя отъ 1-го брака ихъ отца, не имѣютъ по сравненію съ рожденными отъ 2-го его брака никакого преимущественнаго права на наслѣдованіе въ половинѣ имущества отца ихъ на томъ основаніи, что имущество это во время брака ихъ умершей матери съ отцомъ ихъ, по силѣ 945 и 946 ст., считалось общимъ ихъ имуществомъ. Ук. Сен. СПБ. Суд. Пал. по д. Кузиковъ № 39/93.

Устанавливающаяся бракомъ Лифляндскихъ крестьянъ общность ихъ имущества есть только соединеніе имущества обоихъ супруговъ въ одно цѣлое, въ значеніи, опредѣляемомъ 1 прим. къ 927 ст. Ш ч., подъ управленіемъ мужа, доколѣ продолжается брачный союзъ (11 и 12 ст.), съ прекращеніемъ коего это цѣлое распадается на составныя его части, и пережившій супругъ признается собственникомъ лишь того, что было имъ

вмѣстѣ живутъ въ супружеской связи и буде не заключили до вступленія въ бракъ въ судѣ какого-либо противнаго тому условія. Несмотря на столь категоричныя постановленія закона, тѣмъ не менѣе изъ другихъ статей ясно, что крестьянскія положенія стоятъ на точкѣ зрѣнія Gütervereinigung. Кр. Л. 985 и 994 предоставляютъ вдовѣ получить обратно свое приданое. Еще яснѣе кр. Э. 1061: приданое по смерти мужа или при иномъ случаѣ, прекращающемъ бракъ, должно оставаться сполна въ пользу жены, какъ ея собственность. Очевидно, законъ имѣетъ въ виду лишь хозяйственное соединеніе имуществъ супруговъ на время брачной жизни ихъ.

Кр. К. 70 [30]) стоитъ на той же точкѣ зрѣнія; между супругами изъ состоянія курляндскихъ крестьянъ, буде они

внесено въ бракъ, изъ чего слѣдуетъ, что имущественная общность супруговъ изъ Лифляндскихъ крестьянъ не подходитъ подъ тѣ нормы имущественной общности, по которымъ, какъ это опредѣлено въ Лифляндскихъ городскихъ правахъ, имущество супруговъ поступаетъ въ одну общую массу, изъ которой, пока бракъ существуетъ, никакая часть не принадлежитъ которому либо изъ супруговъ отдѣльно (80 ст.) и которая отвѣчаетъ за всѣ безъ исключенія долги мужа (ст. 85). Поэтому и согласно XII ст. введ. къ Ш ч. разрѣшеніе вопроса объ отвѣтственности имущества жены за долги мужа во время брачной жизни супруговъ, не разрѣшаемаго Положеніемъ о кр. Л., такъ какъ ст. 946 Пол. относится исключительно къ опредѣленію отвѣтственности жены своимъ имуществомъ послѣ смерти мужа, должно послѣдовать на основаніи мѣстнаго земскаго права въ видѣ права вспомогательнаго (Сен. № 58/93), по силѣ каковаго права мужу, въ продолженіе брачнаго союза, принадлежитъ только управленіе и пользованіе имуществомъ жены въ смыслѣ супружеской опеки (41 ст.), за долги же его жена своимъ имуществомъ не отвѣчаетъ (ст. 58). Сен. № 5192/901 д. Туха.

По силѣ 945 и 946 ст. усмотрѣнію супруговъ изъ состоянія Лифляндскихъ крестьянъ предоставлено путемъ заключеннаго въ судѣ договора устранять имущественную общность (948 и 165 ст. Ш ч.). СПБ. Суд. Пал. № 133/98 д. Лаука.

По общему смыслу Кр. Э. 1057—1071 имущество супруговъ считается ихъ общимъ достояніемъ только во время существованія брака, по прекращеніи котораго эта общность прекращается и, слѣд., входившее въ составъ общей массы имущество супруговъ дѣлается собственностью того изъ нихъ, которымъ оно пріобрѣтено, каковой выводъ подтверждается и разъясненіемъ Сената № 5/95, относящимся къ Положенію о крест. Лиф. губ., но въ разсматриваемомъ отношеніи сходному съ Положеніемъ о крест. Эст. губ. СПБ. Суд. Пал. № 136/95 д. Вальдмановъ.

[30]) 70 и 62 ст. общности не признаютъ. И жена, если особо къ тому не обязалась, не отвѣчаетъ за долги мужа своимъ имуществомъ, безразлично, составляетъ ли таковое — „отдѣльное ея имущество“ или же состоитъ

не заключили въ судѣ особеннаго условія на общность, законъ не признаетъ таковой общности. Кр. К. 128: приданое должно оставаться въ пользу жены и законныхъ ея наслѣдниковъ, яко отдѣльная собственность.

Лишь въ кр. Э. 1055 прямо сказано: мужъ по свойству брачнаго союза есть опекунъ своей жены; 1058: мужъ, въ качествѣ опекуна жены, завѣдываетъ всѣмъ имѣніемъ. Но, несомнѣнно, что и Лифляндскій и Курляндскій крестьянинъ находится въ томъ же положеніи[31]).

Кр. Э. 1058 продолжаетъ: и посему жена безъ вѣдома и согласія мужа не можетъ ни заключать долговыхъ обязательствъ, ни продавать чего-либо при жизни мужа.

Дѣеспособность жены совершать завѣщанія вездѣ одинаково опредѣлена. Кр. Л. 1008, кр. Э. 1059, кр. К. 127: жены, имѣющія дѣтей, не властны при жизни тѣхъ своихъ мужей, съ коими дѣти прижиты, дѣлать завѣщанія, исключая только женскихъ уборовъ и платья (Кур.: и приданаго ихъ, Эст.: и наличныхъ денегъ, принесенныхъ ими за собою

въ управленіи мужа, въ силу принадлежащей ему супружеской опеки. И хотя, въ случаѣ обращенія судебнаго взысканія на имущество мужа, въ силу 1843 ст. Уст. Гр. Суд. и установленнаго 13 ст. Ш ч. законнаго предположенія, все находящееся подъ властью мужа соединенное имущество признается имуществомъ мужниным и можетъ быть обращено на покрытіе его долговъ, но въ силу той же 13 ст. женѣ, требующей изъятія отъ взысканія части описаннаго имущества, какъ ей принадлежащей, предоставлено опровергнуть означенное предположеніе достовѣрными доказательствами о томъ, что имущество, на которое она заявляетъ притязаніе, принадлежитъ ей, потому что оно было внесено ею при бракѣ или же пріобрѣтено ею въ теченіе брака для себя отдѣльно. Сен. № 7359/96 д. Кальнинъ.

[31]) Хотя между супругами крестьянскаго сословія Курляндской губерніи общности имущества не установлено, тѣмъ не менѣе на основаніи 41 ст. Ш ч., имѣющей отношеніе и къ Курляндскому земскому праву, мужу принадлежитъ управленіе и пользованіе всѣмъ имуществомъ жены, кромѣ лишь отдѣльнаго, указаннаго въ 27 ст., и въ силу этого пользованія мужъ на основаніи ст. 45 получаетъ между прочимъ всѣ произведенія и доходы съ недвижимостей жены, и лишь въ случаѣ несостоятельности мужа (47 ст.) кредиторъ его не въ правѣ простирать претензію на доходъ съ находящагося въ его управленіи женинаго имущества, изъ чего слѣдуетъ, что доходы, получаемые мужемъ съ женинаго имущества, пока онъ не объявленъ несостоятельнымъ должникомъ, могутъ итти на удовлетвореніе личныхъ его долговъ. Сен. № 3854/98 д. Дрекслеръ.

Ср. въ 29 сноскѣ № 59/900; 5192/901.

въ приданое), коими онѣ могутъ располагать по своей волѣ въ пользу дѣтей своихъ (при чемъ Курляндскій мужъ получаетъ равную съ дѣтьми часть, а Лифляндскіе мужья не пользуются равною съ дѣтьми частью изъ платья женъ своихъ); въ Лифляндіи и Курляндіи если мужъ умеръ, а въ Эстляндіи лишь бездѣтныя жены могутъ отказывать по завѣщанію свое приданое, кому заблагоразсудятъ. Кр. Э. 1159 вдовы могутъ завѣщать все свое имущество. То же могутъ дѣлать и Курляндскія вдовы, не оставляющія послѣ себя законныхъ наслѣдниковъ кр. К. 129. Супруги, не обязанные отчислять указныхъ частей дѣтямъ, могутъ взаимно завѣщать другъ другу все свое (Э.: движимое) имѣніе Л. 1009 [32]), Э. 1060.

Аналогичныя постановленія и для мужа. Кр. К. 126: крестьянинъ, не имѣющій наслѣдниковъ, ни жены, можетъ назначить наслѣдникомъ, кого заблагоразсудитъ. Л. 1006: онъ, какъ и жена, въ завѣщаніи долженъ оставить дѣтямъ (или родителямъ) нѣкоторую часть имущества. То же и для Э. кр. 1060, 1158. Имѣя право отказывать по завѣщанію свою собственность (кр. Э. 1158), мужъ на случай своей смерти, при жизни жены, не можетъ располагать женинымъ приданымъ: оно должно остаться въ пользу жены, какъ ея собственность Кр. Э. 1961, К. 128.

Хотя, какъ гласитъ кр. Э. 1062, при прекращеніи брака смертью одного изъ супруговъ или разводомъ вмѣстѣ съ тѣмъ уничтожается и общность имущества (ср. кр. Л. 945), тѣмъ не менѣе кр. Э. 1062 постановляетъ: оставшаяся вдова, если она въ замужествѣ подлежала отвѣтственности за долги мужа, отвѣтствуетъ за нихъ и по его смерти не только полученнымъ ею наслѣдствомъ отъ умершаго мужа, но даже своимъ собственнымъ имѣніемъ, однако, лишь за долги, сдѣланные мужемъ въ продолженіе супружества или касательно самаго брака. Точно также и кр. Л. 946 опредѣляетъ: жена отвѣтствуетъ своимъ приданымъ, по смерти мужа,

---

[32]) Если (у Лифлянд. крестьянъ) общность имущества въ случаѣ смерти одного изъ супруговъ прекращается, т. е. каждому изъ нихъ возвращается право на имущество, ему принадлежащее, то нѣтъ основанія къ тому, чтобы усматривать въ такой общности препятствіе къ признанію за каждымъ изъ нихъ права распорядиться своимъ имуществомъ, входящимъ при жизни его въ общую массу, на случай своей смерти какъ своею исключительною собственностью. Г. К. Д. № 5/95.

за оставшіеся послѣ него долги на слѣдующемъ основаніи. На пополненіе таковыхъ долговъ обращается, по мѣрѣ надобности, сверхъ собственно мужу принадлежащаго имѣнія, все движимое имущество жены и наличныя деньги и капиталы ея, въ составъ мужнина имѣнія вошедшіе. Если же и затѣмъ не всѣ долги уплачены, то на пополненіе третьей доли остальныхъ обращается, по мѣрѣ надобности, и недвижимое имущество жены. Сіе относится однако же лишь къ тѣмъ долгамъ, коими мужъ обязался въ продолженіе супружества или по случаю вступленія въ оное. Жена не отвѣтствуетъ за долги мужа иными ей принадлежащими деньгами и капиталами и не подлежитъ отвѣтственности за долги, отъ преступленія или отъ расточительности мужа происшедшіе[33]). Кр. Л. 902: въ конкурсъ не входитъ имущество жены, если она не обязана, по силѣ ст. 946, предназначить часть онаго на уплату долговъ ея мужа. Въ этихъ постановленіяхъ сказалось шведское вліяніе объ отвѣтственности жены за долги мужа.

---

[33]) 945 ст. Кр. Л.— единственная статья, упоминающая о предбрачномъ договорѣ крестьянъ. Порядокъ же назначенія приданаго Кр. Л. вовсе не предусмотрѣнъ, въ виду чего и за силою 938 ст. Кр. Л. и XII ст. введ. къ III ч. для опредѣленія порядка назначенія приданаго слѣдуетъ обратиться къ общимъ мѣстнымъ гражданскимъ законамъ, т. е. къ 33 ст. III ч., согласно которой брачные договоры могутъ быть заключаемы какъ до совершенія брака, такъ и во время брачной жизни, и нѣтъ основанія въ отношеніи назначенія приданаго не примѣнять правило, въ этой статьѣ указанное, и къ брачнымъ договорамъ крестьянъ Лифлянд. губ. Сен. № 4814/97 д. Клявинъ.

Если законъ (Кр. Л. 945 и 946), въ устраненіе общности, разрѣшаетъ брачущимся входить въ договорное соглашеніе, то изъ этого слѣдуетъ, что предметомъ такого соглашенія можетъ быть всякое имущество, вносимое при бракѣ женою. Въ ст. 946 упоминается только о приданомъ жены, при чемъ въ законѣ этомъ не содержится юридическихъ опредѣленій понятія приданаго, почему въ силу XII ст. введ. къ III ч. и Кр. Л. 938 слѣдуетъ обратиться къ ст. 15 III ч., изъ которой видно, что приданое составляетъ только движимость и притомъ только ту, которую жена приноситъ съ собою для себя и домашняго обзаведенія. Упоминая, что при имущественной общности жена отвѣчаетъ за долги мужа своимъ приданымъ, ст. 946 въ дальнѣйшемъ своемъ изложеніи указываетъ ту постепенность, которая должна быть наблюдаема при погашеніи долговъ мужа, постановляя, что прежде на погашеніе сихъ долговъ обращается движимое имущество жены, наличныя ея деньги и капиталы, въ составъ мужнина имѣнія вошедшіе, а затѣмъ уже, если не всѣ долги уплачены, недви-

Со смертью супруга брачная хозяйственная общность имуществъ прекращается, но по кр. Л. 984 наслѣдство не можетъ быть дѣлимо между наслѣдниками до окончательной уплаты всѣхъ долговъ умершаго, каковое постановленіе объясняется желаніемъ оградить интересы кредиторовъ.

Съ другой стороны, пережившій супругъ, все равно вдова или вдовецъ, если имѣются дѣти, въ качествѣ ихъ природнаго опекуна, управляетъ имѣніемъ дѣтей до ихъ совершеннолѣтія или до вступленія пережившаго во второй бракъ, а въ Лифляндіи даже и послѣ того.

Кр. Л. 947: имѣніе, доставшееся на часть дѣтей отъ перваго брака послѣ смерти отца или матери, должно быть управляемо во время второго супружества оставшагося изъ нихъ въ живыхъ, подъ надзоромъ ближайшихъ родственниковъ умершаго. Кр. Л. 985: оставшаяся послѣ смерти мужа съ прижитыми съ нимъ дѣтьми жена управляетъ имѣніемъ съ помощью попечителя и опредѣленнаго къ дѣтямъ опекуна, что продолжается до совершеннолѣтія старшаго сына или до выхода замужъ старшей дочери. Буде же мать управлять будетъ имѣніемъ во вредъ прочимъ наслѣдникамъ, или выйдетъ опять замужъ, или если мужъ ея былъ хозяиномъ двора, а она не останется на прежнемъ мѣстѣ, то, по требованію попечителя, долженъ быть учиненъ раздѣлъ, и вдова, сверхъ приданаго своего, получаетъ равную съ дѣтьми часть, которая послѣ смерти ея обращается имъ въ наслѣдство.[34])

жимое ея имущество. Изъ этого перечня имущества жены видно, что подъ выраженіемъ „приданое“ 946 ст. разумѣетъ не только то, что въ тѣсномъ смыслѣ законъ подъ этимъ выраженіемъ понимаетъ (15 ст. Ш ч.), но все то, что жена при бракѣ вноситъ (14 ст. Ш ч.), т. е. приданое (Aussteuer) и вѣно (Mitgabe) 16 ст. Ш ч. Договоры вѣна не чужды состоянію Лифляндскихъ крестьянъ въ силу 2-ой части 938 и 946 ст. Кр. Л. въ виду того, что послѣдняя изъ нихъ, упоминая о приданомъ жены, причисляетъ затѣмъ къ оному такое имущество, которое по характеру своему подходитъ подъ опредѣленіе вѣна. При этомъ такія сдѣлки о вѣнѣ могутъ быть совершаемы домашнимъ порядкомъ, ибо по силѣ 945 Кр. Л. только тѣ договоры, заключаемые вступающими въ бракъ, должны быть совершаемы въ судѣ, коими устраняется имущественная общность брачущихся, а никакъ не всякіе другіе договоры, почему законъ этотъ къ сдѣлкѣ о вѣнѣ не приложимъ. СПБ. Суд. Пал. № 133/98 д. Лаука.

[34]) Неосновательнымъ является мнѣніе о томъ, что, согласно 985 ст., вдова Лифляндскаго крестьянина не въ правѣ предъявить одна безъ участія попечителя искъ о наслѣдствѣ, ибо по ст. 17 въ связи съ ст. 1802

Кр. Э. 1067: когда отъ брака останутся дѣти, то оставшемуся въ живыхъ супругу предоставляется: а) право пожизненнаго пользованія всѣмъ наслѣдствомъ, б) если онъ самъ не пожелаетъ раздѣла наслѣдства съ дѣтьми, то не можетъ быть принужденъ къ тому, доколѣ не вознамѣрится вступить въ новый бракъ. До совершеннолѣтія всѣхъ дѣтей въ помощь къ вдовѣ назначается особый попечитель. Вдова наслѣдственнаго арендатора управляетъ арендным участкомъ до совершеннолѣтія наслѣдника или до замужества дочери. Кр. Э. 1068: при вступленіи пережившаго въ новый бракъ прежде всего изъ имѣнія выдѣляется собственное оставшагося въ живыхъ супруга имѣніе, къ которому, если вступаетъ въ бракъ вдова, принадлежатъ, сверхъ принесеннаго ею приданаго, также всѣ полученные отъ мужа брачные подарки; остальное дѣлится между пережившимъ и дѣтьми поровну. Вдовѣ наслѣдственнаго арендатора предоставляется на выборъ: или взять равную съ дѣтьми часть наслѣдства, или, уступивъ эту часть дѣтямъ, получать отъ наслѣдника пожизненный доходъ.

Уст. Гр. Суд., вдовы, несомнѣнно, имѣютъ право самостоятельно искать и отвѣчать на судѣ, а слѣд., разумѣется, въ правѣ предъявить искъ о наслѣдственной усадьбѣ, которою, по ея мнѣнію, неправильно завладѣлъ отвѣтчикъ. СПБ. Суд. Пал. № 119/94 д. Копли.

Небездѣтная вдова крестьянина вступаетъ послѣ смерти мужа въ управленіе и владѣніе всѣмъ его наслѣдствомъ впредь до раздѣла наслѣдственнаго имущества (985, 987 Кр. Л.); однако, какъ бы продолжительно это владѣніе не было, чрезъ него вдова наслѣдодателя другихъ правъ, кромѣ принадлежащаго ей права на вдовью часть, не пріобрѣтаетъ, равно какъ и сонаслѣдники не утрачиваютъ права требованія своихъ наслѣдственныхъ долей. Только съ того момента, когда изъясненный характеръ владѣнія вдовы измѣнится, и владѣніе это, при условіи добросовѣстности, превратится въ исключительную ея собственность (820, 3619 ст. III ч.), наступаетъ для прочихъ наслѣдниковъ возможность предъявленія иска о наслѣдствѣ и вмѣстѣ съ тѣмъ начинаетъ течь исковая для предъявленія сего иска давность. Что касается раздѣла оставшагося послѣ смерти крестьянина наслѣдства, то право требовать отъ матери этого раздѣла для сонаслѣдниковъ-дѣтей возникаетъ съ совершеннолѣтіемъ сына и замужествомъ дочери. СПБ. Суд. Пал. № 106/95 д. Іозепсонъ.

Крестьяне Лифл. губ. въ правѣ заключать договоры о наслѣдованіи. Это положеніе вытекаетъ изъ сопоставленія статей 249 и 250 Кр. Л., которыя предоставляютъ крестьянамъ вступать во всякаго рода законные условія и договоры, со ст. 985, которая, упоминая объ открытіи наслѣдства по закону послѣ крестьянина Лифл. губ., буде умретъ, не сдѣлавъ при

Санкція обязательности раздѣла при вторичномъ бракѣ заключается въ томъ, что безъ свидѣтельства суда о послѣдовавшемъ раздѣлѣ переживший не можетъ быть вѣнчанъ. Кр. Э. 1069, кр. К. 113.

Кр. К. 106: вдовѣ, оставшейся съ дѣтьми, оставляется на выборъ взять изъ имѣнія мужнина либо приданое свое, либо равную съ дѣтьми часть. Ежели же дѣти всѣ или нѣкоторыя малолѣтни, то мать, яко природный опекунъ, управляетъ отцовскимъ имѣніемъ малолѣтнихъ дѣтей, при содѣйствіи назначеннаго ей въ помощь опекуна, а совершеннолѣтнимъ обязана выдать наслѣдственную ихъ часть. Кр. К. 107: по вступленіи дѣтей въ совершеннолѣтіе, или когда вдова выдетъ замужъ, наслѣдственному имѣнію долженъ быть учиненъ раздѣлъ. Ежели вдова не предпочтетъ удовольствоваться однимъ приданымъ своимъ, къ коему принадлежатъ также всѣ данные ей покойнымъ ея мужемъ брачные дары, то имущество дѣлится. Кр. К. 112: Ежели умретъ курляндская крестьянка, оставя послѣ себя мужа и дѣтей, прижитыхъ съ нимъ въ бракѣ, то мужъ получаетъ равную часть съ дѣтьми. При томъ онъ, какъ природный опекунъ и пользуясь отцовскою своею властью, управляетъ имѣніемъ материнскимъ, доколѣ дѣти при немъ находятся и онъ не вступитъ въ другой бракъ. Кр. К. 113: предъ вторымъ бракомъ слѣдуетъ раздѣлъ въ приданомъ матери, о чемъ судъ даетъ свидѣтельство, безъ коего вдовецъ не можетъ быть вѣнчанъ.

Кр. Л. 992: ежели умретъ лифляндская крестьянка, оставя послѣ себя мужа и дѣтей, прижитыхъ съ нимъ въ бракѣ, то мужъ получаетъ равную съ дѣтьми часть, за исключеніемъ оставленной умершею одежды, изъ которой онъ не получаетъ доли наравнѣ съ дѣтьми. Доколѣ вдовецъ не вступитъ во второй бракъ и дѣти при немъ находятся, онъ, какъ природный опекунъ, управляетъ имѣніемъ, послѣ матери оставшимся, во все время малолѣтства дѣтей своихъ.

жизни своей никакого распоряженія на счетъ имѣнія, не перечисляетъ способовъ такого распоряженія, въ виду чего и согласно 938 ст. Кр. Л. и XII ст.введ. къ III ч., въ этомъ случаѣ могутъ быть примѣнены правила Свода мѣстн. узак., въ видѣ вспомогательнаго права, какъ это уже признано рѣшеніемъ Гр. Кас. Деп. Сен. по д. Кернера. Ук. Сен. СПБ. Суд. Пал. № 75/99 д. Раттасепъ.

Кр. Л. 994: если умершій не оставилъ дѣтей, то вдова его, кромѣ возврата своего приданаго, получаетъ половину изъ оставшагося имущества, за исключеніемъ недвижимаго наслѣдственнаго. Кр. Э. 1063: при бракѣ бездѣтномъ вдова получаетъ изъ наслѣдственнаго имѣнія вдвое противъ принесеннаго ею приданаго, вдовецъ — половину имѣнія жены. Кр. Э. 1064: когда же отъ брака были дѣти, но они умерли прежде родителей, то мужъ или жена, кто кого переживетъ, наслѣдуетъ все оставшееся послѣ другаго имущество. (Der letzte macht die Thüre zu).

§ 8. Незаконное сожительство и его послѣдствія.

Литература. 55 Буковскій В., Узаконеніе внѣбрачныхъ дѣтей въ Приб. краѣ; 111 Гр. М., Замѣтка о положеніи внѣбрачныхъ дѣтей по Лифл. крест. праву; 191 Змирловъ К. П., Примѣненіе 152—172 ст. Св.; 366 О подсудности въ Приб. краѣ исковъ къ обольстителямъ; 570 Тютрюмовъ И., Подсудность исковъ объ алиментахъ по законамъ Приб. губ.; 616 Харламовъ В., Противозаконное сожитіе; 660 Подсудность дѣлъ по 2 ч. 994 ст. Улож. о нак. въ Приб. губ.; 612 Фридландъ Гр., О примѣненіи 201[1] и 3 п. 1073 ст. Уст. Угол. Суд. въ Приб. краѣ.

151: Всякое блудодѣяніе лицъ, не связанныхъ между собою дѣйствительнымъ бракомъ, влечетъ за собою гражданскія послѣдствія, состоящія или въ обязательствахъ обольстителя къ обольщенной, или же въ обязательствахъ ихъ обоихъ къ дѣтямъ, если такія ими въ этомъ блудодѣяніи прижиты.[35])

[35]) Сенатъ 1900 г. 15 ф. № 6: „Опредѣляя въ 151—174 ст. взаимныя правоотношенія лицъ, вступившихъ въ незаконную связь, и происшедшихъ отъ такой связи дѣтей, законъ имѣетъ въ виду не одно простое блудодѣяніе неженатаго съ незамужней въ противоположность къ прелюбодѣянію, но вообще блудодѣяніе въ обширномъ смыслѣ сего слова, т. е. всякое половое сношеніе лицъ, не состоящихъ между собою въ бракѣ, безразлично, состоятъ ли они или одно изъ нихъ въ законномъ бракѣ съ третьимъ лицомъ. (А 26 марта 1897 г. № 49 по д. Бринкенъ Гр. К. Д. Сената высказалъ сужденіе, что въ 151—174 ст. предусмотрѣны исключительно послѣдствія блудной связи незамужнихъ женщинъ). Въ ст. 152 и слѣд. предусмотрѣны послѣдствія не только блудодѣянія въ тѣсномъ смыслѣ слова (внѣбрачная связь для обоихъ родителей), но вообще всѣхъ внѣбрачныхъ совокупленій, слѣд., и прелюбодѣянія. Мѣстный законъ вообще не различаетъ дѣтей, происшедшихъ отъ простого блудодѣянія, прелюбо-

Послѣдствія обольщенія.

Обязательства обольстителя къ обольщенной таковы. Соблазнившій дѣвицу къ блудодѣянію, забеременила ли она отъ того или нѣтъ, обязанъ, по собственному выбору, или жениться на ней, или дать ей приданое 152. [36]) Количество

дѣянія или какой-либо иной незаконной связи, и во всѣхъ юридическихъ отношеніяхъ, въ которыхъ законность рожденія имѣетъ значеніе, говоритъ только о незаконнорожденныхъ вообще, признавая таковыми всѣхъ дѣтей, прижитыхъ лицами, не состоящими между собою въ дѣйствительномъ бракѣ, за исключеніемъ тѣхъ изъ нихъ, которыя, въ силу особаго о семъ постановленія закона (147—149), сопричисляются къ законнымъ. Дѣти, происшедшія отъ прелюбодѣянія, не составляютъ особой категоріи незаконныхъ дѣтей. (Тоже изложено и въ рѣш. Гр. К. Д. Сен. по д. Крійза № 18/99). „Блудодѣяніе“ въ мѣстномъ гражданскомъ законѣ вполнѣ отождествляется съ понятіемъ о внѣбрачномъ сожитіи вообще лицъ, не связанныхъ между собою дѣйствительнымъ бракомъ, указывая тѣмъ, что имъ не исключаются случаи, когда одно изъ этихъ лицъ или даже оба состоятъ въ бракѣ съ третьими лицами . . . I т. Св. зак. ст. 79: законы, для какой-либо губерніи изданные, новымъ закономъ не отмѣняются, если въ немъ именно такой отмѣны не постановлено. Законъ 12 марта 1891 г. изданъ въ измѣненіе 1 ч. X т., въ которой до того не существовало постановленія, дозволяющаго узаконеніе бракомъ родителей дѣтей, рожденныхъ внѣ брака. Въ законѣ 1891 г. не содержится указанія на то, чтобы дѣйствіе его распространялось на Приб. губ. и чтобы имъ отмѣнялись или замѣнялись въ чемъ-либо законы, дѣйствующіе по предмету узаконенія въ Приб. г., а потому они сохранили свою силу“. — Примѣняя mutatis mutandis изложенныя соображенія, Сенатъ долженъ притти къ выводу, что и опубликованныя въ Собр. Уз. и Расп. Прав. 1902 г. 27 іюня № 62 ст. 623 Правила объ улучшеніи положенія незаконнорожденныхъ дѣтей (которыя отнынѣ именуются „внѣбрачными“) не имѣютъ силы въ Приб. губ. — Гр. К. Д. Сената 24 ф. 1899 г. № 18 по д. Крійза: обязательства обольстителя къ обольщенной (152—160) „наступаютъ только въ случаяхъ соблазненія дѣвицы или обольщенія невѣсты женихомъ, безразлично, забеременили ли онѣ отъ того или нѣтъ“. Обязательства же ихъ обоихъ къ дѣтямъ (167 и слѣд.) „наступаютъ совершенно независимо отъ существованія или несуществованія въ каждомъ случаѣ обязанностей обольстителя къ обольщенной въ силу одного факта рожденія ребенка.“

[36]) Личное въ пользу пострадавшаго отъ блудодѣянія лица женскаго пола вознагражденіе полагается лишь въ случаѣ обольщенія (ст. 152—160). Но это вознагражденіе не должно быть смѣшиваемо съ вознагражденіемъ матери незаконнорожденнаго младенца, не подходящей подъ категорію обольщенной, каковое вознагражденіе не можетъ быть оправдано и ст. 3438, 3440, 3444, такъ какъ это противорѣчило бы правилу, изложенному въ ст. 3441, 3285 и 3291. Сен. № 5545/98 д. Озольнека.

Какъ видно изъ сопоставленія 152 ст. съ 1 п. ст. 154, къ выдачѣ приданаго присуждается лишь тотъ, кто соблазнитъ къ блудодѣянію дѣ-

приданаго опредѣляется судомъ сообразно съ званіемъ и достаткомъ обоихъ 153.

Отъ этихъ обязанностей освобождается обольститель, если обольщенная а) раньше уже растлѣна другимъ, б) послѣ имѣла плотскую связь съ другимъ, в) сама увлекла, г) получила выговоренное вознагражденіе, д) отказалась отъ брака съ обольстителемъ или вышла замужъ за другаго 154.

Альтернативная обязанность превращается въ простое обязательство дать приданое, если окажется препятствіе къ браку не по винѣ обольщенной 155. Въ случаѣ смерти обольстителя приданое назначается изъ оставшагося послѣ него имущества 156. Требовать приданое могутъ и наслѣдники обольщенной, если она при жизни вчинила о томъ искъ 157.

Блудодѣяніе между обрученными даетъ право невѣстѣ просить о совершеніи брака, при уклоненіи же жениха отъ вѣнчанія въ теченіе трехъ мѣсяцевъ, просить объ объявленіи ея разведенною супругою обрученнаго 158.

Такое же право принадлежитъ и дѣвицѣ (но не вдовѣ), обольщенной положительнымъ обѣщаніемъ на ней жениться, если только она не находилась въ непозволительной связи и съ другими и не была старше несовершеннолѣтняго обольстителя 159.

Право иска обрученной или дѣвицы (обольщенныхъ) о совершеніи бракосочетанія, объявленіи разведенной и назначеніи приданаго погашается годовою давностью со дня первой недозволенной связи 160. [37])

Неженатый эстляндскій дворянинъ, соблазнившій дѣвицу или вдову дворянскаго званія, долженъ жениться на обманутой или дать ей вѣно вмѣсто родителей, при отсутствіи же обмана или хитрости съ его стороны и при доброволь-

---

вицу, не имѣвшую до того плотской связи съ другимъ лицомъ, почему для присужденія приданаго требуется наличность этого указаннаго закономъ условія. Сен. № 1883/98 д. Энгельгардта.

Нарушеніе одною стороною удостовѣряемаго обрученіемъ обѣщанія вступить въ бракъ даетъ другой сторонѣ право требовать вознагражденія за понесенные ею отъ такого нарушенія убытки 131 ст. Гр. Кас. Деп. Сен. по д. Гурецкаго № 2803/96.

[37]) Право иска о приданомъ за обольщеніе совершеннолѣтней дѣвицы, хотя и состоящей подъ родительской властью, погашается согласно 160 ст. годичною давностью со дня первой недозволенной связи ея съ обольстителемъ. СПБ. Суд. Пал. № 107/93 по д. Югансонъ.

номъ согласіи ея, обязанность жениться отпадаетъ, возникаетъ обязательство выдать только половину вѣна 161. Если же неженатый эстляндскій дворянинъ обольститъ недворянку, то обязанъ лишь удовлетворить ее соотвѣтственно ея званію и имуществу по постановленію суда 162.

XXX введ.: Отношенія, происходящія отъ внѣбрачнаго сожитія, разсматриваются по постановленіямъ того права, которому подвѣдомственъ обольститель, по личной своей подсудности. Законы, дѣйствующіе въ мѣстѣ, гдѣ блудодѣяніе совершено, въ соображеніе не принимаются. Если впрочемъ обольщенная принадлежитъ къ крестьянскому сословію, то дѣло вершится на основаніи мѣстнаго крестьянскаго права.

Незаконнорожденныя дѣти.

Хотя мѣстное законодательство по прежнему называетъ происшедшихъ отъ внѣбрачнаго сожитія дѣтей незаконнорожденными, но оно отрѣшилось отъ прежняго взгляда на нихъ, какъ на personae turpes. 164: Незаконность рожденія не имѣетъ сама по себѣ никакого вліянія на общую правоспособность незаконнорожденнаго; она никѣмъ не можетъ быть вмѣняема ему въ укоръ и не лишаетъ его права ни занимать общественныя должности, ни быть принятымъ въ какое-либо сословіе. Кр. К. 344, Э. 1261, Л. 1097: упрекающій кого-либо незаконнымъ происхожденіемъ приговаривается къ наказанію: Эст.: за обиду, Кур.: за словесную обиду, Лиф.: къ испрошенію прощенія у обиженнаго и аресту до двухъ дней или розгамъ до 20 ударовъ.

Однако это не помѣшало тому же закону постановить: а) 166: незаконнорожденныя дѣти (за исключеніемъ сопричтенныхъ къ законнымъ 147—149, 1873) не имѣютъ права ни на фамилію и званіе отца, ни на участіе въ его семейственныхъ правахъ; имъ присвояется или фамилія матери, или какая-либо другая по произвольному выбору, кромѣ, однако, принадлежащихъ извѣстнымъ дворянскимъ родамъ.

Кр. К. 73: дѣти, внѣ брака отъ курляндской крестьянки рожденныя, получаютъ званіе своей матери и поступаютъ въ число курляндскихъ крестьянъ. Кр. Э. 282; незаконнорожденные отъ крестьянокъ причисляются къ крестьянскому сословію или къ другимъ податнымъ сословіямъ, по разсмо-

трѣнію Казенной Палаты или по собственному желанію. Кр. К. 74: незаконнорожденныя дѣти курляндскихъ крестьянокъ, буде показанный матерью отецъ ихъ дворянинъ и признаетъ ихъ своими дѣтьми, не считаются курляндскими крестьянами, но могутъ по произволенію своему избрать себѣ всякое другое состояніе, кромѣ дворянскаго, если не противны сему постановленію особые законы и обычаи, какъ, напр., въ цехахъ. Кр. Л. 949: буде мать незаконнорожденнаго дитяти покажетъ отцомъ дворянина, а сей признаетъ его своимъ, то таковое дитя, до совершеннолѣтія своего, хотя и причисляется къ состоянію матери, если не будетъ взято отцомъ дворяниномъ къ себѣ, или отдано на воспитаніе для иного состоянія, но по достиженіи совершеннаго возраста можетъ избрать, по желанію своему, всякій другой родъ жизни.

б) 1872: незаконныя дѣти устраняются отъ наслѣдованія по закону послѣ отца; но послѣ матери и ея кровныхъ родственниковъ они наслѣдуютъ на одинаковыхъ правахъ съ законными. [38])

Кр. К. 111, Э. 1142, Л. 991: рожденные внѣ брака наслѣдуютъ только въ имѣніи матери, а не отца. Кр. К. 110, 73, Э. 1142, Л. 990: но чрезъ послѣдующій бракъ введенные въ права законныхъ дѣтей наслѣдуютъ наравнѣ съ прочими. То же постановлено и въ Сводѣ. 1873: дѣти, узаконенныя послѣдующимъ бракомъ, имѣютъ одинаковыя съ законными права наслѣдованія.

Незаконными признаются дѣти: а) прижитыя внѣ брака, [39]) б) въ недѣйствительномъ бракѣ, в) рожденныя, хотя и въ бракѣ, но ранѣе 182 дней отъ бракосочетанія или г) спустя 10 мѣсяцевъ по прекращеніи брака 163.

---

[38]) Наслѣдственныя пошлины съ имущества, перешедшаго въ Приб. губ. отъ матери или ея кровныхъ родственниковъ къ дѣтямъ ея, хотя бы и незаконнорожденнымъ, должны быть взыскиваемы въ размѣрѣ, опредѣляемомъ 1 п. 3 ст. Пол. о пошл. (прил. къ ст. 363 т. 5 Уст. о пошл., прим. 2) Ук. Сен. СПБ. Суд. Пал. по д. Адашевскаго № 9/91.

[39]) Къ числу указанныхъ въ 1 п. 163 ст. незаконнорожденныхъ принадлежатъ и дѣти, происшедшія отъ прелюбодѣянія, и всѣ относящіяся къ первымъ постановленія закона (164—174, 1872 и др. ст., въ томъ числѣ и постановленіе 173 ст. объ узаконеніи ихъ послѣдующимъ бракомъ родителей) относятся равномѣрно и къ послѣднимъ. Законъ 12 марта 1891 г. не отмѣнилъ дѣйствія ст. 163—174 ст. Гр. К. Д. 6/900. См. ниже сноску 40.

Сопричисленныя къ законнымъ.

Тѣ же самыя дѣти „сопричисляются къ законнымъ“ (слѣд. не разсматриваются незаконнорожденными), а) если недѣйствительность брака, въ коемъ родились они, была неизвѣстною хотя бы одному изъ ихъ родителей 147, б) если мать невѣста (обрученная 148) или дѣвица, соблазненная подъ обѣщаніемъ на ней жениться 149, вступитъ впослѣдствіи въ бракъ съ ихъ отцомъ или будетъ объявлена разведенною супругою обрученнаго; в) рожденныя же въ бракѣ, хотя и слишкомъ рано или поздно 133, считаются законными, если отецъ признаетъ ихъ своими 138.

Узаконенныя дѣти.

Они становятся законными, а) если родители ихъ впослѣдствіи сочетаются законнымъ бракомъ (legimatio per subsequens matrimonium), вслѣдствіе чего дѣтямъ сообщаются всѣ права законныхъ, не только семейственныя и по наслѣдству, но и по отношенію къ званію, считая впрочемъ лишь со времени совершенія брака, безъ обратнаго дѣйствія 173 [40]), Кр. К. 73, 110, Кр. Э. 282 прим., 1142, Кр. Л. 990

[40]) Сенатъ 1900 г. 15 ф. № 6: „Приб. законы существенно отличаются отъ закона 1891 г. Такъ: узаконеніе дѣтей, оказавшихся незаконнорожденными, вслѣдствіе признанія брака ихъ родителей недѣйствительнымъ, по закону 1891 г. возможно лишь съ Высочайшаго соизволенія, по ходатайству суда; тогда какъ въ Приб. г. рожденные отъ недѣйствительнаго брака, а равно дѣти обольщенной невѣсты и дѣвицы, силою самаго закона считаются законными 117, 147—149. По закону 1891 г. узаконеніе производится судомъ, по просьбѣ заинтересованныхъ лицъ, при чемъ самое право послѣднихъ на подачу о семъ прошенія ограничивается годичнымъ срокомъ, со дня совершенія брака, если они не докажутъ причинъ, оправдывающихъ промедленіе. Въ Приб. г. дѣти узаконяются силою самаго факта вступленія ихъ родителей въ бракъ, безъ особаго о семъ прошенія или судебнаго опредѣленія и безъ ограниченія этого ихъ права какимъ бы то ни было срокомъ. Нельзя допустить, чтобы законодатель, издавая льготный законъ 1891 г. съ намѣреніемъ облегчить и улучшить положеніе незаконнорожденныхъ, желалъ тѣмъ самымъ измѣнить положеніе незаконнорожденныхъ въ Прибалтійскомъ краѣ не въ выгоду имъ, съ отмѣною до того болѣе льготнаго для нихъ закона . . . По законамъ Прибалтійскаго края внѣбрачныя дѣти становятся законными въ силу одного факта совершившагося брака ихъ родителей съ момента заключенія брака силою самаго закона, безъ особаго о семъ судебнаго

и б) если дѣти будутъ сопричтены къ законнымъ по Высочайшему повелѣнію (legitimatio per rescriptum principis 174). Тотъ же эффектъ имѣетъ и усыновленіе дѣтей ихъ отцомъ.

производства. Это видно изъ 173 ст. и выражено также въ крестьянскихъ положеніяхъ сего края, въ коихъ сказано, что незаконныя дѣти, буде отецъ ихъ впослѣдствіи женится на ихъ матери, пріобрѣтаютъ чрезъ то право законныхъ дѣтей и вступаютъ въ званіе своего отца (Кур. 73, Лиф. 990, Эст. 282) . . . Для узаконенія добрачныхъ дѣтей никакого другаго производства не требуется, кромѣ церковнаго обвѣнчанія родителей. Удостовѣреніе же того факта, что этимъ бракомъ узаконяются добрачныя дѣти, можетъ производиться отмѣткою въ метрическихъ книгахъ о томъ, что мужъ признаетъ этихъ дѣтей жены своими . . . Никакого судебнаго производства для узаконенія не требуется: законодатель не призналъ узаконенія относящимся къ предметамъ судопроизводства охранительнаго. Этому выводу не противорѣчитъ существованіе особаго порядка для усыновленія . . . Правила 1460^{1}—1460^{7} Уст. Гр. С. не могутъ быть примѣняемы въ Приб. г. Въ случаѣ спора о томъ, имѣло ли мѣсто узаконеніе извѣстнаго незаконнорожденнаго ребенка послѣдующимъ бракомъ его родителей, споръ этотъ въ Приб. губ. подлежитъ разрѣшенію суда на общемъ основаніи . . . Законъ не возлагаетъ на окружные суды обязанности дѣлать на метрическихъ свидѣтельствахъ надписи объ узаконеніяхъ, состоявшихся по опредѣленіямъ судебныхъ учрежденій прежняго устройства".

Существенное отличіе законовъ гражданскихъ общихъ (X т. 1 ч.) отъ мѣстныхъ Прибалтійскихъ по вопросу о дѣтяхъ незаконныхъ заключается въ томъ, что общегражданскіе законы различаютъ дѣтей, рожденныхъ отъ любодѣянія и отъ прелюбодѣянія (1 и 2 п. 132 ст.), каковое подраздѣленіе чуждо законамъ Прибалтійскаго края (163 ст.), которые всѣхъ незаконнорожденныхъ дѣтей признаютъ происшедшими отъ блудодѣянія Сообразно съ тѣмъ и ст. 173, установляющая узаконеніе незаконнорожденныхъ дѣтей путемъ послѣдующаго брака ихъ родителей, не дѣлаетъ никакого различія между незаконнорожденными дѣтьми по свойству ихъ происхожденія внѣ брака вообще или отъ прелюбодѣянія. Такое отличіе законовъ X т. 1 ч. отъ законовъ мѣстныхъ объясняется, какъ надо полагать, именно тѣмъ, что институтъ узаконенія дѣтей, существующій въ Прибалтійскомъ краѣ давно (а по X т. 1 ч. лишь съ 12 марта 1891 г.), взятъ изъ новеллъ Юстиніана, смягченныхъ и дополненныхъ затѣмъ подъ вліяніемъ западнаго каноническаго права Европы, постепенно проводившаго съ XI вѣка узаконеніе добрачныхъ дѣтей послѣдующимъ бракомъ родителей, въ широкомъ видѣ простирая узаконеніе на всѣхъ дѣтей, рожденныхъ отъ какого-либо внѣбрачнаго сношенія съ женщиною, съ которою бракъ вообще былъ невозможенъ для давнаго лица по той или другой причинѣ, не исключая и связанности женщины бракомъ съ другимъ лицомъ. СПБ. Суд. Пал. № 189/99 д. Леоновичъ. Ср. сноску 39 выше.

См. 55 Буковскій В., Узаконеніе внѣбрачныхъ дѣтей въ Прибалтійскомъ краѣ.

Отцовство.

Отцомъ признается тотъ, кто сознается[41]) или будетъ уличенъ, что имѣлъ плотскую связь съ матерью ребенка (не ранѣе, чѣмъ за 10 мѣсяцевъ 135, и не позже, чѣмъ прошло 182 дня[42]) до его рожденія 134). Здѣсь основаніе для признанія отцовства покоится на предположеніи, что ребенокъ зачатъ отъ даннаго лица. Но это предположеніе, praesumptio, отпадаетъ, если будетъ доказано, что мать имѣла въ тотъ же промежутокъ времени плотскую связь и съ другими (exceptio plurium constupratorum) 165[41]), 138, кр. Л. 948[43]), кр. К. 111.

Алименты.

По отношенію къ незаконнымъ дѣтямъ законъ возлагаетъ на естественныхъ родителей ихъ обязанность доставлять имъ алименты и воспитаніе, каковая обязанность, хотя и не въ одинаковой степени, лежитъ какъ на матери, такъ и на отцѣ 167. Отецъ въ сущности обязанъ лишь достав-

---

[41]) Признаніе, хотя бы и внѣ суда, отца въ происхожденіи отъ него ребенка даетъ суду полное основаніе признать его отцомъ незаконнорожденнаго, ибо и не на судѣ учиненное признаніе можетъ считаться доказательствомъ спорныхъ обстоятельствъ. (Гр. К. Д. 207/80, 311/75). СПБ. Суд. Пал. № 41/96 д. Бекманъ. См. конецъ 58 сноски.

[42]) По ученію Гиппократа, утробная жизнь длится 181—300 дней.

[43]) Вслѣдствіе неполноты 948 ст. Пол. о крест. Лиф. губ., ст. 165 Св. гр. уз., согласно XII ст. введенія къ Своду, подлежитъ примѣненію и къ крестьянамъ Лиф. губ. Сен. 3350/96 д. Кургъерва. XII ст. введ. признаетъ для крестьянскихъ положеній вспомогательнымъ правомъ мѣстныя земскія права. Общее же положеніе о крестьянахъ (особое прил. къ IX т. Св. Зак.) не распространено на Прибалтійскія губерніи. Ук. Сен. СПБ. Суд. Пал. по д. Герке № 6/95. Лифляндское земское право есть вспомогательное для разрѣшенія гражданскихъ отношеній Лифляндскихъ крестьянъ, когда, по XXI ст. введ., „не найдется по извѣстному вопросу никакого постановленія“. Ук. Сен. СПБ. Суд. Пал. по д. Гроссъ № 80/94.

По буквальному смыслу кр. Л. 948 отцомъ не можетъ быть признанъ тотъ, кто докажетъ, что мать, „кромѣ него, имѣла связь съ другими“ вообще, хотя бы за нѣсколько лѣтъ передъ тѣмъ. Этотъ формальный выводъ вызвалъ въ практикѣ судовъ превратное мнѣніе, будто въ отношеніи присужденія алиментовъ рѣшающее значеніе имѣетъ вопросъ о томъ, какою репутаціей пользуется мать. Очевидно, 948 ст. кр. Л. должна быть дополнена 165 ст. Св. о допустимости возраженія лишь относительно критическаго времени.

лять средства на содержаніе и воспитаніе ребенка: это его единственная, хотя и „преимущественная“ обязанность, пока дитя „не будетъ въ состояніи содержать себя самъ“ 168[44]);

---

[44]) Такъ какъ, согласно 168 ст., отецъ преимущественно обязанъ доставлять незаконнорожденному ребенку необходимыя средства, пока онъ не будетъ въ состояніи содержать себя самъ, то по самому назначенію, какое имѣетъ взысканіе, присуждаемое съ лица, признаннаго отцомъ незаконнорожденнаго, оно можетъ заключаться только въ періодическихъ выдачахъ до того срока, который опредѣленъ судомъ, почему нѣтъ основанія къ присужденію отца незаконнорожденнаго къ уплатѣ единовременно всей суммы на содержаніе и воспитаніе ребенка. Сен. 1605/99 д. Реутъ.

Субъектомъ правъ требованій, возникающихъ изъ внѣбрачнаго прижитія ребенка (о средствахъ на содержаніе и воспитаніе по 168 ст.), является самъ ребенокъ, а потому его мать можетъ требовать отъ отца алиментовъ въ качествѣ законной его представительницы 167, 197—207 ст. При этомъ законъ никакихъ исключеній въ отношеніи дѣтей, происшедшихъ отъ прелюбодѣянія, не дѣлаетъ. Они не составляютъ по мѣстнымъ законамъ особой категоріи незаконныхъ дѣтей, и потому всѣ постановленія закона, касающіяся незаконныхъ дѣтей вообще, а въ частности правъ ихъ по отношенію къ ихъ естественному отцу одинаково относятся и къ дѣтямъ, происшедшимъ отъ прелюбодѣянія. Гр. К. Д. № 18/99 д. Крійза.

Сенатъ 1897 г. 26 марта № 49 по д. Бринкенъ: „никакое постороннее лицо, впредь до признанія судомъ факта прелюбодѣянія и рожденія ребенка отъ сего лица, несмотря на законность брака (въ случаѣ рожденія ребенка замужней женщиной, но не отъ мужа), не можетъ быть привлекаемо къ обязанности содержать дитя и мать его, указанный же фактъ можетъ быть установленъ не иначе, какъ по иску мужа или его наслѣдниковъ“. Сенатъ 1899 г. 24 ф. № 18 д. Крійза: послѣ же признанія судомъ ребенка (замужней женщины) незаконнорожденнымъ „его мать можетъ требовать отъ отца алиментовъ на содержаніе и воспитаніе ребенка не отъ своего лица, а отъ имени ребенка, въ качествѣ законной его представительницы 167, 197—207“. Сенатъ (общ. собр.) 1891 г. 7 окт. № 24: въ 167—170, 152 и слѣд. „содержится цѣлый рядъ постановленій, коими обязанность доставлять незаконнорожденному необходимыя на его содержаніе и воспитаніе средства, пока онъ не будетъ въ состояніи содержать себя самъ, возложена преимущественно на отца, а въ отношеніи къ матери незаконнорожденнаго тѣ же узаконенія содержатъ подобныя же постановленія, налагающія имущественныя обязанности на сожителя или обольстителя; . . . въ Приб. краѣ дѣла по обвиненію въ преступленіяхъ, предусмотрѣнныхъ 2 ч. 994 ст. Ул. о нак., подлежатъ, въ силу 1002 ст. Уст. Уг. С., вѣдѣнію суда духовнаго, а не свѣтскаго уголовнаго суда, иски же объ обезпеченіи незаконнорожденнаго младенца и его матери со стороны естественнаго отца должны подлежать, въ силу 1 ст. Уст. Гр. С., вѣдѣнію гражданскаго, а не уголовнаго суда, такъ какъ дѣйствующими въ Приб. краѣ гражданскими законами признано право на подобнаго рода обез-

по смерти отца содержаніе ребенку выдается изъ имущества отца 170, все въ томъ же размѣрѣ, какъ опредѣлено судомъ, „соразмѣрно съ достаткомъ отца и общественнымъ положеніемъ матери“ 169. Выдача алиментовъ лежитъ бременемъ на имуществѣ умершаго, но само имущество свободно отъ иныхъ притязаній незаконныхъ дѣтей, напр., наслѣдственныхъ 1872 [38]).

Лиф. и Кур. крест. положенія нѣсколько иначе нормируютъ эту обязанность, устанавливая срочность ея и обусловливая ее нахожденіемъ отца въ живыхъ. Кр. Л. 948: отецъ „обязанъ младенца кормить и одѣвать, доколѣ самъ находится въ живыхъ и доколѣ дитя не достигло 10-лѣтняго возраста и не въ состояніи снискивать себѣ пропитаніе“ [45]). То же дословно повторено въ кр. К. 111, съ опущеніемъ лишь словъ „не достигло 10-лѣтняго возраста“. Но за то кр. К. 345 постановляетъ: „растлитель обязанъ давать дитяти пропитаніе до восьмаго года отъ рожденія. Ежели онъ не въ состояніи доставлять содержаніе дитяти, то оное вскармливается на счетъ общества, а растлитель обязанъ заработать употребленныя обществомъ издержки“.

Отношеніе къ отцу.

Никакихъ другихъ обязанностей отца къ незаконному ребенку законъ не знаетъ, разсматривая ихъ взаимно какъ

печеніе (иски эти истекаютъ изъ отношеній, основанныхъ на правѣ гражданскомъ)“. См. конецъ 58 сноски.

[45]) За силою кр. Л. 948 искъ матери объ алиментахъ для дочери ея, прижитой внѣ брака отъ умершаго Лифляндскаго крестьянина, можетъ быть предъявленъ только къ отцу незаконнорожденнаго лично, при жизни его, но не къ наслѣдникамъ его; такое толкованіе 948 ст. подтверждается и 941 ст., устраняющей незаконныхъ дѣтей отъ наслѣдованія въ имуществѣ ихъ отца. Рез. Сен. № 3592 д. Паррикъ. Слѣд., обязанность заботиться о ребенкѣ не переходитъ къ наслѣдникамъ отца послѣ его смерти. Въ этомъ отношеніи постановленіе 948 кр. Л. неудовлетворительно, какъ возлагающее бремя попеченія о ребенкѣ на волостное общество, если мать не въ состояніи содержать дитя, хотя бы отецъ оставилъ послѣ себя имущество. Неудачно и опредѣленіе продолжительности отцовскихъ обязанностей, ограничиваемой 10-лѣтнимъ возрастомъ ребенка Въ Положеніи 1819 г. о срокѣ не было упомянуто; срокъ введенъ положеніемъ 1849 г. См. 111 М. Гр.

бы чужими другъ другу 166[46]) и не признавая за отцомъ даже родительской власти 167. Тѣмъ не менѣе, „когда ребенокъ не нуждается болѣе въ материнскомъ попеченіи“, отецъ можетъ взять его къ себѣ на воспитаніе 172. Кр. Л. 949 предоставляетъ отцу дворянину взять дитя къ себѣ, но не лишаетъ послѣдняго возможности по достиженіи совершеннолѣтія избрать, по желанію своему, всякій другой образъ жизни. Кр. Э. предоставляетъ отцу возможность воспользоваться родительскою властью при извѣстныхъ условіяхъ. Кр. Э. 1076: незаконнорожденныя дѣти состоятъ подъ родительскою властью того изъ родителей, который взялъ ихъ къ себѣ и воспитываетъ; слѣд., если отецъ не пожелаетъ взять ихъ къ себѣ, или мать не захочетъ отдать ихъ ему, то они остаются подъ властью матери или, наконецъ, подъ властью того, кто въ качествѣ воспитателя или воспитательницы приметъ ихъ къ себѣ на свое попеченіе. Ср. Кр. Э. 282.

Родственная связь съ матерью.

Съ матерью (и ея кровными родственниками) незаконныя дѣти находятся въ болѣе тѣсной родственной связи, чѣмъ съ отцомъ. Они имѣютъ право: а) на ея фамилію 166 и состояніе кр. К. 73, 74, кр. Э. 282, кр. Л. 949 (см. выше 45 и 46 стр.), б) на первоначальное материнское попеченіе 172, в) воспитаніе 167, г) содержаніе (171: когда отецъ незаконнорожденнаго не въ состояніи его содержать, то обязанность эта переходитъ на мать, а послѣ нея на родственниковъ ея въ восходящей линіи) и д) на наслѣдство послѣ нея. 1872[38]): послѣ матери и ея кровныхъ родственниковъ они наслѣдуютъ на одинаковыхъ правахъ съ законными дѣтьми. На томъ же основаніи и послѣ самихъ незаконныхъ дѣтей наслѣдуютъ только мать и ея родственники, а отецъ и родственники съ его стороны отъ сего наслѣдства исключаются. Кр. К. 111, кр. Э. 1142, кр. Л. 991 признаютъ за этими дѣтьми лишь право наслѣдованія въ имѣніи матери. Кр. Э. 1162: женщины,

---

[46]) Въ виду постановленія ст. 166 о томъ, что незаконнорожденныя дѣти считаются чужими, отецъ можетъ усыновлять своихъ незаконнорожденныхъ дѣтей: въ 175—192 ст. не содержится запрещенія такого усыновленія. Гр. Кас. Деп. Сен. № 6/900. См. конецъ 58 сноски.

прижившія дѣтей внѣ брака, подлежатъ въ отношеніи къ нимъ тѣмъ же самымъ ограниченіямъ, какія установлены въ отношеніи къ законнымъ ихъ дѣтямъ.

§ 9. Взаимныя отношенія дѣтей и родителей по мѣстному праву.

Совсѣмъ въ иномъ положеніи находятся дѣти законныя, съ коими на ряду могутъ быть поставлены сопричтенныя къ законнымъ, узаконенныя, усыновленныя и сводныя (приравненныя см. § 11), если не во всѣхъ, то во многихъ отношеніяхъ.

Законнорожденныя дѣти.

Законными считаются зачатыя или рожденныя въ законномъ бракѣ 132, но не слишкомъ рано отъ совершенія брака (не ранѣе 182 дней) 134 и не слишкомъ поздно по прекращеніи его (не позже 10 мѣсяцевъ) 135, 133. Это praesumptio juris, которая можетъ быть опровергнута 136; а пока она не опровергнута, дѣти считаются законными 137. Въ числѣ доказательствъ противъ нея не допускаются показанія матери при существованіи законнаго брака 139[47]).

---

[47]) Сенатъ 1897 г. 26 марта № 49 д. Бринкенъ: оспаривать законность рожденія ребенка, родившагося при существованіи законнаго брака его матери, можетъ лишь отецъ или его наслѣдники, но мать не въ правѣ доказывать, что ребенокъ прижитъ ею въ прелюбодѣйной связи.

Сенатъ 24 янв. 1901 г. № 4: „права оспариванія и опроверженія предположенія (о законности рожденія) законъ никому, кромѣ мужа матери или его наслѣдниковъ по закону (1348 и 1352 ст. Уст. Гр. Суд.), не предоставляетъ, а слѣд., это право не можетъ принадлежать ни самому ребенку, ни его матери или опекуну. Предположеніе о законности зачатаго или рожденнаго во время брака ребенка законъ установилъ и поддерживаетъ въ интересахъ не матеріальнаго, а общественнаго свойства, въ интересахъ охраненія святости и неприкосновенности семейнаго союза, составляющаго основу общественнаго и государственнаго строя. Съ законностью рожденія связаны не только имущественныя права, отъ коихъ можно и отказаться, но прежде всего права гражданскаго состоянія, отъ которыхъ никто отказываться не можетъ, хотя бы это показалось ему, въ имущественномъ отношеніи, выгоднымъ".

Дѣйствительнѣйшимъ доказательствомъ законности рожденія (и даже незаконности) служатъ свидѣтельства о крещеніи, извлеченныя изъ метрическихъ книгъ 146[48]), а совершеннымъ — признаніе отца, хотя бы и косвенное 138[41]).

Custodia ventris.

Мѣстное право приняло институтъ римскаго права — custodia ventris. Разведенная жена 140 или вдова 144, почувствовавшія себя беременными, могутъ заявить о томъ въ теченіе 30 дней отъ развода или смерти мужа: разведенная бывшему мужу, вдова его родственникамъ. Мужъ или родственники въ правѣ въ такомъ случаѣ потребовать, чтобы подлежащая свѣтская власть подвергла заявительницу освидѣтельствованію и надзору 140. Не потребовавшіе этого и не опротестовавшіе заявленія должны признавать родившагося затѣмъ ребенка законнымъ, пока не докажутъ противнаго 141. Если же жена не сдѣлаетъ заявленія или не согласится на освидѣтельствованіе, то обязанности признавать родившагося законнымъ нѣтъ 142. Пропускъ срока для заявленія и рожденіе ребенка до заявки не препятствуетъ самому родившемуся или его опекуну требовать признанія законности рожденія 142, 143.

И разведенный мужъ можетъ требовать освидѣтельствованія жены, когда онъ утверждаетъ, что жена забеременила отъ него. Если онъ сдѣлаетъ это „для нанесенія ей предосужденія, то жена можетъ отыскивать съ мужа удовлетворенія за оскорбленіе ея чести“ 145.

Возникновеніе взаимныхъ отношеній дѣтей и родителей.

Взаимныя отношенія дѣтей и родителей возникаютъ: 1) рожденіемъ (законныхъ дѣтей), 2) сопричисленіемъ (сопричтеніемъ) къ законнымъ (узаконеніемъ): а) дѣтей, зача-

[48]) Ст. 146 вовсе не исключаетъ изъ числа доказательствъ родства другія удостовѣренія, въ томъ числѣ свидѣтельскія показанія, если не могутъ быть по основательнымъ причинамъ представлены означенныя выписки; нѣтъ закона, который воспрещалъ бы при опредѣленіи родства лица, отыскивающаго право на наслѣдство, съ наслѣдодателемъ удостовѣрять свидѣтельскими показаніями существованіе брака, отъ котораго родство это происходитъ. Рез. Сен. № 1061/92 д. бар. Тизенгаузенъ.

тыхъ или рожденныхъ въ недѣйствительномъ бракѣ, если недѣйствительность была неизвѣстна одному изъ родителей 147, б) незаконнорожденныхъ и пріемышей, по Высочайшему повелѣнію 174, в) незаконнорожденныхъ 173[40]), прижитыхъ съ обрученной невѣстой (Brautkinder) 148 или соблазненной дѣвицей обѣщаніемъ жениться 149, чрезъ послѣдующій бракъ отца съ матерью или чрезъ объявленіе ея по суду разведенною, 3) усыновленіемъ 175—192 и 4) приравненіемъ разнобрачныхъ (сводныхъ) дѣтей 2520 и др.

Усыновленіе.

Усыновленіе (удочереніе) не вполнѣ относится къ семейственному праву, потому что усыновлять могутъ и не состоящіе въ бракѣ мужчины или женщины 175, при условіи старшинства лѣтами по крайней мѣрѣ на 18 лѣтъ 176, при наличности причинъ, признанныхъ судомъ уважительными, и съ согласія нисходящихъ, если у усыновителя есть дѣти, хотя бы и усыновленныя 177 (кр. Э. 1077, кр. Л. 952 съ согласія родственниковъ). Можно даже усыновлять на правахъ внука съ согласія сына или дочери 178. Можно усыновлять нѣсколькихъ одновременно по причинамъ, признаннымъ судомъ уважительными 179. Но нельзя быть усыновленнымъ одновременно нѣсколькими 180.

Усыновлять можетъ всякій и кого угодно, даже естественный отецъ можетъ усыновлять своихъ незаконнорожденныхъ дѣтей[46]). Лишь опекунъ, до сдачи отчета, не можетъ усыновлять подопечнаго 181.

Для усыновленія требуется согласіе усыновителя, усыновляемаго, его родителей 183 или опекуновъ 184, а также утвержденіе усыновленія судомъ 185[49]), 3 п. 2996 (подъ

Въ доказательство законности рожденія можно ссылаться и на другіе документы, напр., на ревизскія сказки (что допускается и 209 ст. X т. 1 ч.) Ук. Сен. 15 іюня 1887 г.

[49]) Такъ какъ изъ точнаго смысла 185 ст. слѣдуетъ, что усыновленіе считается совершившимся не со времени подачи со стороны лица, желающаго усыновить, какого-либо прошенія о томъ въ судъ, а съ момента постановленія судомъ опредѣленія объ утвержденіи этого усыновленія, почему усыновитель въ это время долженъ находиться въ живыхъ, ибо законъ не разрѣшаетъ усыновлять къ лицу умершему, то, очевидно,

страхомъ недѣйствительности 2999), именно, по мѣсту жительства усыновляемаго, окружнымъ 1908—1912 Уст. Гр. С. (по выслушаніи заключенія прокурора 1911 Уст. Гр. С.) или волостнымъ (при усыновленіи крестьянами лицъ крестьянскаго состоянія или подкидышей 276, 277 [50]) волост. суд. уст., кр. Э. 1077, кр. Л. 952: о всякомъ принятомъ дитяти усыновляющіе его должны объявить въ судѣ, гдѣ это объявленіе, по выслушаніи объясненій участвующихъ въ дѣлѣ лицъ 277 вол. суд. уст., записывается для устраненія впослѣдствіи сомнѣнія или недоразумѣній въ отношеніи къ наслѣдству) [51]).

прошеніе объ усыновленіи, поданное лицомъ, умершимъ впослѣдствіи до постановленія такого опредѣленія, должно быть оставлено безъ разсмотрѣнія. СПБ. Суд. Пал. 6/97 д. Эйхенгорстъ.

185 ст., въ чемъ она касалась процессуальнаго порядка усыновленія, измѣнена законами 1889 г. (ср. 1908—1912 ст. У. Гр. Суд.; 171 и 172 ст. I А. Пол. 9 іюля 1889 г.). См. 51 сноску.

[50]) 277 ст. Вол. Суд. Уст., Прав. о произв. гражд. дѣлъ: „волостной судъ, удостовѣрясь въ законности и правильности ходатайства объ усыновленіи и въ томъ, что усыновленіе не обратится во вредъ усыновляемому, постановляетъ, по выслушаніи объясненій участвующихъ въ дѣлѣ лицъ, опредѣленіе о разрѣшеніи усыновленія."

[51]) Сенатъ 15 ф. 1900 г. № 6: „По законамъ Приб. губ. (183, 185, кр. Л. 952, кр. Э. 1077) усыновленіе представляется двустороннею сдѣлкою, суть которой заключается въ изъявленіи воли одной стороны усыновить другую и согласіи послѣдней на это. Согласно 3 пункту 2996 ст. и указаннымъ крестьянскимъ законамъ, эта сдѣлка должна быть совершена безусловно въ судебномъ порядкѣ подъ страхомъ недѣйствительности 2999. Внѣсудебное усыновленіе путемъ приписки къ семейству усыновителя не можетъ быть допущено и, во всякомъ случаѣ, должно быть признано недѣйствительнымъ. Законами 9 іюля 1889 г. о преоб. суд. ч. въ Приб. г. установленъ особый порядокъ разсмотрѣнія дѣлъ объ усыновленіяхъ, изложенный въ ст. 1908—1912 У. Г. С. и въ ст. 276 и 277 волостнаго судебнаго устава. На основаніи приведенной 1908 ст. У. Г. С. просьбы объ усыновленіи подаются въ тотъ окружный судъ, въ вѣдомствѣ коего имѣетъ жительство усыновляемый, а по 276 ст. вол. суд. устава просьбы объ усыновленіи крестьянами лицъ крестьянскаго состоянія или подкидышей подаются въ тотъ волостной судъ, въ вѣдомствѣ котораго имѣетъ жительство усыновляемый. Такимъ образомъ, въ Приб. г. подсудность дѣлъ объ усыновленіи опредѣляется мѣстомъ жительства усыновляемаго, при чемъ волостнымъ судамъ подвѣдомственны лишь просьбы объ усыновленіи крестьянами лицъ крестьянскаго состоянія или подкидышей; просьбы же объ усыновленіи во всѣхъ остальныхъ случаяхъ, какъ-то: просьбы мѣщанъ и лицъ высшихъ сословій, просьбы крестьянъ объ усыновленіи лицъ,

Особенность этой двусторонней сдѣлки та, что она не можетъ быть ограничиваема никакими условіями или сро-

---

не принадлежащихъ къ крестьянскому сословію или къ числу подкидышей, подаются окружнымъ судамъ. Законы эти, въ виду 79 ст. 1 т. зак. осн., сохранили силу въ Приб. г. и послѣ изданія 12 марта 1891 г. для Имперіи новаго закона объ усыновленіи, такъ какъ этимъ общимъ закономъ не постановлено было объ отмѣнѣ означенныхъ спеціальныхъ законоположеній. Къ тому же, Выс. утв. 12 марта 1891 г. мнѣніе Гос. Совѣта объ усыновленіи отмѣнило и измѣнило статьи 1 ч. X т., которыя не дѣйствуютъ въ Приб. губ. Посему основанное на 155 ст. X т. 1 ч. (измѣненной означеннымъ мнѣніемъ, собр. узак. 1892 г. ст. 623) рѣшеніе Прав. Сената, коимъ признано, что усыновленіе лицами крестьянскаго и мѣщанскаго сословія должно совершаться не судебнымъ порядкомъ, а припискою усыновляемаго къ семейству усыновителя, вовсе не можетъ быть примѣнено къ губ. Приб. [Однако, въ кр. Э. 1143 до сихъ поръ существуетъ постановленіе о дѣтяхъ, законнымъ образомъ приписанныхъ къ семействамъ. Точно также въ кр. Э. 1077 и кр. Л. 952 говорится о принятыхъ дѣтяхъ, о коихъ лишь заявляется и записывается (ранѣе въ приходскомъ, нынѣ волостномъ) судѣ. Если прежде могло быть сомнѣніе о возможности приписки усыновляемаго, съ заявкою суду, и объ юридическомъ значеніи ея, то послѣ изданія волостнаго судебнаго устава 9 іюля 1889 г., нынѣ изданіе 1908 г., и вопроса быть не можетъ о необходимости судебнаго опредѣленія о разрѣшеніи усыновленія: по 277 вол. суд. уст. оно обязательно]. Въ Приб. губ. дѣла объ усыновленіи, какъ сказано выше, подвѣдомы окружнымъ или волостнымъ судамъ по мѣсту жительства усыновляемаго. Если же усыновляемый живетъ внѣ предѣловъ этихъ губерній въ прочихъ частяхъ Имперіи, то просьба объ усыновленіи можетъ быть подана только по сему мѣсту жительства его въ окружный судъ (1460[8]), если усыновляющій не принадлежитъ къ мѣщанскому или сельскому сословію. Если же онъ принадлежитъ къ симъ сословіямъ, то усыновляющій, состоящій членомъ городскаго или мірскаго общества внутри Имперіи, на основаніи 155 ст. X т. 1 ч., можетъ усыновить уроженца Приб. губ. припискою къ семейству. Но когда усыновитель приписанъ къ мѣщанскому или сельскому обществу въ сихъ губерніяхъ, а усыновляемый живетъ внутри Имперіи, то усыновленіе не можетъ совершиться ни путемъ приписки къ семейству усыновителя въ означенныхъ губерніяхъ (въ коихъ только судъ, въ вѣдомствѣ котораго жительствуетъ усыновляемый, въ правѣ усыновить), ни припискою къ семейству въ Имперіи (такъ какъ усыновитель тамъ не записанъ), а остается только либо переѣхать усыновляемому на жительство въ эти губерніи на время усыновленія, либо перечислиться усыновителю въ городское или сельское состояніе внутри Имперіи и засимъ уже приписать перваго къ своему семейству . . . Въ ст. 1908—1912 Уст. Гр. С. изложенъ особый порядокъ, которымъ должны руководствоваться окружные суды Приб. губерній при разсмотрѣніи просьбъ объ усыновленіи; этотъ порядокъ согласованъ со статьями III ч., на которыя имѣются ссылки (1908, 1909). Порядокъ же усыновленія, установ-

ками 182. Но усыновленный прежде совершеннолѣтія, по достиженіи его, можетъ отказаться отъ усыновленія 186.[52])

Дѣйствіе усыновленія:

а) Усыновитель пріобрѣтаетъ родительскую власть по отношенію къ усыновленному 187, кр. Э. 1078 со всѣми ея послѣдствіями (о нихъ ниже) и въ частности право наслѣдованія послѣ усыновленнаго 1876.

б) Усыновленный пріобрѣтаетъ всѣ права кровныхъ и рожденныхъ въ бракѣ дѣтей 187, 188, кр. Э. 1077, кр. Л. 952, какъ и всѣ обязанности ихъ по отношенію къ усыновителю 188; пользуется по роду какъ фамиліею отца и прочими семейственными правами, такъ и правами его состоянія, развѣ бы сіи послѣднія принадлежали его отцу только лично 150. Недворянину, усыновленному потомственнымъ дворяниномъ, права дворянства сообщаются лишь съ Высочайшаго соизволенія, при усыновленіи кореннымъ дворяниномъ внесеніе въ мѣстную матрикулу зависитъ отъ дворянскаго общества

ленный въ $1460^{8}-1460^{12}$, примѣненъ къ статьямъ 1 ч. X т., которыя не дѣйствуютъ въ Приб. краѣ (1800 ст. У. Гр. С.), на каковой край законъ 12 марта 1891 г. не распространенъ, А посему эти статьи не примѣняются въ Приб. г."

См. 369 О порядкѣ производства дѣлъ объ усыновленіи въ Приб. губ.

[52]) Цѣль и смыслъ 186 ст., разрѣшающей лицамъ, усыновленнымъ прежде ихъ совершеннолѣтія, отказываться отъ усыновленія по достиженіи совершеннолѣтняго возраста, — тогда какъ подобное право лицамъ, усыновленнымъ уже въ совершеннолѣтнемъ возрастѣ, безусловно не принадлежитъ, — заключается единственно въ предоставленіи усыновленному возможности, по достиженіи полной дѣеспособности, либо утвердить заключенную за него законными его представителями сдѣлку (183, 184 ст.), либо отъ оной отказаться; затѣмъ, если лицо, усыновленное въ несовершеннолѣтнемъ возрастѣ, продолжаетъ въ теченіе долгаго времени, по достиженіи имъ совершеннолѣтія, установленныя усыновленіемъ отношенія съ усыновителемъ, не заявляя о своемъ желаніи прекратить эти отношенія, то въ этомъ, за силою 2937, 2939, 2943, 2947 и 2948 ст., должно быть усматриваемо изъявленіе имъ согласія на послѣдовавшее усыновленіе, а слѣд., и принятіе имъ совершенной за него представителями его сдѣлки со всѣми законными ея послѣдствіями, а заснмъ, изъявивъ такимъ образомъ, при полной дѣеспособности, свое согласіе на усыновленіе, лицо это, очевидно, становится въ то же положеніе, какъ заявившіе о своемъ согласіи, при самомъ актѣ усыновленія, совершеннолѣтніе усыновляемые, и, слѣд., наравнѣ съ ними, не имѣетъ болѣе права отказаться отъ усыновленія. Сен. № 7566/97 д. Розе.

190. Усыновленіе лица податнаго состоянія лицомъ, къ оному не принадлежащимъ, не освобождаетъ перваго отъ платежа податей 190 прим. [53])

[53]) Гр. К. Д. Сената 28 апр. 1898 г. № 29: „въ Приб. губ. усыновленные пріобрѣтаютъ всѣ права рожденныхъ въ бракѣ дѣтей, въ томъ числѣ и права состоянія усыновителя, развѣ бы они принадлежали ему лично (ср. выше 187, 188, 150). Изъ этого общаго правила сдѣлано лишь исключеніе въ ст. 190, по коей, если усыновитель принадлежитъ къ потомственному дворянству, то сообщить права своего состоянія усыновленному имъ недворянину онъ можетъ не иначе, какъ съ Высочайшаго соизволенія. Ни въ этой статьѣ, ни въ какихъ-либо другихъ статьяхъ Св. мѣст. уз. г. Приб. не содержится указаній на то, какими правами состоянія должны пользоваться дѣти недворянскаго сословія, усыновленныя потомственными дворянами, если не послѣдуетъ Высочайшаго соизволенія на сообщеніе ими своего состоянія усыновленнымъ. По этому вопросу существуетъ пробѣлъ въ III ч. Св. м. уз., который притомъ не можетъ быть восполненъ порядкомъ, указаннымъ въ XXI ст. введ., такъ какъ въ семъ сводѣ не имѣется постановленій, имѣющихъ съ означеннымъ вопросомъ общее основаніе и вслѣдствіе того ближайшее внутреннее сродство. За отсутствіемъ, такимъ образомъ, въ III ч. Св. м. уз. какихъ-либо постановленій, опредѣляющихъ сословное положеніе лицъ, усыновленныхъ потомственными дворянами, этотъ вопросъ, по указанію 2 ст. I ч. того же Свода, слѣдуетъ разрѣшить примѣнительно къ 153 ст. X. т. 1 ч. . . Въ сей статьѣ, основанной на законѣ 12 марта 1891 г., изложенъ случай пріобрѣтенія личнаго почетнаго гражданства, слѣд., въ ней содержится правило, относящееся до законовъ о состояніяхъ . . . Въ виду этого . . . восполненіе вышеуказаннаго пробѣла, относительно сословныхъ правъ усыновляемыхъ потомственными дворянами, правиломъ о пріобрѣтеніи ими правъ личнаго почетнаго гражданства, не противорѣчитъ XXI и слѣд. ст. введ. Эти соображенія приводятъ къ тому заключенію, что лица недворянскаго состоянія, усыновленныя по дѣйствующимъ въ Приб. г. узаконеніямъ потомственными дворянами и имѣющія меньшія права состоянія, пріобрѣтаютъ усыновленіемъ личное почетное гражданство. Такой выводъ не противорѣчитъ содержащемуся въ прим. 190 постановленію . . . По смыслу сего примѣчанія, усыновленному лицу податнаго состоянія не преграждается доступъ въ высшее состояніе своего усыновителя, а только остается на усыновляемомъ обязанность платежа податей, которая, по дѣйствующимъ въ Приб. г. узаконеніямъ, не обусловливается непремѣнною принадлежностью плательщика къ податному состоянію (2, 867, 914, 941 ст. II ч. Св. м. уз., кр. Л. 252, 253, 260, 261, кр. Э. 246, 277—280, 285). Независимо сего, прим. къ 190 слѣдуетъ считать въ настоящее время уже отмѣненнымъ, такъ какъ оно было установлено при изданіи въ 1864 г. III ч. Св. м. уз., въ соотвѣтствіе дѣйствовавшей еще въ то время 4 ст. т. V уст. о под., изд. 1857 г., очевидно, съ цѣлью устранить возможное уклоненіе лицъ податнаго состоянія отъ платежа подушной, оброчной и другихъ личныхъ податей, путемъ усыновленія плательщиковъ лицами выс-

Права усыновленнаго на имущество усыновителя опредѣляются договоромъ или завѣщаніемъ 191, а при отсутствіи ихъ закономъ 192, который постановляетъ въ 1874: „для усыновленныхъ право наслѣдованія послѣ усыновителей въ ихъ наслѣдственномъ, въ Курляндіи въ родовомъ, имуществѣ, а также и послѣ кровныхъ родственниковъ усыновителей, пріобрѣтается только въ томъ случаѣ, когда о томъ будетъ особо оговорено въ договорѣ; относительно же наслѣдованія въ благопріобрѣтенномъ имуществѣ усыновителей, а въ Лифляндіи и во всей ихъ движимости, усыновленные пользуются одинаковыми правами съ законными дѣтьми, хотя бы не было о томъ особо оговорено въ договорѣ или завѣщаніи“, и въ 191: „для распространенія такихъ правъ въ Лифляндіи на наслѣдственныя недвижимости, а въ Эстляндіи вообще на наслѣдственное имѣніе, требуется согласіе ближайшихъ наслѣдниковъ усыновителей“, въ кр. Э. 1143: „дѣти, законнымъ образомъ приписанныя къ семействамъ, наслѣдуютъ наравнѣ съ законнорожденными дѣтьми“. Ср. кр. Э. 1077 и кр. Л. 952.

в) По отношенію къ родственникамъ усыновителя въ восходящей и боковой линіяхъ усыновленіемъ не установляется никакихъ юридическихъ отношеній, если они не установлены въ договорѣ 188 (ср. 191, 1874). Но право наслѣдованія послѣ этихъ родственниковъ (съ ограниченіемъ относительно наслѣдственнаго и родового имущества 1874), какъ и право наслѣдованія ихъ послѣ усыновленнаго, закономъ допущено 1876.

г) Родительская власть кровныхъ родителей послѣ усыновленія ихъ дитяти прекращается 230. Но самъ усыновленный не теряетъ чрезъ то ни въ чемъ правъ по отношенію къ собственному своему семейству, развѣ бы прямо отъ нихъ отказался 189. Онъ не лишается и правъ наслѣдова-

---

шихъ состояній. Между тѣмъ . . . 28 мая 1885 г. . . подушная подать отмѣнена . . ., оброчная же подать . . . преобразована въ выкупные платежи. Согласно съ симъ, 4 ст. т. V уст. о под., изд. 1857 г., исключена изъ этого устава при изданіи его въ 1893 г., а прим. къ 190 ст. III ч. Св. м. уз. дополнено, по прод. 1890 г., ссылкою въ цитатахъ на узаконенія, коими вышеозначенныя подати отмѣнены“.

Литература. 206 Какими сословными правами пользуется лицо недворянскаго происхожденія, усыновленное потомственнымъ дворяниномъ?

нія послѣ кровныхъ своихъ родственниковъ, если прямо не отрекся отъ этихъ правъ 1875. Равнымъ образомъ кровные родственники, если именно не исключены отъ наслѣдованія при усыновленіи, наслѣдуютъ послѣ усыновленнаго; но наслѣдовать доставшееся усыновленному отъ его усыновителей наслѣдственное имущество, а въ Курляндіи родовое, они могутъ лишь въ случаѣ особо состоявшагося о томъ условія 1876.

Пріемыши.

Отъ усыновленныхъ слѣдуетъ отличать т. наз. пріемышей (Pflegekinder). Это чужія дѣти, принятыя „на попеченіе и воспитаніе“ 193.

По общему правилу законъ не присваиваетъ принимателю правъ родительской власти надъ пріемышами 194. Но кр. Э. 1078 постановляетъ: „не только усыновителямъ, но и воспитателямъ предоставляется полная родительская власть какъ надъ усыновленными, такъ и надъ питомцами, наравнѣ съ ихъ собственными дѣтьми.“ Ср. кр. Э. 1076.

Пріемышъ не пріобрѣтаетъ правъ семейственныхъ и по наслѣдству 194, кр. Э. 1143: питомцы не имѣютъ никакого права на наслѣдство своихъ воспитателей. Отъ пріемыша можно отказаться, когда угодно: сложить съ себя принятыя обязанности, независимо отъ согласія пріемыша, развѣ бы кѣмъ именно было выговорено противное 194.

Лишь въ двухъ отношеніяхъ пріемыши приближаются къ дѣтямъ принимателя. Съ одной стороны, они обязаны оказывать ему повиновеніе и почтеніе 196. Съ другой стороны, издержанное на нихъ можетъ быть потребовано обратно лишь въ случаѣ явной неблагодарности ихъ 195, какъ требуется обратно даръ, по личному иску къ пріемышу на основаніи правила объ обогащеніи 4485.

Родители пріемыша всегда могутъ потребовать отъ принимателя возвращенія имъ ребенка безъ возмѣщенія издержанныхъ расходовъ на пріемыша. Гр. Кас. Деп. № 81/97.

Родительская власть.

По отношенію къ дѣтямъ законнымъ, узаконеннымъ, усыновленнымъ и своднымъ (2520) возникаютъ на сторонѣ родителей извѣстныя права и обязанности, какъ и обратно.

Права и обязанности родителей образуютъ собою то, что называется властью родительской. Отношенія, возникающія изъ родительской власти, подлежатъ законамъ, дѣйствующимъ въ мѣстожительствѣ отца, и по его званію XXXI введ. [54])

Родительская власть крестьянъ основывается на общихъ государственныхъ постановленіяхъ, по примѣру другихъ свободныхъ обывателей кр. Л. 950, кр. Э. 1072, кр. К. 75.

Власть эта именно родительская, т. е. принадлежащая обоимъ родителямъ въ болѣе или менѣе одинаковой степени.

Лишь въ то время, когда омнипотентность семейной власти принадлежала одной главѣ семьи (мужу), когда всѣ сочлены семьи въ равной степени знали и считались лишь съ волею этой главы, какъ находящіеся подъ властью ея (potestas patrisfamiliae въ древнемъ Римѣ) или подъ защитою, охраною, опекою и попечительствомъ ея (mundium германскаго права), можно было говорить только объ отцовской власти (patria potestas); жена занимала положеніе дочери семейства (filiae loco) или была подопечной; объ ея власти не могло быть и рѣчи.

При измѣненіи этихъ взглядовъ, по проведеніи въ жизнь воззрѣнія, что жена является подругою мужа, до извѣстной степени равноправнымъ съ нимъ существомъ, стало возможно говорить о родительской власти.

Это новое воззрѣніе нашло себѣ выраженіе и въ мѣстномъ правѣ, по которому „въ личныхъ отношеніяхъ отецъ и мать совокупно пользуются правами родительской власти“ 197.[5])

Но реминисценціи стараго времени оставили свои слѣды

---

[54]) Постановленіе ст. XXXI введ. должно быть понимаемо въ томъ смыслѣ, что званіе отца опредѣляетъ подчиненіе отношеній, возникающихъ изъ родительской власти, праву городскому, или земскому, или крестьянскому, смотря по званію отца, но во всякомъ случаѣ праву мѣстному, по мѣсту жительства отца, но не по мѣсту его происхожденія и приписки. Мѣщанка г. Варшавы, проживающая со своими малолѣтними дѣтьми въ г. Ригѣ, хотя и по паспорту, выданному изъ Варшавской полиціи, но имѣющая тамъ по смыслу 3066 ст., свое мѣстожительство, не можетъ считаться, въ силу закона, опекуншею своихъ дѣтей и заступать ихъ права, если она не назначена ихъ опекуншею по завѣщанію умершаго своего мужа или по распоряженію мѣстнаго по жительству ея сиротскаго суда. Гр. К. Д. Сен. № 114/901 д. Мержеевскихъ.

и въ дѣйствующемъ правѣ Приб. губ. Жена въ лицѣ своего мужа имѣетъ опекуна, совѣтника и ассистента 11, 12, 29 и др. Вліяніе ея подопечнаго положенія сказывается въ томъ, что даже въ чисто личной сферѣ отношеній къ дѣтямъ жена должна уступать первое мѣсто мужу.

Такъ: а) въ случаѣ разномыслія отца съ матерью предпочтеніе отдается волѣ отца 197. [5])

б) Для вступленія дѣтей въ бракъ нужно согласіе отца 205.

в) При отдачѣ дѣтей въ усыновленіе требуется согласіе „по крайней мѣрѣ кровнаго отца“ 183.

г) Безотчетнымъ опекуномъ надъ дѣтьми какъ кровными, такъ и усыновленными является отецъ 216, [6]) 276, 277, [23]) надъ послѣдними мать даже не считается опекуншей 288.

д) Назначенный въ завѣщаніи отца опекунъ предпочитается всѣмъ прочимъ, не исключая самой матери 296.

е) Фамиліей и правами состоянія законныя и сопричтенныя къ законнымъ дѣти пользуются отцовскими, а не материнскими 150.

ж) Въ правѣ пользованія отдѣльнымъ имуществомъ дѣтей отецъ исключаетъ мать 218, 277 [23]) и др.

Словомъ, при жизни мужа родительская власть матери мало дѣйственна, едва замѣтна, довольно стѣснена и заслонена властью отцовскою.

Но послѣ смерти мужа полнота родительской власти сосредоточивается въ рукахъ матери, являясь почти столь же неограниченной (280: мать опекунша безъ судебнаго утвержденія, 282: пользуется отдѣльнымъ имуществомъ дѣтей безотчетно), пока не выйдетъ во второй разъ замужъ.

Впрочемъ, въ исключительныхъ случаяхъ, напр., когда „воля отца обращается въ предосужденіе дѣтямъ“, мать въ правѣ и при жизни мужа просить судъ о зависящемъ распоряженіи и даже „самое воспитаніе можетъ быть поручено исключительно“ ей 198.

Такимъ образомъ, въ Приб. краѣ признается „не отцовская власть, а общая родительская, только отцу, по общему его положенію въ семьѣ, отдается предпочтеніе“. Въ общемъ здѣсь „дѣйствуютъ начала общаго германскаго права, т. е. римскія правила, видоизмѣненныя каноническимъ правомъ и германскою практикою“ (Л. Б. Дорнъ стр. 537).

Личныя отношенія родителей и дѣтей таковы.

Права родителей.

Родители въ правѣ: а) заступать своихъ дѣтей по личнымъ и имущественнымъ ихъ правамъ (въ судѣ и внѣ онаго), а по нанесеннымъ имъ личнымъ обидамъ защищать ихъ и отыскивать за оныя законное удовлетвореніе, равно какъ и вознагражденіе за причиненные имъ убытки 207;

б) выбрать для нихъ родъ службы, промысла или другой дѣятельности 202;

в) отдавать ихъ постороннимъ лицамъ (для призрѣнія), не употребляя этого права во зло 203; но по достиженіи дѣтьми 17-лѣтняго возраста родители не могутъ располагать ими безъ согласія ихъ въ пользу третьяго и никогда не могутъ укрѣплять дѣтей за другими кр. К. 76, кр. Э. 1073, кр. Л. 951;

г) требовать, чтобы дѣти исполняли домашнія для нихъ послуги безъ особаго вознагражденія 201;

д) противъ неповинующихся и строптивыхъ дѣтей употреблять домашнія исправительныя мѣры, отдавать для наказанія правительственной власти или заключить въ тюрьму 206, причемъ по жалобамъ родителей на явное нарушеніе дѣтьми ихъ долга судъ принимаетъ нужныя мѣры, не обращая дѣла къ формальному производству 212;

е) назначать дѣтямъ мѣсто жительства и требовать ихъ отъ всякаго, кто удерживалъ бы ихъ незаконнымъ образомъ 208; но родители, оставляющіе волостное общество, не въ правѣ принуждать дѣтей, коимъ минуло 17 лѣтъ, слѣдовать за ними кр. Э. 1075;

ж) назначать дѣтямъ опекуновъ 290;

з) по гражданскимъ искамъ дѣтей воспользоваться beneficium competentiae (требовать присужденія къ уплатѣ не свыше размѣра своего имущества, съ оставленіемъ необходимаго на содержаніе 1 п. 3526, 3525);

и) устранить дѣтей отъ наслѣдства по причинамъ, указаннымъ въ 2015 ст., въ частности, если дѣти, по Эстляндскому и Пильтенскому земскимъ правамъ, оставляютъ безъ помощи родителей, находящихся въ бѣдности или въ другихъ нуждахъ и недугахъ 12 п. 2015 ст.

Обязанности родителей.

Родители обязаны: а) пещись о жизни и здравіи дѣтей, доставлять имъ пропитаніе и одежду, давать имъ до-

брое христіанское воспитаніе 199; въ случаѣ развода издержки на воспитаніе и содержаніе дѣтей всегда несетъ отецъ, а мать только при несостоятельности отца 200;[55])

б) оставлять дѣтямъ наслѣдственныя въ Лифляндіи недвижимости, въ Эстляндіи имущества, а въ Курляндіи родовыя имѣнія 1995[56]), 2002, а изъ остальнаго имущества въ Курляндіи обязательныя доли 2003, 2005—2012, въ Лифляндіи и Эстляндіи лишь несовершеннолѣтнимъ и неимущимъ дѣтямъ, сколько необходимо на ихъ содержаніе, и соотвѣтственное званію воспитаніе 2001; обязательную законную долю кр. К. 130, 127—129, кр. Э. 1159, 1060, кр. Л. 1006—1008;

в) въ Эстляндіи отецъ дворянскаго званія обязанъ устроить своимъ дочерямъ дворянскую свадьбу и дать имъ приданое 20, каковая обязанность по смерти отца переходитъ на братьевъ, получившихъ отцовскую вотчину: они должны устроить сестрамъ свадьбу и снабжать ихъ въ при-

---

[55]) Ст. 266 Уст. Ев.-лют. консисторіи (Св. Зак. XI т. 1 ч.), по занимаемому ею мѣсту въ отдѣлѣ о расторженіи брака, предоставляетъ консисторіи разрѣшеніе вопроса о томъ, у кого изъ супруговъ должны быть оставлены дѣти, лишь при самомъ расторженіи брака, т. е. при постановленіи ею рѣшенія о разводѣ, не касаясь споровъ по сему предмету, могущихъ возникнуть впослѣдствіи времени. Въ послѣднемъ случаѣ, не исключая и того, когда кто-либо изъ разведенныхъ супруговъ желаетъ измѣненія постановленія консисторіи относительно дѣтей, вслѣдствіе измѣнившихся обстоятельствъ, споры о правѣ на дѣтей подлежатъ вѣдомству суда. Сен. № 196/94 ук. СПБ. Суд. Пал. по д. Бауманъ. Ср. выше 5 сноску

[56]) Хотя по смыслу 1995—1997 ст. по Лифляндскимъ земскимъ и городскимъ правамъ завѣщатель и не въ правѣ располагать на случай смерти своими наслѣдственными недвижимостями безъ согласія на то ближайшихъ его кровныхъ родственниковъ, но нарушеніе этого правила, какъ это явствуетъ изъ точнаго смысла 2795 ст., не дѣлаетъ завѣщанія, однако, безусловно недѣйствительнымъ, а предоставляетъ ближайшимъ наслѣдникамъ по закону лишь право требовать выдачи имъ наслѣдственнаго имѣнія, во всемъ же прочемъ завѣщаніе остается въ своей силѣ, насколько сіе при такомъ условіи будетъ возможно. СПБ. Суд. Пал. № 373/98 д. Вейденбаума.

Доставшееся по раздѣлу одному изъ сонаслѣдниковъ имущество, какъ доставшееся непосредственно отъ наслѣдодателя, подлежитъ тѣмъ же ограниченіямъ въ распоряженіи имъ, какъ и всякое наслѣдственное. Гр. Кас. Деп. Сен. № 14/903.

Согласно кр. Л. 973 наслѣдственнымъ имуществомъ можетъ быть и движимое, по наслѣдству полученное. Отчужденіе наслѣдственнаго

даное платьемъ и уборами 1920; въ Лифляндіи и Эстляндіи, а также въ Пильтенскомъ округѣ изъ родонаслѣдственнаго имѣнія дочери при сыновьяхъ имѣютъ право на приличное ихъ состоянію содержаніе, а въ случаѣ брака на такое же приданое 2504.

Права дѣтей.

Дѣти въ правѣ: а) пользоваться фамиліею, семейственными правами и правами состоянія отца 150, но женскій полъ токмо до замужества, послѣ чего вступаетъ въ званіе мужей 5, (но по 6 ст. жена сохраняетъ права высшаго состоянія и личныя права; поэтому женщина, имѣющая право пріобрѣтать недвижимости, напр., въ Курляндской губерніи, не утрачиваетъ этого права вслѣдствіе вступленія въ бракъ съ лицомъ, этимъ правомъ не пользующимся. Рез. Сен. по д. Пресъ № 6620/98), кр. К. 4, 72, кр. Л. 251, 944, 69, кр. Э. 281, 1054;

б) по достиженіи 17 лѣтъ, съ разрѣшенія сиротскаго суда, избрать кругъ жизни 204, изъявлять согласіе на отдачу въ услуженіе кр. К. 76, кр. Э. 1073, кр. Л. 951 и не слѣдовать за родителями, оставляющими волостное общество кр. Э. 1075; право же свободно располагать собою пріобрѣтается дѣтьми по достиженіи совершеннолѣтія кр. Э. 1074;

в) освободиться отъ повиновенія родителямъ въ случаѣ принужденія къ противозаконнымъ дѣяніямъ 211;

г) требовать отъ родителей алиментовъ 199, 2001;

д) вступать съ родителями во всякаго рода дозволенныя закономъ сдѣлки, при содѣйствіи особо назначеннаго опекуна 213, а съ посторонними съ согласія родителей 214;

е) воспользоваться beneficium competentiae по гражданскимъ искамъ родителей 1 п. 3526.

недвижимаго имѣнія кр. Л. 973 воспрещаетъ не подъ страхомъ безусловной недѣйствительности сдѣлки, но законный наслѣдникъ имѣетъ право лишь оспаривать отчужденіе (будетъ ли это дареніе кр. Л. 1023 СПБ. Суд. Пал. д. Нугина № 320/98, или завѣщательное распоряженіе кр. Л. 1006, коимъ Лифляндскіе крестьяне не въ правѣ исключать изъ наслѣдія, даже въ благопріобрѣтенномъ имуществѣ, своихъ дѣтей. Гр. Кас. Деп. д. Казе № 28/900). Поэтому начальникъ крѣпостнаго отдѣленія не можетъ отказать въ укрѣпленіи акта дарения, хотя бы и наслѣдственнаго имѣнія. Рез. Сен. по д. Отсасона № 430/900.

Обязанности дѣтей.

Дѣти обязаны: а) оказывать родителямъ словомъ и дѣломъ послушаніе, почтеніе и любовь, терпѣливо принимать ихъ увѣщанія и наставленія, питать къ ихъ памяти уваженіе даже по ихъ кончинѣ 209[57]);

б) исполнять домашнія послуги безмездно 201;

в) если родители впадутъ въ безпомощность и убожество, то по силамъ пещись о нихъ (доставлять алименты, подъ страхомъ устраненія отъ наслѣдства по Эстляндскому и Пильтенскому земскимъ правамъ 2015 п. 12) и служить имъ опорою 209[58]);

---

[57]) Неупоминаніе въ 209 ст. объ отношеніяхъ между пасынкомъ и падчерицею, съ одной стороны, и вотчимомъ и мачехой, съ другой, должно быть признано намѣреннымъ со стороны законодателя, и поэтому эта статья закона должна быть толкуема ограничительно. Ограничительное толкованіе этой статьи должно быть принято и въ виду источниковъ, послужившихъ основаніемъ, ибо въ источникахъ этихъ (Дигесты Юстиніана 25 кн. 3 гл.) говорится о родителяхъ и ихъ дѣтяхъ, но не усыновленныхъ. Въ пользу такого же толкованія говоритъ и отсутствіе мѣстнаго обычая. СПБ. Суд. Пал. № 194/98 д. Ланкъ. См. 58 сноску.

[58]) Хотя за силою 209 ст. дѣти обязаны пещись по силамъ о родителяхъ, если послѣдніе впадутъ въ безпомощность и убожество, и служить родителямъ опорою, но отсюда еще нельзя вывести того заключенія, что таковая забота дѣтей должна выразиться именно въ выдачѣ кому-либо изъ родителей содержанія для отдѣльнаго жительства, коль скоро представляется возможнымъ и наиболѣе соотвѣтствующимъ платежнымъ силамъ и условіямъ жизни дѣтей совмѣстное съ ними жительство родителей, нуждающихся въ попеченіи и опорѣ со стороны дѣтей. Сен. № 171/93 д. Бехмана.

209 ст. не опредѣляетъ, должна ли помощь быть оказываема въ формѣ выдачи денежнаго пособія или содержанія натурою, и посему избраніе одного изъ этихъ видовъ пособія по обстоятельствамъ дѣла зависитъ отъ усмотрѣнія суда. Сен. № 5709/901 д. Корна.

По точному содержанію 209 ст. дѣти обязаны по своимъ силамъ пещись о своихъ родителяхъ, если они впадутъ въ безпомощность и убожество. Такимъ образомъ, по силѣ сего закона не одна только кровная связь возлагаетъ на дѣтей обязанность содержать по силамъ своихъ родителей, а въ соединеніи съ безпомощностью и убожествомъ послѣднихъ. Одинъ только доказанный фактъ поддержанія сыномъ своихъ родителей не можетъ быть объясняемъ исполненіемъ имъ своей обязанности, налагаемой на дѣтей гражданскимъ закономъ. Поддержка эта можетъ быть объясняема актомъ сыновней любви и заботливости, но нравственное мѣрило, которымъ руководился сынъ въ своихъ отношеніяхъ къ родите-

г) испрашивать согласіе родителей на вступленіе въ сдѣлки съ посторонними 214, въ частности при наймѣ въ услуженіе 4194, кр. Э. 440, 1074, при обрученіи и вступленіи въ бракъ 205, хотя бы дѣти были и совершеннолѣтнія 205 прим.; лишь въ случаѣ неосновательнаго отказа родителей въ согласіи, оно можетъ быть замѣнено разрѣшеніемъ сиротскаго суда, что не примѣнимо къ лицамъ православнаго исповѣданія 351 прим., Пол. о преобр. суд. части, учр. опек. устан. 6 ст. п. в; кр. К. 65—67, кр. Э. 1048—1051, кр. Л. 941, 942;

д) дѣти не могутъ быть ни извѣтчиками на родителей по уголовнымъ дѣламъ, ни свидѣтелями противъ нихъ, кромѣ случаевъ, когда дѣти „подаютъ на родителей жалобу или для успокоенія своей совѣсти или для устраненія угрожающей государству крайней опасности или, наконецъ, для защиты себя отъ противозаконнаго со стороны родителей насилія“, на что несовершеннолѣтнія дѣти испрашиваютъ согласіе сиротскаго суда 210.

Прекращеніе родительской власти.

Прекращается родительская власть:

1) смертью родителей или дѣтей 225;

2) какъ послѣдствіе уголовнаго наказанія родителей, сопряженнаго съ потерею ими семейственныхъ правъ, если дѣти не послѣдовали въ мѣсто ссылки родителей или потомъ

лямъ, не можетъ быть обязательнымъ для третьихъ лицъ въ дѣлѣ вознагражденія ими родителей, утратившихъ такого сына. Только точно установленныя въ гражданскихъ законахъ обязанности дѣтей относительно матеріальнаго содержанія родителей могутъ быть переносимы на третьихъ лицъ, виновныхъ въ смерти дѣтей-кормильцевъ. Исходя изъ этихъ соображеній, СПБ. Суд. Пал. по д. Вальфишей № 131/97 рѣшила отрицательно вопросъ, въ правѣ ли родители требовать вознагражденія за смерть сына со стороны третьихъ лицъ, виновныхъ въ смерти его.

Объ обязанности внѣбрачныхъ дѣтей содержать своего отца въ случаѣ нужды законъ умалчиваетъ не вслѣдствіе случайной недомолвки, а потому, что онъ такой обязанности не признаетъ. И 165 ст. имѣетъ въ виду возможность лишь отыскиванія незаконнорожденнымъ своего отца, для требованія отъ него содержанія, а не наоборотъ — отцомъ сына. СПБ. Суд. Пал. 19 сент. 1908 г. д. бар. Гейкинга. См. предшествующую 57 сноску.

ихъ оставили 226 (въ случаѣ помилованія власть родительская возстановляется);

3) въ наказаніе родителей: а) за подкинутіе и оставленіе своихъ дѣтей, б) за сводничество дочери и в) за кровосмѣшеніе при вступленіи отца или матери во второй бракъ 227; г) за злоупотребленіе родительскою властью, особенно за дурное обращеніе съ дѣтьми, по постановленію суда 228 (ср. кр. К. 76);

4) отреченіемъ родителей: а) съ согласія дѣтей или ихъ опекуновъ 229 (римская эманципація, по постановленію сиротскаго суда, утвержденному окружнымъ судомъ; см. Пол. о преобр. суд. ч., объ учрежденіи опекун. установленій 7 ст. п. б.), б) согласіемъ родителей на усыновленіе дѣтей постороннимъ лицомъ 230, 189;

5) выходомъ дочери замужъ, причемъ и по прекращеніи брака родительская власть не возстановляется 235[59]), кр. Э. 1074;

6) обзаведеніемъ дѣтей собственнымъ хозяйствомъ (германская эманципація, quasi emancipatio, emancipatio tacita seu saxonica): совершеннолѣтній сынъ даже безъ согласія родителей можетъ выйти изъ-подъ ихъ власти, обзаведясь отдѣльнымъ хозяйствомъ 231, несовершеннолѣтній сынъ, какъ и дочь, хотя бы совершеннолѣтняя, лишь съ согласія родителей 233, первый остается подъ опекой 232, кр. Э. 1074. Для отдѣльнаго хозяйства не требуется полнаго самостоятельнаго хозяйственнаго устройства, а необходимо только, чтобы отдѣленное лицо содержало себя собственными средствами, получаются ли они изъ отдѣльнаго его имущества, или отъ родителей (хотя бы въ видѣ вспомоществованія), либо постороннихъ лицъ, или же отъ промысла, должности и т. п. 234.

Ограниченіе родительской власти.

Родительская власть не прекращается, но ограничивается: 1) достиженіемъ дѣтьми совершеннолѣтія, дающаго

---

[59]) Хотя, согласно 235 ст., родительская власть надъ дочерью прекращается съ выходомъ ея замужъ, но, съ другой стороны, согласно 11 ст., мужъ ея становится ея опекуномъ. Очевидно, что замужняя несовершеннолѣтняя закономъ никоимъ образомъ не приравнивается къ совершеннолѣтнимъ. СПБ. Суд. Пал. № 180/94 д. Штейнбергъ. См. 77 сноску.

имъ право требовать выдачи отдѣльнаго имущества и введенія въ управленіе имъ 215, 236, кр. Л. 953, кр. Э. 1079, кр. К. 78;

тотъ же эффектъ имѣетъ и объявленіе сиротскимъ судомъ, съ утвержденія окружнаго суда, кого-либо совершеннолѣтнимъ (venia aetatis) 270, 271, Пол. о преобр., учр. опек. уст. 7 п. а;

2) вступленіемъ оставшагося въ живыхъ родителя въ новый бракъ 237;

3) опредѣленіемъ дѣтей въ общественное училище 238;

4) опредѣленіемъ ихъ въ государственную или частную службу 239.

Устраненіе дѣтей отъ наслѣдства и выдѣлъ не прекращаютъ родительской власти 240.

§ 10. Имущественное положеніе дѣтей.

Сводомъ реципировано римское ученіе о bona adventitia дѣтей, кои могутъ обладать отдѣльнымъ имуществомъ. Безотчетное 216[6]) управленіе 215 и пользованіе (ususfructus paternus) этимъ имуществомъ во время несовершеннолѣтія дѣтей принадлежитъ родителямъ (отцу, а по смерти его, матери) 218. Право пользованія остается за ними даже и въ томъ случаѣ, если за дурное хозяйствованіе они будутъ лишены управленія имуществомъ 219. Отчуждать это имущество родители могутъ на тѣхъ же основаніяхъ, какъ и опекуны 217. Въ судѣ родители заступаютъ дѣтей по имущественнымъ ихъ правамъ 207, что принято во вниманіе и Пол. о преобр. 65 ст. въ измѣненіе 17 и 19 ст. Уст. Гр. Суд.

Изъ родительскаго управленія и пользованія изъемлется имущество дѣтей, пріобрѣтенное ими въ военной или вообще въ государственной и общественной службѣ, или же собственнымъ самостоятельнымъ промысломъ, а также искусствомъ или наукою, или, наконецъ, посредствомъ дара отъ постороннихъ лицъ подъ условіемъ, чтобы управленіе и пользованіе подареннымъ предоставлено было дѣтямъ (peculium castrense, quasi castense, bona adventitia irregularia). Это имущество навсегда изъято отъ пользованія родителей, но подлежитъ управленію ихъ во время несовершеннолѣтія дѣтей, однако на общихъ основаніяхъ опекунскаго управленія 220.

Если родители лишены родительской власти по одной изъ причинъ, указанныхъ въ 226—229 (см. выше 69 стр.) 274, или если имущество подарено или завѣщано несовершеннолѣтнему подъ условіемъ, чтобы оно было изъято изъ управленія родителей, то послѣдніе не могутъ быть и опекунами надъ дѣтьми, надъ коими учреждается въ такомъ случаѣ опека изъ постороннихъ лицъ 275.

Свои права на отдѣльное имущество дѣти могутъ защищать противъ родителей судебнымъ порядкомъ, причемъ родители пользуются beneficium competentiae 221, 3526 п. 1.

Дѣти могутъ вступать въ юридическія сдѣлки по имуществу съ родителями, при содѣйствіи назначеннаго сиротскимъ судомъ опекуна 213; а въ сдѣлки съ посторонними они входятъ съ согласія родителей, которыхъ, впрочемъ, изъявленіе такого согласія не подвергаетъ никакой по тѣмъ сдѣлкамъ отвѣтственности 214.

Въ свободное управленіе своимъ имуществомъ дѣти вступаютъ по достиженіи 21 года 215, 269, Кр. Л. 953, Кр. Э. 1079, Кр. К. 78.

Несовершеннолѣтніе, не достигшіе двадцати лѣтъ съ годомъ, а въ Курляндіи (кромѣ Либавы) двадцати лѣтъ, не могутъ составлять завѣщанія 1989.

По обязательствамъ, заключеннымъ несовершеннолѣтними дѣтьми, безъ вѣдома и согласія родителей, послѣдніе не отвѣчаютъ, если сами не пріобрѣли отъ сего какой-либо выгоды. Такимъ же образомъ не отвѣчаютъ родители своимъ имуществомъ и по взысканіямъ за совершенные ихъ дѣтьми преступленія и проступки 222. Въ этомъ случаѣ отвѣтствуетъ отдѣльное имущество дѣтей, какъ и такое, которое они пріобрѣтутъ впослѣдствіи. Такова же отвѣтственность по обязательствамъ совершеннолѣтнихъ дѣтей 223.

Въ свою очередь и дѣти не отвѣчаютъ по обязательствамъ родителей, за исключеніемъ того случая, когда они примутъ оставшееся послѣ нихъ наслѣдство 224, 2646, 2648 [60]) и слѣд.

---

[60]) Изъ совокупнаго смысла ст. 2648, 2639, 2646, 2649 слѣдуетъ, что если не установленъ фактъ законнаго прекращенія долговыхъ обязательствъ наслѣдодателя, то по нимъ является отвѣтственнымъ его наслѣдникъ,

§ 11. Приравненіе разнобрачныхъ дѣтей (Einkindschaft).

Литература. 246 и 513 Самойловичъ Г., Къ вопросу о порядкѣ наслѣдованія разнобрачныхъ дѣтей въ Приб. краѣ; 368 О порядкѣ наслѣдованія разнобрачныхъ дѣтей въ Приб. губ.

Сводъ разсматриваетъ этотъ институтъ въ наслѣдственномъ правѣ 2512—2524 въ ряду договоровъ о назначеніи наслѣдника. Но онъ относится къ семейственному праву, такъ какъ въ силу приравненія возникаютъ чисто личныя отношенія между сводными дѣтьми и отчимомъ или мачехой. На послѣднихъ возлагаются въ отношеніи къ пасынкамъ и падчерицамъ родительскія обязанности, и потому они должны воспитывать ихъ и содержать точно такъ же, какъ своихъ кровныхъ дѣтей, пользуясь взаимно и родительскими надъ ними правами 2520.[57]) Въ частности имъ принадлежитъ управленіе и пользованіе отдѣльнымъ имуществомъ дѣтей (если не послѣдовало со стороны сиротскаго суда распоряженія о порученіи управленія этимъ имуществомъ особымъ опекунамъ) 2519, какъ и пользованіе особо назначаемою дѣтямъ отъ прежняго брака суммою (Voraus) 2518.

Лишь въ правѣ наслѣдованія возникаетъ нѣкоторая особенность: уравненіемъ разнобрачныхъ дѣтей не установляется для отчима или мачехи никакого права на наслѣдованіе въ имуществѣ дѣтей отъ прежняго брака, и точно также сіи послѣднія не пріобрѣтаютъ никакихъ правъ на наслѣдованіе въ имуществѣ кровныхъ родственниковъ отчима или мачехи, и наоборотъ. Приравненіе не имѣетъ, кромѣ случаевъ особаго о томъ условія, никакого вліянія на взаимныя другъ послѣ друга права наслѣдованія дѣтей отъ прежняго и новаго брака и не установляетъ взаимнаго между сводными дѣтьми наслѣдованія 2522.

Цѣль приравненія — избѣжать необходимости и затруднительности выдѣла дѣтей отъ прежняго брака, при вступ-

---

независимо отъ того, получилъ ли онъ что-либо изъ наслѣдства или нѣтъ. Поэтому то обстоятельство, что обезпечивающая долгъ наслѣдодателя недвижимость не досталась наслѣднику, само по себѣ вовсе не освобождаетъ послѣдняго отъ отвѣтственности за этотъ долгъ предъ кредиторами наслѣдодателя. Сен. 4933/98 д. Саммель.

леніи ихъ родителя въ новый бракъ 2515 прим. (1712, 1775, 1828 и 1857), и невыгодъ кредитнаго свойства.

Суть его состоитъ въ томъ, что, при заключеніи новаго брака, дѣти одного или обоихъ супруговъ отъ прежняго брака (Vorkinder) приравниваются, въ отношеніи къ правамъ наслѣдованія, съ имѣющими родиться отъ новаго брака (Nachkinder) 2512; при чемъ дѣти отъ прежняго брака отказываются отъ своихъ правъ на родительское имущество, находящееся въ рукахъ пережившаго родителя, и взамѣнъ того получаютъ право на наслѣдованіе послѣ заключающихъ новый бракъ супруговъ наравнѣ съ дѣтьми отъ новаго брака 2515.[61])

Однако, имъ выдѣляется нѣкоторая часть имущества (Prăcipuum, Voraus, Ausspruch), которую они и получаютъ независимо отъ будущей наслѣдственной своей доли, въ размѣрѣ, опредѣляемомъ сиротскимъ судомъ, а въ Лифляндіи въ размѣрѣ $^1/_6$ находящагося въ рукахъ пережившаго родителя имущества 2516. Эта сумма можетъ быть требуема дѣтьми отъ прежняго брака по достиженіи ими совершеннолѣтія, а дочерьми и при вступленіи ихъ въ бракъ 2518. Она, какъ и отдѣльное имущество дѣтей, изъемлется отъ дѣйствія договора о приравненіи дѣтей 2519.

Отношенія дѣтей отъ прежняго брака къ родителямъ такія же, какъ если бы родители назначили ихъ наслѣдниками по договору, а потому родители не могутъ дѣлать такихъ распоряженій, коими бы отнималось или даже только ограничивалось обезпеченное за дѣтьми отъ прежняго брака право наслѣдованія (даже въ благопріобрѣтенномъ недвижимомъ имѣніи, рез. Сен. № 7494/903 д. Ваннага); но родители сохраняютъ право лишать дѣтей наслѣдства по указаннымъ на то въ законѣ 2014 причинамъ 2521.

---

[61]) При наслѣдованіи послѣ лица, заключившаго договоръ о приравненіи разнобрачныхъ дѣтей приравненныя къ полнороднымъ дѣтямъ дѣти одного изъ супруговъ, пріобрѣтая путемъ договора права наслѣдованія, равныя съ дѣтьми полнородными 2512, должны быть по точному смыслу п. 1 ст. 154 Уст. о пошл. и въ отношеніи взысканія наслѣдственныхъ пошлинъ приравнены къ дѣтямъ полнороднымъ. Ихъ отношенія свойства къ отчиму или мачехѣ силою договора приравненія должны считаться по отношенію къ вопросу о наслѣдованіи послѣ отчима или мачехи не имѣющими никакого значенія. Сен. № 95/94 ук. СПБ. Суд. Пал. по д. Каль.

Приравненіе совершается на основаніи договора, который заключается, до совершенія брака, какъ и брачная запись 33, въ городахъ Лифляндіи нотаріальнымъ порядкомъ, въ другихъ мѣстностяхъ явочнымъ 36, съ оглашеніемъ окружнымъ судомъ и пр. 36 прим.,[8]) касающійся недвижимостей — съ отмѣткою въ крѣпостномъ реестрѣ 2487, Врем. пр. о пор. произв. крѣп. дѣлъ 14).

Договоръ заключается между а) вступающими въ бракъ и б) дѣтьми отъ прежняго брака по добровольному ихъ согласію, при чемъ за несовершеннолѣтнихъ дѣйствуютъ особо на то избранные опекуны 2513, въ послѣднемъ случаѣ при участіи сиротскаго суда, постановленіе коего восходитъ на утвержденіе окружнаго суда 2514, 2516 прим., Пол. о преобр. суд. ч., учр. оп. уст. ст. 7 п. б.

Договоръ остается въ силѣ по смерти одного изъ супруговъ, хотя бы не было дѣтей отъ новаго брака 2523.

Договоръ прекращается: 1) смертью обоихъ супруговъ, 2) разводомъ, когда внесенное въ бракъ имущество должно быть возвращено дѣтямъ отъ прежняго брака (ср. 40 п. 2, 123, 126), 3) безпотомною смертью всѣхъ дѣтей отъ прежняго брака, если же у нихъ остались нисходящіе, то они заступаютъ мѣсто умершихъ, 4) общимъ согласіемъ всѣхъ прикосновенныхъ къ дѣлу лицъ, 5) по приговору суда, когда есть законныя причины требовать возстановленія въ прежнее положеніе (in integrum restitutio) или отмѣны приравненія, при расточительности отчима или мачехи 2524.

§ 12. Особенности опеки и виды попечительства по мѣстному праву. Значеніе сиротскаго суда.

Литература. 121 Гр. М., Опека и попечительство по Лифл. крестьянскому праву; 178 Замѣчанія Ревел. окружнаго суда на проектъ устава объ опекахъ и попечительствахъ; 352 Объяснительная записка къ проекту преобразованій опекунскихъ установленій въ Приб. губ.; 375 Опредѣленіе Ревел. окр. суда о затрудненіяхъ; 569 Тютрюмовъ И., Къ вопросу о подсудности опекунскихъ дѣлъ въ Приб. губ.; 155 Давидъ А., Роль Приб. волостнаго суда, какъ крест. опекун. учрежденія; 145 Д. Л., Нѣмецкій языкъ въ опекун. учрежденіяхъ Приб. губ.

Опекунскія учрежденія прежде и нынѣ.

Надзоръ за опекунами впервые началъ практиковаться въ городахъ Лифляндіи и Эстляндіи, гдѣ магистраты издавали по этому поводу особыя инструкціи (въ виду торговыхъ интересовъ). Въ области земскаго права опекунскія учрежденія вводятся въ XVII вѣкѣ шведскимъ законодательствомъ. Общерусскія опекунскія учрежденія вводятся въ Лифляндіи и Эстляндіи въ концѣ XVIII в. (Кассо), подвергшись нѣкоторымъ видоизмѣненіямъ.

Опекунскія дѣла вѣдались частію особыми установленіями, сиротскими судами въ городахъ, образованными изъ личнаго состава магистратовъ, въ качествѣ нижнихъ судовъ оныхъ (560, 730, 1129, 1466, 1596 ст. I ч. Св. м. уз.), частью въ самихъ судебныхъ мѣстахъ (а именно: магистратами городовъ 458, 643, 1230, 1425, 1534 ib., въ Лифляндіи ландгерихтомъ 369 ib., въ Эстляндіи оберъ-ландгерихтомъ 857 ib. и нидеръ-ландгерихтомъ 896 ib., а также фохтейскими судами въ городахъ 1211, 1268 ib., въ Курляндіи оберъ-гофгерихтомъ 1299 ib. и оберъ-гауптманскими судами 1333 ib.), для лицъ, подвѣдомственныхъ университету, университетскимъ судомъ 191 унив. уст. 1820 года, 304 прим., для крестьянъ ихъ сословными судами.

Съ преобразованіемъ судебной части въ Приб. губ. 9 іюля 1889 г. разнообразіе вѣдающихъ опеками учрежденій упразднено. Въ настоящее время опекунскій надзоръ принадлежитъ:

а) дворянскимъ сиротскимъ судамъ (1 ст. учр. опекун. установленій; ихъ учреждено въ Эстляндіи одинъ на губернію 2 ст. ib., въ Лифляндіи пять: Рижскій, Венденскій, Юрьевскій, Перновскій и Эзельскій, въ Курляндіи тоже пять: Митавскій, Зельбургскій, Гольдингенскій, Туккумскій и Газенпотскій 3 ст. ib.), вѣдающимъ опеки надъ потомственными дворянами,

б) городскимъ сиротскимъ судамъ (1 ст. ib.), вѣдающимъ опеки надъ личными дворянами и городскими обывателями въ предѣлахъ города и его уѣзда (но тамъ, гдѣ въ одномъ и томъ же уѣздѣ учреждено по два суда, кругъ вѣдомства сиротскаго суда, учрежденнаго не въ уѣздномъ городѣ, ограниченъ предѣлами одного города, такъ въ Либавѣ, Пильтенѣ, Лемзалѣ, Балтійскомъ портѣ и Нарвѣ; на-

оборотъ, на уѣзды, гдѣ не было ни одного города, распространено вѣдомство ближайшаго сиротскаго суда, напр., на Тальсенскій уѣздъ — вѣдомство Гольдингенскаго сиротскаго суда, на Иллукстскій уѣздъ — вѣдомство Якобштадтскаго сиротскаго суда 10 ст. ib.), а по закону 22 ноября 1892 г. и надъ крестьянами, жительствовавшими или имѣвшими недвижимое имущество въ городскихъ поселеніяхъ,[62])

и в) волостнымъ судамъ, вѣдающимъ опеки надъ крестьянами, подъ контролемъ верхнихъ крестьянскихъ судовъ и съѣздовъ мировыхъ судей (242, 272, 273 вол. суд. уст.)[63]).

---

[62]) Сенатъ (общ. собр.) 1894 г. 16 мая № 18: „по силѣ 1182 ст. II т. 1 ч. Общ. учр. губ. изд. 1892 г. къ вѣдомству сиротскаго суда въ Приб. губ. принадлежитъ попеченіе о малолѣтнихъ сиротахъ и вдовахъ купцовъ, мѣщанъ и цеховыхъ, а равно и личныхъ дворянъ и разночинцевъ и объ ихъ имѣніяхъ и дѣлахъ. Но, затѣмъ, Выс. утв. мн. Гос. Сов. 22 н. 1892 г. (Собр. уз. 1893 г. № 27 ст. 256) вѣдомство сего суда распространено на сиротъ и имущество умершихъ крестьянъ, приписанныхъ къ волостямъ, но жительствовавшихъ или имѣвшихъ недвижимое имущество въ городскихъ поселеніяхъ. Этотъ новый законъ, какъ отмѣняющій ст. 1182 т. II ч. 1 долженъ имѣть примѣненіе и въ Приб. губерніяхъ". См. 63 сноску.

[63]) Сенатъ (общ. собр.) 1895 г. 2 окт. № 26: „Согласно 1186 ст. II т. 1 ч. жалобы на дѣйствія и постановленія сиротскихъ судовъ Приб. губ. приносятся окружному суду, а по ст. 43 Пол. о пр. прис. мѣстъ Приб. г., высшій надзоръ за волостными судами и разсмотрѣніе приносимыхъ на нихъ жалобъ возлагается на съѣздъ мировыхъ судей . . . Пререканія между городскими сиротскими судами и волостными судами (о подвѣдомственности дѣлъ о назначеніи опекъ надъ лицами крестьянскаго сословія) подлежатъ разрѣшенію судебныхъ установленій, а не губернскихъ правленій, . . . въ виду подчиненія сиротскихъ судовъ окружнымъ судамъ, а волостныхъ судовъ мировымъ съѣздамъ . . . (они) подлежатъ разрѣшенію не мировыхъ съѣздовъ, а окружныхъ судовъ (хотя мировые судьи окружнымъ судамъ и не подчинены) . . . Постановленіе ст. 232 У. Г. С. о томъ, что дѣла о пререканіяхъ возникаютъ не иначе, какъ по частной жалобѣ одной изъ сторонъ, относится къ дѣламъ тяжебнымъ, производящимся въ судебныхъ мѣстахъ, и не можетъ быть примѣняемо къ дѣламъ о пререканіяхъ между опекунскими установленіями, потому что въ дѣлахъ, возникающихъ по поводу назначенія опеки, тяжущихся сторонъ нѣтъ и нѣтъ такого лица, которое могло бы принести жалобу. По правильному указанію предсѣдателей нѣкоторыхъ мировыхъ съѣздовъ, дѣла эти имѣютъ общественный интересъ и возбуждаются по требованіямъ присутственныхъ мѣстъ и должностныхъ лицъ . . . О возникшемъ по поводу назначенія опеки пререканіи городской сиротскій или волостной судъ должны сами представлять на разрѣшеніе окружнаго суда. . . Между городскими сиротскими судами, съ одной стороны, и мировыми судьями, съ другой, по

Вѣдомство опекунскихъ установленій.

„Въ общемъ строѣ органовъ государственнаго управленія опекунскія учрежденія осуществляютъ особую цѣль, заключающуюся въ попеченіи о личности и имуществѣ тѣхъ, кои, по несовершеннолѣтію, умственному и физическому разстройству, отсутствію, или другимъ законнымъ причинамъ лишены возможности пользоваться принадлежащими имъ правами, а потому нуждаются въ защитѣ“ (Объяснит. зап.). Они же вѣдаютъ надзоръ надъ учрежденіями, пользующимися правами несовершеннолѣтнихъ 2356, 2357, каковы вѣчные фидеикоммиссы и отказы на общеполезныя, богоугодныя и человѣколюбивыя цѣли (11, 12 учр. оп. уст.).

Сословный характеръ опекунскихъ мѣстъ.

Надзоръ и принятіе попечительныхъ мѣръ ввѣренъ „учрежденіямъ, образованнымъ изъ представителей тѣхъ сословій, которыя по однородности потребностей и стремленій ближе стоятъ къ опекаемому“ (Объясн. зап.; засѣдатели дворянскихъ сиротскихъ судовъ избираются всѣми потомственными дворянами, владѣющими дворянскими вотчинами 5 ст. учр. опек. устан., члены городскихъ сиротскихъ судовъ — городскими думами изъ мѣстныхъ жителей, по сословнымъ правамъ подвѣдомственныхъ городскимъ сиротскимъ судамъ 8 ib., волостные судьи — волостнымъ сходомъ 8 ст.

поводу обращаемыхъ сими послѣдними къ сиротскимъ судамъ требованій объ учрежденіи опекъ . . . собственно пререканія не возникаетъ, а является только неисполненіе со стороны сиротскаго суда требованія мироваго судьи. О такомъ неисполненіи требованія мировой судья долженъ сообщать на разсмотрѣніе окружнаго суда, которому подвѣдомственны жалобы на дѣйствія и постановленія городскихъ сиротскихъ судовъ“.

На основаніи 242—244 ст. в. с. у. подвѣдомственность опеки надъ крестьянами обусловливается не мѣстомъ приписки крестьянъ, а мѣстомъ ихъ жительства или мѣстомъ нахожденія принадлежащей имъ недвижимости. Опека же надъ сиротами крестьянами Прибалтійскихъ губерній, проживающими или владѣющими недвижимыми имуществами внѣ предѣловъ этихъ губерній, должна подлежать въ виду XXVII введ. вѣдѣнію соотвѣтствующаго городскаго сиротскаго суда, такъ какъ подвѣдомственность опеки волостнымъ и сельскимъ обществамъ внутреннихъ губерній обусловливается и припискою. Общ. Собр. Сен. № 7/905.

вол. суд. уст.), при чемъ опекунскія дѣла обсуждаются по законамъ, дѣйствующимъ въ вѣдомствѣ того суда, которому подсуденъ состоящій подъ опекою XXXII введ.

Такъ какъ по XXVII ст. введ. подвѣдомственность судамъ лицъ зависитъ отъ ихъ мѣстожителельства, то при учрежденіи опеки надъ несовершеннолѣтними въ С.-Петербургѣ, послѣдніе находятся внѣ области примѣненія къ нимъ III ч. Св. м. уз. Поэтому, если опека учреждена внутри Имперіи, то права опекуновъ на подачу апелляціонной жалобы на рѣшеніе окружнаго суда одной изъ Прибалтійскихъ губерній опредѣляется по X т. 1 ч., а не по III ч. Св. м. уз. Гр. Кас. Деп. Сен. д. Герценштейновъ № 73/907.

Munus publicum.

Опека изъ дѣла чисто семейнаго превратилась въ государственное (munus publicum) 329, 494, причемъ государство замѣняетъ семью въ отношеніи къ наблюденію за опекунами, для чего и учреждены особыя опекунскія установленія.

Права и обязанности опекунскихъ установленій.

Они: а) назначаютъ способныхъ 302, 295, 309, 310, постоянныхъ 298, 303, 304, 306—308, 457, 471 или временныхъ 305, 336, 363, 364, 473, 479 опекуновъ, (выдавая имъ свидѣтельство о назначеніи, constitutorium или tutorium 307, вол. с. у. 249, а въ городахъ Лифляндіи и Эстляндіи и принимая отъ нихъ, вмѣсто присяги, рукобитье, Handschlag 308), а также соопекуновъ вдовѣ 281, 285, 286, или утверждаютъ назначенныхъ въ завѣщаніи 293, 300, вол. с. у. 248; они же назначаютъ и попечителей 493[64]), 494[65]), 495, 501, 513, 507, вол. суд. уст. 247, кр. К. 80, 89, кр. Э. 1081, 1101, 194, 1031, 1102, кр. Л. 954, 955, 969;

---

[64]) Судеб. СПБ. Палата по д. Гольстъ № 126/900 признала неправильнымъ соображеніе сиротскаго суда о томъ, что „по существующему праву мужъ на первомъ планѣ имѣетъ право быть назначеннымъ попечителемъ надъ личностью и имуществомъ умалишенной жены“. Прибалтійскими узаконеніями это соображеніе не оправдывается. Такъ, 493 ст. предписываетъ сиротскому суду, при назначеніи попечителей надъ умалишенными, обращать прежде всего вниманіе на ближайшихъ родственниковъ отдаваемаго подъ попечительство, а при отрѣшеніи отъ должности

б) увольняютъ попечителей 505[66]), смѣняютъ неисправ-

разъ назначеннаго попечителя (ст. 495) руководствоваться указанными въ 470 ст. и слѣд. правилами, т. е. устранять лишь по законной къ тому причинѣ. А такъ какъ мужъ вовсе не состоитъ ближайшимъ родственникомъ своей жены, то соображеніе сиротскаго суда неправильно.

Ближайшее право на попечительство надъ умалишеннымъ и имуществомъ его принадлежитъ по закону ближайшимъ родственникамъ, каковыми признаются тѣ изъ нихъ, которые, въ случаѣ смерти опекаемаго, были бы его наслѣдниками по закону. 301 ст. Сен. № 1271/82 д. Гиршмана.

[65]) Хотя въ прим. къ 268 ст., устанавливающей 6 видовъ попечительства, и сказано, что постановленія о двухъ послѣднихъ видахъ попечительства (надъ наслѣдствами и надъ конкурснымн массами) содержатся въ законахъ о наслѣдствѣ и о гражданскомъ судопроизводствѣ (оставшихся безъ кодификаціи), и правила объ остальныхъ видахъ излагаются въ нижеслѣдующихъ главахъ, но это примѣчаніе не можетъ быть понимаемо въ такомъ смыслѣ, будто бы ст. 494, какъ помѣщенная во 2 главѣ разд. 4 кн. I, относится исключительно къ первымъ четыремъ, въ 268 ст. поименованнымъ, видамъ попечительства и до остальныхъ двухъ (надъ наслѣдствами и конкурсными массами) не касается. Это подтверждается тѣмъ, что 494 ст., согласно заглавію отдѣленія I гл. 2, является „положеніемъ общимъ“ для попечительства надъ совершеннолѣтними, и тѣмъ, что въ законахъ о наслѣдствѣ нѣтъ повторенія правила 494 ст. Косвенное подтвержденіе того же: не усматривается основанія, по коему интересы кредиторовъ и собственника конкурсныхъ массъ не заслуживали бы той защиты закона, коею ограждены, напр., интересы лицъ, находящихся въ безвѣстномъ отсутствіи, или интересы близкихъ родственниковъ расточителя. Ук. Сен. № 1288/98 д. Зельбург. Общ. Взаим. Кредита.

[66]) По силѣ 505 ст. въ связи съ 1927 и 1915 ст. Уст. Гр. Суд., прошеніе лица, признаннаго умалишеннымъ, и объясненія его повѣреннаго, въ коихъ они утверждаютъ о выздоровленіи перваго изъ нихъ, могутъ быть признаны достаточнымъ поводомъ къ судебно-медицинскому освидѣтельствованію просителя. СПБ. Суд. Пал. № 110/97 д. Гунніуса.

Изъ числа свѣдѣній, о которыхъ говорится въ 505 ст., нельзя исключать прошеній самого выздоровѣвшаго, такъ какъ противное сему не находитъ себѣ подтвержденія въ законѣ; поэтому къ такому прошенію умалишеннаго слѣдуетъ отнестись какъ къ свѣдѣнію о выздоровленіи просителя и войти въ обсужденіе вопроса о томъ, насколько содержащіяся въ прошеніи указанія представляются заслуживающими уваженія по вопросу о назначеніи изслѣдованія; при этомъ вовсе не требуется приложеніе медицинскаго свидѣтельства, такъ какъ требованіе закона о приложеніи таковаго относится къ прошенію лицъ, ходатайствующихъ о признаніи другаго лица умалишеннымъ, и установлено въ виду той осторожности, съ какою должно быть назначаемо изслѣдованіе умственныхъ способностей. Проситель можетъ ходатайствовать о допущеніи къ защитѣ его интересовъ на судѣ избраннаго имъ присяжнаго повѣреннаго. СПБ. Суд. Пал. № 124/96 д. Гунніуса.

ныхъ опекуновъ 459, 475, удаляютъ подозрительныхъ 368, 476[67]), 478[68]), 479, неудовлетворяющихъ законнымъ условіямъ 314—328, такихъ, отъ коихъ можно опасаться ущерба для опекаемаго 313, устраняютъ опекуновъ временно 479, вол. суд. уст. 264;

в) разсматриваютъ причины отказа отъ опекунства 333—336, вол. с. уст. 265;

г) распредѣляютъ занятія соопекуновъ 453;

д) хранятъ описи имущества подопечнаго 366, 370, 371, драгоцѣнности и цѣнныя бумаги 367, вол. с. у. 252;[75])

е) наблюдаютъ за опекунами 458, производя имъ ревизіи, вол. с. у. 260, и привлекая ихъ къ отвѣтственности ib. 261;

ж) исправляютъ замѣченныя неисправности 459;

з) даютъ опекунамъ указанія 357 и наставленія 460;

и) получаютъ и повѣряютъ отчеты опекуновъ 415[69]), 417—419, 483, 380, вол. с. у. 255—259, выдаютъ свидѣтельства о правильности отчетовъ;

---

[67]) 476 ст. примѣняется и къ попечителямъ (см. ст. 2594 и 495).

[68]) Изъ 478 ст. вовсе не вытекаетъ, что сиротскій судъ, прежде увольненія опекуна или попечителя, обязанъ произвести о дѣйствіяхъ его особое изслѣдованіе; напротивъ, сиротскій судъ и помимо такого изслѣдованія можетъ усмотрѣть неспособность попечителя изъ имѣющихся въ дѣлахъ суда свѣдѣній и принять ихъ въ основаніе для увольненія попечителя отъ должности. СПБ. Суд. Пал. № 51/98 д. Рейнсона.

[69]) Жалобы на постановленія дворянскихъ сиротскихъ судовъ, коими отказано въ принятіи опекунскихъ отчетовъ на томъ основаніи, что отчеты эти написаны на нѣмецкомъ языкѣ, подлежатъ разсмотрѣнію окружныхъ судовъ.

Переписка сиротскихъ судовъ съ опекунами, равно и представляемые послѣдними отчеты, должны быть излагаемы на русскомъ языкѣ, ибо сиротскіе суды подчиняются общему правилу, выраженному въ 1 ст. прил. къ ст. 87 Общ. Губ. Учр., по силѣ коего всѣ правительственныя установленія и власти въ Прибалт. губерніяхъ производятъ дѣла и ведутъ переписку исключительно на русскомъ языкѣ. Гр. К. Деп. № 52/97 д. ф. Транзеге.

Сенатъ (общ. собр.) 1899 г. 1 н. № 19: „въ губ. Приб. и въ г. Нарвѣ (съ 9 іюля 1889 г.) состоятъ дворянскіе и городскіе сиротскіе суды. Жалобы на дѣйствія и постановленія этихъ учрежденій приносятся тому окружному суду, въ округѣ коего эти установленія состоятъ. . . Отказъ сиротскаго суда въ принятіи отъ опекуна отчета . . . можетъ быть обжалованъ опекуномъ окружному суду . . .

По 415 ст. опекунъ обязанъ ежегодно представлять подлежащему сиротскому суду отчетъ о своемъ опекунскомъ управленіи; сиротскій судъ обязанъ повѣрить правильность отчета и, если не найдетъ ничего замѣтить, то выдаетъ опекуну свидѣтельство о правильности отчета . . .

к) въ случаѣ надобности могутъ требовать внесенія въ крѣпостныя книги отмѣтки на недвижимое имущество опекуновъ въ обезпеченіе требованій, могущихъ возникнуть изъ управленія имуществомъ опекаемыхъ, съ указаніемъ суммы 436, 1413, зак. объ ипотекахъ 3 ст.;

л) принимаютъ возраженія выходящаго изъ-подъ опеки на заключительный отчетъ 488 [70]);

Дворянскіе сиротскіе суды Лиф. губ. возвратили опекунамъ писанные на нѣмецкомъ языкѣ отчеты, руководствуясь циркулярнымъ разъясненіемъ Лиф. губернскаго правленія о томъ, что дворянскіе и городскіе сиротскіе суды не въ правѣ принимать къ своему разсмотрѣнію бумагъ, писанныхъ на нѣмецкомъ языкѣ . . . По общему правилу, выраженному въ 1 ст. приложенія къ ст. 87 общ. губ. учр., всѣ правительственныя установленія и власти Лиф., Эст. и Кур. губ. производятъ дѣла и ведутъ переписку исключительно на языкѣ русскомъ. Изъ этого общаго правила въ ст. 3 того же приложенія содержится изъятіе для мѣстъ и властей, образованныхъ на основаніи законоположеній, вошедшихъ въ ч. II Св. мѣст. уз., а также для установленій и властей, учрежденныхъ мѣстными крестьянскими и другими положеніями; всѣ эти учрежденія и власти ведутъ дѣлопроизводство и внутреннюю свою переписку на языкѣ нѣмецкомъ или нарѣчіяхъ латышскомъ и эстонскомъ, на прежнихъ основаніяхъ, и лишь обязаны производить на русскомъ языкѣ сношенія свои съ установленіями и властями, находящимися за предѣлами Приб. губ., и съ тѣми, которыя указаны въ ст. 1 и 2 сего прил., а равно принимать всѣ поступающія къ нимъ бумаги, изложенныя на русскомъ языкѣ. Постановленіе, изложенное въ этой статьѣ, составляя законъ, изданный 14 сент. 1885 г. (П. С. З. № 3194), не могло имѣть въ виду дворянскихъ сиротскихъ судовъ, которые образованы лишь въ 1889 г., на основаніи Выс. утв. 9 іюля того года Пол. о преобр. суд. ч. въ Приб. губ. Не составляя учрежденій, образованныхъ на основаніи законоположеній, вошедшихъ въ ч. II Св. мѣст. уз., или на основаніи особаго положенія, дѣйствовавшаго во время изданія закона 14 с. 1885 г., дворянскіе сиротскіе суды не могутъ быть отнесены къ числу установленій, о коихъ упоминаетъ 3 ст. прил. къ ст. 87 . . . Переписка сиротскихъ судовъ съ опекунами, также какъ и представляемые послѣдними отчеты, должны быть излагаемы на русскомъ языкѣ".

См. 145 Д. Л. Нѣмецкій языкъ въ опекунскихъ учрежденіяхъ Приб. губ. Ср. общ. собр. Сен. № 20/900, рез. Сен. № 7937 и 7938/97.

[70]) 488 ст. не можетъ имѣть примѣненія къ опекамъ и попечительствамъ, учрежденнымъ надъ крестьянами, ибо на основаніи 246 ст. Вол. Суд. Уст., постановленія объ опекахъ и попечительствахъ III ч. Св. гр. узак. губ. Приб. примѣняются къ опекамъ и попечительствамъ, учрежденнымъ надъ имуществомъ крестьянъ только въ случаяхъ, не предусмотрѣнныхъ въ Вол. Суд. Уставѣ и крестьянскихъ положеніяхъ, между тѣмъ какъ порядокъ сдачи имущества опекунами точно опредѣленъ Вол. Суд. Уставомъ (266—270 ст.), причемъ правилами этого устава вовсе не требуется составленія заключительнаго отчета. Рез. Сен. № 6975/900 д. Кальнина.

м) въ случаѣ надобности принимаютъ сдаваемое имущество по окончаніи опеки 486, вол. с. у. 270;

н) разрѣшаютъ опекуну своею властію (учр. оп. уст. 6) принять строгія мѣры исправленія по отношенію къ подопечному 339, отдать его на воспитаніе и въ частности въ учебное заведеніе 342, израсходовать на обученіе часть капитала 349, отступиться отъ воли родителей относительно обученія 345, вступить въ сдѣлку съ подопечнымъ 364 или въ бракъ съ подопечной 352, продать нетлѣнное имущество 381, недвижимое не дороже 300 руб. 382[71]), обмѣнить то же имущество, отдать его въ заставное владѣніе или закладъ 386, продать вещь, отчужденіе которой воспрещено завѣщателемъ 384, отдать имущество въ аренду 396, открыть новыя заведенія 394, продолжать или прекратить торговлю 397, возвести новыя зданія 395, купить недвижимость, пріобрѣсти для недвижимости особыя права или сервитуты 399, принять недвижимость въ уплату долга 400, принять наслѣдство или отказаться отъ него 401, сдѣлать заемъ 375, вступить въ полюбовную сдѣлку съ кредиторами 377, открыть конкурсъ по дѣламъ подопечнаго 378, вести важную и цѣнную тяжбу 360[72]), принять уплату въ Лифляндіи и Эстляндіи капитальнаго долга и переуступить требованіе другимъ лицамъ 388[73]), отдать кипиталъ подопечнаго подъ частныя ипотеки 404, дѣлать отъ имени подопечнаго обычные подарки 402, взять себѣ помощника 414.

---

[71]) 382 ст., говоря о продажѣ принадлежащихъ состоящему подъ опекою недвижимыхъ имѣній и предоставляя сиротскому суду разрѣшеніе таковой продажи, если имѣніе оцѣнено не свыше 300 руб., имѣетъ, очевидно, въ виду имѣніе, принадлежащее нераздѣльно состоящему подъ опекою, а засимъ, въ примѣненіи къ тому случаю, когда подопечный является лишь совладѣльцемъ продаваемаго имѣнія, компетентность сиротскаго суда въ разрѣшеніи продажи должна быть признаваема въ томъ случаѣ, когда принадлежащая подопечному доля въ общемъ имѣніи не превышаетъ по оцѣнкѣ 300 руб. Рез. Сен. № 4455/94 д. ф. Крамеръ.

[72]) Согласно 360 ст., отсутствіе разрѣшенія опекунскаго учрежденія на предъявленіе исковъ, указанныхъ въ этомъ законѣ, имѣетъ своимъ послѣдствіемъ отвѣтственность опекуна за ущербъ, причиненный тяжбою, но вовсе не лишаетъ опекуна правоспособности на предъявленіе такого иска. Рез. Сен. № 2437/97 д. Карклиновъ.

[73]) По общему смыслу 381 и 386 ст., на передачу имущественныхъ правъ несовершеннолѣтнихъ требуется разрѣшеніе сиротскаго суда, безразлично, состоитъ ли опекуномъ этихъ несовершеннолѣтнихъ постороннее

По 253 ст. Вол. Суд. Уст., опекуны испрашиваютъ разрѣшеніе волостнаго суда на принятіе наслѣдства и отреченіе отъ него, на раздѣлъ наслѣдства съ другими совладѣльцами, на продажу движимаго имущества, кромѣ подверженнаго скорой порчѣ или тлѣнію или составляющаго предметы торговли, промысла и произведенія хозяйства, на отдачу имущества въ наемъ до совершеннолѣтія подопечнаго (не долѣе), на покупку недвижимаго имѣнія и на заключеніе займа отъ имени несовершеннолѣтняго[74]).

Слѣдующія постановленія сиротскихъ судовъ представляются на утвержденіе окружнаго суда: а) о разрѣшеніи совершеннолѣтія прежде общаго срока (venia aetatis) 271, б) о согласіи на выходъ дѣтей изъ-подъ родительской власти 229 в) и на приравненіе разнобрачныхъ дѣтей 2514, 2516, г) о полюбовныхъ раздѣлахъ наслѣдства 2695, д) объ отчужденіи или обремененіи недвижимости на сумму свыше 300 руб. 382,[71]) 386, е) о количествѣ вознагражденія опекунамъ и попечителямъ 426, 496. Ср. 7 учр. оп. уст.

лицо по назначенію сего суда или отецъ ихъ, какъ естественный опекунъ (273 ст.), въ каковомъ качествѣ онъ, согласно 277 ст., сохраняетъ право на безотчетное пользованіе имуществомъ несовершеннолѣтнихъ дѣтей, но не право на безотчетное отчужденіе таковаго безъ разрѣшенія сиротскаго суда. Вслѣдствіе этого 388 ст., по которой въ Лифляндіи и Эстляндіи опекуны не въ правѣ, безъ предварительнаго разрѣшенія суда, переуступать третьимъ лицамъ долговыя требованія несовершеннолѣтнихъ, составляетъ лишь повтореніе для этихъ мѣстностей выраженнаго въ 381 и 386 ст. общаго правила, дѣйствующаго во всѣхъ трехъ территоріяхъ Приб. края, и отнюдь не можетъ быть толкуема въ смыслѣ правила, не имѣющаго примѣненія въ Курляндской губерніи. Указаніе же въ ст. 387 на право лица, состоящаго подъ опекою, по достиженіи совершеннолѣтія оспаривать дѣйствительность послѣдовавшаго безъ надлежащаго разрѣшенія правительственной власти отчужденія принадлежавшаго несовершеннолѣтнему недвижимаго имѣнія вовсе не колеблетъ права заинтересованнаго въ дѣлѣ лица на предъявленіе спора о недѣйствительности отчужденія долговаго требованія несовершеннолѣтнихъ опекуномъ ихъ, какъ послѣдовавшаго безъ согласія сиротскаго суда. СПБ. Суд. Пал. № 120/93 д. Шапиро.

74) 253 ст. Вол. Суд. Уст., требующая разрѣшенія волостнаго суда на заключеніе опекуномъ займа отъ имени несовершеннолѣтняго, имѣетъ полное примѣненіе по отношенію къ опекунамъ Лифляндскихъ несовершеннолѣтнихъ крестьянъ и въ томъ случаѣ, когда послѣдніе достигли 17-лѣтняго возраста. Ук. Сен. № 288/97 д. Грантъ.

Продажа, залогъ, обремененіе сервитутами, принятіе въ уплату долга и покупка недвижимостей опекунамъ крестьянъ разрѣшается мировымъ съѣздомъ, по представленію верхняго крестьянскаго суда 254 вол. с. у.[75]) Послѣднему суду представляются волостными судами ежегодно отчеты объ опекахъ 272 ib., а высшій надзоръ за волостными судами по опекунскимъ дѣламъ принадлежитъ мировому съѣзду 273 ib.[63])

Кромѣ вышеуказаннаго, опекунскія установленія участвуютъ въ совершеніи раздѣла между дѣтьми и пережившимъ родителемъ въ случаѣ вступленія его въ новый бракъ 278, 283, 287, кр. Э. 1088 и даютъ разрѣшеніе на бракъ подопечнаго, если опекуны отказываютъ ему въ своемъ согласіи 351 и прим., каковаго права имъ не предоставляется по отношенію къ лицамъ православнаго вѣроисповѣданія 6 учр. оп. уст.

Опекунскія установленія, допустившія беззаконныя дѣйствія и упущенія опекуновъ, обязаны возмѣстить причи-

---

[75]) Сенатъ (общ. собр.) 21 дек. 1898 г. № 16: „Право волостныхъ судовъ завѣдывать въ числѣ другаго имущества подопечныхъ крестьянъ принадлежащими имъ наличными деньгами, помѣщать ихъ въ кредитныя учрежденія, давать имъ другое назначеніе, а слѣд., и получать ихъ изъ кредитныхъ учрежденій обратно и вообще распоряжаться ими въ интересахъ подопечныхъ, присвоено волостнымъ судамъ непосредственно, безъ всякаго участія въ этомъ мироваго съѣзда, разрѣшеніе котораго по опекунскимъ дѣламъ требуется только (?) на продажу и залогъ недвижимаго имѣнія, а равно на обремененіе его сервитутами, а засимъ для признанія волостныхъ судовъ обязанными испрашивать разрѣшенія мировыхъ съѣздовъ на полученіе изъ государственныхъ сберегательныхъ кассъ вкладовъ, принадлежащихъ подопечнымъ крестьянамъ, нѣтъ законнаго основанія . . . Сомнѣніе . . . возбуждено рѣшеніемъ Гр. Кас. Деп. Сената 1892 г. № 70. Но это рѣшеніе относится къ опекамъ, состоящимъ въ завѣдываніи дворянскихъ опекъ и сиротскихъ судовъ, и не относится къ опекамъ крестьянскимъ . . . Еще въ 1897 г. 12 н. Сенатъ нашелъ, что (въ мѣстности, подчиненной дѣйствію общихъ законовъ Имперіи) . . . въ назначеніи опекуновъ и попечителей, въ повѣркѣ ихъ дѣйствій и во всѣхъ сего рода дѣлахъ крестьянъ предоставлено руководствоваться мѣстными обычаями. Изъ этого общаго правила закономъ 12 іюня 1889 г. установлено лишь изъятіе относительно отчужденія принадлежащихъ несовершеннолѣтнимъ крестьянамъ имуществъ . . . Для выдачи капиталовъ, состоящихъ въ вѣдѣніи опекъ, подвѣдомственныхъ сельскому и волостному сходамъ, не требуется разрѣшенія губернатора. Всѣ эти соображенія вполнѣ примѣнимы“ и къ крестьянскимъ опекунскимъ установленіямъ Приб. губерній.

ненный этимъ ущербъ 461,[76]) какъ и при неназначеніи опекуновъ или назначеніи неспособныхъ, неблагонадежныхъ и т. п. 463. При умышленномъ неохраненіи интересовъ опекаемаго каждый членъ опекунскаго установленія долженъ возмѣстить весь ущербъ въ полномъ количествѣ, съ правомъ обратнаго требованія къ остальнымъ, при упущеніи — лишь въ соразмѣрно упадающей на каждаго изъ нихъ долѣ 462; при умышленныхъ и грубыхъ упущеніяхъ отвѣтственность переходитъ даже на наслѣдниковъ членовъ опекунскихъ установленій 465.

Виды опеки и попечительства.

Мѣстный сводъ знаетъ два вида опеки (1. надъ несовершеннолѣтними и 2. надъ замужними женщинами; о послѣднемъ видѣ сказано выше 4, 5, 12 и др. стр.) и шесть видовъ попечительства (1. надъ умалишенными, 2. расточителями, 3. женщинами незамужними, а иногда и замужними 31, 4. наслѣдствомъ, 5. конкурсною массою и 6. имѣніемъ отсутствующихъ лицъ), а крестьянскія положенія знаютъ еще попечительство надъ нерадивымъ домоводцемъ или хозяиномъ и др.

Опека надъ несовершеннолѣтними.

Совершеннолѣтіе.

Совершеннолѣтіе наступаетъ съ достиженіемъ лицомъ 21 года отъ рожденія 269,[77]) кр. К. 78,[78]) Э. 1079, Л. 953,[79])

---

[76]) Содержаніе 461 ст. не даетъ основанія заключить, чтобы для обращенія взысканія растраченнаго опекуномъ имущества на членовъ сиротскаго суда, допустившихъ растрату, требовалось формальное признаніе несостоятельности бывшаго опекуна, а недостаточно было бы доказательствъ одной фактической для него невозможности пополнить падающее на него взысканіе, къ каковымъ доказательствамъ, несомнѣнно, могутъ быть причислены свидѣтельскія показанія. Рез. Сен. № 1816/900 д. Сиска.

[77]) Изъ правила, установленнаго 269 статьей, статья 467 никакого изъятія для лицъ женскаго пола, вступающихъ въ бракъ до достиженія означеннаго возраста, не устанавливаетъ, такъ какъ вступленіе въ бракъ имѣетъ своимъ послѣдствіемъ лишь прекращеніе опеки надъ несовершеннолѣтнею замѣною таковой супружескою опекою (11 ст.), но отнюдь не признаніе несовершеннолѣтней совершеннолѣтнею. Ук. Сен. СПБ. Суд. Пал. по д. Таубингъ-Боле № 71/900. См. 59 сноску.

или по объявленіи даннаго лица сиротскимъ судомъ, съ

Совершеннолѣтіе и по крестьянскимъ положеніямъ наступаетъ съ достиженіемъ подопечными 21 года. Ук. Сен. СПБ. Суд. Пал. по д. Липпъ № 288/97.

[78]) Сопоставленіе 77—79 Кр. К. показываетъ, что попечители назначаются только къ незамужнимъ женщинамъ; роль же попечителя замужней женщины играетъ мужъ; но тѣмъ не менѣе 78 Кр. К. прямо возбраняетъ женщинѣ безъ участія попечителя совершать какіе-либо акты, и если какой-либо актъ совершается въ пользу мужа, то, очевидно, мужъ въ качествѣ попечителя долженъ быть замѣненъ другимъ лицомъ (30 ст. Ш ч.) подъ наименованіемъ „особаго совѣтника“. Совершеніе сдѣлки въ судѣ нисколько не освобождаетъ попечителя отъ необходимости его участія, ибо, согласно 1 п. 2996 ст., всѣ сдѣлки по дѣламъ несовершеннолѣтнихъ и состоящихъ подъ опекою совершаются въ судѣ; а если бы въ судѣ не требовалось участіе попечителей, то это равнялось бы избавленію вообще попечителей отъ участія въ дѣлахъ подопечныхъ, что противорѣчило бы 78 Кр. К. Ук. Сен. СПБ. Суд. Пал. по д. Виксне № 71/93.

СПБ. Суд. Палата по д. Эдельмана № 156/901 совсѣмъ иначе рѣшила вопросъ: хотя Курляндская крестьянка, по 78 ст. Кр. К., безъ попечителя никакихъ дѣлъ совершать не можетъ, но это ограниченіе должно быть признано отмѣненнымъ закономъ 28 октября 1863 г., какъ закономъ позднѣйшимъ, каковой законъ хотя и вошелъ въ текстъ 512 ст. Ш ч., но такъ какъ по содержанію своему онъ касается вообще попечительства надъ незамужними женщинами въ Прибалт. губ., то въ равной мѣрѣ имъ должно считать измѣненнымъ и правило 78 Кр. К. А согласно вышеприведенному закону незамужнія женщины управляютъ своимъ имуществомъ наравнѣ съ лицами мужескаго пола и имъ лишь не запрещается пользоваться при семъ совѣтомъ и содѣйствіемъ мужчины въ качествѣ попечителя (совѣтника, ассистента). Такимъ образомъ, съ изданіемъ закона 28 окт. 1863 г. избраніе себѣ совѣтника предоставляется на волю незамужней женщины, и потому совершеніе какой-либо сдѣлки незамужнею женщиною безъ участія совѣтника не можетъ влечь за собою признанія такой сдѣлки недѣйствительной, въ виду отмѣны означеннымъ закономъ обязательности такого участія.

Совершенныя въ Курлянд. губ. женщиною изъ крестьянскаго сословія сдѣлки безъ ассистентовъ недѣйствительны наравнѣ съ сдѣлками малолѣтнихъ, заключенными безъ согласія опекуновъ. Отношеніе ассистента къ женщинѣ, соблюденіе интересовъ которой на судѣ онъ взялъ на себя, отличается отъ отношеній опекуна къ опекаемымъ тѣмъ, что въ первомъ случаѣ требуется присутствіе ассистента, но женщина не связана его согласіемъ, въ послѣднемъ же случаѣ необходимо именно согласіе опекуна. Посему данное ассистентомъ послѣ заключенія женщиною сдѣлки согласіе на эту сдѣлку не можетъ замѣнить присутствіе ассистента при самомъ заключеніи сдѣлки. Рез. Сен. № 798/83 д. Глемберга.

[79]) По дѣйствующимъ для крестьянъ Лифляндской губерніи законамъ для несовершеннолѣтняго, достигшаго 17 лѣтъ, лица крестьянскаго сословія договоръ денежнаго займа, заключенный имъ съ третьимъ ли-

утвержденія окружнаго суда 271, совершеннолѣтнимъ, но не ранѣе совершенія ему 18 лѣтъ 270. Остальные считаются несовершеннолѣтними, кои не имѣютъ законной воли, мѣсто ихъ заступаетъ опекунъ 353 [80]). Однако, въ Курляндіи (кромѣ Либавы) 20-лѣтніе могутъ составлять завѣщанія 1989.

Періоды несовершеннолѣтія.

Крестьянскія положенія различаютъ періоды несовершеннолѣтія: кр. Э. 1079 и кр. Л. 953 [79]) недостигшихъ 17 лѣтъ называются малолѣтними, а находящихся въ возрастѣ отъ 17 до 21 года несовершеннолѣтними. Послѣдніе обладаютъ сравнительно большей свободой дѣйствій (это своего рода puberŧas minor): а) они могутъ требовать выдачи доходовъ съ принадлежащаго имъ имѣнія кр. Э. 1080, б) они не могутъ быть отданы въ услуженіе безъ собственнаго своего согласія, даже родителями кр. Л. 951, кр. Э. 1073, кр. К. 76, в) они (только мужчины) могутъ безъ разрѣшенія опекуна выбирать виды на жительство 11 ст. Пол. о вид. на жит. 3 іюня 1894 г., г) они не обязаны слѣдовать за родителями, оставляющими волостное общество кр. Э. 1075, д) безъ ихъ согласія не могутъ быть при раздѣлѣ наслѣдства продаваемы лошади и скотъ кр. Э. 1090. Для послѣдняго случая кр. К. 83 и кр. Л. 961 установляютъ еще puberŧas minima, опредѣляемую 15-лѣтнимъ возрастомъ (считавшимся у многихъ германскихъ племенъ началомъ совершеннолѣтія). Дальше указанныхъ предѣловъ дѣеспособность несовершеннолѣтнихъ не простирается. Надъ ними учреждается опека (превраща-

---

цомъ при содѣйствіи опекуна, но безъ испрошенія разрѣшенія опекунскаго учрежденія (волостнаго суда) не обязателенъ. Ук. Сен. № 288/97 д. Грантъ. См. ниже 94 сноску.

[80]) Хотя по силѣ 353 и 359 ст. несовершеннолѣтніе, т. е. лица, не достигшія 21 года (ст. 269), не имѣютъ законной воли, и потому по всѣмъ юридическимъ сдѣлкамъ и тяжебнымъ дѣламъ ихъ мѣсто заступаютъ опекуны, тѣмъ не менѣе законъ, какъ это явствуетъ, между прочимъ, изъ 204 и 205 ст., не безусловно лишаетъ несовершеннолѣтняго, достигшаго 17-лѣтняго возраста, всякаго права лично обращаться съ просьбами и жалобами къ подлежащей власти для защиты своихъ личныхъ правъ, и, несомнѣнно, разрѣшаетъ ему принимать участіе въ такомъ дѣлѣ, которое касается личныхъ его правъ (какъ, напр., въ вопросахъ о снятіи опеки). СПБ. Суд. Пал. № 140/95 д. Мухина.

ющаяся для 17-лѣтнихъ въ попечительство кр. Э. 1080 прим.) по мѣсту жительства опекаемаго или его родителя (243 вол. с. у.) или по мѣсту нахожденія (при нѣсколькихъ имѣніяхъ — болѣе цѣннаго) недвижимаго имѣнія, если таковое есть у опекаемаго (вол. с. у. 244).

Виды опеки.

Опека бываетъ или а) законная (cura, tutela legitima) или б) завѣщательная (testamentaria) или в) назначенная судомъ (dativa).

А. Законные опекуны.

По закону опекунами являются: а) отецъ, б) мать, в) дѣды и г) бабки, а по Лифляндскому земскому праву только двое первыхъ.

Родители — естественные, природные опекуны своихъ дѣтей 273, вол. с. у. 247, кр. К. 81, Э. 1081, 1086, Л. 955, 957, если только они не лишены родительской власти по суду 274, и за исключеніемъ имущества дѣтей, подареннаго или завѣщаннаго имъ подъ условіемъ изъятія изъ управленія родителей 275, 294.[81]) Утвержденіе родителей въ званіи опекуновъ со стороны сиротскаго суда не требуется 273.

а) Отецъ.

По смерти матери отецъ остается единоличнымъ опекуномъ, безъ соопекуновъ 276, пользующимся безотчетно имуществомъ дѣтей 277.[23]) При вступленіи въ новый бракъ отецъ долженъ раздѣлить съ дѣтьми материнское имѣніе и

---

[81]) Правило, изложенное въ 294 ст., представляется лишь развитіемъ общихъ правилъ о даренія. Изъ сопоставленія этой статьи съ 220 и 275 ст. явствуетъ, что дарителю предоставляется назначеніе опекуна по отношенію къ подаренному имуществу при самомъ даренія, а не впослѣдствіи. Это положеніе вполнѣ подтверждается точнымъ смысломъ ст. 4479, 4475, и 4495, по коему договоръ даренія считается заключеннымъ съ момента изъявленія согласія на принятіе дара, а потому особыя назначенія или условія не могутъ быть впослѣдствіи присоединены къ дару по одностороннему желанію дарителя. Ук. Сен. СПБ. Суд. Пал. по д. Культера № 132/96

причитающіяся имъ доли или выдать или обезпечить (при участіи сиротскаго суда) 278, въ противномъ случаѣ, по Эстляндскому земскому и Лифляндскому городскому правамъ, онъ лишается въ пользу дѣтей принадлежащаго ему по закону участія въ наслѣдствѣ послѣ жены 2863. По кр. Э. 1069 и К. 113 безъ раздѣла съ дѣтьми вдовецъ не можетъ быть повѣнчанъ. По вступленіи въ новый бракъ отецъ остается единственнымъ опекуномъ, безотчетно пользующимся имуществомъ дѣтей, но, по Лифляндскому земскому праву, совѣтующимся съ родственниками жены 279.

б) Мать.

По смерти отца опекуншею, если пожелаетъ, по земскимъ правамъ Лифляндіи, Эстляндіи и Курляндіи, дѣлается надъ кровными, но не надъ усыновленными отцомъ дѣтьми 288 мать 280, по Эстлянд. и Курлянд. праву являющаяся единственною опекуншею, которой, по ея просьбѣ, назначается совѣтникъ, а въ Лифляндіи ей всегда назначается одинъ или два соопекуна преимущественно изъ родственниковъ отца 281[82]), кр. К. 81, кр. Э. 1086—1088, кр. Л. 959. Имуществомъ дѣтей и она пользуется безотчетно 282. При вступленіи въ новый бракъ, по Эстляндскому земскому праву, мать, при содѣйствіи двухъ опекуновъ и при участіи сиротскаго суда, должна выдѣлить или обезпечить доли дѣтей изъ отцовскаго имущества (подъ угрозою лишиться въ пользу дѣтей своей части 2863), а затѣмъ можетъ оставаться единственною опекуншею ихъ (и съ правомъ пользованія) 283, по Лифлянд. и Курлянд. земскому праву, она перестаетъ быть

---

[82]) Статья 281, упоминая объ имуществѣ дѣтей, разумѣетъ имущество, подлежащее по закону опекунскому управленію, вовсе не предрѣшая при томъ вопроса, какое именно имущество подлежитъ такому управленію. Поэтому эта статья отнюдь не препятствуетъ примѣненію 1711, 1714 и 1719 ст., по силѣ которыхъ вдова, имѣющая дѣтей, остается, пока она того желаетъ, въ полномъ съ ними владѣніи нераздѣльнымъ наслѣдствомъ умершаго ея мужа и имѣетъ право не только управлять мужниннымъ наслѣдствомъ, но и пользоваться имъ, не давая въ томъ отчета ни сиротскому суду, пока дѣти еще малолѣтнія, ни самимъ дѣтямъ, по достиженіи ими совершеннаго возраста, слѣдовательно, управленіе означеннымъ имуществомъ предоставляется вдовѣ на основаніи не опекунскаго, а наслѣдственнаго права. Рез. Сен. по д. Геннингъ № 1608/94.

опекуншею (по Курляндскому земскому праву, она должна еще представить полный отчетъ въ управленіи) 284 и 2863, хотя воспитывать дѣтей она можетъ и послѣ выхода замужъ, какъ и слѣдить за опекунами 285.

Особенность городскихъ правъ Лифляндіи и Эстляндіи: вдовѣ хотя и предоставляется воспитаніе дѣтей, но заступать ихъ права и управлять ихъ имуществомъ она можетъ лишь тогда, когда въ завѣщаніи отца или по распоряженію сиротскаго суда назначена къ нимъ опекуншею,[54]) при чемъ ей придаются два совѣтника; безотчетное пользованіе имуществомъ дѣтей ей принадлежитъ во всякомъ случаѣ, хотя бы она не была опекуншею 286, даже по вступленіи въ новый бракъ, когда опека ея прекращается съ выдѣломъ наслѣдственныхъ долей 287, 2863.

в) Восходящіе.

Послѣ родителей въ качествѣ законныхъ опекуновъ призываются восходящіе: сначала одинъ изъ дѣдовъ, съ соотвѣтственными отцовскимъ правами, а въ случаѣ смерти ихъ обоихъ, одна изъ бабокъ съ правами, соотвѣтственными материнскимъ; лишь Лифл. земское право ни тѣхъ, ни другихъ не считаетъ опекунами въ силу самого закона 289 и прим.

Б. Опекуны по завѣщанію.

Въ завѣщаніи назначить опекуновъ могутъ родители (отецъ и мать) 290, дѣдъ и бабка 292 и даже постороннія лица собственно къ имуществу, завѣщанному или подаренному ими дѣтямъ 294 [81]).

Опекунъ, назначенный въ завѣщаніи отца, предпочитается всѣмъ, не исключая самой матери, дѣда и бабки 296. Положительное и несомнѣнно доказанное намѣреніе родителей назначить извѣстныхъ лицъ опекунами къ ихъ дѣтямъ равносильно назначенію въ завѣщаніи, хотя бы его и не было или хотя бы завѣщаніе было признано недѣйствительнымъ 291. Опекунамъ родители могутъ давать особыя предписанія (напр., объ образованіи дѣтей 344, о непродажѣ какой-либо вещи 384, ср. 345 выше 82 стр.) и са-

мое назначеніе ихъ ставить въ зависимость отъ извѣстныхъ условій или сроковъ 297.

Всѣ назначенные въ завѣщаніи (вол. с. у. 248) постороннихъ лицъ 294[81]), а по Лифляндскому земскому, Лифлянд. и Эстляндскимъ городскимъ правамъ 293 и кр. Э. 1091 прим., и назначенные родителями, дѣдомъ и бабкою опекуны допускаются къ обязанностямъ не иначе, какъ съ утвержденія сиротскаго суда, который долженъ удостовѣриться въ способностяхъ и качествахъ ихъ 295. Напротивъ, по Курляндскому земскому и городскому правамъ, назначенные родителями, дѣдомъ и бабкою опекуны не нуждаются въ утвержденіи суда. По Эстляндскому же земскому праву утвержденію подлежатъ назначенные матерью и бабкою опекуны, а назначенные отцомъ и дѣдомъ прямо допускаются судомъ безъ всякаго обсужденія 293, 295.

В. Назначенные опекуны.

По назначенію сиротскаго или волостнаго суда опредѣляются опекуны, когда нѣтъ ни законныхъ, ни завѣщательныхъ, или когда первые не желаютъ, а вторые не могутъ принять опеку 298, 2590, вол. с. у. 247.

Въ такомъ случаѣ ближайшіе родственники (подъ страхомъ утраты права на остающееся послѣ несовершеннолѣтнихъ наслѣдство 2864, причемъ даже простое невѣдѣніе закона не освобождаетъ отъ этого наказанія, если только нѣтъ уважительныхъ прачинъ, каковыми считаются: невмѣняемыя въ вину препятствія, несовершеннолѣтіе родственника, неопредѣленіе опекуна обѣщаетъ значительныя выгоды по имуществу подлежащаго опекѣ и отсутствіе у него какого бы то ни было состоянія 2865) обязаны о назначеніи опекуна обратиться въ судъ съ просьбою 298: по Лифляндскому городскому праву въ теченіе 14 дней, по Ревельскому, Гапсальскому и Везенбергскому городскимъ правамъ въ теченіе мѣсяца, по Эстляндскому земскому праву въ 3 мѣсяца, въ Митавѣ, Баускѣ и Фридрихштадтѣ въ срочный годъ, а въ прочихъ мѣстностяхъ въ обыкновенный годъ 299.

Согласно 457 ст., первая обязанность сиротскаго суда состоитъ въ неотложномъ, не дожидаясь ходатайства родственниковъ, назначеніи опекуновъ несовершеннолѣтнимъ.

Надзоръ за дѣйствіями сиротскихъ судовъ по закону возложенъ на судебныя установленія. Къ производству послѣднихъ по жалобамъ на постановленія суда о назначеніи опекуна, непримѣнимъ принципъ (исковаго производства) разсмотрѣнія дѣла въ тѣхъ предѣлахъ, въ которыхъ оно возникло. Потому, если Судебная Палата усмотритъ наличность предусмотрѣннаго закономъ препятствія къ утвержденію кого-либо опекуномъ, она не можетъ устранить себя отъ разсмотрѣнія этого обстоятельства только подъ тѣмъ предлогомъ, что препятствіе это не имѣлось въ виду при возникновеніи дѣла и при разсмотрѣніи его низшими инстанціями. Ук. Сен. СПБ. Суд. Пал. по д. Мухиной № 10/95.

Въ опекуны назначаются ближайшіе родственники несовершеннолѣтняго 300, которые были бы его наслѣдниками по закону 301. Изъ родственниковъ предпочтеніе отдается способнѣйшимъ въ Курляндіи и Эстляндіи безъ обращенія вниманія на близость родства, лишь съ предпочтеніемъ родственниковъ съ отцовской стороны въ Курляндіи 303, а въ Лифляндіи принимается во вниманіе и близость родства и изъ одинаково близкихъ съ отцовской и материнской стороны назначается по возможности равное съ обѣихъ сторонъ число опекуновъ 302.

Когда нѣтъ способныхъ или вообще родственниковъ, то опека ввѣряется постороннимъ 304.

Утвержденіе опекуна.

До назначенія или утвержденія опекуномъ никто не можетъ присваивать себѣ опекунскихъ полномочій 306. См. 91 стр.

По земскимъ правамъ, назначеніе и утвержденіе опекуновъ совершается всегда письменно, посредствомъ выдачи т. наз. constitutorium или tutorium. Такой актъ выдается и не подлежащимъ утвержденію опекунамъ по завѣщанію; но для родителей, дѣда и бабки его не требуется 307. (Вол. с. у. 249: выдается „свидѣтельство“ о назначеніи, въ которомъ излагаются права и обязанности опекуновъ; форма свидѣтельства составляется мѣстнымъ мировымъ съѣздомъ).

Въ городахъ Лифляндіи и Эстляндіи опекуны должны явиться въ сиротскій судъ лично и обязаться къ добросовѣстному исполненію должности, вмѣсто присяги, рукобитьемъ (Handschlag).

Въ Ригѣ, немедленно по совершеніи этого обряда, имена опекуновъ вносятся въ списки, спеціально для того ведомые 308.

Качества опекуна.

Судъ наблюдаетъ, чтобы принимающій опеку обладалъ нужными для того способностями 309: а) безукоризненнаго поведенія 310, кр. К. 80, Э. 1083, Л. 956, б) для православныхъ подопечныхъ того же исповѣданія 309 прим., в) по возможности одинаковаго съ подопечнымъ состоянія и происхожденія 311, кр. Л. 956, г) успѣшно ведущій свое хозяйство 310, д) по возможности состоятельный и владѣющій поземельною собственностью, обладатель имущества по цѣнности не ниже поручаемаго его управленію 312, е) по возможности грамотный кр. К. 80, Э. 1083, Л 956.

Неспособные быть опекунами.

Лицъ, отъ управленія которыхъ можно опасаться ущебра для подопечнаго, судъ долженъ не допускать къ опекѣ, а уже назначенныхъ такихъ удалять 313, 477, 478[68]).

Опекунами ни въ коемъ случаѣ не могутъ быть:

1) несовершеннолѣтніе, а по Эстляндскому земскому праву не достигшіе 25 лѣтъ отъ роду 314,

2) болѣзненные, слѣпые, глухіе, нѣмые и умалишенные. 315,

3) объявленные по суду расточителями 316 (кр. Э. 1082 п. 1: расточившіе собственное и родительское имѣніе),

4) женщины, кромѣ матери и бабки 317,

5) не русскіе подданные; по Лифляндскому и Эстляндскому городскому праву опекуны должны быть изъ мѣстныхъ гражданъ и жителей города, подчиненныхъ тѣмъ же городскимъ правамъ, исключеніе для тѣхъ постороннихъ, кои, владѣя въ городѣ недвижимостью, въ сиротскомъ судѣ изъявятъ согласіе подчиняться по опекѣ городскому праву; земскія права также требуютъ, чтобы опекунъ, кромѣ назначеннаго въ завѣщаніи родителей и ближайшаго родственника, жилъ въ одномъ съ подопечнымъ городѣ и судебномъ округѣ и подчинялся одному съ нимъ земскому праву 318,

6) осужденные къ потерѣ правъ состоянія 319,

7) однажды уже удаленные отъ опеки за дурное управленіе 320,

8) обремененные долгами и впавшіе въ совершенную бѣдность 321, кр. Э. 1082 п. 5: несостоятельные;

кромѣ того, по кр. Э. 1082: 9) имѣющіе явные и гласные пороки, или подвергшіеся наказанію по суду (п. 2) и 10) извѣстные своими суровыми поступками (п. 3).

Опекунами не могутъ быть въ извѣстныхъ только случаяхъ и у извѣстныхъ только лицъ: а) устраненные отъ опеки по завѣщанію родителей, дѣда или бабки 324, б) сами домогающіеся быть опекунами 325, в) находившіеся во враждѣ съ родителями подопечнаго 326, кр. Э. 1082 п. 4, г.) имѣвшіе значительную тяжбу съ родителями его или имъ самимъ, пока она не окончена судебнымъ приговоромъ или мировою 327.

Протестантскіе проповѣдники могутъ быть опекунами лишь съ разрѣшенія консисторіи 322, а по Эстляндскому городскому праву адвокаты съ разрѣшенія своего начальства 323, что можетъ считаться утратившимъ практическое примѣненіе 323 прим.

Причины (314—327), препятствующія назначенію кого-либо опекуномъ, служатъ также, если онѣ обнаружатся уже по назначеніи его опекуномъ, поводомъ къ удаленію такого лица отъ опеки 328, 476—481[67])[68]). См. выше 80 и 93 стр.

Отказъ отъ опеки.

Опекунская должность составляетъ общественную повинность (munus publicum), отъ которой никто не можетъ отказаться безъ законной на то причины 329, 473, 474, 333, 334, вол. с. у. 265.

Законною причиною для отказа отъ опеки считается: 1) государственная и общественная, земская или городская, служба (кр. Л. 958: отправленіе какой-либо должности), съ коей трудно соединить обязанности опекунскаго управленія,

2) безграмотность,

3) свыше 60-лѣтній (кр. Л. 958, кр. К. 79), а въ Курляндіи 70-лѣтній и свыше возрастъ,

4) завѣдываніе уже тремя опеками, или хотя бы и одною, но сопряженною съ большими заботами (кр. Л. 958:

съ обширными занятіями, а кр. К. 79 хотя бы и обыкновенною),

5) многочисленное семейство, особенно отъ нѣсколькихъ браковъ (кр. К. 79: пять дѣтей, кр. Л. 958: болѣе 5 дѣтей),

6) бѣдность и недостатки,

7) болѣзненность (кр. К. 79, кр. Л. 958: болѣзнь и слабость),

8) предстоящее перемѣщеніе на жительство въ вѣдомство другаго судебнаго округа,

9) продолжительное пребываніе, по общественнымъ обязанностямъ, внѣ судебнаго округа,

10) по Лифляндскому земскому праву недостиженіе 25-лѣтняго возраста 330 пп. 1—10.

Причины къ отказу не могутъ приводить въ свою пользу: а) добровольно принявшіе опеку 331, 474, б) давшіе обѣщаніе не пользоваться ими и в) принявшіе что-либо по завѣщанію, коимъ они назначены въ опекуны 332.

Временные опекуны.

На время обсужденія 333, 335 законности причинъ отказа можетъ быть назначаемъ временный опекунъ 336.

Кромѣ этого случая, временные опекуны назначаются: а) на время производства изслѣдованія о подозрительности опекуна 479, б) при наличности препятствій къ немедленному принятію имъ опеки 305, или къ исполненію опекунскихъ обязанностей 473, напр., въ случаѣ назначенія въ завѣщаніи опекуномъ несовершеннолѣтняго 314 или умалишеннаго 315, в) на время тяжбы подопечнаго съ опекуномъ 363, г) въ случаѣ надобности ему заключить сдѣлку съ опекуномъ 364, хотя бы это былъ родитель 213, д) при раздѣлѣ отцовскаго наслѣдства съ матерью опекуншею 283, 284 или материнскаго наслѣдства съ отцомъ опекуномъ 278.

Заступленіе мѣста родителей.

Опекунъ заступаетъ мѣсто родителей, хотя и не вполнѣ, такъ какъ во многихъ случаяхъ онъ можетъ совершать тѣ или другія дѣйствія — какъ по отношенію къ лицу, такъ и имуществу опекаемаго — не иначе, какъ съ разрѣшенія сиротскаго суда, иногда съ утвержденія окружнаго суда или съѣзда мировыхъ судей (см. выше стр. 82—84).

По отношенію къ опекуну подопечный долженъ питать почтеніе 337, кр. Э. 1080. При непослушаніи опекунъ можетъ подвергать его домашнимъ исправительнымъ мѣрамъ 338.

На обрученіе и вступленіе въ бракъ подопечнаго требуется согласіе опекуна 351.

Соопекуны.

Если опекуновъ нѣсколько (нормальнымъ считается назначеніе двухъ опекуновъ кр. Э. 1083, кр. Л. 956, при трудныхъ опекахъ и болѣе, по Лифляндскому городскому праву не свыше однако трехъ; при совершенно назначительныхъ опекахъ достаточно одного опекуна 437, 438), то на дѣйствія, послѣдствіемъ которыхъ должно быть совершенное прекращеніе опеки, напр., на усыновленіе подопечнаго, требуется согласіе всѣхъ опекуновъ 441. Во всѣхъ же остальныхъ случаяхъ соопекуны управляютъ сообща (вол. с. у. 251: по взаимному согласію) и нераздѣльно, имѣя одинаковыя по управленію права и обязанности 439; распоряженіе каждаго изъ нихъ дѣйствительно и обязательно, если онъ не превысилъ своихъ правъ и со стороны соопекуновъ не было прямаго возраженія 440[83]) (вол. с. у. 251: при разномыслiи они обязаны испросить разрѣшеніе волостнаго суда).

Воспитаніе подопечнаго.

Заступая мѣсто родителей, опекунъ преимущественно печется о воспитаніи подопечнаго 341 самъ или чрезъ постороннее лицо 342, заботясь о тѣлесномъ здравіи, нравственномъ и умственномъ развитіи его (кр. К. 85: объ обученіи всему, что крестьянинъ или крестьянка знать должны, кр. Э. 1094: всему полезному, что по состоянію ихъ знать необходимо, кр. Л. 963: всему тому, что они, по состоянію ихъ, знать должны) прежде всего посредствомъ изученія Закона Божія

---

[83]) Статьей 440, несомнѣнно, разрѣшается въ положительномъ смыслѣ вопросъ о правѣ опекуна на отдѣльное отъ соопекуна предъявленіе иска о подопечномъ имуществѣ, каковой вопросъ не разрѣшается ни мѣстнымъ (Курляндскимъ) крестьянскимъ положеніемъ, ни положеніемъ о преобразованіи крестьянскихъ присутственныхъ мѣстъ. Рез. Сен. по д. Фришмана № 3730.

343, о научномъ же образованіи сообразно волѣ родителей или совѣтамъ родственниковъ 344 и соотвѣтственно способностямъ, наклонностямъ и тѣлесному сложенію подопечнаго 346, а также доходамъ съ его имущества 347. Лишь при необыкновенныхъ способностяхъ подопечнаго дозволяется на покрытіе издержекъ по воспитанію обращать даже и часть его капитала 349.

Содержать подопечнаго на свой счетъ опекунъ не обязанъ 350, поэтому при недостаткѣ средствъ подопечнаго опекунъ можетъ отдавать его въ обученіе какому-либо полезному ремеслу или въ общественное училище 350 или въ услуженіе кр. К. 85, Э. 1094, Л. 963.

Юридическая защита и юридическія сдѣлки.

Опекунъ оказываетъ подопечному всякую помощь и содѣйствіе и защищаетъ его отъ личныхъ обидъ 340.

Онъ заступаетъ его въ юридическихъ сдѣлкахъ, съ правомъ и обязанностью дѣйствовать за него 353,[80]) самостоятельно, на правахъ хозяина, или съ разрѣшенія сиротскаго суда 357. Въ послѣднемъ случаѣ его сдѣлки не могутъ быть оспариваемы 358. Сдѣлки подопечнаго не имѣютъ для него обязательной силы, если впослѣдствіи не будутъ ратигабированы опекуномъ 354 или подопечнымъ по достиженіи имъ совершеннолѣтія 356. Для контрагента же сдѣлка подопечнаго обязательна, если она выгодна подопечному 355.

Опекунъ заступаетъ подопечнаго по тяжебнымъ дѣламъ въ судѣ 359,[80]) съ правомъ переносить дѣло въ высшую инстанцію 362 и съ обязанностью покрыть своимъ достояніемъ судебныя издержки по такимъ искамъ, кои онъ по нерадѣнію допуститъ предъявить противъ подопечнаго, напр., не погасивъ своевременно уплатою безспорнаго долговаго обязательства 361.[84])

По отношенію къ имуществу подопечнаго права и обязанности опекуна таковы.

---

[84]) 2849: Если кто проиграетъ начатую имъ противъ завѣщанія тяжбу, то онъ теряетъ все, что было ему назначено въ оспоренномъ имъ предсмертномъ распоряженіи. Сему не подлежатъ однако же несовершеннолѣтніе, когда тяжба была начата нхъ опекуномъ. . .

См. выше 72 сноску.

Опись имущества.

По принятіи опеки (въ Эстляндіи въ теченіе первыхъ 8 дней) опекунъ приводитъ въ извѣстность имущество, а сиротскій судъ составляетъ опись имуществу и долгамъ 365 и прим., кр. Л. 960, 957, кр. Э. 1085, вол. с. у. 250 въ двухъ экземплярахъ, изъ коихъ одинъ остается у опекуна, а другой хранится въ сиротскомъ судѣ 366, которому передаются на храненіе и драгоцѣнныя вещи, долговые документы, цѣнныя и процентныя бумаги 387, вол. с. у. 252.[75]) По Лифляндскому земскому праву даже родитель-опекунъ долженъ составить опись за своею подписью 370. Въ послѣднемъ случаѣ опись составляется и по кр. Л. 957, Э. 1085 (по кр. К. 81 назначенный къ матери-опекуншѣ попечитель долженъ имѣть подробное свѣдѣніе о всемъ оставшемся послѣ покойнаго имуществѣ). Начавшій управлять имуществомъ безъ описи, какъ возбуждающій противъ себя подозрѣніе, удаляется отъ опеки 368.

Описи не требуется:

а) въ Курляндіи для опекуновъ изъ восходящихъ родственниковъ или назначенныхъ по завѣщанію 369,[85]) (но и

---

[85]) Изъ общаго правила, выраженнаго въ ст. 2650 („опекуны, попечители и другія лица, заступающія мѣсто наслѣдника, слѣдующее ему наслѣдство принимаютъ всегда не иначе, какъ съ правомъ инвентаря"), законъ не дѣлаетъ никакого изъятія по отношенію къ родителямъ наслѣдника, что, конечно, объясняется тѣмъ важнымъ послѣдствіемъ, какое возникаетъ для наслѣдника принятіемъ наслѣдства безъ права инвентаря. Этому положенію, что родители несовершеннолѣтняго наслѣдника по закону не изъяты отъ дѣйствія 2650 ст., нисколько не противорѣчитъ содержащееся въ ст. 369 правило, по которому въ Курляндіи обязанность составлять опись не распространяется на опекуновъ изъ родственниковъ несовершеннолѣтняго въ восходящей линіи, ибо эта статья закона, какъ по буквальному ея смыслу, такъ и по мѣсту, занимаемому ею въ сводѣ „объ управленіи имуществомъ несовершеннолѣтняго", очевидно, имѣетъ въ виду лишь ту опись находящемуся подъ опекою имуществу, которую опекунъ, согласно 365 ст., обязанъ составить по принятіи опеки, каковая опись, по своей цѣли и въ отношеніи порядка ея составленія, совершенно отлична отъ той описи,которая составляется при принятіи наслѣдства на правѣ инвентаря, ибо въ первомъ случаѣ опись составляется подлежащимъ сиротскимъ судомъ (прим. къ 365 ст.) и имѣетъ цѣлью оградить наслѣдника отъ неправильныхъ дѣйствій опекуна, а во второмъ случаѣ опись составляется судебнымъ приставомъ порядкомъ,

они обязаны принять открывшееся подопечному наслѣдство съ правомъ инвентаря 2650,[85]) 401, т. е. по описи, составляемой судебнымъ приставомъ 2649 прим.),

б) по Эстляндскому земскому праву для опекуновъ-родителей 370,

в) по Лифляндскому и Эстляндскому городскимъ правамъ для родителей, остающихся во вдовствѣ; по вступленіи въ новый бракъ въ Ревелѣ родитель представляетъ въ сиротскій судъ опись запечатанною, въ Ригѣ незапечатанною, но вѣрность ея должна быть утверждена особымъ, вмѣсто присяги, завѣреніемъ 371,

г) назначившій подопечнаго въ завѣщаніи наслѣдникомъ можетъ не только уволить опекуна отъ составленія описи, но и запретить составленіе ея 372.

Вызовъ и удовлетвореніе кредиторовъ.

Если на наслѣдствѣ, доставшемся подопечному отъ родителей, есть долги, то опекунъ дѣлаетъ вызовъ кредиторовъ 373,[86]) удовлетворяетъ ихъ наличными деньгами, зачетомъ обоюдныхъ долговыхъ требованій, остатками отъ доходовъ 374, деньгами, занятыми 375 или вырученными отъ продажи сначала движимаго, а затѣмъ и недвижимаго имѣнія 376, вступаетъ съ кредиторами въ полюбовныя сдѣлки 377 или открываетъ конкурсъ надъ наслѣдственною массою 378, ходатайствуя о доставленіи подопечному въ продолженіе конкурса необходимыхъ на его содержаніе средствъ 379 (ср. выше стр. 82), кр. Э. 1092, кр. Л. 962 (долги уплачиваются волостнымъ судомъ).

изложеннымъ въ Уставѣ Гр. Суд. (прим. къ 2649 ст. Св. мѣст. узак.) и дѣлается въ огражденіе наслѣдника отъ обязанности отвѣчать за долги наслѣдодателя собственнымъ имуществомъ. СПБ. Суд. Пал. д. Гервичъ № 114/94.

[86]) Ст. 373, на которую сдѣлана ссылка также въ 495 ст., предусматривается вызовъ не въ смыслѣ особаго вызывнаго производства, съ послѣдствіями, для послѣдняго рода вызововъ установленными, а простой вызовъ кредиторовъ по просьбѣ опекуна несовершеннолѣтняго наслѣдника, когда на доставшемся ему отъ родителей наслѣдствѣ есть долги, на предметъ, какъ это видно изъ 374 ст., удовлетворенія кредиторовъ. СПБ. Суд. Пал. д. Пондорфа № 4/95.

Продажа движимаго имущества.

Подверженное тлѣнію и ненужное для употребленія движимое имущество опекунъ немедленно продаетъ 380, кр. Л. 961, Э. 1090, К. 83 (о продажѣ скота см. выше стр. 87).

Продажа (какъ и отчужденіе посредствомъ мѣны, мировой сдѣлки и заклада 386) не подверженнаго тлѣнію движимаго имущества допускается съ разрѣшенія сиротскаго суда, лишь а) для уплаты долговъ, б) во избѣжаніе убытковъ отъ пониженія въ цѣнности вещей и в) если эти вещи были предметомъ торговли (товары) наслѣдодателя 381.

Отчужденіе и обремененіе недвижимости.

Продажа (какъ и отчужденіе посредствомъ мѣны, заставнаго договора, мировой сдѣлки, залога, обремененія имѣнія сервитутами или поземельными повинностями, выкупа оныхъ и т. п. 386) недвижимости допускается лишь а) при раздѣлѣ наслѣдства, б) для уплаты не терпящихъ отсрочки долговъ, в) при отсутствіи другихъ средствъ для содержанія, г) какъ единственный способъ предотвратить угрожающій подопечному значительный ущербъ и д) въ случаѣ выкупа крестьянами предоставленныхъ въ пользованіе ихъ отдѣльныхъ участковъ крестьянской земли 382 [71]) и 1 прим. Продажа производится съ разрѣшенія сиротскаго суда, хотя бы опекуномъ былъ отецъ, коему принадлежитъ безотчетное пользованіе, но не право на безотчетное отчужденіе имущества. При отчужденіи или обремененіи недвижимости на сумму свыше 300 р. требуется утвержденіе окружнаго суда, для крестьянъ утвержденіе мироваго съѣзда по представленію верхняго крестьянскаго суда и притомъ на всякую сумму 254 вол. с. у. Если подопечный является лишь совладѣльцемъ продаваемаго имѣнія, то компетентность сиротскаго суда на разрѣшеніе продажи должна быть признаваема, когда принадлежащая подопечному доля въ общемъ имѣніи не превышаетъ по оцѣнкѣ 300 р. Продажи и отчужденія недвижимости безъ разрѣшенія сиротскаго суда могутъ быть уничтожены, если въ теченіе срочнаго года по достиженіи совершеннолѣтія бывшій подопечный принесетъ о томъ просьбу 387. [87])

Разрѣшенія суда не требуется на продажу во исполненіе а) судебнаго рѣшенія, б) воли завѣщателя и в) требованія посторонняго лица вслѣдствіе принадлежащаго ему на то права 383.

Управленіе опекуна.

Управленіе опекуна должно быть заботливое и добросовѣстное 390, направленное къ сбереженію кр. К. 86, Э. 1080, 1095, Л. 964 и улучшенію имущества 391, къ содержанію недвижимости въ хорошемъ состояніи 392, 395, какъ и скота, къ надлежащей обработкѣ полей, ремонту строеній и т. д. 393.

Въ интересахъ подопечнаго опекунъ можетъ заключать всякаго рода договоры, принимать и производить уплаты, при чемъ законъ рекомендуетъ не обязывать подопечнаго, безъ особой надобности, на сроки, простирающіеся далѣе вступленія его въ совершенный возрастъ 398.[88]) Въ Лиф-

[87]) Гр. Кас. Деп. Сената 1898 г. 14 янв. № 43 по д. Берсона: „законъ (387) имѣетъ въ виду именно означенныя въ немъ, т. е. неправильно совершенныя, отъ имени малолѣтняго и за него, продажи и отчужденія и ничего не упоминаетъ о послѣдующихъ сдѣлкахъ по дальнѣйшему переходу недвижимаго имущества, прежде принадлежавшаго малолѣтнему. При этомъ законъ не объявляетъ прямо ничтожными или недѣйствительными означенныя въ немъ отчужденія, а признаетъ, что они могутъ быть уничтожены. . . Ст. 387 представляется не общимъ узаконеніемъ для всѣхъ, а лишь исключительнымъ для лицъ несовершеннолѣтнихъ, и толкованію статья эта можетъ подлежать не распространительному, а ограничительному (слѣд., всѣ дальнѣйшія отчужденія имущества третьимъ лицамъ, разъ таковыя имѣли мѣсто, сохраняютъ свою силу). Приведенное толкованіе ст. 387 . . . подтверждается и источникомъ ея — Выс. утв. 2 іюля 1862 г. мнѣніемъ Гос. Сов., гдѣ упоминается только объ отчужденіи имѣнія малолѣтняго отъ опекуна пріобрѣтателю имѣнія. . . Вышедшему изъ-подъ опеки безусловное право виндикаціи, т. е. право требовать возвращенія ему отчужденной во время его малолѣтства недвижимости отъ каждаго владѣльца не принадлежитъ, . . . такъ какъ право виндикаціи, по мѣстнымъ Прибалтійскимъ законамъ (897) принадлежитъ лишь собственнику недвижимости, а таковымъ можетъ быть признано (812) только то лицо, которое значится собственникомъ по крѣпостнымъ судебнымъ книгамъ. Изъ настоящаго же дѣла видно, . . . что истецъ, какъ собственникъ, въ крѣпостныхъ книгахъ не значился".

[88]) Воспрещеніе 398 ст. опекунамъ малолѣтняго обязывать несовершеннолѣтняго на сроки, простирающіеся далѣе вступленія его въ совершенный возрастъ, не есть безусловное, какъ слѣдуетъ заключить

ляндіи и Эстляндіи, безъ разрѣшенія сиротскаго суда, опекунъ не можетъ ни требовать уплаты должныхъ несовершеннолѣтнему капиталовъ, ни переуступать такія требованія другимъ 388 [73]) (по мнѣнію СПБ. Суд. Палаты то же правило примѣняется въ Курляндіи въ силу 381, 386; восполнить текстомъ вексельный бланкъ опекунъ можетъ. Рез. Сен. № 6995/905 насл. Унта).

Наличныя деньги опекунъ долженъ помѣщать, подъ достаточное обезпеченіе (иначе несетъ отвѣтственность за капиталы 405), на приращеніе изъ процентовъ 403, преимущественно въ государственныя или мѣстныя кредитныя установленія, подъ частныя же ипотеки лишь съ разрѣшенія сиротскаго суда 404. Деньги подопечныхъ крестьянъ представляются въ волостной судъ, который обращаетъ ихъ на покупку правительственныхъ или гарантированныхъ процентныхъ бумагъ или отдаетъ ихъ въ мѣстныя общественныя кредитныя учрежденія 252 [75]) вол. с. у., кр. Э. 1092, 1093, кр. К. 84, кр. Л. 962: если съ капитала необходимо получать ежегодно проценты для покрытія расходовъ, то предлагается дворянству взять его съ платою законныхъ процентовъ, а въ противномъ случаѣ деньги отдаются въ Лифляндскій дворянскій банкъ для приращенія процентами на проценты. При промедленіи въ помѣщеніи денегъ на приращеніе опекунъ долженъ возмѣстить потерю процентовъ 406.

По Лифляндскому и Эстляндскому земскому праву опекунъ имѣетъ предпочтительное предъ другими право пользоваться капиталомъ подопечнаго, съ обязанностью платить проценты и обезпечить уплату взносомъ на храненіе въ сиротскій судъ движимаго имущества или денежныхъ бумагъ или залогомъ недвижимости съ отмѣткою въ крѣпостныхъ книгахъ 408. И Эстляндскія городскія права дозволяютъ опекуну брать капиталы подопечнаго изъ процентовъ, подъ обезпеченіе недвижимостью или вѣрными денежными бумагами 409.

Опекунъ, пользующійся услугами помощниковъ при управленіи опекою, отвѣчаетъ за ихъ дѣйствія 413, при чемъ,

---

изъ словъ „безъ особой надобности“, и слѣдовательно, такое обязываніе можетъ быть признано законнымъ и для бывшаго подопечнаго при наличности такой „особой надобности“. Рез. Сен. д. Лепина № 2035/97.

по Лифляндскому и Эстляндскому земскимъ правамъ отъ помощниковъ для управленія недвижимостью и для веденія торговли или промысловъ требуется представленіе достаточнаго обезпеченія, а при отсутствіи его сиротскій судъ приводитъ ихъ къ присягѣ. Соблюденіе этихъ предосторожностей освобождаетъ опекуна отъ отвѣтственности за недобросовѣстныя дѣйствія и недочеты помощниковъ 414.

Какія дѣйствія воспрещается совершать опекуну безъ разрѣшенія сиротскаго суда, указано выше на 82—84 стр. Кромѣ того, опекуну воспрещается безусловно: а) при продажѣ вещей подопечнаго по вольной цѣнѣ (не съ публичнаго торга) покупать ихъ на свое имя или на имя жены и дѣтей своихъ 385, б) въ Лифляндіи брать имѣніе подопечнаго въ арендное содержаніе 386, в) вступать въ рискованныя предпріятія, заключать невыгодныя мировыя, слагать съ должниковъ часть долга (взыскивать съ должниковъ по денежнымъ претензіямъ рекомендуется по возможности полюбовно. безъ суда 407), производить безполезные расходы 402, г) получать по переуступкѣ долгъ на подопечномъ посторонняго лица: переуступка обращается въ пользу несовершеннолѣтняго должника, а опекунъ теряетъ право на удовлетвореніе своей претензіи 389, д) по Курляндскимъ земскому и городскому правамъ и Лифляндскому городскому праву занимать у подопечнаго и брать что-либо изъ его имущества за проценты 410, е) самовольно употреблять или обращать на надобности свои или своихъ родственниковъ вещи подопечнаго 411, ж) по Лифляндскому городскому праву пользоваться какою либо движимостью подопечнаго даже и за взносъ обыкновенной платы 412.

Отчеты опекуна.

За исключеніемъ а) родителей (вол. с. у. 255 прим., 1 п. 416), б) дѣда и бабки (по Лифляндскому земскому праву для нихъ нѣтъ исключенія 416 прим.), в) опекуновъ, освобожденныхъ завѣщателемъ отъ обязанности представлять отчетъ, а г) въ Курляндіи всѣхъ вообще опекуновъ по завѣщанію 416, всѣ остальные опекуны обязаны ежегодно представлять отчетъ 415 [69]): а) въ сиротскій судъ письменно (на русскомъ языкѣ) не позднѣе февраля слѣдующаго года,

б) въ Эстляндскій дворянскій сиротскій судъ въ періодъ отъ первой среды послѣ 6 января до воскресенья 5-ой недѣли великаго поста, в) по Эстляндскому городскому праву въ декабрѣ предъ Рождествомъ 417 и прим., г) въ волостной судъ и словесно, съ запискою въ протоколъ суда, въ январѣ 255 вол. с. у., д) кр. Э. 1096 осенью, е) кр. К. 87, кр. Л. 965 въ декабрѣ и словесно, кр. Л. 966: волостной судъ долженъ имѣть особую опекунскую книгу и вносить въ оную всѣ объ имѣніи сиротъ составленныя описи и даже словесно объявляемые опекунами приходы и расходы со всѣми до опеки относящимися рѣшеніями волостнаго суда. Вол. с. у. 258: за непредставленіе отчета въ январѣ волостной судъ подвергаетъ виновнаго штрафу до 10 руб. и назначаетъ ему новый срокъ для представленія отчета; если отчетъ не будетъ представленъ и къ этому сроку, то опекунъ вновь подвергается такому же штрафу.

Отчетъ долженъ содержать въ себѣ обозначеніе состава имущества и подробное показаніе всѣхъ сдѣланныхъ въ продолженіе года на несовершеннолѣтняго расходовъ, полученныхъ доходовъ и оставшихся по доходнымъ статьямъ недоборовъ 417. Вол. с. у. 256: отчетъ долженъ содержать въ себѣ краткія свѣдѣнія: 1) о воспитаніи состоящаго подъ опекой, 2) о происшедшихъ въ имуществѣ, въ отчетномъ году, перемѣнахъ и 3) о доходахъ и расходахъ.

Сиротскій судъ разсматриваетъ отчетъ, повѣряетъ правильность его, въ случаѣ усмотрѣнныхъ ошибокъ и невыгодныхъ для подопечнаго дѣйствій опекуна, чинитъ, по истребованіи отъ него объясненія, распоряженія 418, вол. с. у. 257, кр. Л. 965 и замѣчанія кр. Э. 1096. Если сиротскій судъ не найдетъ ничего замѣтить по годовому отчету, то выдаетъ опекуну свидѣтельство о правильности отчета 419 (483 квитанцію). Волостной судъ утверждаетъ отчетъ и выдаетъ о томъ опекунамъ, въ случаѣ ихъ просьбы, удостовѣреніе 259 вол. с. у.

Въ свою очередь волостные суды представляютъ ежегодно къ 1 марта верхнему крестьянскому суду отчетъ объ опекахъ, имъ подвѣдомственныхъ, по формѣ, составленной мировымъ съѣздомъ 272 вол. с. у. Высшій надзоръ за всѣми волостными судами мироваго округа, въ отношеніи исполненія возложенныхъ на нихъ по опекунскимъ дѣламъ

обязанностей, сосредоточивается въ мировомъ съѣздѣ 273 вол. с. у.

Кромѣ періодическаго отчета, опекунъ долженъ представить отчетъ: 1) въ случаѣ увольненія или удаленія его до окончанія опеки: а) своему преемнику или соопекуну 492, [89]) а б) у крестьянъ въ двухнедѣльный срокъ, подъ страхомъ штрафа до 10 р., волостному суду 266 [93]) вол. с. у.; 2) по окончаніи опеки полный заключительный отчетъ представляется выходящему изъ-подъ опеки, а въ случаѣ смерти его наслѣдникамъ его 491, въ присутствіи сиротскаго суда, при чемъ опекунъ не подвергается отвѣтственности по счетамъ, очищеннымъ уже квитанціями сиротскаго суда 483 (вол. с. уставъ не знаетъ, по толкованію Сената, заключительнаго отчета, а лишь сдачу имущества по описи, съ составленіемъ о томъ протокола, вол. с. у. 267—270).

Возраженія вышедшаго изъ-подъ опеки на заключительный отчетъ должны быть представлены а) по Лифляндскому и Эстляндскому земскимъ правамъ въ срочный годъ отъ совершеннолѣтія, а для выходящихъ замужъ ранѣе того дѣвицъ — и отъ брака, б) по Курляндскому земскому и городскому правамъ въ два года, если искъ основывается на ошибкѣ въ счетѣ, и въ обыкновенный срокъ давности, если основаніемъ иска служатъ другія причины, в) по Лифляндскому городскому праву въ 6 мѣсяцевъ, г) по Эстляндскому городскому праву въ 14 дней со времени представленія заключительнаго отчета 489, [90]) независимо

---

[89]) Согласно 492 ст., независимо отъ „полнаго заключительнаго“ отчета, который обязанъ представить опекунъ по совершенномъ окончаніи опеки, — уволенный отъ опеки, до окончанія оной, опекунъ равномѣрно обязанъ представить отчетъ своему преемнику или соопекунамъ, съ которыми и разсчитывается. Ук. Сен. СПБ. Суд. Пал. по д. Лаусманъ № 139/94.

[90]) Сроки, указанные въ 489 ст., исчисляются со времени вступленія лица въ совершенный возрастъ, причемъ какъ эта статья, такъ и предыдущая и послѣдующія статьи точное соблюденіе сего срока вовсе не ставятъ въ зависимость отъ того, былъ ли или не былъ утвержденъ опекунскимъ мѣстомъ отчетъ опекуна. Ук. Сен. СПБ. Суд. Пал. по д. Пальмбаховъ № 144/900.

Сроки эти установлены для представленія возраженій вышедшаго изъ-подъ опеки лица на заключительный опекунскій отчетъ въ подлежащій сиротскій судъ, и этотъ послѣдній, истребовавъ объясненіе опекуна, постановляетъ по нимъ свое рѣшеніе. Рез. Сен. по д. Гольде № 2831/900.

отъ того, былъ или не былъ утвержденъ отчетъ. 490: Опекунъ, на котораго, послѣ представленія имъ заключительнаго отчета, не будетъ предъявлено со стороны вышедшаго изъ-подъ его опеки въ узаконенный срокъ (ст. 489) исковъ, не можетъ быть подвергнутъ послѣ того никакимъ притязаніямъ и отвѣтственности. По толкованію Сената (рез. по д. Гольде № 2831/900), подъ исками 490 ст. разумѣетъ возраженія вышедшаго изъ-подъ опеки на заключительный отчетъ; срокъ 489 ст. не относится вовсе къ искамъ состоявшихъ подъ опекой о присужденіи съ бывшихъ ихъ опекуновъ того, что имъ причитается по заключительному отчету, и такія требованія, такъ какъ для нихъ особаго срока давности не установлено, подлежатъ дѣйствію общей 10-лѣтней давности 3620. Возраженія представляются въ сиротскій судъ, который, истребовавъ по нимъ объясненіе отъ опекуна, постановляетъ свое рѣшеніе безъ обращенія дѣла къ дальнѣйшему судебному производству 488. [91]) Вол. с. у. 270: если, при сдачѣ имущества, возникнутъ недоразумѣнія и вышедшее изъ-подъ опеки лицо предъявитъ къ опекуну требованіе о вознагражденіи за недостающее имущество, то членъ волостнаго суда склоняетъ спорящихъ къ миру, мировая сдѣлка вносится въ протоколъ о сдачѣ; недоразумѣнія и споры о недостающемъ имуществѣ разрѣшаются волостнымъ судомъ и не могутъ быть прекращены мировымъ соглашеніемъ опекуновъ. Кр. Э. 1098: жалоба (неудовольствіе на управленіе опекуна) приносится вышедшимъ изъ-подъ опеки въ то мѣсто, подъ вѣдѣніемъ коего опекунъ управлялъ имѣніемъ, въ годъ 6 недѣль и 3 дня (Jahr und Tag) со дня совершеннолѣтія, подъ опасеніемъ лишенія правъ на искъ; на рѣшенія подобныхъ дѣлъ допускается апелляція и переносъ дѣла на ревизію.

Сдача имущества опекуномъ.

По признаніи заключительнаго отчета правильнымъ, опекунъ обязанъ немедлено (по Лифляндскому городскому праву

---

[91]) Сенатъ 1904 г. 21 янв. № 35 призналъ: „ст. 488 вовсе не лишаетъ вышедшаго изъ-подъ опеки права предъявить въ подлежащемъ судѣ искъ объ убыткахъ къ бывшему опекуну въ томъ случаѣ, если онъ не представилъ опекунскому учрежденію заключительнаго отчета, который, посему, не могъ быть провѣренъ симъ учрежденіемъ“. См. 70 сноску.

въ 6 недѣль, по Эстляндскому въ 4 мѣсяца) сдать имущество состоявшему подъ опекой 484, при уклоненіи послѣдняго — сиротскому суду 486, въ случаѣ смерти — его наслѣдникамъ 491, а при увольненіи или удаленіи до окончанія опеки — преемнику или соопекуну; въ случаѣ смерти опекуна имущество сдается его наслѣдниками 492. [89])

Принявъ имущество, вышедшій изъ-подъ опеки выдаетъ опекуну квитанцію, по представленіи которой сиротскій судъ увольняетъ опекуна 487, 475.

При увольненіи или удаленіи опекуна надъ крестьяниномъ, при прекращеніи опеки, а также въ случаѣ смерти опекуна волостной судъ назначаетъ день для пріема имущества вновь назначенными опекунами или выбывшими изъ-подъ опеки 267 вол. с. у., въ присутствіи члена волостнаго суда и писаря 268 ib., о сдачѣ составляется протоколъ (за подписью и принявшаго имущество) 269 ib., по полученіи коего волостной судъ освобождаетъ опекуновъ отъ управленія опекою 271 ib.

Отвѣтственность опекуновъ.

Опекунъ отвѣчаетъ за всякій вредъ и ущербъ, причиненные имъ подопечному 431 (кр. К. 86, кр. Л. 964: виною, нерадѣніемъ или обманомъ, кр. Э. 1095: и даже введеніемъ его въ обманъ), если не докажетъ, что имъ соблюдена та заботливость, которую проявляетъ хорошій хозяинъ къ собственнымъ дѣламъ, или что наступило несчастіе, которое не въ силахъ отвратить человѣческая предусмотрительность 432. Опекунъ отвѣчаетъ за ущербъ и вредъ при взысканіи долга или при покупкѣ недвижимости для подопечнаго лишь при обнаруженіи его злого умысла или грубой неосторожности 433. Отвѣтственность за грубое упущеніе и злой умыселъ опекуна, а если искъ вчиненъ при жизни опекуна, то и за всякій ущербъ, переходитъ на его наслѣдниковъ 435, 434.

Если опекуновъ было нѣсколько (см. выше 96 стр.), то они всѣ отвѣчаютъ круговою порукою 442 (каковая переходитъ и на ихъ наслѣдниковъ 447), за время ихъ совокупнаго управленія 449, хотя бы они по взаимному согласію раздѣлили между собою опекунскія обязанности 452 [92]). Уплатившій за всѣхъ имѣетъ право обратнаго требованія къ дру-

гимъ 443; при несостоятельности одного доля его распредѣляется между остальными 443, хотя бы только онъ былъ виновенъ 445. Виновный же обязанъ удовлетворить остальныхъ за уплаченную ими долю 444.

Круговая порука отпадаетъ: а) при протестѣ опекуна противъ дѣйствій или упущеній соопекуна 448, б) при предъявленіи иска вышедшимъ изъ-подъ опеки противъ каждаго опекуна порознь 446, в) при распредѣленіи опекунскихъ обязанностей сиротскимъ судомъ или завѣщателемъ между отдѣльными опекунами 454, 453, а также г) при назначеніи особаго опекуна для отдѣльнаго какого-либо дѣйствія или для управленія недвижимостью, находящеюся въ дальнемъ разстояніи 456. Но и въ двухъ послѣднихъ случаяхъ она остается, если прочіе опекуны не увѣдомили сиротскій судъ объ извѣстномъ имъ упущеніи ихъ соопекуна 455, 456.

Въ силу круговой поруки квитанція, выданная вышедшимъ изъ-подъ опеки одному изъ соопекуновъ въ надлежащей сдачѣ имущества, ограждаетъ всѣхъ ихъ отъ всякихъ притязаній 451.

---

[92]) Изъ первой части 452 ст. явствуетъ, что круговая отвѣтственность опекуновъ предъ несовершеннолѣтнимъ продолжаетъ дѣйствовать въ случаѣ раздѣленія ими между собою, по обоюдному ихъ согласію, лежащихъ совокупно на всѣхъ опекунскихъ обязанностей, въ виду чего подопечный имѣетъ право все свое требованіе предъявить къ одному только изъ опекуновъ, по своему усмотрѣнію, такъ какъ институтъ круговой поруки въ томъ именно и состоитъ, что отъ усмотрѣнія кредитора зависитъ все свое требованіе направить по выбору къ одному изъ своихъ должниковъ, обязавшихся круговою порукою. Затѣмъ, вторая часть 452 ст. („впрочемъ и въ этомъ случаѣ отвѣтственность за всякое дѣйствіе падаетъ, прежде всего, на учинившаго оное“) вовсе не имѣетъ значенія исключенія изъ изложеннаго общаго правила о круговой отвѣтственности. Эта часть закона касается порядка отвѣтственности опекуновъ не въ отношеніи подопечнаго, а относительно ихъ другъ къ другу, что видно какъ изъ всего содержанія 452 ст., такъ въ особенности изъ сопоставленія ея съ 444 и 445 ст. Выраженіе „впрочемъ и въ этомъ случаѣ“ въ соединеніи съ дальнѣйшимъ изложеніемъ статьи 452 показываетъ, что и въ случаѣ упомянутаго выше раздѣленія опекунами опекунскихъ обязанностей отвѣтственность за причиненный вредъ падаетъ на виновнаго въ томъ, причемъ выраженіемъ „прежде всего“ законъ имѣетъ въ виду состоятельность виновнаго къ вознагражденію соопекуновъ; въ случаѣ же несостоятельности его должны, само собою разумѣется, наступить послѣдствія, предусмотрѣнныя 445 ст. СПБ. Суд. Пал. д. Лаусманъ № 285/97.

За ошибки предшественниковъ 450, за дѣйствія и упущенія преемниковъ, по выбытіи опекуна, 449 послѣдній не отвѣчаетъ.

Неисправный опекунъ или благонамѣренность и способности коего навлекаютъ на себя сомнѣніе 476 [67]), а также неблагонадежный 477—480, хотя бы это былъ родитель или назначенный по завѣщанію 481, удаляется.

За небрежное управленіе опекою и неисполненіе распоряженій волостнаго суда опекуны подвергаются выговорамъ или денежнымъ взысканіямъ до 10 руб. вол. с. у. 262, при нанесеніи убытковъ волостной судъ или немедленно поручаетъ соопекуну, либо вновь назначенному опекуну (кр. Э. 1099), предъявить искъ къ причинившему убытокъ, или же предлагаетъ сему послѣднему добровольно внести, въ мѣсячный срокъ, исчисленную волостнымъ судомъ сумму и, въ случаѣ невзноса ея, распоряжается о предъявленіи иска 263 [93]) ib., опекуна же можетъ удалить отъ опеки 264 ib. (кр. Э. 1099), а усмотрѣвъ въ дѣйствіяхъ опекуна преступленіе,

---

[93]) Крестьянинъ можетъ оспаривать исковымъ порядкомъ отчетъ, составленный бывшимъ попечителемъ наслѣдства и опекунами сонаслѣдниковъ истца, хотя бы этотъ отчетъ и былъ утвержденъ волостнымъ судомъ.

По силѣ 263 ст. Вол. Суд. уст., если опекунъ причинилъ своими дѣйствіями или упущеніями убытокъ состоящему подъ его опекою, то волостной судъ распоряжается о предъявленіи соопекуномъ къ опекуну иска, если онъ не внесетъ въ мѣсячный срокъ исчисленную спмъ судомъ сумму убытковъ. Послѣ прекращенія опеки вышедшему изъ-подъ опеки, на общемъ основаніи, принадлежитъ право на искъ къ бывшему опекуну за причиненные его дѣйствіями или упущеніями убытки. О томъ, чтобы это право предоставлялось бывшему подопечному только по признаніи волостнымъ судомъ неправильности дѣйствій опекуна, въ законѣ не упомянуто. Такое положеніе не можетъ быть выведено изъ 263 ст., ибо она относится къ случаю причиненія опекуномъ убытковъ лицу, состоящему подъ опекою, слѣдовательно, еще неправоспособному къ судебной защитѣ своихъ интересовъ, которые посему должны ограждаться волостнымъ судомъ въ качествѣ опекунскаго учрежденія. Но изъ смысла этой статьи отнюдь нельзя вывести того заключенія, что въ случаѣ утвержденія волостнымъ судомъ отчета опекуна или попечителя, полноправныя лица, имущество коихъ прежде состояло подъ опекой или попечительствомъ, имѣли бы только право жаловаться на постановленіе волостнаго суда, но не были бы въ правѣ предъявлять иска объ убыткахъ къ бывшимъ опекунамъ и попечителямъ. Гр. Кас. Деп. Сен. д. Биринь № 8/99.

возбуждаетъ дѣло о привлеченіи его къ уголовной отвѣтственности 261 ib. Волостной судъ можетъ во всякое время производить ревизію опекунскихъ управленій 260 ib. (кр. Э. 1096), самъ подлежа ревизіи верхняго крестьянскаго суда и мироваго съѣзда 273 ib.

Вознагражденіе опекуна.

Всѣ издержки опекуна, сдѣланныя имъ въ интересахъ опекаемаго, возвращаются ему 421—423, 484, равнымъ образомъ ему возмѣщается подопечнымъ весь тотъ вредъ и ущербъ, который онъ понесъ при отправленіи опекунскихъ обязанностей случайно, безъ своей вины или по винѣ подопечнаго 424.

За труды свои по опекѣ, по Эстляндскому городскому праву, опекунъ не можетъ ни требовать, ни ожидать жалованья или вознагражденія.

То же постановлено кр. К. 92, кр. Э. 1105: опекунъ не имѣетъ никакого права требовать платы за свои труды, кр. Л. 972: онъ обязанъ отправлять должность безъ всякой платы.

Опекуны, имѣющіе право пользоваться имуществомъ подопечнаго (родители и. за исключеніемъ Лифляндскаго земскаго права, дѣдъ и бабка), повсемѣстно не получаютъ никакого вознагражденія 427 прим.

По Лифляндскому городскому праву за опеки, сопряженныя съ особеннымъ трудомъ и значительною тратою времени, сиротскій судъ, съ утвержденія окружнаго суда, назначаетъ опекуну справедливое и соразмѣрное имуществу несовершеннолѣтняго вознагражденіе, но не прежде, какъ по окончаніи опеки 426.

По земскимъ правамъ Лифляндіи и Эстляндіи и по Курляндскому земскому и городскому праву, опекунъ можетъ, въ видѣ вознагражденія за свои труды, удерживать изъ чистаго дохода (но ни въ какомъ случаѣ не изъ капиталь-

---

Непредставленіе отчета по прекращеніи опеки, какъ того требуетъ 266 ст. вол. суд. уст., не препятствуетъ вышедшему изъ-подъ опеки предъявить къ опекуну искъ, основанный на фактѣ неправильнаго удержанія имущества, хотя бы бывшій подопечный не требовалъ заключительнаго отчета. Гр. Кас. Деп. Сен. № 35/904.

наго имущества 429) несовершеннолѣтняго ежегодно по 5% 427.

Кр. Э. 1083 (до 13 янв. 1858 г.): опекуны во время управленія имѣніемъ получаютъ 5% изъ доходовъ онаго. Мнѣніемъ Гос. Сов. 9 іюля 1889 г. постановлено: „за труды по управленію опекою опекунъ, а если ихъ двое, то оба вмѣстѣ получаютъ 5% съ чистаго годоваго дохода, приносимаго имуществомъ несовершеннолѣтняго; вознагражденіе выдается опекуну не прежде, какъ по обревизованіи его отчета; въ случаѣ наложенія на опекуна начета или взысканія, на пополненіе ихъ прежде всего обращается слѣдующее ему вознагражденіе". Этимъ постановленіемъ дополнены всѣ мѣстныя крестьянскія положенія.

Если опекуновъ нѣсколько, то вознагражденіе дѣлится между ними поровну 428.

Если опекуну по завѣщанію опредѣлено извѣстное вознагражденіе, то онъ не получаетъ таковаго по закону, развѣ бы завѣщателемъ именно постановлено было противное 430.

Прекращеніе опеки.

Опека прекращается А) по отношенію къ подопечному: а) его смертью, б) вступленіемъ въ совершенный возрастъ (кр. Э. 1097)[94]), в) объявленіемъ его совершеннолѣтнимъ ранѣе достиженія 21 года, г) усыновленіемъ, д) для женскаго пола вступленіемъ въ бракъ 467 (Сенатъ[77]) 1900 г.: вступленіе въ бракъ имѣетъ своимъ послѣдствіемъ лишь прекращеніе опеки надъ несовершеннолѣтнею замѣною таковой супружескою опекою 11[1]), но отнюдь не признаніе не-

[94]) Опека надъ Лифляндскими крестьянами, учреждаемая по недостаточности возраста, продолжается, по общему правилу, до совершеннолѣтія, не прекращаясь съ достиженіемъ подопечнымъ 17-лѣтняго возраста (Кр. Л. 953, 954, 937, 985), какъ это установлено и для крестьянъ Эстляндской и Курляндской губерній (кр. Э. 1080, 1097, 1101; кр. К. 78). Но если бы по означенному вопросу и возникало какое-либо сомнѣніе, то таковое подлежало бы, согласно 246 ст. Вол. Суд. Уст., разрѣшенію на основаніи постановленій 3-й части Св. мѣст. узак., слѣдовательно, въ смыслѣ продолженія опеки до совершеннолѣтія или выхода подопечной въ замужество. Совершеннолѣтіе же какъ по крестьянскимъ положеніямъ, такъ и по Своду мѣст. узак. (269 ст.) наступаетъ съ достиженіемъ 21 года. Ук. Сен. СПБ. Суд. Пал. по д. Липпъ № 288/97.

совершеннолѣтней совершеннолѣтнею). Вступленіе же подопечнаго въ государственную службу прекращаетъ тѣ изъ правъ опекуна, кои несовмѣстны съ положеніемъ и служебными обязанностями подопечнаго 469.

Опека прекращается Б) по отношенію къ опекуну, кромѣ того: а) его смертью, б) увольненіемъ, в) устраненіемъ, г) наступленіемъ условія или срока, если опека учреждена на условіи или на срокъ 470 (о прекращеніи материнской опеки см. 283 и слѣд. выше стр. 89), ср. вол. с. у. 264—266, кр. Э. 1099.

§ 13. Виды попечительства по мѣстному праву.

Попечительство, по Своду, бываетъ только надъ совершеннолѣтними (заглавіе 2-ой гл. 4-го разд. 1-ой кн., 493[64]), 268, но мужъ опекунъ и совершеннолѣтней своей жены 11), а по кр. Э. 1080 и надъ несовершеннолѣтними отъ 17 до 21 года. Кр. К. и Л. иногда называютъ опекунами и попечителей надъ совершеннолѣтними, напр., кр. К. 77 говоритъ объ опекунахъ надъ совершеннолѣтними дѣвицами, кр. К. 88 надъ сумасшедшими и слабоумными, кр. Л. 968 надъ слабоумными.

Въ отличіе отъ опеки, какъ представительства лицъ, не имѣющихъ законной воли 353[80]), коихъ мѣсто заступаютъ опекуны 359[80]), заступающіе въ то же время и мѣсто родителей 337, при попечительствѣ нѣтъ полнаго представительства, а есть лишь дополненіе личности состоящаго подъ попечительствомъ. Различіе установляется самымъ существомъ и цѣлью этихъ учрежденій 495.

Во многомъ оба института имѣютъ и сходство: въ порядкѣ вступленія и увольненія отъ должности, въ управленіи и отвѣтственности попечителей и опекуновъ 495, вол. с. у. 274, кр. Л. 967, особенно поскольку рѣчь идетъ о попечительствѣ надъ умалишенными расточителями[95]), ко-

---

[95]) Попечители надъ ними, какъ и попечители надъ совершеннолѣтними Курляндскими крестьянками имѣютъ значеніе, равное съ опекунами несовершеннолѣтнихъ. Положеніе же другихъ попечителей существенно отлично отъ положенія опекуновъ, какъ и между отдѣльными категоріями попечителей есть существенная разница.

торые отчасти также признаются не имѣющими законной воли [96]) 502 (но 503), 509 [100]) (но 510).

И попечительство признается общественною должностью, отъ коей нельзя отказываться безъ законныхъ причинъ 494 [65]).

Въ должность попечители назначаются, по постановленію судебныхъ мѣстъ, сиротскимъ судомъ, для умалишенныхъ и безвѣстно-отсутствующихъ прежде всего изъ ближайшихъ ихъ родственниковъ 493 [64]) (которые были бы ихъ наслѣдниками по закону 301; мужъ не состоитъ ближайшимъ родственникомъ жены).

Въ отличіе отъ опекуновъ, попечители за труды получаютъ вознагражденіе по опредѣленію суда, но не свыше 5% съ чистаго годоваго дохода, взамѣнъ чего попечителямъ можетъ быть предоставлено единовременно съ цѣнности всего имущества: въ Курляндіи 2%, а въ Эстляндіи до 4% 496, 2596. Кр. К. 92, Э. 1105, Л. 972 для попечителей надъ слабоумными и безумными установляютъ принципъ безмездности должности, что можетъ быть разсматриваемо утратившимъ силу въ виду мнѣнія Гос. Совѣта 9 іюля 1889 года.

1. Попечительство надъ умалишенными.

Сводъ знаетъ попечительство лишь надъ умалишенными [97]) (безумными или сумасшедшими, лишенными употребленія всѣхъ или большей части умственныхъ способно-

[96]) Въ частности, какъ несовершеннолѣтніе 1989 (въ Курляндіи, кромѣ Либавы, лишь до 20 лѣтъ), такъ и умалишенные, какъ находящіеся не въ здравомъ умѣ и твердой памяти 1984, и расточители 1988 (для послѣднихъ въ Ревелѣ нѣтъ прещенія 1988 прим.) не могутъ составлять духовныхъ завѣщаній. То же въ болѣе широкой формулѣ выражено въ кр. К. 139, кр. Э. 1168, кр. Л. 1022: малолѣтніе, слабоумные и сумасшедшіе, равно какъ и тѣ, кои за расточительность или по другимъ законнымъ причинамъ отрѣшены отъ управленія своимъ имѣніемъ или у кого самое имѣніе отобрано, не могутъ дѣлать завѣщанія.

[97]) См. 53 Буковскій, Признаніе лица душевнобольнымъ въ Прибалтійскомъ краѣ.

Содержаніе 502 ст. даетъ полное основаніе признать возможность доказыванія въ судебномъ порядкѣ ненормальности умственныхъ способностей лица, вступившаго въ имущественную сдѣлку, съ цѣлью признанія таковой недѣйствительною и помимо освидѣтельствованія этого лица въ установленномъ порядкѣ, особенно послѣ смерти этого лица и невозможности въ виду сего прибѣгнуть къ способу, для сего въ законѣ установленному. Рез. Сен. № 2505/904 д. Каминскаго.

стей 498, послѣ медицинскаго освидѣтельствованія 500 признанными таковыми правительствомъ, окружнымъ судомъ 499, въ закрытомъ судебномъ засѣданіи въ порядкѣ 1913—1927 Уст. Гр. С.), но не надъ слабоумными, не лишенными разумѣнія, необходимаго для завѣдыванія обыкновенными дѣлами 497, а кр. К. 88, 77, Э. 1101, Л. 954, 968 и надъ слабоумными.

Попечитель не обязанъ лично ухаживать за больнымъ 501.

Всѣ дѣйствія умалишенныхъ (какъ признаваемыхъ предъ закономъ неспособными управлять и распоряжаться своимъ имуществомъ 498), даже совершенныя до назначенія попечительства, считаются ничтожными 502,[97]) за исключеніемъ совершенныхъ въ свѣтлые промежутки 503, наличность коихъ во время совершенія дѣйствія должно доказать лицо,основывающее какія-либо требованія изъ подобныхъ сдѣлокъ 504.

Получивъ свѣдѣніе (хотя бы въ формѣ прошенія состоящаго подъ попечительствомъ, причемъ не требуется приложенія медицинскаго свидѣтельства) о выздоровленіи умалишеннаго, окружный судъ удостовѣряется въ исцѣленіи и поручаетъ сиротскому суду, по представленіи попечителемъ отчета и по сдачѣ имущества, уволить его 505[98]).

---

[98]) Сенатъ 1900 г. 8 марта № 29: Попечитель надъ умалишеннымъ не можетъ быть вызываемъ въ порядкѣ, 1222[4] Уст. Гр. Суд. указанномъ, для заявленія о средствахъ умалишеннаго на удовлетвореніе взысканія ... Установленная мѣра къ розысканію средствъ на удовлетвореніе присужденнаго съ должника взысканія примѣнима единственно къ самому должнику. Хотя опекунъ, призываемый для попеченія о лицѣ и имуществѣ опекаемаго, обязанъ имѣть ходатайство по всѣмъ тяжебнымъ дѣламъ его, но чтобы на опекуна возлагалась обязанность заявлять въ присутствіи суда о средствахъ подопечнаго должника къ удовлетворенію взысканія, нѣтъ на то въ законѣ никакого указанія. Личный характеръ разсматриваемой понудительной мѣры явствуетъ также изъ того, что точное исполненіе ея санкціонируется уголовною отвѣтственностью. По ст. 176[1] уст. о нак. лица, завѣдомо имѣющія какіе-либо способы къ удовлетворенію своихъ кредиторовъ, но умышленно не объявившія объ этомъ суду или полиціи въ случаяхъ и порядкѣ, опредѣленныхъ правилами Уст. Гр. С., а также сдѣлавшія при семъ объявленіи ложныя показанія, хотя отъ этого и не послѣдовало ущерба, подвергаются заключенію въ тюрьмѣ отъ 1 до 8 мѣсяцевъ. Эту статью, относящуюся по буквальному содержанію ея къ должникамъ, примѣнять къ опекунамъ, при молчаніи о томъ закона, не представляется основанія, а предоставленіе на добрую волю опекуновъ исполненія обсуждаемой мѣры безъ санкціи онаго уголовной отвѣтственностью не имѣло бы надлежащаго значенія". Гр. Кас. Деп. д. Гейкинга.

2. Попечительство надъ расточителями.

Попечительство надъ расточителями кр. Э. 1101, кр. Л. 954, т. е. объявленными окружнымъ судомъ таковыми 506,[99]) учреждается сиротскимъ судомъ.

Объявленные расточителями приравниваются къ умалишеннымъ: ихъ юридическія сдѣлки признаются ничтожными, развѣ бы которая изъ нихъ обращалась въ ихъ пользу, въ каковомъ случаѣ она обязательна для другой стороны 509.[100]) Въ отличіе отъ дѣйствій умалишеннаго дѣйствія расточителя, совершенныя до устраненія его отъ управленія имуществомъ и до публикаціи о томъ, признаются имѣющими силу и обязательными 510.

Попечительство продолжается, пока не уничтожится всякое сомнѣніе въ совершенной перемѣнѣ образа мыслей и жизни объявленнаго расточителемъ и не будетъ это признано тѣмъ судомъ, который назначилъ попечительство 511.[101])

[99]) Расточитель тотъ, „кто, не полагая ни цѣли, ни мѣры своимъ расходамъ, позволяетъ издержки себѣ столь непомѣрныя и не соотвѣтственныя его доходамъ, что должно опасаться совершеннаго его обѣднѣнія“ 506.

Ук. Сената СПБ. Суд. Пал. по д. бар. Вольфа № 34/93: для признанія кого-либо расточителемъ вовсе не требуется, чтобы было непремѣнно установлено производство имъ такихъ расходовъ, которые относятся къ роскоши и мотовству; напротивъ того, всякіе безразсудные расходы, грозящіе разстройствомъ имѣнію, могутъ быть приняты судомъ въ соображеніе при разрѣшеніи вопроса о расточительности. Такъ, напр., рискованныя спекуляціи, могущія, по мнѣнію суда, вести къ разоренію увлекающагося ими лица, вполнѣ подходятъ подъ признаки расточительности, указанные въ 506 ст.

2494: Если наслѣдодатель сдѣлаетъ какое-либо отчужденіе, съ очевиднымъ намѣреніемъ лишить чрезъ то наслѣдника по договору присвоеннаго ему онымъ права, то сей наслѣдникъ можетъ оспаривать подобное отчужденіе, и даже, если наслѣдодатель необдуманными издержками уменьшитъ имущество до того, что по закону долженъ быть признанъ за расточителя, требовать объявленія его таковымъ.

[100]) Признавая расточителя неспособнымъ къ управленію своимъ имуществомъ, законъ въ этихъ только предѣлахъ ограничиваетъ правоспособность расточителей, которая не можетъ быть расширяема и распространяема и на все то, что не касается управленія имуществомъ. Поэтому расточитель можетъ принимать участіе въ дѣлахъ объ объявленіи его должникомъ несостоятельнымъ, какъ это признано СПБ. суд. палатой по д. Бертельса № 3/95.

[101]) Гр. Кас. Деп. Сената: Изслѣдованіе въ этомъ случаѣ производится не только чрезъ допросъ родственниковъ, но и другихъ лицъ, ко-

3. Попечительство надъ имѣніемъ отсутствующихъ.

Попечительство надъ имѣніемъ отсутствующихъ и безвѣстно-отсутствующихъ кр. Э. 1101, кр. Л. 954, т. е. удалившихся изъ постояннаго своего мѣста жительства, не оставивъ за себя уполномоченнаго 516, учреждается, по постановленію окружнаго суда, въ округѣ коего отсутствующій имѣлъ мѣсто жительства (порядокъ производства см. Уст. Гр. Суд. ст. 1940—1955), когда заступленіе правъ отсутствующаго оказывается необходимымъ 517.

Попечитель принимаетъ имущество по описи, ежегодно даетъ отчетъ 519, охраняетъ имущество и завѣдываетъ имъ, принимаетъ для него наслѣдство 520, но не въ правѣ вступаться въ остальныя дѣла отсутствующаго 518.

Попечительство прекращается: 1) когда отсутствующій возвратится или извѣститъ о себѣ и самъ распорядится объ управленіи своимъ имуществомъ, 2) когда получено положительное извѣстіе о его смерти и 3) когда судъ объявитъ его умершимъ 522.

Послѣднее можетъ имѣть мѣсто, какъ скоро истекло 70 лѣтъ со дня его рожденія[102]) 524, но не ранѣе, какъ по мииованіи пяти лѣтъ отъ полученія послѣднихъ о немъ свѣдѣній 525. Имущество сдается ближайшимъ наслѣдникамъ въ день его (хотя и предполагаемой) смерти 523, 526. Если возвратится объявленный умершимъ, то получитъ свое имущество лишь въ томъ составѣ, въ какомъ оно сохранилось 527.

4. Попечительство надъ наслѣдствомъ.

Попечительство надъ наслѣдствомъ[65]) учреждается (по просьбѣ наслѣдниковъ 2590, или когда хотя нѣкоторые наслѣдники неизвѣстны, или не всѣ находятся на лицо, или не желаютъ или не могутъ принять наслѣдство, или хотя

имъ извѣстенъ образъ дѣйствій расточителя: судъ въ правѣ допросить по тому же предмету и указываемыхъ участвующими въ дѣлѣ сторонами. Ук. Сен. СПБ. Суд. Пал. по д. бар. Вольфъ № 69/98.

Порядокъ производства дѣлъ о признаніи лицъ расточителями, объ учрежденіи и отмѣнѣ попечительства см. Уст. Гр. Суд. 1928—1939 ст.

[102]) Основаніе въ 10 стихѣ 89 (90) псалма: „дніе лѣтъ нашихъ, въ нихъ же седмьдесятъ лѣтъ, аще же въ силахъ, осмьдесятъ лѣтъ, и множае ихъ трудъ и болѣзнь“.

одинъ изъ нихъ несовершеннолѣтній и безъ опекуна, или если долги наслѣдства перевышаютъ его стоимость [103]) 2589) опекунскимъ установленіемъ по постановленію или мироваго судьи, принимающаго мѣры охраненія наслѣдства или же судомъ, въ коемъ производится дѣло о наслѣдствѣ 2590 и прим., Уст. Гр. С. 2009 и 2010, кр. Э. 1101, по избранію интересованными въ дѣлѣ наслѣдства лицами, а когда никого не предложено ими въ попечители, то по назначенію самого суда 2591, [104]) вол. с. у. 215, 216, кр. К. 125, Э. 1184, Л. 1004.

---

[103]) Вол. с. у. 216: Попечитель наслѣдства долженъ быть назначенъ, когда въ составъ наслѣдства входитъ недвижимое имѣніе или находящееся въ дѣйствіи торговое, ремесленное или промышленное заведеніе, или когда надлежитъ предъявить искъ отъ лица умершаго, или отвѣчать по предъявленному къ его лицу иску, или присутствовать при исполненіи судебнаго рѣшенія.

[104]) Сенатъ 1903 г. 22 января № 21: „Буквальное содержаніе и строго повелительный характеръ изложеннаго закона не оставляетъ никакого сомнѣнія въ томъ, что только въ тѣхъ случаяхъ попечители назначаются по непосредственному выбору опекунскаго учрежденія, когда интересованными въ дѣлѣ лицами или никого въ попечители предложено не будетъ, или же избранные ими окажутся не имѣющими надлежащихъ качествъ; въ противныхъ же случаяхъ, опекунское учрежденіе обязано утверждать попечителей изъ числа предложенныхъ ему интересованными лицами кандидатовъ и, разумѣется, войти предварительно въ оцѣнку ихъ качествъ . . . Риго-Вольмарскимъ дворянскимъ сиротскимъ судомъ устранены всѣ кандидаты, предложенные суду, . . . и назначенъ попечитель по непосредственному избранію суда, . . . въ томъ единственномъ соображеніи, . . . что утвержденіе кого-либо изъ предложенныхъ . . . кандидатовъ могло бы имѣть видъ „споспѣшествованія одному изъ заинтересованныхъ лицъ“. Споспѣшествованіе кому-либо изъ заинтересованныхъ въ дѣлѣ наслѣдства лицъ, понимая это недостаточно опредѣленное выраженіе въ смыслѣ содѣйствія подобному лицу къ достиженію, по предоставленному ему закономъ праву, избранія въ попечители кандидата надлежащихъ качествъ, съ цѣлью заботливаго охраненія и управленія наслѣдствомъ, очевидно, могло скорѣе входить въ задачи опекунскаго учрежденія и служить ему основаніемъ къ удовлетворенію просьбы заинтересованнаго лица, нежели побуждать судъ къ устраненію всѣхъ предложенныхъ кандидатовъ безъ всякаго разсмотрѣнія соотвѣтствія ихъ качествъ званію попечителя“. Дѣло ф. Смитъ.

Распоряженіе о назначеніи попечителя должно исходить отъ власти судебной, а не отъ сиротскаго суда, который послѣ судебной реформы въ Прибалтійскихъ гурерніяхъ судебныхъ функцій не имѣетъ, а является лишь опекунскимъ учрежденіемъ, не призваннымъ рѣшать вопросъ о необходимости назначенія попечительства, а дающимъ лишь распоряженія

Попечители къ присягѣ не приводятся, но увѣщеваются къ добросовѣстному исполненію возлагаемыхъ на нихъ обязанностей 2592.

Они должны пещись о сохраненіи въ цѣлости наслѣдства, не могутъ ничего отчуждать, кромѣ вещей, подверженныхъ порчѣ, (вол. с. у. 218: эти вещи продаются волостнымъ судомъ съ публичнаго торга) или вызывающихъ несоотвѣтствующіе ихъ цѣнности расходы. Не имѣя права собственною властью продать недвижимость, попечители не лишены, однако, права ходатайствовать о дозволеніи добровольной продажи въ случаяхъ необходимости таковой и, между прочимъ, для раздѣла между наслѣдниками или выдѣла легатаріямъ назначенныхъ имъ по завѣщанію денежныхъ суммъ. (СПБ. Суд. Пал. по д. Матусевичъ № 139/97). Попечители не могутъ требовать возвращенія отданныхъ въ заемъ капиталовъ (но проценты по нимъ могутъ требовать безъ особаго разрѣшенія сиротскаго суда, рез. Сен. по д. Ойзо № 8634/99), развѣ бы таковые находились въ невѣрныхъ рукахъ. Попечители не могутъ вступать въ новыя на счетъ наслѣдства сдѣлки, ни вообще предпринимать, въ болѣе важныхъ предметахъ (куда относится и предъявленіе отъ имени наслѣдственной массы исковъ, ибо предъявленіе исковъ неосновательныхъ угрожаетъ наслѣдственной массѣ убытками по уплатѣ судебныхъ издержекъ и по вознагражденію за веденіе проигранныхъ дѣлъ), что бы то ни было безъ предварительнаго разрѣшенія сиротскаго суда, который руководится желаніями наслѣдниковъ и другихъ интересованныхъ въ дѣлѣ лицъ 2594.[105])

о назначеніи попечителя на основаніи сообщенія суда, постановившаго учредить попечительство, напр., при отсутствіи (или смерти) душеприказчика и прямого наслѣдника по завѣщанію. СПБ. Суд. Пал. №117/98 д. Кейзерлингъ.

[105]) 2594 ст. опредѣляетъ, что попечители надъ наслѣдствомъ не могутъ безъ предварительнаго разрѣшенія и постановленія суда предпринимать что бы то ни было важное. Къ таковымъ важнымъ дѣйствіямъ при ограниченности правъ, предоставленныхъ попечителямъ закономъ, имѣющимъ въ виду лишь управленіе попечителемъ наслѣдственною массою для сохраненія ея въ цѣлости, несомнѣнно, надлежитъ отнести и предъявленіе исковъ (см. текстъ въ скобкахъ). Права и обязанности попечителей наслѣдства, назначаемыхъ лифляндскими крестьянскими присутственными мѣстами, по силѣ Кр. Л. 938, за отсутствіемъ въ Лиф. крест.

Попечитель принимаетъ наслѣдство (лишь то, которое еще не поступило къ наслѣдникамъ, потому ли, что послѣдніе не могли его принять — по неизвѣстности, по отсутствію, несовершеннолѣтію — либо и не пожелали принять; попечитель не въ правѣ требовать передачи въ его управленіе того наслѣдственнаго имущества, которое уже состоитъ во владѣніи даннаго наслѣдника (СПБ. Суд. Пал. по д. Маакера № 330/901) по описи 2650, [85]) вол. с. у. 215, 217 и съ вызовомъ кредиторовъ 2597.

Попечитель даетъ отчеты по востребованію сиротскаго суда и окончательный по прекращеніи попечительства 2595.

Попечительство продолжается, пока не состоится законнаго рѣшенія о правахъ лицъ, отыскивающихъ наслѣдство 2598.

Издержки по управленію падаютъ на счетъ наслѣдства.

За труды попечителей сиротскій судъ опредѣляетъ имъ вознагражденіе не свыше въ Лифляндіи и Эстляндіи 4%, а въ Курляндіи 2% стоимости наслѣдства или взамѣнъ того 5% съ годоваго валоваго дохода, приносимаго наслѣдствомъ 2596.

5. Попечительство надъ конкурсною массою.

Попечительство надъ конкурсною массою [65]) 268 п. 7, кр. Э. 1101, 977, Л. 889, К. 492, 503. Присяжные попечители по дѣламъ несостоятельнаго назначаются окружнымъ судомъ по его, суда, усмотрѣнію, преимущественно изъ постороннихъ благонадежныхъ лицъ или присяжныхъ повѣренныхъ, указанныхъ кредиторами и изъявившихъ письменно согласіе на принятіе этого званія. Прил. VI къ 1400 Уст. Гр. Суд. 10 ст.

По требованію попечителя опись имуществу должника составляется судебнымъ приставомъ 11 ib.

Когда конкурсное управленіе не можетъ быть выбрано по недостатку кредиторовъ, то судъ возлагаетъ на присяжнаго попечителя обязанность розысканія имущества, долж-

---

положеніи соотвѣтствующихъ постановленій, должны опредѣляться Лифляндскимъ земскимъ правомъ, въ частности 2594 ст. СПБ. Суд. Пал. по д. Маакера № 330/901.

нику принадлежащаго, продажи онаго, предъявленія исковъ и отвѣта по онымъ 15 ib.

Въ случаѣ отступленія отъ установленныхъ правилъ присяжные попечители подвергаются, по опредѣленію окружнаго суда, въ дисциплинарномъ порядкѣ, вычету изъ слѣдующаго имъ вознагражденія 16 ib [106]).

[106]) Сенатъ 21 янв. 1904 г. № 17: „Присяжный попечитель по дѣламъ несостоятельнаго должника не можетъ быть вмѣстѣ съ тѣмъ повѣреннымъ отдѣльныхъ кредиторовъ и въ этомъ качествѣ ходатайствовать объ удовлетвореніи ихъ претензій внѣ конкурса. . . Хотя правило, воспрещающее повѣренному являться въ судѣ представителемъ обѣихъ спорящихъ сторонъ, какъ выраженное въ ст. 372 учр. суд. уст., и было установлено для присяжныхъ повѣренныхъ, однако, по внутреннему своему смыслу и цѣли, къ достиженію которой оно направлено, постановленіе это, очевидно, имѣетъ значеніе общаго положенія, примѣняемаго ко всякаго рода повѣреннымъ и представителямъ какихъ бы то ни было лицъ, физическихъ или юридическихъ, и по отношенію ко всѣмъ спорнымъ отношеніямъ, подлежащимъ судебному разсмотрѣнію. Въ дѣйствительности невозможно допустить, чтобы повѣренные, обязанности которыхъ заключаются въ охраненіи и отстаиваніи правъ своихъ довѣрителей, могли бы добросовѣстно исполнять ихъ по отношенію къ обѣимъ спорящимъ сторонамъ даже въ случаяхъ, когда, при взаимномъ противорѣчіи и столкновеніи этихъ интересовъ, они были ввѣрены противниками попеченію одного и того же лица. Вотъ почему нельзя также признать, чтобы со времени возложенія на кого-либо изъ повѣренныхъ кредиторовъ обязанностей присяжнаго попечителя, заключающихся преимущественно въ завѣдываніи имущественной массой должника, тотъ же повѣренный сохранялъ возможность ходатайствовать объ осуществленіи правъ своихъ довѣрителей — кредиторовъ массы, въ тѣхъ случаяхъ, когда права этихъ кредиторовъ сталкиваются съ интересами массы, ввѣренными заботамъ того же повѣреннаго въ качествѣ присяжнаго попечителя. Несовмѣстимость въ одномъ лицѣ званій присяжнаго попечителя и повѣреннаго кредитора массы не устраняется также и въ случаяхъ ходатайствъ о внѣ-конкурсномъ удовлетвореніи претензій кредитора (ст. 14 и 21 прил. къ 1899 У. Г. С.), такъ какъ по свойству своему нѣкоторыя изъ требованій кредиторовъ не только не осуществляются иначе, какъ путемъ иска (15 ib.), по которому отвѣтчикомъ долженъ, несомнѣнно, являться присяжный попечитель, но и вообще можетъ иногда подлежать спору въ отношеніи самой принадлежности ихъ къ разряду требованій, пользующихся отдѣльнымъ удовлетвореніемъ, какъ по своему содержанію (22 ib.), такъ и по соблюденію другихъ, указанныхъ въ законѣ условій (ib. 23). Затѣмъ, само собою разумѣется, что никакихъ препятствій къ соединенію въ одномъ повѣренномъ представительства за двухъ или нѣсколькихъ физическихъ или юридическихъ лицъ, но интересы которыхъ не сталкиваются, существовать не можетъ, а потому и повѣренные такихъ лицъ не подлежатъ устраненію отъ ходатайства въ судѣ объ этихъ интересахъ“.

6. Попечительство надъ незамужними.

Попечительство надъ незамужними женщинами [107]), по Своду, устанавливается лишь по желанію ихъ и въ сущности не имѣетъ юридическаго интереса и значенія.

512: „незамужнія, по достиженія ими совершеннолѣтія, вступаютъ въ управленіе своимъ имуществомъ наравнѣ съ лицами мужескаго пола; но имъ не запрещается (!) пользоваться при семъ совѣтомъ и содѣйствіемъ мужчины въ качествѣ попечителя (совѣтника, ассистента)". 513: Попечитель либо избирается самою дѣвицею, безъ всякаго утвержденія его правительственною властью, либо опредѣляется, по ея просьбѣ, сиротскимъ судомъ, при томъ 514: или въ видѣ постояннаго, для веденія всѣхъ ея дѣлъ, либо особо для каждаго отдѣльнаго случая. 515: попечитель, не управляя имуществомъ, и не обязанъ никакою отчетностью, и отвѣтствуетъ лишь въ качествѣ совѣтника [108]).

---

[107]) Очевидно, лишь надъ дѣвицами.

Вдовы при управленіи оставшимся послѣ ихъ мужей наслѣдствомъ, въ качествѣ опекуншъ, должны пользоваться содѣйствіемъ соопекуновъ или попечителей, какъ отмѣчено выше на 89, 39, 41 стр. Попечитель обязанъ имѣть подробное свѣдѣніе о всемъ оставшемся послѣ покойнаго имуществѣ и во всѣхъ дѣлахъ, касающихся наслѣдства, давать вдовѣ совѣты и надлежащее пособіе кр. Л. 959, Э 1087, К. 81. Кр. Э. 1087: вдова не въ правѣ ничего отчуждать принадлежащаго ея дѣтямъ, безъ согласія попечителя и принятія имъ на себя равной съ нею отвѣтственности; ib. 1088: онъ же назначается въ число двухъ опекуновъ, при содѣйствіи коихъ совершается раздѣлъ имущества при вступленіи вдовы въ новый бракъ. Кр. К. 81: она не властна безъ его согласія ничего принадлежащаго ея дѣтямъ ни продавать, ни закладывать.

Замужнія женщины, какъ указано выше на 4, 8, 12, 36, 63 стр., состоятъ подъ опекою своихъ мужей. Попечительство для замужнихъ женщинъ учреждается, когда мужъ, за отсутствіемъ или по болѣзни, а также и по другой какой-либо причинѣ, не въ состояніи управлять общимъ имуществомъ 31.

[108]) 4415: Совѣтъ одного лица другому самъ по себѣ не установляетъ никакого юридическаго между сторонами отношенія, и какъ тотъ, кому данъ этотъ совѣтъ, не обязанъ къ его исполненію, такъ и давшій его не обязывается, въ случаѣ безуспѣшности онаго, къ вознагражденію. 4416: Въ видѣ исключенія, давшій совѣтъ отвѣчаетъ за происшедшій отъ него вредъ тогда, когда далъ оный во вредъ съ злымъ умысломъ, или когда получившій совѣтъ докажетъ, что безъ него не предпринялъ бы того дѣйствія, которое ему было присовѣтовано. Примѣчаніе: Когда совѣтъ данъ кѣмъ-либо въ качествѣ эксперта или съ обѣщаніемъ, по особому

То же и кр. Л. 953[79]: лифляндскія крестьянки по достиженіи 21 года вступаютъ въ свободное управленіе своимъ имѣніемъ. Кр. Л. 955: безпомощныя совершеннолѣтнія женщины (дѣвицы, вдовы, разведенныя жены) сами избираютъ попечителя. Кр. Л. 967: попечители совершеннолѣтнихъ женскаго пола не подлежатъ дѣйствію предписаній, установленныхъ для опекуновъ.

Попечитель эстляндской крестьянки имѣетъ уже большее значеніе. Кр. Э. 1097: хотя совершеннолѣтнія незамужнія женщины также пріобрѣтаютъ право свободно располагать своимъ имуществомъ, однако онѣ до замужества своего должны избрать себѣ попечителя, безъ согласія котораго онѣ не могутъ совершать никакихъ судебныхъ актовъ (не могутъ производить вообще никакихъ дѣлъ въ судебныхъ мѣстахъ). Слѣд., для эстляндской крестьянки избраніе попечителя обязательно и содѣйствіе его въ судебныхъ дѣлахъ неизбѣжно.

Попечитель же курляндской крестьянки является настоящимъ опекуномъ, какъ, впрочемъ, онъ и именуется. Кр. К. 77: къ совершеннолѣтнимъ дѣвицамъ, оставшимся въ сиротствѣ, опредѣляются опекуны. Кр. К. 78[78]: курляндская крестьянка вступаетъ въ совершеннолѣтіе также по достиженіи 21 года отъ рожденія, но безъ попечителя никакихъ дѣлъ совершать не можетъ.

7. Попечительство надъ дряхлыми и надъ крестьянскимъ дворомъ.

Кр. Э. 1101, постановляя, что „отвѣтственность попечителей на счетъ добросовѣстнаго управленія ввѣреннымъ имъ имѣніемъ и заботливости о пользахъ состоящихъ въ завѣдываніи ихъ людей опредѣляется въ точности тѣми самыми постановленіями, коими должны руководствоваться опекуны“, упоминаетъ еще о слѣдующихъ случаяхъ установленія попечительства:

а) дряхлые отъ старости сами избираютъ себѣ попечителей,

договору, взять послѣдствія онаго на себя, то давшій сей совѣтъ отвѣчаетъ не на основаніи онаго, а вслѣдствіе обязательнаго отношенія, въ которое поставилъ себя къ другой сторонѣ, въ первомъ случаѣ какъ экспертъ, а во второмъ — какъ обязавшійся предъ нею своимъ обѣщаніемъ.

б) если потомственный арендаторъ окажется вторично виновнымъ въ запущеніи хозяйства, то волостной судъ назначаетъ ему попечителя, подъ надзоромъ коего, въ отношеніи хозяйства, означенный арендаторъ остается въ теченіе слѣдующихъ пяти лѣтъ (кр. Э. 194),

и в) въ случаѣ неплатежа процентовъ въ опредѣленные сроки: 1) по ссудѣ изъ кредитной кассы и 2) по не доплаченной помѣщику купчей суммѣ, крестьянскій дворъ, на основаніи ст. 194, немедленно отдается подъ попечительство, кр. Э. 1031.

8. Попечительство надъ нерадивыми хозяевами.

Всѣ крестьянскія положенія знаютъ попечительство надъ нерадивыми хозяевами.

Подъ нерадивымъ хозяиномъ[109]) кр. К. 89, Э. 1102, Л. 969 разумѣютъ такого крестьянина (Э.: члена волостнаго общества), который отъ лѣности или распутства разстроилъ свое состояніе, не выполняетъ ни казенныхъ, ни господскихъ (Э.: „мызныхъ“[110]) повинностей и не соблюдаетъ семейныхъ своихъ обязанностей (К. и Э.: и чрезъ то можетъ обратиться въ тягость обществу).

Признанный нерадивымъ отдается подъ попечительство[111]) и по своему юридическому положенію въ имущественномъ отношеніи почти уподобляется малолѣтнему. Безъ вѣдома и согласія попечителя онъ не можетъ ничего изъ собраннаго хлѣба ни продать, ни инымъ образомъ отчудить (К.: заложить), никакой купли или продажи или иного какого-либо договора заключить. Всякій такой договоръ признается недѣйствительнымъ и уничтожается, а самъ нерадивый за

---

[109]) Кр. К. именуетъ его „нерадивымъ домоводцемъ“, а кр. Л. 954 однажды назвало его „нерачительнымъ хозяиномъ“. Всѣ крестьянскія положенія (К. 91, Э. 1104, Л. 971) имѣютъ въ виду какъ хозяина, такъ и арендатора.

[110]) Въ Кур. положеніи добавлено: „ниже мірскихъ“, въ нѣмецкомъ же текстѣ сказано: die Pflichten gegen die Seinigen, что означаетъ: обязанности къ своимъ ближнимъ, т. е. къ семейному кругу.

[111]) Кр. К. 77, 89: попечитель долженъ быть безпорочнаго поведенія изъ крестьянъ того же мірскаго (волостнаго) общества и по возможности изъ разряда хозяевъ; кр. Э. 1101, 1102: изъ неукоризненныхъ членовъ общества; кр. Л. 954, 969: по возможности изъ крестьянъ того же волостнаго общества и изъ разряда хозяевъ.

заключеніе договора подвергается наказанію кр. К. 91, Э. 1104, Л. 971.

Своему попечителю онъ обязанъ повиноваться подъ опасеніемъ судебнаго (Э.: понужденія и) наказанія кр. К. 89, Э. 1102, Л. 969. Попечитель является не только совѣтникомъ, соучастіе коего необходимо для дѣйствительности юридическихъ дѣйствій нерадиваго, но и какъ бы его начальникомъ.

Функціи его опредѣлены такъ: попечитель обязанъ 1) строго наблюдать, чтобы порученный ему въ опеку крестьянинъ (Э.: подчиненный ему членъ общества) въ точности исполнялъ всѣ возложенныя на него и принятыя имъ на себя обязанности, 2) имѣлъ должное за своимъ хозяйствомъ смотрѣніе, 3) по окончаніи жатвы производить съ нимъ разсчетъ, приводя въ извѣстность, достаточно ли будетъ, для собственнаго его пропитанія, собраннаго имъ хлѣба, и сколько изъ него можетъ быть обращено въ продажу, 4) потомъ отдѣлить потребное количество для сѣмянъ, 5) уплатить подати, аренду и другіе долги и 6) представить въ волостной судъ обстоятельный обо всемъ по этому предмету отчетъ кр. К. 90, Э. 1103, Л. 970.

За свой трудъ попечитель можетъ получать ежегодно 5% изъ чистаго дохода съ имѣнія лицъ, ввѣренныхъ его опекѣ, кр. К. 92, Э. 1105, Л. 972[112]).

---

[112]) По мнѣнію М. О. Гредингера, вышеприведенныя постановленія въ значительной мѣрѣ утратили свое практическое значеніе, особенно въ виду отмѣны главы II раздѣла III положенія 1860 г., гдѣ содержались постановленія о полицейскихъ проступкахъ.

Въ силу 274 вол. с. у. къ попечительствамъ примѣняются правила 242, 244—273, т. е. правила объ опекахъ. А на основаніи 246 вол. с. у. опекуны и опекунскія установленія (крестьянскія) въ дѣйствіяхъ своихъ по исполненію лежащихъ на нихъ обязанностей руководствуются какъ правилами вол. с. у., такъ и изложенными въ мѣстныхъ крестьянскихъ положеніяхъ, а въ случаяхъ, правилами этими не предусмотрѣнныхъ, постановленіями ч. III Св. мѣст. узак.

Наслѣдственное право.

Литература: 214 Кассо, Преемство наслѣдника въ обязательствахъ наслѣдодателя. 611 Фрейтагъ ф. Лоринговенъ, Вступленіе наслѣдника въ обязательства и права требованія наслѣдодателя.

---

§ 14. Характеръ наслѣдственнаго права.

Наслѣдственное право имѣетъ своимъ предметомъ организацію перехода имущества, по смерти его обладателя, въ руки преемниковъ послѣдняго.

Публичное или частное (гражданское) это право, объ этомъ ученые высказываются различно. Одни считаютъ эту организацію государственной на томъ основаніи, что личность умершаго не можетъ воздѣйствовать на внѣшній міръ, каковое воздѣйствіе есть необходимое условіе гражданскаго права; государство же устанавливаетъ порядокъ наслѣдованія, чтобы устранить борьбу изъ-за наслѣдства Если-бы наслѣдственное право основывалось только на кровномъ родствѣ, то приведенное воззрѣніе было бы вѣрно и имѣло значеніе. Но наслѣдственное право покоится и на другомъ основаніи — на частной свободѣ завѣщанія. Другіе подчеркиваютъ именно эту сторону и связываютъ наслѣдственное право съ правомъ частной собственности, хотя и не упускаютъ изъ виду, что наслѣдственное право подлежитъ ограниченіямъ со стороны государственной власти. Въ наслѣдственномъ правѣ сталкиваются два принципа: частный и общественный. Съ одной стороны, установляется переходъ имущества къ ближайшимъ кровнымъ родственникамъ и инымъ лицамъ въ извѣстномъ порядкѣ, съ другой стороны, предоставляется извѣстный просторъ усмотрѣнію лица, оставляющаго послѣ

себя наслѣдство, свобода распорядиться имуществомъ на случай смерти. Вмѣшательство государства въ порядокъ наслѣдованія имѣетъ въ виду: а) устранить борьбу и споры изъ-за наслѣдства, б) сохранить оставшееся безъ хозяина имущество по возможности въ сферѣ частнаго обладанія, в) удержать его въ частномъ оборотѣ въ интересахъ существующихъ обязательствъ и г) соблюсти интересы фиска, казны (въ случаѣ выморочности имущества, при взиманіи пошлинъ). Но воздѣйствіе государства въ этой области относительно ограниченное, частному произволенію предоставляется значительный просторъ: воля завѣщателя ставится на первомъ планѣ и лишь при отсутствіи ея выступаетъ на сцену воля закона. Отсюда выводъ: наслѣдственное право есть частное, а не публичное право.

„На этомъ отдѣлѣ мѣстнаго права болѣе всего замѣтно вліяніе разнообразныхъ источниковъ, при содѣйствіи которыхъ исторически развивалось право наслѣдованія, именно: римскаго права, германскаго права вообще и леннаго въ особенности, шведскаго и русскаго законодательствъ; вслѣдствіе этого онъ представляетъ наибольшія затрудненія относительно изученія отдѣльныхъ дѣйствующихъ въ различныхъ мѣстностяхъ узаконеній“ (Л. Б. Дорнъ, стр. 548).

Универсальное и сингулярное преемство.

Слѣдуя римскому праву, мѣстный Сводъ пытается провести различіе между универсальнымъ и сингулярнымъ преемствомъ въ случаѣ смерти лица: а) 1691: наслѣдство есть совокупность всѣхъ движимыхъ и недвижимыхъ имуществъ и могущихъ подлежать переходу правъ и обязательствъ, кои принадлежали умершему въ день его смерти; б) 1692: оно считается юридическимъ лицомъ, могущимъ пріобрѣтать права и вступать въ обязательства;[113]) в) 1693[114]): лицо,

---

[113]) По толкованію СПБ. Суд. Палаты, д. Дуберга № 94/96, наслѣдственная масса не можетъ быть призываема къ наслѣдству, а потому о ней не упоминается въ 1705, но право наслѣдованія, несомнѣнно, должно принадлежать ей, какъ юридическому лицу. Мѣстные законы различаютъ призваніе къ наслѣдованію отъ пріобрѣтенія наслѣдства.

[114]) Наслѣдство открывается смертью наслѣдодателя. Этимъ моментомъ, а не временемъ наступленія другихъ побочныхъ обстоятельствъ

коему принадлежитъ право на непосредственное вступленіе во всю совокупность имущественныхъ отношеній умершаго, называется наслѣдникомъ; г) 1702: если кому завѣщано не все наслѣдство, а только отдѣльная вещь или нѣсколько ихъ, то завѣщанное называется отказомъ или легатомъ, и получающій его не наслѣдникъ, а легатарій.

Однако, понятіе объ универсальномъ преемствѣ строго выдержано лишь въ Курляндіи. Въ Курляндіи завѣщаніемъ называется только такое объявленіе послѣдней воли, въ коемъ назначенъ прямой наслѣдникъ; иначе это будетъ кодициллъ 1982, 2123, ср. также 2121, 2125, 2137, 2151 и др.

Въ Лифляндіи же и Эстляндіи остались замѣтные слѣды древнегерманскаго воззрѣнія на наслѣдованіе, какъ на совокупность сингулярныхъ преемствъ: а) 1981: въ Лифляндіи и Эстляндіи всякое одностороннее распоряженіе на случай смерти о всемъ имуществѣ или о части его называется завѣщаніемъ; б) 2195: отказъ въ Лифляндіи и Эстляндіи можетъ быть назначенъ легатарію не чрезъ посредство наслѣдника, а прямо; в) 2663, 1914, 1923: въ Лифляндіи и Эстляндіи наслѣдственныя имѣнія переходятъ по особому порядку наслѣдованія въ восходящей и боковой линіяхъ, обращаясь въ тотъ родъ, отъ коего они поступили 1915 и т. д.

(заявленія о принятіи наслѣдства, утвержденія въ правахъ наслѣдства и проч.) должно обусловливаться примѣненіе тѣхъ или другихъ законоположеній, касающихся правъ и обязанностей наслѣдниковъ, вытекающихъ изъ перехода къ нимъ принятаго ими наслѣдства. СПБ. Суд. Пал. д. Миддендорфа № 13/97.

Для примѣненія же законовъ о государственныхъ налогахъ важенъ не моментъ смерти наслѣдодателя, а моментъ признанія судомъ наслѣдственныхъ правъ, когда опредѣляется судомъ размѣръ пошлины и личность плательщика пошлины. СПБ. Суд. Пал. о насл. Макара № 15/97.

Изъ смысла 2622 ст. вовсе не слѣдуетъ, чтобы переходъ наслѣдства къ наслѣднику совершался только со времени принятія имъ этого наслѣдства. Такое толкованіе противорѣчило бы существу наслѣдственнаго права 1693 ст. Понятіе о наслѣдствѣ указываетъ на непосредственное продолженіе гражданской личности умершаго въ лицѣ его наслѣдника, а это понятіе непосредственнаго преемства не допускаетъ возможности какого-либо промежуточнаго состоянія между открытіемъ наслѣдства и его принятіемъ, а посему принятію наслѣдства и придается обратная сила, возводимая къ моменту открытія наслѣдства. СПБ. Суд. Пал. д. бар. Бера № 110/95.

§ 15. Различныя основанія призванія къ наслѣдованію и ихъ соотношеніе по мѣстному праву.

Въ вопросѣ объ открытіи наслѣдства (о призваніи къ наслѣдованію) 1698 сказалось вліяніе германскаго права. Кромѣ двухъ римскихъ основаній открытія наслѣдства: завѣщанія и закона 1699, мѣстный Сводъ знаетъ еще третье, германское: договоръ о наслѣдованіи, или договоръ о назначеніи наслѣдника [115]) 1700.

Ихъ соотношеніе опредѣлено закономъ 1701: право наслѣдованія по договору имѣетъ преимущество предъ правомъ наслѣдованія по завѣщанію, и какъ то, такъ и другое преимуществуютъ предъ правомъ наслѣдованія по закону.

Римскій принципъ: nemo ex parte testatus, ex parte intestatus decedere potest дѣйствуетъ только въ Курляндіи. Здѣсь наслѣдованіе по завѣщанію не можетъ имѣть мѣста одновременно съ наслѣдованіемъ по закону, тогда какъ въ Лифляндіи и Эстляндіи всѣ три вида наслѣдованія (по завѣщанію, договору и закону) могутъ существовать совмѣстно 1701. Подтвержденіе того же въ 1704: если распоряженіе на случай смерти хотя и существуетъ, но сдѣлано было или осталось въ силѣ только касательно одной части наслѣдства, то остальныя распредѣляются по закону. Прим. къ 1704: постановленіе это не имѣетъ дѣйствія въ Курлян-

---

[115]) Изъ крестьянскихъ положеній лишь кр. К. 105 поименовываетъ всѣ три основанія наслѣдованія: законъ, завѣщаніе и договоръ о наслѣдствѣ; кр. же Э. 1136 и Л. 983 упоминаютъ только о законѣ и завѣщаніи. Изъ сопоставленія кр. Л. 249 и 250, представляющихъ крестьянамъ Лиф. губ. право вступать во всякаго рода законные договоры, и кр. Л. 938, предписывающей примѣнять III ч. Св. м. уз. въ видѣ вспомогательнаго права, Гр. Кас. Деп. Сената 24 ф. 1899 г. № 23 д. Кернера (тоже ук. Сен. СПБ. Суд. Пал. по д. Раттасепъ № 75/99) пришелъ къ заключенію, что крестьяне Лифляндской губерніи въ правѣ заключать договоры о наслѣдованіи. На основаніи кр. Э. 288 и 1046, содержащихъ аналогичныя съ кр. Л. 249, 250 и 938 постановленія, слѣдуетъ признать такое же право и за крестьянами Эстляндской губ. На основаніи кр. Л. 938, Лифляндское земское право должно служить вспомогательнымъ правомъ для разрѣшенія гражданскихъ отношеній Лифляндскихъ крестьянъ въ тѣхъ случаяхъ, когда въ кр. Л. положеніи „не найдется по извѣстному вопросу никакого постановленія“, согласно XXI ст. введ. къ Св. гр. узак. Ук. Сен. СПБ. Суд. Пал. по д. Гроссъ № 80/94.

діи. То же 2125, 2129: доли наслѣдства, о коихъ не сдѣлано распоряженій въ завѣщаніи, въ Курляндіи достаются наслѣдникамъ по завѣщанію, а въ Лифляндіи и Эстляндіи наслѣдникамъ по закону.

Конкуренція наслѣдованія по договору съ остальными основаніями призванія возможна во всѣхъ трехъ губерніяхъ 1701, 2492.

§ 16. Общее понятіе о порядкѣ наслѣдованія (по закону) по мѣстному праву.

Наслѣдство переходитъ къ наслѣднику по закону, когда нѣтъ распоряженія умершаго (въ завѣщаніи или договорѣ) на случай смерти или оно недѣйствительно вполнѣ 1703, кр. К. 105,[116]) кр. Э. 1136, 1137, кр. Л. 983, 985[34]), 993 или отчасти 1704.

По закону призываются къ наслѣдованію: 1) оставшійся въ живыхъ супругъ, 2) кровные родственники умершаго, 3) нѣкоторыя общественныя заведенія и сословія и 4) казна 1705.[113]) Послѣднія (3 и 4) наслѣдуютъ лишь тогда, когда нѣтъ первыхъ (1 и 2), если только въ законѣ не постановлено иначе 1706, кр. К. 124, кр. Э. 1148, кр. Л. 1003 (волостная казна, по кр. Э. 1157 и помѣщикъ по отношенію къ выморочному наслѣдственно-арендному крестьянскому участку).

Родственники не исключаютъ супруга, который всегда сонаслѣдуетъ съ ними 1707, а при отсутствіи ихъ — пережившій супругъ получаетъ все наслѣдство 1708, кр. Л. 999, кр. Э. 1152, 1066 (der letzte macht die Thür zu; то же самое имѣетъ мѣсто по кр. Э. 1064, если отъ брака были дѣти, но они умерли прежде родителей).

---

116) По Положенію 20 февр. 1804 г., 32 ст., крестьянскій участокъ „долженъ остаться во владѣніи крестьянина и его наслѣдниковъ неотъемлемо". Въ Именномъ указѣ 10 марта 1869 г. сказано, что крестьяне сохраняютъ въ своемъ постоянномъ пользованіи предоставленные имъ земельные участки, а въ формѣ регуляціоннаго акта 1870 года (П. С. З. № 47957) оговорено, что въ случаѣ смерти владѣльца двора или участка права и обязанности по акту переходятъ на законныхъ его наслѣдниковъ. Поэтому по смерти дворохозяина, не получившаго на владѣемый имъ

§ 17. Наслѣдованіе вдовы и вдовца; значеніе бездѣтности при опредѣленіи наслѣдственныхъ долей супруговъ.

Литература. 165 Дистерло, Наслѣдованіе супруговъ. 199 и 466 Раздѣлъ имущества послѣ бездѣтныхъ крестьянъ Курл. 299 Наслѣдственный вопросъ объ уравненіи женщинъ съ мужчинами. 409 Пергаментъ, Пожизненное владѣніе. 305 Н. А., О владѣніи „вещью.“ 637 Шиманъ, О пожизненномъ владѣніи и пользованіи. 646 Энгельманъ, Пожизненное пользованіе. 653 Юргенсъ, Пошлина съ наслѣдства послѣ супруговъ, жившихъ въ общности имущества по Лифл. город. праву.

Наслѣдованіе супруговъ различно, сообразно различнымъ мѣстнымъ правамъ, а также смотря по тому, остался ли вдовецъ или вдова, притомъ былъ ли бракъ бездѣтенъ или нѣтъ, внесла ли жена что-либо при бракѣ или нѣтъ.

Бездѣтность и небездѣтность.

Понятіе бездѣтности и небездѣтности брака неодинаково. По Эстляндскому земскому праву бездѣтною признается только та вдова, у которой совсѣмъ не было дѣтей, рожденныхъ на свѣтъ живыми 1741, по Лифляндскому земскому праву — та, у которой при смерти мужа не было дѣтей и которая не осталась отъ него беременною, или же хотя и осталась беременною, но разрѣшилась потомъ мертвымъ младенцемъ, а также если дѣти, прижитыя въ бракѣ умрутъ до прекращенія онаго, не оставивъ послѣ себя нисходящихъ 1740, 1710, по Курляндскому земскому и городскому праву 1783 — оставшаяся безъ дѣтей (своихъ или сводныхъ), въ Пильтенѣ 1796, по Лифляндскому городскому праву 1819[22]) и 1822 и по Эстляндскому городскому праву 1835 и 1838, 1847 — оставшаяся безъ дѣтей или небеременною.

Небездѣтною вдовою по Эстляндскому земскому праву признается та, которая прижила въ бракѣ одного или нѣсколькихъ дѣтей, хотя бы они потомъ умерли до прекращенія брака, или осталась, по смерти мужа, беременною

казенный участокъ регуляціоннаго акта, этотъ участокъ не можетъ быть переданъ другому лицу по выбору вѣдомства государственныхъ имуществъ, а лишь тому лицу, которое будетъ утверждено въ правахъ наслѣдства судомъ. Гр. Кас. Деп. Сен. № 46/96, Общ. Собр. I и Кас. Деп. № 6/96 д. Биринь.

и родила живаго младенца, хотя бы онъ вслѣдъ затѣмъ и умеръ 1709, (слѣд., безразлично, умерли дѣти прежде или послѣ отца 1735). По Лифляндскому земскому праву вдова признается небездѣтною, если она въ бракѣ съ умершимъ мужемъ прижила одного или нѣсколькихъ дѣтей и если изъ числа ихъ или ихъ нисходящихъ кто-либо, во время прекращенія брака смертью мужа, находится въ живыхъ, или если вдова по смерти мужа разрѣшится прижитымъ въ бракѣ съ нимъ живымъ младенцемъ 1710. По Курляндскому земскому и городскому праву небездѣтною считается вдова, оставшаяся съ кровными или сводными дѣтьми 1770, по Пильтенскому земскому праву — вдова, оставшаяся съ дѣтьми или беременною, если она разрѣшится живымъ младенцемъ 1791, по праву для Лифляндскаго земскаго духовенства недворянскаго происхожденія 1805 и для Нарвы 1869 — оставшаяся съ дѣтьми, по Лифляндскому городскому праву 1822 и Эстляндскому городскому праву 1845 — оставшаяся съ дѣтьми, къ которой приравнивается и оставшаяся беременною 1824 и 1847.

Бездѣтнымъ же вдовцемъ по всѣмъ правамъ признается тотъ, у коего не осталось дѣтей послѣ смерти жены Лиф. зем. 1756, для Лиф. зем. дух. недвор. 1813, Лиф. гор. 1819[22]), Кур. 1789, Пильт. 1800, Эст. гор. 1835 и даже Эст. зем. 1765 (если отъ брака не будетъ дѣтей или прижитыя въ немъ умрутъ ранѣе матери), а небездѣтнымъ — оставшійся послѣ смерти жены съ однимъ или нѣсколькими дѣтьми Лиф. зем. 1752, Лиф. гор. 1822, для Лиф. зем. дух. недв. 1805, Нарв. 1869, Кур. 1788, Пильт. 1800, Эст. гор. 1845 и Эст. зем. 1759 (1763: хотя бы дѣти умерли безпотомно послѣ смерти матери).

Въ зависимости отъ бездѣтности или небездѣтности брака (ср. выше 31 стр.) объемъ правъ пережившаго супруга на имущество умершаго расширяется или уменьшается особенно это сказывается на правахъ вдовы (ср. выше, особенно стр. 13, 14, 19—26, 31, 37—42).

Вдовій, траурный годъ.

Право на вдовій годъ, право пользованія всѣмъ имуществомъ въ теченіе года, принадлежитъ вдовамъ какъ бездѣтнымъ, такъ и небездѣтнымъ по всѣмъ земскимъ правамъ (см. выше стр. 20) и по курляндскому городскому праву

1787. Объ немъ не упоминаютъ городскія права Лифляндіи и Эстляндіи (послѣднее даетъ лишь бездѣтной вдовѣ право не приступать къ раздѣлу въ теченіе 30 дней 1844, а Лифляндское городское право упоминаетъ о возможномъ владѣніи бездѣтной вдовы имуществомъ въ теченіе срочнаго года 1821) и крестьянскія положенія, кои, однако, признаютъ въ качествѣ вспомогательнаго мѣстное земское право (XII введ.) и общіе государственные законы кр. К. 61, 62, (кр. Э. 1046), кр. Л. 938 (и прежніе укоренившіеся обычаи. Ср. рѣш. общ. с. Сената 1896 г. 22 янв. № 6 и Кас. Деп. 1896 г. 1 мая № 46). Небездѣтныя вдовы повсюду могутъ оставаться въ пользованіи и управленіи нераздѣленнымъ имуществомъ (см. выше 20, 23, 25—27, 31 стр.): К. з. и г. 1771, Э. и Л. з. 1711, Пильт. з. 1791, дух. Л., Э. и К. 1801, 1805, Л. г. 1822 [119]), Э. г. 1845, кр. Л. 947, 985 [34]), кр. Э. 1067, кр. К. 106, 107.

Во всѣхъ трехъ губерніяхъ вдовѣ и оставшимся безъ призрѣнія дѣтямъ пастора предоставляется т. наз. траурный годъ (annus luctus) 1801, т. е. пользованіе всѣми въ теченіе одного года пасторскими доходами 1802: квартирой, акциденціями, полнымъ окладомъ деньгами, жатвою и подлежащими взносу повинностями (по регулятивамъ); за что новому пастору должно дать столъ и квартиру въ теченіе траурнаго года 1803. Всякое, по добровольнымъ сдѣлкамъ прихожанъ съ пасторами, измѣненіе въ изложенныхъ правилахъ, можетъ быть допускаемо лишь съ утвержденія Министерства Внутреннихъ Дѣлъ 1804.

Наслѣдованіе вдовы.

Притязанія вдовы къ имуществу умершаго мужа могутъ быть очень различны.

I. Имѣетъ право, по своему выбору, требовать или возвращенія внесеннаго или выдѣла наслѣдственной доли изъ имущества мужа: 1) небездѣтная вдова въ Курляндіи, 2) бездѣтная вдова дворянка въ Пильтенѣ, какъ и вдова лица духовнаго званія, 3) небездѣтная вдова-крестьянка Курляндская и 4) бездѣтная Курляндская крестьянка при сводныхъ дѣтяхъ.

1) Небездѣтная вдова въ Курляндіи, если ею внесено что-либо при бракѣ, а именно: а) вдова некороннаго дворянина можетъ или взять обратно внесенное ею, или взять равную дѣтской долю 1777, 1782; б) вдова же короннаго дво-

рянина можетъ или взять обратно внесенное ею, или получать съ онаго, на прожитокъ, двойные проценты (прожиточныя деньги ей выдаются пожизненно, даже по вступленіи въ новый бракъ 1779), или взять долю, равную дочерней 1777 (при исчисленіи дочерней доли къ мужнину наслѣдству, за вычетомъ изъ него долговъ, присоединяется внесенное женою 1780. Не внесшая ничего въ бракъ можетъ получить лишь дочернюю долю 1778). Сверхъ того, коренная дворянка получаетъ еще: $^1/_{10}$ оказавшихся въ домѣ, по смерти мужа, наличныхъ денегъ, не предназначенныхъ ни къ отдачѣ на приращеніе изъ процентовъ ни для уплаты долговъ, и долю, равную дѣтской, изъ скота и домашней утвари 1781.

Всякой небездѣтной Курляндской вдовѣ предоставляется: а) во всякомъ случаѣ въ теченіе года пользованіе всѣми доходами съ наслѣдства мужа (доходъ съ имѣній, проценты съ капитала) 1770, съ обязанностью содержать дѣтей, платить проценты по долгамъ и нести повинности 1771, кромѣ того, б) возможность остаться, съ тою же обязанностью 1771, 1773, въ безотчетномъ пользованіи и управленіи всѣмъ наслѣдствомъ (communio prorogata), пока не вступитъ въ новый бракъ 1772, или пока дѣти не достигли совершеннолѣтія (и не потребовали раздѣла) 1775, или пока не допуститъ по своей винѣ поврежденій въ имѣніяхъ 1774 (въ этомъ случаѣ она лишается управленія, но не пользованія), или пока сама не пожелаетъ раздѣлиться съ дѣтьми 1775.

То же и для вдовъ протестантскаго духовенства въ Курляндіи 1801. О траурномъ годѣ см. выше 132 стр.

2) Бездѣтная вдова дворянскаго званія въ Пильтенѣ пользуется въ теченіе вдовьяго года доходами со всего имущества мужа 1796, съ обязанностью содержать дѣтей 1792, а затѣмъ или получаетъ обратно внесенное при бракѣ или, взамѣнъ, пользуется пожизненно двойными съ него процентами 1797 (не внесшей ничего назначается, по усмотрѣнію добросовѣстныхъ людей, опредѣленная пожизненная рента 1798), а сверхъ того, удерживаетъ за собою свои драгоцѣнности и половину всей движимости 1799, за исключеніемъ наличныхъ денегъ, долговыхъ требованій, золота и серебра, въ монетѣ или въ домашней утвари, и принадлежностей, наглухо придѣланныхъ къ недвижимостямъ 1795.

Права вдовъ протестантскаго духовенства въ Пильтенѣ тождественны съ правами дворянки 1801. О траурномъ годѣ см. выше 132 стр.

3) Небездѣтная вдова Курляндскаго крестьянина (управляющая имѣніемъ до совершеннолѣтія дѣтей кр. К. 106 или до вступленія во второй бракъ 107 ib., см. выше 41 стр.) при раздѣлѣ по своему выбору можетъ взять изъ имѣнія мужнина либо приданое свое (къ коему принадлежатъ и всѣ данные ей покойнымъ ея мужемъ брачные дары 107 ib.), либо равную съ дѣтьми часть 106 ib. То же право выбора предоставляется вдовѣ, если умершій оставилъ дѣтей, прижитыхъ въ двухъ бракахъ (при чемъ дѣти отъ перваго брака получаютъ напередъ приданое своей матери) 108 ib.

4) По кр. К. 109: если послѣ умершаго останутся дѣти отъ перваго брака и съ ними бездѣтная мачеха ихъ, то сія получаетъ изъ оставшагося имѣнія либо приданое свое, либо равную часть съ пасынками и падчерицами.

II. Свое имущество и, сверхъ того, опредѣленную долю изъ имущества мужа получаетъ: 1) бездѣтная и 2) небездѣтная вдова въ Лифляндіи и Эстляндіи, 3) бездѣтная вдова въ Курляндіи, 4) небездѣтная вдова въ Пильтенѣ, 5) бездѣтная и небездѣтная вдова въ городахъ Эстляндскихъ, 6) вдовы-крестьянки: небездѣтная Эстляндка, небездѣтная и бездѣтная Лифляндка и бездѣтная Курляндка.

1) По Лифляндскому и Эстляндскому земскимъ правамъ бездѣтная вдова имѣетъ право на такъ наз. Nachjahr, 1742: въ теченіе года и 6 недѣль по смерти мужа владѣть и пользоваться всѣмъ оставшимся послѣ него наслѣдствомъ, съ обязанностью платить проценты по долгамъ и нести лежащія на имѣніяхъ общественныя повинности.

Послѣ этого года имущество сдается наслѣдникамъ 1743, а вдова, сверхъ внесеннаго при бракѣ и своего отдѣльнаго имущества, получаетъ изъ мужнина наслѣдства (пока не будетъ удовлетворена, имѣетъ право удерживать наслѣдство 1743): а) вдовье вѣно (если мужъ именно ей оное назначилъ 1746, деньгами или взамѣнъ вѣна заставное владѣніе имѣніемъ 1747), б) всю движимость 1744, 1748, т. е. всѣ принадлежавшія мужу движимыя вещи, въ томъ числѣ и драгоцѣнныя, домашнюю утварь, всѣ наличныя деньги и всѣ запасенные въ имѣніяхъ и въ господской усадьбѣ (а въ Эст-

ляндіи даже вывезенные изъ имѣнія, но еще не проданные) продукты 1723, а также инвентари имѣній, въ натурѣ или по оцѣнкѣ деньгами 1724 (при чемъ, по Лифляндскому земскому праву, мужъ не въ правѣ уменьшать слѣдующее вдовѣ назначеніемъ отказовъ 1751), в) въ Эстляндіи, сверхъ того, половину всѣхъ долговыхъ требованій мужа 1744, 1749.

Все это поступаетъ въ полную собственность вдовы (съ правомъ свободно распоряжаться при жизни и на случай смерти 1725, 1748, 1749), какъ возмѣщеніе приданаго. Но отданнымъ ей въ заставное владѣніе имѣніемъ вдова можетъ распоряжаться лишь въ размѣрѣ стоимости вѣна, прочія же части имѣнія остаются только въ пожизненномъ ея пользованіи и по смерти ея возвращаются наслѣдникамъ мужа 1747.

Полученнымъ изъ мужнина наслѣдства Лифляндская вдова отвѣчаетъ за долги мужа лишь въ томъ случаѣ, если прочаго наслѣдства будетъ недостаточно на покрытіе этихъ долговъ и издержекъ на погребеніе мужа, а Эстляндская вдова отвѣчаетъ наравнѣ съ прочими наслѣдниками полученною ею половиною долговыхъ требованій 1750.

2) Небездѣтная вдова, по Лифляндскому и Эстляндскому земскимъ правамъ, имѣетъ возможность оставаться во владѣніи всѣмъ нераздѣленнымъ наслѣдствомъ умершаго мужа 1711, пока сама не пожелаетъ раздѣлиться или пока не вступитъ въ новый бракъ 1722, 1712, хотя бы были дѣти отъ прежняго брака ея мужа 1713, или хотя бы всѣ дѣти умерли до учиненія раздѣла (а въ Эстляндіи даже до прекращенія брака) 1720.

Вдовѣ принадлежитъ право безотчетнаго управленія и пользованія во все время вдовства 1714 (а если бы она приступила къ раздѣлу до истеченія года отъ смерти мужа, то лишь въ теченіе этого года 1721), съ обязанностью уплачивать проценты по долгамъ, какъ и самые долги, по наступленіи ихъ сроковъ, воспитывать и содержать дѣтей 1716.

Движимостями она распоряжается совершенно по своему усмотрѣнію, долговыми требованіями, кромѣ случаевъ надобности уплатить долги, въ Лифляндіи лишь въ размѣрѣ своей доли (въ Эстляндіи распоряженія долговыми требованіями безусловно запрещаются) 1717, недвижимостями же (путемъ отчужденія, залога или установленія ипотекъ) лишь съ согласія дѣтей 1715, которыя сами не могутъ распоряжаться

отцовскимъ наслѣдствомъ 1718, имѣя лишь право выжидательнаго преемства, которое осуществляется не прежде, какъ въ минуту раздѣла съ ними матери или ея смерти 1719.

При раздѣлѣ же съ дѣтьми вдова получаетъ, кромѣ внесеннаго и отдѣльнаго своего имущества, изъ наслѣдства мужа: а) всю движимость (см. выше 135 стр. 1723—1725). б) изъ недвижимостей долю, равную дѣтской (изъ вотчинъ, принадлежавшихъ наслѣдодателю на правѣ собственности или находившихся въ наслѣдственномъ 1539 заставномъ владѣніи 1729, 1730, равную долю, при раздѣлѣ съ дѣтьми одного пола, и двойную или сыновнюю долю при раздѣлѣ съ сыновьями и дочерями 1728; изъ вотчинъ въ Эстляндіи по выбору вдовы или долю въ натурѣ въ пожизненное пользованіе или по оцѣнкѣ деньгами въ полную собственность 1726, въ Лифляндіи и то и другое только въ пожизненное пользованіе 1727; изъ прочихъ недвижимостей: городскихъ земель и домовъ, а также вотчинъ, бывшихъ у наслѣдодателя въ срочномъ 1501 заставномъ владѣніи, въ Эстляндіи всегда равную съ дѣтьми долю, хотя бы дѣти были разнаго пола 1729, какъ и въ Лифляндіи, причемъ здѣсь доля опредѣляется по законамъ того мѣста, гдѣ находятся недвижимости, слѣд., въ городскихъ имѣніяхъ по мѣстному городскому праву 1730) и в) такую же долю изъ принадлежавшихъ мужу долговыхъ требованій 1722 (частныхъ долговыхъ обязательствъ или бумагъ государственныхъ и кредитныхъ установленій 1731; [117]) денежные вклады, внесенные въ государственную сберегательную кассу, суть наличныя деньги, т. е. движимость; процентныя бумаги тоже движимое наличное имущество 530).

Вдовьяго вѣна небездѣтная вдова не получаетъ, хотя

---

[117]) Деньги, оказавшіяся ко дню смерти наслѣдодателя не въ его квартирѣ, а въ видѣ вклада, внесеннаго наличными деньгами въ сберегательную кассу при конторѣ государственнаго банка, должны быть признаны наличными деньгами, т. е. движимостью въ тѣсномъ смыслѣ слова, а не долговымъ требованіемъ. СПБ. Суд. Пал. по д. Твирбутъ № 185/93. См. въ 1-й ч. Курса сноску на 30 стр. И процентныя бумаги не составляютъ долговаго имущества и подлежатъ при наслѣдственномъ переходѣ обложенію пошлиною на общемъ основаніи въ полномъ размѣрѣ, какъ имущество наличное. СПБ. Суд. Пал. д. Викмана № 35/97.

бы оно было ей назначено мужемъ, „такъ какъ съ разрѣшеніемъ отъ бремени всякое право на вѣно прекращается“ 1736.

Въ Эстляндіи дѣйствительный выдѣлъ доли получаютъ лишь совершеннолѣтнія дѣти, доли же прочихъ до совершеннолѣтія остаются въ пользованіи матери 1732. Умершіе до раздѣла безпотомно не принимаются въ разсчетъ; оставшіеся же нисходящіе заступаютъ мѣсто отца или матери по праву представленія 1733.

Если во время раздѣла нѣтъ въ живыхъ ни дѣтей, ни ихъ нисходящихъ, то вдова, сверхъ всей движимости, получаетъ половину недвижимостей (въ Эстляндіи не въ натурѣ, а наличными деньгами 1735, въ Лифляндіи же только въ пожизненное пользованіе 1734) и долговыхъ требованій; другая же половина тѣхъ и другихъ поступаетъ ближайшимъ кровнымъ родственникамъ мужа.

Послѣ раздѣла вдова отвѣчаетъ за оставшіеся долги только въ размѣрѣ своей доли въ недвижимостяхъ и долговыхъ требованіяхъ, а при недостачѣ ихъ на покрытіе долговъ — и движимостью 1737.

Въ случаѣ смерти вдовы до раздѣла право ея на дѣтскую долю въ недвижимостяхъ и долговыхъ требованіяхъ не переходитъ къ ея кровнымъ родственникамъ 1738. По Эстляндскому земскому праву, если вдова умретъ послѣ всѣхъ дѣтей, не раздѣлившись съ ними, то ея собственное имущество, вся движимость мужа и половина изъ его недвижимости (деньгами) и долговыхъ требованій поступаетъ къ ближайшимъ кровнымъ родственникамъ ея, остальное къ родственникамъ мужа 1739.

Примѣчанія къ 1 и 2 пунктамъ. Право вдовы на наслѣдство, по Лифляндскому и Эстляндскому земскимъ правамъ, не находится ни въ какой зависимости отъ того, была ли она въ 1-мъ, во 2-мъ или 3-мъ бракѣ, выходила ли замужъ за холостого или за вдовца 1767.

По Лифляндскому земскому праву 1768 въ теченіе 30 дней, по Эстляндскому земскому праву 1769 въ теченіе срочнаго года со дня смерти мужа вдова не можетъ быть принуждаема ни къ уплатѣ мужниныхъ долговъ, ни къ веденію по наслѣдству тяжебныхъ дѣлъ (Лифл. зем.: и свободна отъ притязаній сонаслѣдниковъ).

Въ Лифляндіи и Эстляндіи вдова дворянскаго званія,

которая впадетъ въ блудодѣяніе, теряетъ всѣ принадлежащія ей по закону права на наслѣдство 2860. (Общее правило 2861 [127]).

Положенія, изложенныя выше въ 1 и 2 пунктахъ, имѣютъ силу и для вдовъ земскаго протестантскаго духовенства Лифляндскаго и Эстляндскаго, къ коему причисляется и духовенство при церкви св. Іакова въ Ригѣ и при церквахъ прочихъ, кромѣ Риги и Ревеля, Лифляндскихъ и Эстляндскихъ городовъ, если супруги ихъ были дворяне 1801, а въ Эстляндіи даже если и не дворяне 1815, однако въ послѣднемъ случаѣ съ тою разницею, что вдовѣ пастора, сверхъ внесеннаго ею при бракѣ, выдѣляется половина всего мужнина наслѣдства, въ чемъ бы оно не состояло 1816, а если она выйдетъ замужъ за лицо, отъ коего можно опасаться растраты имущества перваго ея мужа и униженія духовнаго званія, то ей выдѣляется не половина, а доля, равная дѣтской 1817. О траурномъ годѣ см. выше 132 страница.

3) Бездѣтная вдова по Курляндскому земскому праву послѣ годичнаго владѣнія всѣмъ наслѣдствомъ 1783, по Курляндскому городскому праву послѣ вдовьяго года пользованія доходами съ имущества 1787, сверхъ внесеннаго при бракѣ и слѣдующаго ей по брачному договору или завѣщанію, получаетъ изъ наслѣдства послѣ мужа, за вычетомъ долговъ, половину 1784, 1787; до удовлетворенія она вольна удерживать за собою все наслѣдство 1785, коимъ управляетъ совмѣстно съ попечителемъ, съ обязанностью дачи отчета за время управленія и съ правомъ ставить въ счетъ наслѣдства лишь издержки на свое содержаніе, если на то не хватало процентовъ съ внесеннаго ею при бракѣ имущества 1786.

Тѣ же правила и для вдовъ протестантскаго духовенства въ Курляндіи 1801. О траурномъ годѣ см. выше 132 стр.

4) Небездѣтная вдова дворянка по Пильтенскому земскому праву въ теченіе вдовьяго года получаетъ доходы со всего имущества 1792, затѣмъ можетъ владѣть и пользоваться совмѣстно съ дѣтьми (communio prorogata) всѣмъ наслѣдствомъ, пока не захочетъ раздѣлиться, или не вступитъ въ новый бракъ, или дѣти несовершеннолѣтни 1791.

При раздѣлѣ, сверхъ своихъ драгоцѣнностей, вдова получаетъ: а) половину движимости 1795 (см. выше стр. 133)

и б) изъ вотчинъ долю, равную дѣтской, но только на прожитокъ, т. е. въ пожизненное владѣніе, и съ обязанностью отвѣтствовать, соразмѣрно съ этою долею, за лежащіе на вотчинахъ долги 1793. Тѣ же права предоставляются и вдовѣ, оставшейся беременною, если она разрѣшится живымъ младенцемъ 1791. Но не заявившая о своемъ положеніи лишается вдовьихъ правъ 2862. Вступленіе же вдовы въ новый бракъ влечетъ за собою устраненіе ея отъ управленія вотчиной: ей выдается лишь равная дѣтской доля изъ доходовъ съ вотчины или проценты съ соотвѣтствующаго этой долѣ капитала 1794.

Таково же положеніе вдовъ протестанскаго духовенства въ Пильтенскомъ округѣ 1801. О траурномъ годѣ см. выше 132 стр.

5) Вдова въ городахъ Эстляндіи бездѣтная получаетъ, сверхъ внесеннаго при бракѣ и отдѣльнаго своего имущества, половину всего наслѣдства послѣ мужа 1838, при чемъ въ теченіе 30 дней по смерти его не можетъ быть принуждена къ раздѣлу 1844 (внесенное она всегда можетъ требовать 1839, 1840, пользуясь правомъ удержанія, пока не будетъ удовлетворена 1842; за долги мужа она не отвѣчаетъ своимъ имуществомъ 1843); небездѣтная получаетъ изъ наслѣдства умершаго равную съ дѣтьми долю какъ при выдѣлѣ 1863, такъ и отдѣленіи, отдавая въ послѣднемъ случаѣ дѣтямъ изъ собственнаго своего имущества половину того, во что оно оцѣнено 1862 (о правѣ на продолженіе общности и проч. 1845—1868 см. выше стр. 31—33).

То же и для вдовъ протестантскаго духовенства городскихъ церквей г. Ревеля 1801. О траурномъ годѣ см. выше 132 стр.

6) Вдовы крестьянъ: а) небездѣтная въ Эстляндіи (кр. Э. 1067 и 1068 см. выше 40 стр.), сверхъ своего имѣнія, куда принадлежатъ приданое и брачные отъ мужа дары, получаетъ изъ остальнаго имущества, по уплатѣ долговъ 1185 ib., равную съ дѣтьми часть (Kindestheil), что имѣетъ мѣсто и при раздѣлѣ со сводными дѣтьми 1071 ib. Вдовѣ наслѣдственнаго арендатора предоставляется на выборъ: или взять дѣтскую часть или получать пожизненный доходъ (Leibrente), опредѣляемый волостнымъ судомъ 1068 ib.;

б) небездѣтная въ Лифляндіи (кр. Л. 985 [34]), сверхъ

приданаго своего, получаетъ, по уплатѣ долговъ умершаго 984 ib., равную съ дѣтьми часть, „которая послѣ смерти ея обращается имъ въ наслѣдство“ (слѣд., на прожитокъ); и при дѣлежѣ со сводными дѣтьми она получаетъ равную дѣтской долю 987 ib.;

в) бездѣтная въ Лифляндіи, кромѣ своего приданаго, получаетъ половину изъ оставшагося имущества, за исключеніемъ недвижимаго наслѣдственнаго 994 ib.;

г) бездѣтная въ Лифляндіи, дѣлящаяся съ дѣтьми отъ прежняго брака ея мужа, кромѣ приданаго, получаетъ половинную часть въ супружествѣ съ ней пріобрѣтеннаго имѣнія 989 ib.;[118])

---

[118]) Сенатъ 25 н. 1897 г. (Сб. рѣш. Гр. Кас. Деп. Сен. 1900 г. № 59): Въ силу 945 кр. Л., имѣніе супруговъ, изъ состоянія Лифляндскихъ крестьянъ, есть между ними общее, доколѣ оба вмѣстѣ въ супружеской связи живутъ. Въ 946 ib. устанавливается отвѣтственность вдовы за долги мужа, и несмотря на то, что въ началѣ статьи имущество супруговъ названо принадлежащимъ имъ на правѣ „общей собственности“, въ той же статьѣ, при подробномъ опредѣленіи отвѣтственности вдовы, законъ уже различаетъ отдѣльныя имущества супруговъ. По разъясненію Гр. Кас. Деп. Сената 1895 г. № 5 (см. выше 33 стр.), это различіе несовмѣстимо съ понятіемъ общности, и если общность имущества супруговъ, въ случаѣ смерти одного изъ нихъ, прекращается, т. е. каждому изъ нихъ возвращается право на имущество, ему принадлежащее, то нѣтъ никакого основанія отрицать право каждаго изъ нихъ распорядиться своимъ имуществомъ, входящимъ при жизни его въ общую массу, на случай своей смерти, какъ своей исключительной собственностью. Такое разъясненіе подтверждается ст. 985, 989 и 994 кр. Л., согласно коимъ, при раздѣлѣ имущества, оставшагося послѣ смерти мужа, изъ общей массы отбирается внесенное женою въ бракъ имущество и возвращается ей какъ собственность. Затѣмъ оно подтверждается и 1008 и 1009 кр. Л. о правѣ вдовы завѣщать свое приданое и о правѣ супруговъ взаимно завѣщать другъ другу все свое имѣніе. Изъ смысла всѣхъ этихъ законовъ слѣдуетъ вывести заключеніе, что бракомъ Лифляндскихъ крестьянъ устанавливается такая общность ихъ имущества, при которой не происходитъ сліянія имущества обоихъ супруговъ въ общую массу съ равнымъ правомъ каждаго изъ нихъ на умственную долю, но что указанная въ законѣ „общность“ есть только соединеніе имущества обоихъ супруговъ въ одно цѣлое (Ш ч. 927 прим. 1) подъ управленіе мужа, доколѣ продолжается брачный союзъ (11, 12 ib.), съ прекращеніемъ его это цѣлое распадается на составныя его части, и пережившій супругъ признается собственникомъ лишь того, что было имъ внесено въ бракъ, и наслѣдникомъ по закону или завѣщанію всего того, что имъ будетъ получено сверхъ своей собственности. (Посему пріобрѣтенное мужемъ и перешедшее по его завѣщанію къ женѣ иму-

д) въ подобномъ же случаѣ въ Эстляндіи получаетъ лишь дѣтскую часть кр. Э. 1065;

е) бездѣтная въ Курляндіи получаетъ приданое свое обратно, а сверхъ того, половину оставшагося послѣ мужа ея имѣнія кр. К. 120.

III. Вдова получаетъ опредѣленную долю общей массы, которая замѣняетъ внесенное ею имущество и вмѣстѣ съ тѣмъ является для нея наслѣдственной долей: 1) въ Нарвѣ и у Лифляндскаго духовенства недворянскаго происхожденія, 2) бездѣтная Эстляндская крестьянка и 3) Лифляндская горожанка.

1) Вдова жителя Нарвы 1869, какъ и вдова лица, принадлежащаго къ Лифляндскому земскому духовенству (къ каковому причисляется и духовенство при церкви св. Іакова въ Ригѣ и при церквахъ прочихъ, кромѣ Риги, Лифляндскихъ городовъ 1801) недворянскаго званія, получаетъ половину общаго имущества и, не въ зачетъ своей доли, всѣ движимости, служившія для личнаго ея употребленія, одинаково небездѣтная 1808 и бездѣтная 1813 (ср. выше стр. 21—23).

2) Бездѣтная вдова Эстляндскаго крестьянина получаетъ изъ наслѣдственнаго имѣнія вдвое противъ принесеннаго ею приданаго кр. Э. 1063. Ср. 1065 ib. выше на 141 стр.

3) По Лифляндскому (Рижскому) городскому праву вдова бездѣтная при раздѣлѣ получаетъ утренній даръ (1820 см. выше 25 стр.) и, по погашеніи всѣхъ долговъ (въ случаѣ недостатка общей массы на уплату ихъ вдова можетъ обезпечить себѣ утренній даръ уступкою въ законный срокъ всего имущества кредиторамъ, составивъ инвентарь въ срочный годъ 1821, ср. выше 29 стр.), половину общей массы 1819[22]), небездѣтная (могущая продолжать общность имущества, ср. 1822[119]) — 1829[24—26]), съ правомъ управлять и

щество, ни на какую часть коего вдова не имѣла права собственности, выводимаго изъ общности имущества супруговъ, перешло къ ней по завѣщанію въ цѣломъ составѣ, а не въ половинѣ только).

[119]) Указываемую статьей 1822 имущественную общность слѣдуетъ различать отъ общей собственности, о коей говоритъ 927 ст. Согласно 929 ст. распоряженіе общей собственностью возможно лишь съ согласія всѣхъ соучастниковъ, а согласно 79, 84, 1822 и 1825 ст. право исключительнаго и безотчетнаго управленія общимъ имуществомъ принадлежитъ лишь одному супругу. Согласно 934 ст. плоды общей собственности при-

пользоваться общей массой, въ пользу которой обращается всякая прибыль отъ общаго имущества и которая отвѣчаетъ за всякіе долги 1827,[120]) и съ обязанностью содержать и воспитывать дѣтей,[121]) коимъ принадлежитъ лишь умственная доля въ общей массѣ 1825,[122]) при раздѣлѣ массы, безъ различенія первоначальныхъ составныхъ ея частей 1829,[123]) при наличности одного дитяти, получаетъ половину всей массы 1839, при двухъ и болѣе дѣтяхъ одну треть имущества 1831. Доли несовершеннолѣтнихъ дѣтей лишь опре-

---

надлежатъ всѣмъ соучастникамъ, а согласно 82 ст. управленіе и пользованіе всѣмъ, что входитъ въ составъ общаго имущества, принадлежитъ мужу, а по смерти его, согласно 1822 и 1825 ст., пережившей его женѣ съ исключеніемъ прочихъ соучастниковъ, т. е. дѣтей. Въ силу 938 и 940 ст. каждый соучастникъ общей собственности властенъ отчудить и заложить свою умственную долю и требовать раздѣла общей собственности, тогда какъ при общности имущества супруговъ вся масса предоставлена единоличному распоряженію супруга по 84 и 85 ст. Въ виду такой разницы нельзя примѣнять законоположенія, установленныя для общей собственности, къ имущественной общности. Ук. Сен. 26 марта 1887 г.

[120]) Хотя бы они не были вызваны необходимостью и полученная путемъ займа сумма не пошла въ пользу массы. Эти долги можетъ заключать лишь супругъ, управляющій массой, безъ согласія прочихъ соучастниковъ въ общности имущества. Тотъ же ук. Сен. см. 119 сноску.

[121]) Не только несовершеннолѣтнихъ, но и вообще нуждающихся въ содержаніи, хотя бы совершеннолѣтнихъ, напр., лишенныхъ трудоспособности вслѣдствіе болѣзненности. Подъ содержаніемъ слѣдуетъ разумѣть предоставленіе дѣтямъ квартиры, одежды и пищи натурою, а также и выдачу денежной суммы. Рез. Сен. по д. Кярка № 8218/905.

[122]) До раздѣла отчужденіе умственныхъ долей невозможно, какъ невозможно и обращеніе ихъ въ публичную продажу на удовлетвореніе личныхъ долговъ дѣтей. Рез. Сен. по д. Брандта № 6651/902. Ср. выше 24 сноску.

См. 189 Змирловъ, Переходитъ ли умственная доля умершаго наслѣдника къ его сонаслѣдникамъ безъ оплаты наслѣдственною пошлиною?

[123]) Судебное утвержденіе законныхъ наслѣдниковъ и вдовы въ правахъ наслѣдства, хотя бы и въ точно опредѣленныхъ доляхъ, не равносильно раздѣлу наслѣдства, который по 1829 и 1831 ст. признается способомъ прекращенія продолжающейся послѣ смерти супруга общности имущества между вдовою и дѣтьми. Опредѣленія объ утвержденіи въ правахъ наслѣдства, постановляемыя въ порядкѣ охранительнаго судопроизводства, не могутъ быть приравниваемы къ судебымъ рѣшеніямъ и стѣснять судъ при разрѣшеніи исковыхъ дѣлъ: 893 ст. У. Г. С. на нихъ не распространяется. Рез. Сен. по д. Богена № 1443/904. Утвержденіе въ правахъ наслѣдства къ крестьянскому имуществу, хотя бы въ числѣ его была и недвижимость, зависитъ отъ волостного суда, согласно 230 ст. Вол. Суд. Уст. Рез. Сен. по д. Залитъ № 7003/97.

дѣляются и обезпечиваются 1831, а доли совершеннолѣтнихъ и дочерей, при вступленіи ихъ въ бракъ, выдаются имъ 1833. Ср. 1834 [27]) и 2863.

Таково же право вдовъ протестантскаго духовенства, состоящаго при городскихъ церквахъ Риги 1801. О траурномъ годѣ см. выше 132 стр.

Наслѣдованіе вдовца.

Мѣстный законъ стремится установить взаимность и одинаковость въ наслѣдованіи супруговъ другъ послѣ друга.

Болѣе всего послѣдовательно въ этомъ отношеніи поступаетъ Эстляндское земское право, гдѣ правомочія вдовца соотвѣтствуютъ правомочіямъ вдовы [124]).

Бездѣтный Эстляндскій вдовецъ, послѣ срочнаго года пользованія всѣмъ наслѣдствомъ, получаетъ всю движимость и половину долговыхъ требованій 1765 (1744), за долги жены отвѣчаетъ соразмѣрно долѣ, полученной изъ долговыхъ требованій (но долги, лежащіе на недвижимости, должны быть уплачены изъ нея) 1766 (1750).

Небездѣтный Эстляндскій вдовецъ можетъ пожизненно или до вступленія во второй бракъ владѣть и пользоваться всѣмъ имуществомъ жены 1759 (1711), хотя бы всѣ дѣти умерли безпотомно 1763, съ правомъ отчуждать недвижимости лишь съ согласія дѣтей 1760 (1715). При раздѣлѣ съ дѣтьми добровольномъ или обязательномъ при вступленіи во 2-ой бракъ 1763 (1712), подъ страхомъ лишиться въ пользу дѣтей принадлежащаго по закону участія въ наслѣдствѣ послѣ жены 2863, небездѣтный вдовецъ получаетъ всю движимость и состоящее въ наличныхъ деньгахъ вѣно, а изъ недвижимаго имѣнія и долговыхъ требованій долю равную дѣтской 1761 (1722), при чемъ дѣтскія доли могутъ быть лишь заявлены и обезпечены (Aussage), а не въ дѣйствительности выдѣлены 1762 (1732). При раздѣлѣ съ родственниками жены, въ случаѣ безпотомной смерти всѣхъ дѣтей, вдовецъ получаетъ движимость, принесенное наличными деньгами вѣно и половину стоимости недвижимостей и долговыхъ требованій 1763 (1720). Если же онъ не раздѣлится

[124]) Въ скобкахъ указаны статьи, нормирующія тождественно права вдовы.

съ ними, а останется въ пожизненномъ владѣніи и пользованіи, то послѣ его смерти все поступаетъ къ родственникамъ жены, съ выдѣломъ его родственникамъ половины цѣнности имущества наличными деньгами 1763 (1739). За долги жены небездѣтный вдовецъ отвѣчаетъ соразмѣрно долѣ, полученной изъ недвижимостей и долговыхъ требованій 1764 (а при недостаточности ихъ вдова отвѣчаетъ и полученною движимостью 1737). Постановленіе 1767 (см. выше стр. 137) имѣетъ силу и для вдовца.

Тѣ же нормы для Эстляндскаго земскаго протестантскаго духовенства дворянскаго званія 1801, а также и недворянскаго 1815, съ тѣмъ различіемъ, что овдовѣвшій пасторъ недворянинъ, подобно вдовѣ своей, получаетъ половину всего женинаго наслѣдства при раздѣлѣ съ дѣтьми или другими наслѣдниками 1818 (1816).

Эстляндскій крестьянинъ небездѣтный вдовецъ 1138 и 1152 кр. Э., подобно вдовѣ, можетъ остаться въ пользованіи всѣмъ имуществомъ пожизненно или до 2-го брака 1067 ib., а при раздѣлѣ получаетъ, кромѣ собственнаго имѣнія, изъ остальнаго дѣтскую долю 1068 ib., по уплатѣ долговъ 1185 ib., хотя бы онъ дѣлился со сводными дѣтьми 1065 и 1071 ib. Бездѣтный же вдовецъ получаетъ половину имѣнія жены (а вдова вдвое противъ приданаго) 1063 ib.

Права: Курляндское земское и городское, крестьянское Курляндское, Пильтенское земское 1800 и для духовенства Курляндскаго и Пильтенскаго 1801 установляютъ почти полное соотвѣтствіе въ полномочіяхъ вдовца съ таковыми же вдовы. Бездѣтный вдовецъ, послѣ годоваго пользованія всѣмъ имуществомъ съ обязанностью уплачивать долги и повинности 1789 (1783), получаетъ половину женинаго имѣнія 1790 (1784), 1800, 1801, кр. К. 121.[125]) Небездѣтный, кото-

---

[125]) Кр. К. 121: „мужъ наслѣдуетъ послѣ жены такимъ образомъ, какъ и жена послѣ мужа, такъ что въ случаѣ неимѣнія дѣтей, мужъ получаетъ всегда половину изъ оставшагося послѣ жены. Рез. Сен. № 8856/900 д. Грандсберга. Подъ имѣніемъ, оставшимся послѣ жены, слѣдуетъ разумѣть исключительно оказавшееся на лицо во время смерти жены имущество, а вовсе не стоимость ея приданаго, которое, имѣя своимъ назначеніемъ домашнее обзаведеніе и облегченіе издержекъ супружеской жизни (15 и 16 ст. Св. гр. уз.), могло быть истрачено въ продолженіе супружества“. Тоже Рез. Сен. по д. Винкельмана № 3810/902.

рый можетъ владѣть и пользоваться всѣмъ имуществомъ до совершеннолѣтія дѣтей или до вступленія во 2-ой бракъ, при раздѣлѣ получаетъ долю равную дѣтской 1788 (вдовѣ выборъ 1777, 1778, 1772, 1775), 1800, 1801, кр. К. 112, 113.

Тотъ же параллелизмъ наблюдается въ правахъ Эстляндскомъ городскомъ, Нарвскомъ и для земскаго духовенства Лифляндіи недворянскаго званія (для коего шведское право), при чемъ законодатель предпочитаетъ употреблять выраженіе „пережившій“ супругъ вмѣсто: вдовецъ или вдова. Бездѣтный, по Нарвскому праву 1869 и праву для духовенства Лифляндскаго 1813, получаетъ всѣ движимости, служившія для личнаго его употребленія, не въ зачетъ своей доли, а изъ общаго имущества половину, по уплатѣ долговъ 1814, по Эстляндскому городскому праву — половину внесеннаго женою при бракѣ и остальнаго ея наличнаго (а не будущаго, напр., наслѣдства, въ пользу ея открывшагося 1836) имущества, за вычетомъ долговъ, расходовъ на погребеніе и трауръ 1835 (1838). Но въ отличіе отъ вдовы (1838) вдовецъ не можетъ требовать выдѣла внесеннаго имъ при бракѣ, за то онъ не обязанъ давать что-либо родственникамъ жены изъ доходовъ съ этого имущества, не полученныхъ за прошлое время, и изъ того, что во время брачнаго сожитія было пріобрѣтено не женою отдѣльно 1837. Въ теченіе 30 дней вдовецъ, какъ и вдова, не обязанъ приступать къ раздѣлу 1844. Небездѣтный вдовецъ пользуется тѣмъ же, что и небездѣтная вдова, какъ по Эстляндскому городскому (можетъ продолжать имущественную общность, при раздѣлѣ получаетъ дѣтскую долю см. 1845, 1846, 1849—1855, 1857—1868 выше 139 стр.), такъ и по Нарвскому и для земскаго духовенства Лифляндскаго праву (см. 1805—1810 выше 141 стр.: возможность продолжать имущественную общность, при раздѣлѣ получаетъ движимыя вещи, предназначенныя для личнаго употребленія пережившаго, а изъ остальнаго половину).

Лифляндское городское право (Рижское) установляетъ преимущество въ пользу вдовца. Бездѣтный при раздѣлѣ получаетъ изъ общей имущественной массы двѣ трети (а вдова половину лишь) 1819,[22]) по уплатѣ долговъ 1821, небездѣтный, при раздѣлѣ съ однимъ ребенкомъ, тоже двѣ

трети (а вдова половину) 1830,[126]) при раздѣлѣ съ двумя и болѣе дѣтьми, половину (а вдова треть) 1831. Въ остальномъ положеніе небездѣтнаго вдовца тождественно съ положеніемъ небездѣтной вдовы (см. 1822—1823, 1825—1829, 1832—1833 выше 142 стр.), вплоть до лишенія въ пользу дѣтей принадлежащаго по закону участія въ наслѣдствѣ послѣ жены, если вступитъ въ новый бракъ, не раздѣлившись или не разочтясь съ дѣтьми 2863, 1834.[27])

Лифляндское земское право (оно и для Лифляндскаго духовенства дворянскаго званія 1801), наоборотъ, нѣсколько ухудшаетъ положеніе вдовца. Небездѣтный вдовецъ не получаетъ при раздѣлѣ наслѣдственной доли ни въ недвижимостяхъ, ни въ долговыхъ требованіяхъ жены: они поступаютъ лишь въ пользованіе вдовца до совершеннолѣтія дѣтей; по мѣрѣ вступленія ихъ въ совершенный возрастъ, отецъ долженъ выдѣлять каждому его долю, не получая самъ изъ наслѣдства, оставшагося послѣ жены, никакой доли 1753 (а вдова см. 1722, 1727, 1728, 1730, 1731[117]), 1734 выше 135—137 стр.), сохраняя ихъ въ своемъ пользованіи и по вступленіи въ новый бракъ 1754 (1712, 1718: вдову дѣти могутъ побудить къ раздѣлу). Небездѣтный вдовецъ наслѣдуетъ лишь во всей движимости 1752 (1722—1725). Долги жены онъ уплачиваетъ изъ недвижимостей и долговыхъ требованій, а въ случаѣ недостатка ихъ и изъ

---

[126]) Постановленія ст. 1819, 1830 и 1831 имѣютъ въ виду въ сущности не опредѣленіе долей супруговъ по наслѣдству одного изъ нихъ послѣ другаго, а раздѣлъ общей массы ихъ обоихъ, въ каковомъ раздѣлѣ опредѣляются доли пережившаго супруга въ общемъ имуществѣ; слѣдовательно, доли эти не заключаютъ въ себѣ ничего переходящаго къ пережившему супругу отъ другаго по наслѣдству, вслѣдствіе чего ко взысканію съ этихъ долей наслѣдственныхъ пошлинъ нѣтъ законнаго основанія. Перешедшею же къ пережившему супругу по наслѣдству, и подлежащею посему оплатѣ пошлиною, можно считать лишь ту часть общей имущественной массы, которая переходитъ къ нему по завѣщанію сверхъ указанныхъ въ 1819, 1830 и 1831 ст. долей. Ук. Сен. СПБ. Суд. Пал. по д. Краниха № 133/900.

Въ силу ст. 1830 при раздѣлѣ массы, составляющей общность имущества супруговъ, вдова при одномъ сынѣ получаетъ половину массы какъ свою собственность, такъ что обложенію пошлиною подлежитъ только другая половина, переходящая къ сыну по праву наслѣдованія. Ук. Сен. СПБ. Суд. Пал. по д. Васильева № 119/900.

доставшейся ему движимости 1755 (1737). Недвижимости и долговыя требованія жены вдовецъ обязанъ передать ея родственникамъ, но вотчины лишь по истеченіи срочнаго года 1757 (а вдова 1742 пользуется годъ всѣмъ имуществомъ). Долги жены, за которые мужъ не отвѣчаетъ собственнымъ имуществомъ 56, вдовецъ обязанъ уплачивать изъ доставшейся ему доли только въ случаѣ недостаточности на то прочаго женина наслѣдства 1758 (1750). И право вдовца, какъ и вдовы, на наслѣдованіе не зависитъ отъ того, былъ ли онъ въ 1-мъ или во 2-мъ бракѣ 1767 см. выше 137 стр.

По кр. Л. 992, за уплатою долговъ 984 ib., небездѣтный вдовецъ получаетъ равную съ дѣтьми часть, за исключеніемъ оставленной умершею одежды, изъ которой онъ не получаетъ доли наравнѣ съ дѣтьми, и управляетъ имѣніемъ жены до вступленія въ новый бракъ или до совершеннолѣтія дѣтей. Бездѣтный вдовецъ, какъ и вдова, получаетъ всю движимость и вѣно, если оно въ наличныхъ деньгахъ 1756 (1744, 1746—1748), а по кр. Л. 994, за уплатою долговъ 984 ib., половину имущества жены, за исключеніемъ недвижимаго наслѣдственнаго.

Параллелизмъ наблюдается и въ случаяхъ лишенія наслѣдства 2861[127]): если одинъ изъ супруговъ будетъ изобличенъ въ прелюбодѣяніи или злостномъ оставленіи другаго, то онъ теряетъ свои права на наслѣдованіе послѣ невинной стороны. Ср. также 2863, 2023.

§ 18. Наслѣдованіе кровныхъ родственниковъ по земскому праву и по городскому праву Нарвы и Прибалтійскихъ губерній; значеніе выдѣленія дѣтей.

Литература. 22 Башмаковъ, Наслѣдованіе лицъ, еще не родившихся и не созданныхъ. 189 Змирловъ, Переходитъ ли умственная доля умершаго наслѣдника къ его сонаслѣдникамъ безъ оплаты наслѣдствен-

---

127) Для признанія жены потерявшею право на наслѣдство вслѣдствіе „злостнаго оставленія“ ею мужа необходимо возбужденіе еще при жизни мужа имъ самимъ производства въ подлежащемъ присутственномъ мѣстѣ объ оставленіи его женою, какое заключеніе подтверждается сопоставленіемъ 2023 ст. Св. гр. узак. съ 3 п. 374 ст. Уст. Ев.-Лютер. церкви. Ук. Сен. СПБ. Суд. Пал. по д. № 390/98 ф. Шриппенъ.

ною пошлиною? 31 Башмаковъ, „Сбавка“ и „возвратъ“ въ связи съ учрежденіемъ „выдѣла“.

„Источники скудны постановленіями о наслѣдованіи въ имуществѣ, находящемся внѣ ленныхъ отношеній. Вальдемаръ-Эрихское право о наслѣдованіи въ особыхъ категоріяхъ движимости (Heergewäte u. Ingedöme). Наслѣдованіе въ ленѣ (Mannlehn) исключительно въ пользу нисходящихъ мужескаго пола. Однако дочери обезпечиваются благодаря Beisitz вдовы съ дѣтьми, а боковые родственники получаютъ возможность быть призванными къ лену благодаря gesammte Hand (Вальдемаръ-Эрихское, древнее Лифляндское рыцарское право). Къ концу періода орденскаго и епископскаго владычества важная перемѣна въ порядкѣ наслѣдованія въ ленѣ. Рядомъ съ древнимъ Mannlehn и съ Lehn zur samenden Hand возникаетъ новая категорія леновъ Gnadengüter, къ которымъ призываются наслѣдники вассала въ порядкѣ, опредѣленномъ орденскими и епикопскими грамотами или Gnadenbriefe, Древнѣйшая изъ нихъ, пожалованная эстляндскому рыцарству гофмейстеромъ Конрадомъ Ф. Юнгингеномъ въ 1397 г., допускаетъ къ наслѣдованію въ ленѣ не только дочерей за отсутствіемъ сыновей, но и боковыхъ родственниковъ „bis in das fünfte Gliet“. Грамотами другихъ властелиновъ наслѣдственное право вассаловъ расширено. Призваніе женщинъ къ наслѣдованію повлекло за собою рецепцію jus recadentiae. Въ городахъ, по всему вѣроятію, развилась германская Parentelordnung безъ преимущества въ пользу мужескаго пола. Въ теченіе польскаго и шведскаго періода вліяніе римскаго права, рецепція юстиніановскаго порядка наслѣдованія и права представленія. Практикой установлена дочерняя доля при конкуренціи дочерей съ сыновьями. Въ городахъ римскій порядокъ наслѣдованія вытѣсняетъ Parentelordnung (рижскіе статуты 1676 г.). Однако въ любекскихъ статутахъ 1586 г., несмотря на замѣтные слѣды римскаго права, сохранился хотя и не строго выдержанный линеально-градуальный порядокъ наслѣдованія. Окончательная аллодификація, послѣдовавшая въ 18 вѣкѣ послѣ шведской Reduction, могла только способствовать уничтоженію слѣдовъ прежняго леннаго права и успѣху римскихъ началъ“ (Кассо стр. 133).

Въ современномъ правѣ дѣйствуетъ отчасти римскій, отчасти линеально-градуальный порядокъ наслѣдованія. „Наслѣдованіе родственниковъ, хотя и опредѣляется вообще согласно Nov. 118, однако, въ частностяхъ различно, смотря по мѣстности. Вслѣдствіе различія постановленій отдѣльныхъ мѣстныхъ правъ по этому вопросу, онъ излагается въ Сводѣ для каждаго земскаго и городскаго права особенно“ (Дорнъ стр. 550). Особенностямъ предпосланы общія положенія, коими устанавливается презумпція въ пользу системы наслѣдованія по Юстиніанову праву. Подъ ст. 1879—1889 ссылка на 118 Nov.

Римскій порядокъ наслѣдованія.

Право наслѣдованія по закону установляется единственно родствомъ[128]) кровнымъ (законнымъ и приравненнымъ къ нему 1871, безъ различія званія 1878, можетъ быть многократнымъ 1877, 257) или гражданскимъ; свойство же этого права не даетъ 1870.

Относительно послѣдовательности въ порядкѣ наслѣдованія различаются вообще четыре разряда законныхъ наслѣдниковъ:

1) къ первому разряду причисляются, безъ различія близости степеней, всѣ тѣ нисходящіе наслѣдодателя, между которыми и имъ самимъ не находится въ живыхъ другихъ, имѣющихъ право наслѣдованія нисходящихъ (дѣти[129]) поголовно, Лифляндское городское 1834[27]), Эстляндское городское 1867, внуки и правнуки и т. д. по праву представленія[130])

---

[128]) О родствѣ кровномъ, по рожденію 241—258, о гражданскомъ, усыновленіемъ, 259, о свойствѣ 263 и 264. Для боковой линіи двоякое исчисленіе: римское и германское или каноническое 248. По римскому исчисленію для опредѣленія близости родства принимается въ разсчетъ только число степеней или рожденій 249, по германскому прежде всего близость линій (совокупность родственниковъ, происходящихъ отъ одного общаго родоначальника 246), а затѣмъ уже въ каждой изъ нихъ близость степени 250.

О правѣ наслѣдованія незаконныхъ дѣтей 1872[38]), узаконенныхъ 1873 и усыновленныхъ 1874—1876 см. выше 46, 60 и 61 стр.

[129]) Дѣвица, вступившая въ бракъ противъ воли своихъ родителей, лишается, если впослѣдствіи не получитъ ихъ согласія, по Лифляндскому земскому праву, всѣхъ принадлежащихъ ей законныхъ правъ на наслѣдство отца и матери, а по Эстляндскому $^1/_4$ законной своей наслѣдственной доли 2857; по Пильтенскому праву дѣти, состоящія подъ властью родителей и вступившія въ бракъ безъ ихъ согласія, теряютъ $^1/_2$ своей законной наслѣдственной доли 2858. Въ Эстляндскихъ городахъ похищенная съ своего согласія 2859, въ Эстляндіи и Лифляндіи впавшая въ блудодѣяніе дѣвица теряетъ всѣ наслѣдственныя права 2860.

[130]) Jus repraesentationis, представленіе наслѣдниками лица умершаго родителя истекаетъ не отъ права ихъ на оставшееся послѣ него наслѣдство, а отъ собственнаго ихъ права на наслѣдованіе какъ нисходящихъ, и потому въ случаѣ непринятія ими оставшагося послѣ ихъ родителя наслѣдства, они не обязаны къ уплатѣ его долговъ изъ того, которое они получили отъ умершаго дѣда, дяди и т. д. 1887, Курляндское земское и городское 1927, Лифляндское городское 1938, Нарвское 1955.

При правѣ представленія наслѣдство дѣлится не по числу лицъ, а по числу колѣнъ, т. е. все потомство представляемаго получаетъ вмѣстѣ

1885, для Лифляндскаго земскаго духовенства недворянскаго происхожденія 1811, Курляндское земское и городское 1927 Лифл. гор. 1938, Эстл. гор. 1941, Нарвское 1955; подчинены они родительской власти наслѣдодателя или уже вышли изъ-подъ нея, это безразлично 1883); Нарвское 1955, Курл. зем. и город. 1927, Лиф. гор. 1938;

2) ко 2-му разряду принадлежатъ восходящіе родственники наслѣдодателя, ближайшіе къ нему по степени, а также родные его братья и сестры[131]) и дѣти тѣхъ братьевъ и сестеръ, которые умерли прежде него (по праву представленія, безъ различія полнаго родства отъ неполнаго, но на ихъ внуковъ право представленія не распространяется 1886, Эст. зем. 1824, Курл. зем. и гор. 1935, Лифл. гор. 1938. Эстл. гор. 1943, 1944);

3) въ 3-мъ разрядѣ полагаются единокровные и единоутробные братья и сестры наслѣдодателя и дѣти тѣхъ изъ нихъ, которые умерли прежде него (по праву представленія);

4) въ 4-й разрядъ входятъ остальные, не принадлежащіе ко 2-му или 3-му, ближайшіе по степени боковые родствен-

---

ту часть наслѣдства, кою получилъ бы умершій родитель, если бы онъ во время призванія къ наслѣдованію находился въ живыхъ и наслѣдовалъ послѣ наслѣдодателя 1889, 1885, Курл. зем. и город. 1927, Лифлянд. город. 1938, кр. К. 114, кр. Э. 1140 и 1139, кр. Л. 993 и 994.

Въ 1-мъ разрядѣ это правило примѣняется во всякомъ случаѣ, будутъ ли призваны къ одновременному наслѣдованію нисходящіе одной и той же или различныхъ степеней. Напротивъ, дѣти умершихъ братьевъ и сестеръ наслѣдуютъ поколѣнно только при совокупномъ наслѣдованіи съ дядями и тетками, а при отсутствіи ихъ они дѣлятъ наслѣдство или причитающуюся имъ долю онаго поголовно 1889, Эст. зем. 1924, Кур. зем. и гор. 1927, 1935, Лиф. гор. 1938, Эст. гор. 1941, 1943, 1944, Нарвское 1955.

[131]) Братья и сестры наслѣдодателя, которые покушались на его жизнь, или начали противъ него уголовный искъ, или злостнымъ образомъ пытались нанести вредъ его имуществу, исключаются отъ законнаго послѣ него наслѣдованія 2866.

Мать и прочіе родственники, не испросившіе въ законный срокъ назначенія къ несовершеннолѣтнимъ опекуна, по Эстл. зем. праву, безусловно теряютъ свое право на остающееся послѣ нихъ наслѣдство, въ прочихъ территоріяхъ только тогда, когда дѣти умрутъ прежде достиженія совершеннолѣтія, а въ Митавѣ, Баускѣ и Фридрихштадтѣ мать лишается наслѣдованія послѣ тѣхъ дѣтей, которыя умрутъ по минованіи срочнаго года 2864, 2865 см. выше 91 стр.

ники, безъ различія полнаго родства отъ неполнаго (и пола, не принимается въ соображеніе многократное родство и нѣтъ права представленія 1888, 1937, Лифл. гор. 1938) 1880, Курл. зем. и гор. недворян. 1927, 1935, Лиф. гор. 1938, Эст. гор. 1941, Нарвское 1955[132]).

Римскій порядокъ наслѣдованія, однако, въ чистомъ видѣ нигдѣ не примѣняется.

Послѣдовательнѣе всего онъ проведенъ въ Курляндскомъ зем., гор. и крестьян., затѣмъ въ Лифляндскомъ зем., город. и крестьянскомъ правахъ. Но и эти права отступаютъ отъ Юстиніанова порядка наслѣдованія.

Такъ, права Курл. зем. и город. 1933, К. кр. 115 для 2-го разряда постановляютъ: при совмѣстномъ наслѣдованіи восходящихъ и родныхъ братьевъ и сестеръ, а также дѣтей умершихъ братьевъ и сестеръ, одна половина наслѣдства поступаетъ къ восходящимъ, а другая остальнымъ, при чемъ племянники и племянницы дѣлятъ наслѣдство поколѣнно, а другіе поголовно.

Лифляндское земское и крестьянское права установляютъ преимущество въ пользу родителей. Лифляндское земское 1902: при наслѣдованіи послѣ неотдѣленнаго сына отецъ сначала получаетъ изъ наслѣдства то, что самимъ имъ по доброй волѣ было дано наслѣдодателю, а затѣмъ остальное дѣлится между всѣми наслѣдниками 2-го разряда. По Л. кр. 994 также предварительно возвращается родителямъ имущество, отъ нихъ къ умершему дошедшее и еще состоящее налицо.

Наоборотъ, Лифляндское городское право 1949 въ одномъ случаѣ родителей ставитъ на второмъ планѣ: если нѣкоторыя дѣти отдѣлены въ одно время и одинъ изъ нихъ умретъ, то наслѣдство его переходитъ не къ неотдѣленнымъ и не къ родителямъ, а оставшимся въ живыхъ одновременно съ нимъ отдѣленнымъ.

---

[132]) Наслѣдство послѣ умалишеннаго, о которомъ его родственники не имѣли должнаго радѣнія, получаетъ тотъ, кто принялъ его къ себѣ и содержалъ на свой счетъ до его смерти 2867. Въ Лифляндіи и Эстляндіи если требующій призрѣнія, о коемъ родственники не заботились, будетъ принятъ въ богоугодное заведеніе и останется на его попеченіи до своей смерти, то наслѣдство его обращается въ пользу этого заведенія, съ устраненіемъ родственниковъ, которые однако могутъ выкупить наслѣдственное имѣніе въ теченіе срочнаго года 2868.

Подобное же постановленіе, въ болѣе общей формѣ, и въ Эстляндскомъ городскомъ правѣ 1954: родители наслѣдуютъ послѣ своихъ отдѣленныхъ дѣтей только въ томъ случаѣ, когда у послѣднихъ не останется ни братьевъ и сестеръ, отдѣленныхъ вмѣстѣ съ ними или неотдѣленныхъ, ни братниныхъ или сестриныхъ дѣтей.

Линеально-градуальный порядокъ наслѣдованія.

На ряду съ римскимъ и смѣшиваясь съ нимъ, дѣйствуетъ и линеально-градуальный порядокъ наслѣдованія.

Основной моментъ германской Parentelordnung — распредѣленіе родственниковъ по линіямъ 246. Первую линію составляютъ происходящіе отъ ближайшаго восходящаго (отца или матери) даннаго лица, слѣдовательно, его братья, сестры, ихъ дѣти, внуки и т. д. 251, вторую — происходящіе отъ дѣдовъ или бабокъ, слѣд., дяди, тетки, двоюродные братья и сестры и ихъ нисходящіе 252, третью — нисходящіе прадѣдовъ и прабабокъ 253; можетъ быть 4-ая, 5-ая и т. д. линія 254, безъ ограниченія, пока родство можетъ быть доказано 256. Ближе линія, ближе родство; въ каждой же линіи близость родства опредѣляется близостью къ общему родоначальнику 255, т. е. степенью, или рожденіемъ 250, 247.

Линеально-градуальный порядокъ наслѣдованія дѣйствуетъ въ области примѣненія шведскаго городскаго права (Нарвскаго) и въ Эстляндскомъ городскомъ правѣ. Въ немъ наслѣдниками являются:

1) нисходящіе 1955, 1941;

2): а) отецъ и мать 1956, (однако, Нарвское 1957: доля умершаго, ранѣе наслѣдодателя, родителя поступаетъ къ роднымъ братьямъ и сестрамъ наслѣдодателя) 1942; б) родные братья и сестры и дѣти умершихъ братьевъ и сестеръ 1958, 1943, в) единокровные и единоутробные бретья и сестры и дѣти тѣхъ изъ нихъ, которые умерли 1960, 1944 (Нарвское 1959 допускаетъ сонаслѣдованіе категоріи б съ в при отсутствіи родителей, но лишь въ четвертой части, съ предоставленіемъ трехъ четвертей наслѣдства роднымъ братьямъ и сестрамъ съ ихъ дѣтьми); г) Эстляндское городское 1945: внуки и т. д. братьевъ и сестеръ;

3) Эстл. город. 1946: дѣдъ и бабка съ ихъ нисходя-

щими; Нарвское: а) 1961 дѣды и бабки, б) потомъ 1962 дяди и тетки, в) послѣ нихъ 1963 дѣти ихъ, г) затѣмъ 1964 остальное потомство дѣдовъ и бабокъ;

4) прадѣды и прабабки и ихъ нисходящіе 1964, 1946;

5) и т. д. по восходящему порядку поколѣній 1964, 1946, 256.

Однако, кодификація 1864 года не устранила всѣхъ отступленій статутовъ 1586 года отъ чистаго типа линеально-градуальнаго порядка: см. Эстл. город. 1954 выше. на 152 стр.

Слѣды этой системы находятся въ Эстляндскомъ земскомъ правѣ (1921: восходящіе наслѣдодателя безусловно исключаютъ отъ наслѣдованія боковыхъ его родственниковъ, 1922 съ исключеніемъ ближайшими отдаленнѣйшихъ; 1923, 1924; родные же братья и сестры и ихъ дѣти допускаются къ наслѣдованію лишь за неимѣніемъ восходящихъ) и въ Эстляндскомъ крестьянскомъ (кр. Э. 1144: во 2-омъ разрядѣ наслѣдуютъ родственники по восходящей линіи такъ, что дальнѣйшій исключается ближайшимъ, 1145 ib.: въ 3-емъ разрядѣ родные братья и сестры и дѣти умершихъ изъ нихъ), гдѣ сохранилось т. наз. Schoossfall (Э. кр. насчитываетъ 6 разрядовъ 1138 наслѣдниковъ: а) нисходящіе 1139, б) восходящіе 1144, в) родные братья и сестры и ихъ дѣти 1145, г) единокровные и единоутробные 1146, д) родные дяди, тетки, ихъ дѣти или наслѣдники 1147 и е) всѣ остальные родственники 1147), отчасти въ Лифляндскомъ земскомъ 1902, кр. Л. 994 (см. выше 151 стр.) и Лифляндскомъ городскомъ правахъ 1952 (послѣ неотдѣленнаго наслѣдуютъ родители, а когда ихъ нѣтъ въ живыхъ, отдѣленные братья и сестры), устанавливающихъ преимущество въ пользу родителей (но Лифляндское земское 1906—1910, подобно Лифляндскому городскому 1949 и Эстляндскому городскому 1954, см. выше 152 стр., устраняетъ 1907 или ставитъ на второмъ мѣстѣ 1909 мать въ наслѣдованіи въ отцовскихъ вотчинахъ послѣ отдѣленныхъ дѣтей).

Близость родства.

Близость родства 1891 и порядокъ раздѣла наслѣдства между нѣсколькими сонаслѣдниками 1892 опредѣляются временемъ призванія къ наслѣдованію (временемъ смерти дѣйствительной или предполагаемой 523, 526 см. выше 116 стр.),

къ каковому моменту наслѣдникъ долженъ быть по крайней мѣрѣ зачатъ[133]) 1893, хотя бы не имѣлъ требуемыхъ для пріобрѣтенія имущества (напр., недвижимости 870) качествъ.

Ближайшій исключаетъ дальнѣйшихъ.

Никто изъ лицъ низшихъ разрядовъ не можетъ быть допущенъ къ наслѣдованію, пока находятся въ живыхъ принадлежащія къ одному изъ высшихъ 1881, Лифл. город. 1938, кр. Э. 1138.

При выбытіи кого-либо изъ разряда наслѣдуютъ не его нисходящіе, а ближайшіе изъ того же разряда; когда выбудутъ всѣ изъ разряда, наслѣдство переходитъ къ слѣдующему разряду 1882, Лифл. город. 1938.

Ближайшая линія исключаетъ дальнѣйшую Лифл. зем. 1915. Напр., восходящіе исключаютъ боковыхъ Эстл. зем. 1921, 1924, Эстл. город. 1942, кр. Э. 1144, Нарвское 1956 (не исключаютъ Курл. зем. и город. 1933, кр. К. 115, 116, Лифл. город. 1938, кр. Л. 994, Лифл. зем. 1902).

Нисходящіе наслѣдодателя исключаютъ всѣхъ остальныхъ родственниковъ Эстл. город. 1941, Нарв. 1955. Ближайшіе нисходящіе исключаютъ отдаленнѣйшихъ Эстлянд. город. 1945, 1946, Нарв. 1960, 1964, кр. Э. 1147, кр. К. 119, кр. Л. 998.

Ближайшіе восходящіе исключаютъ дальнѣйшихъ Лифл. зем. 1904, Лифл. город. 1940, Эстл. зем. 1922, кр. Э. 1144, Курл. зем. и город. 1934, кр. К. 115. Одинаково близкіе восходящіе наслѣдуютъ (въ благопріобрѣтенномъ) по линіямъ, изъ коихъ отцовская получаетъ одну половину имущества, а материнская другую; при раздѣленіи отцовской или материнской линіи опять на нѣсколько другихъ, сіи послѣднія наслѣдуютъ также по линіямъ Лифл. зем. 1905 1904, Эстл. зем. 1922, ср. Эстл. зем. 1739 выше 137 стр.), Кур. зем. и город. 1934, Лифл. город. 1940 (Эстл. город. 1946 и Нарв. 1961, 1962 не дѣлаютъ различія между отцовскою и материнскою линіями).

---

[133]) См. 22 Башмаковъ, Наслѣдованіе лицъ, еще не родившихся и не созданныхъ.

Дѣленіе наслѣдства поголовно.

Наслѣдники одинаково близкіе дѣлятъ наслѣдство поголовно, напр., дѣти одни Лифл. зем. 1896 (и одного пола при раздѣлѣ вотчинъ), Эстл. зем. 1919, Эстл. гор. 1941, Кур. город. и зем. 1927, кр. Э. 1139, кр. Л. 995, Лифл. зем. дух. недворян. 1811, вообще одинаково близкіе родные, напр., въ 4-мъ разрядѣ 1888, Лифл. город. 1938, Эстл. гор. 1945, 1945, кр. Л, 998, восходящіе, братья и сестры, Курл. зем. и город. 1933, Лифл. город. 1939, дѣти братьевъ и сестеръ, если одни, 1889, восходящіе въ линіяхъ Лифл. зем. 1905, Эстл. зем. 1922, дѣды и бабки Нарв. 1961, дяди и тетки Нарв. 1962, кр. К. 119, ихъ дѣти Нарв. 1963, племянники и племянницы одни (потому что всѣ они въ одной степени родства) кр. К. 117, кр. Э. 1145, кр. Л. 996.

Дѣленія наслѣдства поколѣнно.

Дѣлятъ наслѣдство не поголовно, а поколѣнно, наслѣдующіе по праву представленія: внуки и правнуки 1885, Лифл. зем. 1894, кр. Л. 993, кр. К. 114, кр. Э. 1140 (всегда образуется при этомъ столько главныхъ долей наслѣдства, столько оставившій его имѣлъ сыновей или дочерей, буде они не умерли бездѣтными прежде его самого), вообще нисходящіе, заступающіе мѣсто родителей Лифл. и Эстл. зем. 1733, дѣти братьевъ и сестеръ 1886, при сонаслѣдованіи съ своими дядями и тетками 1889, Лифл. зем. 1894, 1902, 1903, 1915, Лифл. город. 1938, 1939, кр. Л. 994, Кур. зем. и гор. 1927, 1933, 1935, кр. К. 115, 116, Эстл. зем. 1918, 1924, Эстл. гор. 1943, кр. Э. 1145, Нарв. 1955, 1958, хотя бы это были дѣти единоутробныхъ или единокровныхъ братьевъ и сестеръ Лиф. зем. 1911, кр. Л. 997, кр. К. 118, кр. Э. 1146, Эст. зем. 1925, Эстл. город. 1944, Нарв. 1959, или болѣе отдаленныхъ родственниковъ Эстл. гор. 1941; умершихъ отца или мать заступаютъ ближайшіе къ нимъ по степени восходящіе родственники Лифл. зем. 1902.

Моменты, вліяющіе на право наслѣдованія.

Кромѣ близости степени родства, принимаются во вниманіе различные моменты, оказывающіе вліяніе на право законнаго наслѣдованія родственниковъ. Къ нимъ отно-

сятся: 1) полъ наслѣдующихъ лицъ, 2) ихъ возрастъ, 3) полное или неполное родство съ наслѣдодателемъ, 4) состояніе въ бракѣ, 5) выдѣленность или отдѣленность по имуществу, 6) естественныя и юридическія свойства наслѣдуемыхъ имуществъ и т. д.

Полъ.

Литература. 299 Наслѣдственный вопросъ (объ уравненіи женщинъ съ мужчинами въ порядкѣ наслѣдованія). 548 Статья 122 Положенія о крестьянахъ Курл. губ. подъ наслѣдниками мужескаго пола разумѣетъ ли и мужа?

Дочери (а иногда и вообще женщины) или совсѣмъ устраняются отъ наслѣдованія при конкуренціи съ ними сыновей (или мужчинъ вообще) или наслѣдственная ихъ доля значительно уменьшается сравнительно съ сонаслѣдниками мужескаго пола.

Такъ, въ Пильтенскомъ округѣ къ наслѣдованію послѣ дворянина допускаются одни только сыновья, съ исключеніемъ дочерей. Послѣднія имѣютъ право лишь на соотвѣтствующее ихъ званію содержаніе и, въ случаѣ вступленія въ бракъ, на приданое, размѣръ коего, если родителями не установленъ, опредѣляется братьями подъ наблюденіемъ суда и по совѣщаніи съ родственниками съ отцовской и материнской стороны. При отсутствіи соглашенія между интересованнымн лицами сыновья и дочери дѣлятъ наслѣдство по 1928, т. е. какъ въ Курляндіи 1930. Въ Лифляндіи, Эстляндіи и Пильтенскомъ округѣ родонаслѣдственныя имѣнія поступаютъ только къ нисходящимъ агнатамъ учредителя. Дочери при сыновьяхъ имѣютъ право на приличное ихъ состоянію содержаніе, а въ случаѣ брака — на такое же приданое 2504.

Въ Курляндіи, по земскому и городскому правамъ, послѣ туземнаго дворянина сыновья (какъ и дальнѣйшіе нисходящіе мужескаго пола) получаютъ тройную противъ дочерей долю во всемъ отцовскомъ наслѣдствѣ (а не въ однѣхъ вотчинахъ; наслѣдство же послѣ матери, послѣ восходящихъ съ материнской стороны и послѣ восходящихъ женскаго пола съ отцовской дѣлится какъ между дѣтьми, такъ и между внуками и отдаленнѣйшими нисходящими поровну, безъ различія пола) 1928. Отецъ въ духовномъ завѣща-

ніи можетъ уменьшить долю каждой дочери по своему усмотрѣнію, а увеличить только до половины сыновней доли 1929.

По Эстляндскому земскому праву послѣ дворянина сыновья получаютъ изъ вотчинъ, составлявшихъ собственность отца или принадлежавшихъ ему на наслѣдственномъ заставномъ правѣ, двойную противъ дочерей долю (въ остальномъ имуществѣ, какъ и въ вотчинахъ матери, сыновья не пользуются предъ дочерьми никакимъ преимуществомъ) 1919 и за то, при вступленіи сестеръ ихъ въ бракъ, должны устраивать имъ, соразмѣрно цѣнности этихъ вотчинъ, свадьбу и снабжать ихъ въ приданое платьемъ и уборами 1920, 20, ср. выше на 156 стр. 2504 ст.

По Лифляндскому земскому праву 1894 изъ вотчинъ, составлявшихъ собственность наслѣдодателя или бывшихъ у него въ наслѣдственномъ заставномъ владѣніи, какъ и изъ доли въ вотчинахъ, доставшихся 1727 небездѣтной вдовѣ на прожитокъ, послѣ нея 1899, каждый сынъ получаетъ двойную противъ каждой дочери долю (остальное дѣлится поровну, а городскія недвижимости по мѣстному городскому праву) 1897.

Это соблюдается не только въ первой, но и въ болѣе отдаленныхъ степеняхъ, напр., внукъ получаетъ изъ вотчинъ двойную противъ своей сестры долю 1898. Послѣднее правило дѣйствуетъ и въ Эстляндскомъ земскомъ правѣ 1918.

Кромѣ того, если наслѣдство останется послѣ дворянина, то, при совокупномъ наслѣдованіи лицъ мужескаго и женскаго пола, первыя, по земскимъ правамъ всѣхъ трехъ губерній, имѣютъ во всѣхъ разрядахъ преимущественное предъ лицами женскаго пола право удержать за собою входящія въ составъ этого наслѣдства вотчины 1890: владѣть вотчинами въ натурѣ Лифл. и Эстл. зем. 2710, Курл. зем. (это право Курляндскихъ коренныхъ дворянъ не можетъ быть ни ограничено, ни устранено никакимъ завѣщательнымъ распоряженіемъ) 2718 (см. 135 сноску), при чемъ въ случаяхъ наслѣдованія по праву представленія берется во вниманіе полъ не представляющаго, а представляемаго во всѣхъ трехъ губерніяхъ 2710 прим., 2718 прим.

Наконецъ, при раздѣлѣ вотчинъ право производства оцѣнки ихъ принадлежитъ лицамъ мужескаго пола, а лица женскаго пола, если они ею недовольны, могутъ требовать

новой оцѣнки судебнымъ порядкомъ или же продажи имѣнія съ публичныхъ торговъ 2716.

Крестьянскія положенія, установляя, что въ первомъ разрядѣ нисходяшіе наслѣдуютъ безъ различія пола и дѣлятъ наслѣдство поголовно и поровну кр. Э. 1139, кр. Л. 987, кр. К. 114, тѣмъ не менѣе постановляютъ: кр. Л. 1000,[134]) что при раздѣлѣ недвижимаго имѣнія наслѣдники мужескаго пола имѣютъ преимущество предъ женскимъ поломъ, кр. Э. 1153: наслѣдникъ получаетъ двѣ части наслѣдства, а наслѣдница одну только часть и при томъ деньгами, а не натурою, кр. К. 122:[135]) наслѣдники получаютъ на свою

---

[134]) Сенатъ указомъ по д. Депше съ Кальниномъ разъяснилъ, что кр. Л. 1000 вовсе не исключаетъ дѣтей женскаго пола отъ наслѣдованія (признаваемое за ними кр. Л. 985), а лишь установляетъ преимущество дѣтей мужескаго пола въ оставленіи за собою имущества при раздѣлѣ. СПБ. Суд. Пал. № 175/94.

[135]) Гр. Кас. Деп. Сената 1901 г. 18 апр. № 20 д. Неедритъ о наслѣд. Жагаръ: „Обращаясь къ толкованію помѣщеннаго въ началѣ 122 ст. выраженія: „наслѣдники мужескаго пола“, слѣдуетъ замѣтить, что въ законѣ слово „наслѣдникъ“ не всегда употребляется въ обширномъ смыслѣ для обозначенія всѣхъ лицъ, имѣющихъ право наслѣдованія. Часто законъ, говоря о „наслѣдникахъ“ или „наслѣдникахъ мужескаго пола“, имѣетъ въ виду исключительно кровныхъ родственниковъ наслѣдодателя, а не пережившаго супруга. Это видно изъ 1669, 1743, 1870 и др. ст. Ш ч. Св. м. уз. . . . Очевидно, что употребленныя тутъ въ законѣ выраженія „наслѣдникъ“, „наслѣдованіе“ относятся только къ кровнымъ наслѣдникамъ и къ наслѣдованію кровныхъ родственниковъ, но не супруговъ. Въ такомъ же ограничительномъ смыслѣ въ началѣ кр. К. 122 употреблены слова: „наслѣдники мужескаго пола“. Это несомнѣнно вытекаетъ изъ конца этой статьи, который говоритъ о томъ случаѣ, если не находится „наслѣдниковъ мужескаго пола“, состоящихъ въ равной степени родства къ умершему съ наслѣдниками женскаго пола. Очевидно, что къ этимъ наслѣдникамъ мужескаго пола вдовцы, супруги умершихъ, не могутъ быть причислены, такъ какъ бракъ не устанавливаетъ родства между мужемъ и женою. Въ кр. К. 122 точно такъ же, какъ и въ 2718 Св. гр. уз., (ср. кр. Л. 994, кр. Э. 1153, 1154) выражено общее начало преимущественнаго права наслѣдниковъ мужескаго пола на удержаніе за собою входящей въ составъ наслѣдства недвижимости въ натурѣ, которое, какъ видно изъ цитатъ подъ 2718, установлено было закономъ съ цѣлью сохраненія земскихъ имѣній за родомъ наслѣдодателя, къ которому пережившій супругъ, въ силу брака, не принадлежитъ (см. 137 сноску) . . . Въ виду сихъ соображеній, Сенатъ находитъ, что кр. К. 122 касается лишь наслѣдниковъ мужескаго пола, состоящихъ въ кровномъ родствѣ съ наслѣдодателемъ, и не распространяется на пережившаго супруга наслѣдодательницы“.

долю все „собственное недвижимое имѣніе“, заплативъ наслѣдницамъ слѣдующую имъ часть деньгами по умѣренной оцѣнкѣ, сдѣланной волостнымъ судомъ, при чемъ строенія, находящіяся на дѣлимомъ участкѣ земли, въ оцѣнку не включаются [136]) (кр. Л. 1002: потому что они не приносятъ никакихъ доходовъ). Лица женскаго пола только тогда наслѣдуютъ въ недвижимомъ имѣніи, когда не имѣется наслѣдниковъ мужескаго пола, состоящихъ съ ними кр. Э. 1154: въ одномъ наслѣдственномъ разрядѣ, кр. К. 122: въ равной степени родства къ умершему.

Въ другихъ случаяхъ размѣръ наслѣдственныхъ долей каждаго изъ совмѣстно наслѣдующихъ лицъ не зависитъ отъ ихъ пола Лиф. гор. 1938, Нарв. гор. 1955, Эст. гор. 1941, Лиф. зем. дух. недворян. 1811, Лиф. зем. 1902, 1896 (при дѣлежѣ вотчинъ между дѣтьми одного пола доли всѣхъ одинаковы), 1897, Эст. зем. 1919 (при дѣлежѣ остальнаго, кромѣ вотчинъ), Эст. зем. дух. недворян. 1816 (въ наслѣдствѣ послѣ пастора), Курл. зем. и гор. 1928 (въ наслѣдствѣ послѣ матери и материнской стороны), 1888 (при наслѣдованіи въ 4-мъ разрядѣ) и т. д.

2. Возрастъ.

Возрастъ играетъ нѣкоторую роль въ наслѣдственномъ правѣ.

Такъ, въ городахъ Баускѣ и Фридрихштадтѣ старшій сынъ получаетъ не въ зачетъ платье умершаго отца 1931.

По Курл. зем. праву при двухъ или болѣе принадлежащихъ къ коренному дворянству дѣтяхъ, дѣлящихся въ родительскомъ наслѣдствѣ, преимущественное предъ млад-

---

[136]) Законъ имѣетъ въ виду исключительно оцѣнку наслѣдства для раздѣла таковаго между сонаслѣдниками, т. е. что стоимость строеній на участкѣ не принимается въ разсчетъ при опредѣленіи наслѣдственныхъ долей, подлежащимъ выплатѣ остальнымъ наслѣдникамъ. Но это не можетъ служить основаніемъ къ признанію этой части наслѣдственнаго имущества не отвѣчающею за долги, обременяющіе все наслѣдство. Строенія поступаютъ одному изъ сонаслѣдниковъ по праву наслѣдованія въ видѣ наслѣдственной доли, а по 2639, 2646 и 2679 ст. Ш ч. на наслѣдниковъ переходитъ отвѣтственность за обременяющіе наслѣдство долги по соразмѣрности полученныхъ ими наслѣдственныхъ долей. Ук. Сен. СПБ. Суд. Пал. по д. Кальнина № 168/98.

шими братьями право на нераздѣльное въ натурѣ владѣніе имѣніемъ (недвижимымъ) принадлежитъ первородному сыну, который съ своей стороны обязанъ выплатить изъ него прочимъ дѣтямъ ихъ доли. При оцѣнкѣ имѣній для раздѣла наслѣдства находящіяся въ нихъ зданія въ разсчетъ не берутся и поступаютъ къ первородному сыну сверхъ наслѣдственной его доли 2719[136]). При отсутствіи сыновей тѣми же правами пользуется старшая дочь; въ случаѣ же смерти первороднаго сына прежде отца, съ оставленіемъ послѣ себя однѣхъ дочерей, право наслѣдованія, съ первородствомъ сопряженное, переходитъ, по праву представленія, на этихъ дочерей, а не на втораго сына 2720. Этихъ правъ даже и отецъ или мать не могутъ лишить первороднаго (завѣщаніемъ), если онъ не обладаетъ важнымъ тѣлеснымъ недостаткомъ или слабоуміемъ 2722.

Фамильные и другіе документы, относящіеся ко всему наслѣдству, отдаются по Лифл. и Эстл. зем. правамъ старшему члену рода, въ качествѣ главы его 2731.

По Лиф. и Эст. зем. пр. при совмѣстномъ наслѣдованіи въ вотчинѣ только двухъ братьевъ или двухъ другихъ лицъ мужескаго пола, старшій изъ нихъ долженъ оцѣнить имѣніе въ 6-недѣльный срокъ, а младшій въ такой же срокъ долженъ объявить, желаетъ ли онъ принять имѣніе или уступить его старшему сонаслѣднику по этой оцѣнкѣ 2713. Тотъ же порядокъ при раздѣлѣ вотчины между двумя сестрами, а въ Лифляндіи и при раздѣлѣ между нисходящими двухъ братьевъ или двухъ сестеръ 2715. То же и въ Курляндскихъ городахъ при раздѣлѣ между двумя братьями домовъ и другихъ недвижимостей въ городахъ 2727, по кр. Л. 1001 при раздѣлѣ недвижимаго имѣнія между двумя сыновьями.

По кр. К. 123[137]) при раздѣлѣ полей они не должны быть раздробляемы на слишкомъ малые участки: участокъ

---

[137]) Гр. Кас. Деп. Сената 1901 г. 18 апр. № 20 д. Неедритъ о насл. Жагаръ: По кр. К. 123 старшіе наслѣдника мужескаго пола предпочитаются младшимъ при раздѣлѣ недвижимости, при чемъ строенія всегда поступаютъ къ старшему изъ наслѣдниковъ. Въ кассаціоной жалобѣ проситель основательно указываетъ на то, что если бы согласиться съ принятымъ Палатою толкованіемъ закона, то при болѣе широкомъ толкованіи слова „наслѣдникъ“ въ 122 ст. (чѣмъ принято выше въ 135 сноскѣ) мужъ наслѣдодательницы по второму браку въ качествѣ старшаго сона-

долженъ содержать въ себѣ столько пространства, сколько потребно для высѣва во всѣхъ трехъ поляхъ не менѣе четырехъ лофовъ[138]) озимаго хлѣба; при чемъ старшіе наслѣдники мужескаго пола предпочитаются младшимъ, такъ что послѣдніе, буде не имѣется толикаго пространства земли, чтобы и они могли изъ онаго удовольствованы быть, вознаграждаются за то деньгами, по учиненной судомъ оцѣнкѣ. Строенія всегда поступаютъ къ старшему изъ наслѣдниковъ мужескаго пола и не ставятся ему въ счетъ участка.

По кр. Э. 1154 по смерти собственника или наслѣдственнаго арендатора поземельнаго участка, старшій сынъ его наслѣдуетъ въ участкѣ: если осталась вдова и дѣти отъ нѣсколькихъ браковъ, то старшій сынъ отъ послѣдняго брака; если же вдовы нѣтъ, то старшій изъ всѣхъ сыновей. По прочимъ же наслѣдственнымъ разрядамъ наслѣдуетъ ближайшій по степени родства, а изъ наслѣдниковъ, состоящихъ въ одной степени родства, всегда старшій изъ нихъ. 1155 ib.: изъ нѣсколькихъ поземельныхъ участковъ не всѣ поступаютъ къ одному, но каждый участокъ достается особенному сонаслѣднику; имѣющему ближайшее право наслѣдства предоставляется выборъ участка, за нимъ слѣдуетъ по старшинству находящійся въ той же степени родства; когда же нѣтъ наслѣдника въ томъ же разрядѣ, то въ права его вступаетъ старшій изъ слѣдующей затѣмъ степени и т. д. чрезъ всѣ первые 5 разрядовъ. 1156 ib.: вступающій во владѣніе наслѣдственно-арендным поземельнымъ участкомъ получаетъ, въ качествѣ преимущественной части (praecipuum), весь инвентарь и всю задаточную сумму. 1149 ib.: наслѣдникъ временнаго арендатора получаетъ praecipuum въ скотѣ, домашней утвари, или хлѣбѣ, цѣною въ 50% годовой арендной суммы.

И по кр. Л. 984 преемникъ усадьбы (Gesindes-Nachfolger: старшій сынъ, ближайшій родственникъ или избран-

---

слѣдника мужескаго пола имѣлъ бы на наслѣдственную усадьбу умершей жены преимущественное право предъ роднымъ сыномъ ея отъ перваго брака, что, очевидно, противорѣчило бы вышеуказанной цѣли закона. См. 136 сноску.

[138]) 3 лофа = 1 четверти = 12 пудамъ 32 фунтамъ перегнанной воды. 1 лофъ = 4 п. $10^2/_3$ ф. 4 лофа = 17 п. $2^2/_3$ ф., чѣмъ можно засѣять около $1^1/_2$ десятинъ (1,41 десятины).

ный предъ смертью) пользуется преимуществомъ при раздѣлѣ наслѣдства въ томъ, что ему долженъ быть переданъ, инвентарь, необходимый для продолженія усадебнаго хозяйства, за что онъ обязанъ доставлять пищу, одежду и воспитаніе малолѣтнимъ дѣтямъ прежняго хозяина.

3. Полное и неполное родство.

Литература. 246 и 513 Самойловичъ, О порядкѣ наслѣдованія разнобрачныхъ дѣтей.

Полное и неполное родство также не остается безъ вліянія на наслѣдованіе. Неполнородные братья и сестры 258 причисляются къ третьему разряду наслѣдниковъ (съ правомъ представленія для ихъ дѣтей 1886), тогда какъ полнородные ко второму 1880 пп. 3 и 2. Положеніе: Halbgeburt tritt ein Glied weiter раздѣляютъ: Лиф. зем. 1911, Эст. зем. 1925, Кур. зем. и гор. 1935, 1937 (при чемъ въ Баускѣ и Фридрихштадтѣ обращается вниманіе и на то, были ли неполнородные отдѣлены или неотдѣлены), Лиф. гор. 1938, Эст. гор. 1944 (неполнородные наслѣдуютъ, когда нѣтъ въ живыхъ ни родныхъ братьевъ и сестеръ, ни ихъ дѣтей) и всѣ крестьянскія положенія (кр. К. 118, кр. Э. 1146, кр. Л. 997: неполнородные братья и сестры, отнесенные кр. Э. къ четвертому разряду, наслѣдуютъ, когда нѣтъ ни родныхъ братьевъ и сестеръ, ни племянниковъ и племянницъ).

По Нарвскому праву 1959 неполнородные допускаются къ совмѣстному съ родными братьями и сестрами наслѣдованію, но въ меньшей долѣ: родные получаютъ всѣ вмѣстѣ три четверти наслѣдства, а неполнородные остальную четверть, и эти доли тѣ и другіе дѣлятъ между собою поголовно, при чемъ дѣти умершихъ заступаютъ мѣсто своихъ родителей. Но если находится въ живыхъ одинъ изъ родителей наслѣдодателя, то неполнородные братья и сестры послѣдняго не имѣютъ никакого въ его наслѣдствѣ участія. Наоборотъ, если нѣтъ въ живыхъ ни родителей, ни родныхъ братьевъ и сестеръ, то ближайшими наслѣдниками, исключающими всѣхъ прочихъ, являются неполнородные и ихъ дѣти Нарв. 1960.

Лиф. зем. право 1915 въ преемствѣ наслѣдственныхъ вотчинъ, обращающихся въ линію отца или матери, смотря

по тому, съ чьей стороны онѣ поступили, не дѣлаетъ различія между полнымъ и неполнымъ родствомъ, такъ что наслѣдственныя вотчины, дошедшія отъ отца, поступаютъ безразлично какъ къ роднымъ братьямъ и сестрамъ, такъ и къ единокровнымъ, дошедшія же отъ матери — безразлично къ роднымъ и единоутробнымъ. Лиф. и Эст. зем. права 2717: при разнобрачныхъ братьяхъ и сестрахъ вотчины остаются въ той линіи, откуда онѣ поступили.

Общее положеніе 1884 (Курл. зем. и город. недворян. 1927, Нарв. 1955): дѣти одного лица отъ нѣсколькихъ браковъ наслѣдуютъ послѣ своего родителя сообща, дѣти же разныхъ лицъ — каждый своему родителю, въ частности повторено въ Эст. гор. 1866: единоутробные дѣлятся въ имуществѣ матери, получая отдѣльно имущество своихъ отцовъ, въ Лиф. гор. 1834 и въ Эст. гор. 1867: единокровные дѣлятъ имущество отца, получая отдѣльно имущество своихъ матерей. То же кр. К. 108, кр. Э. 1141, кр. Л. 988, 987. По Эст. гор. праву 1868 сводныя дѣти (кромѣ отдѣленныхъ 1864) въ прочемъ имуществѣ (за передачею внесеннаго пережившему и за выдѣленіемъ дѣтямъ имущества родителя, прежде умершаго) раздѣляются съ бездѣтнымъ отчимомъ или мачехой поголовно. По Эстл. и Лифл. зем. правамъ 1713 вдова въ продолженіе своего вдовства можетъ оставаться въ нераздѣльномъ съ дѣтьми, родными и сводными, владѣніи наслѣдствомъ мужа.

Въ четвертомъ разрядѣ Юстиніановскаго порядка наслѣдованія не принимается въ соображеніе различіе полнаго родства отъ неполнаго 1888, Курл. зем. и гор. 1935, Лифл. гор. 1938.

4. Состояніе въ бракѣ.

Состояніе въ бракѣ наслѣдницъ оказываетъ извѣстное вліяніе на осуществленіе ихъ права наслѣдованія. По Лиф. и Эстл. зем. праву 2711, въ случаѣ совмѣстнаго наслѣдованія однѣхъ только дочерей, замужнихъ съ незамужними, правомъ на владѣніе вотчиною въ натурѣ пользуются, по преимуществу, незамужнія. Если замужнія желаютъ участвовать въ наслѣдованіи вообще, то должно быть зачтено въ ихъ доли, сверхъ вѣна, и полученное отъ родителей приданое 2754. Въ Курляндіи замужнимъ дочерямъ во всякомъ

случаѣ зачитается какъ вѣно, такъ и приданое 2755. Кр. К. 107: замужнія дочери, награжденныя приданымъ, буде пожелаютъ участвовать въ наслѣдствѣ, должны полученные ими прежде участки присовокупить опять къ наслѣдственному имѣнію, послѣ чего и получаютъ части равныя съ прочими, не имѣвшими никакихъ участковъ. То же и кр. Э. 1188. Ср. и кр. Л. 986. Въ Ревелѣ незамужнимъ дочерямъ, при наслѣдованіи ихъ совмѣстно съ получившими приданое, выдается, не въ зачетъ ихъ доли, стоимость этого приданаго 2752.

5. Выдѣлъ и отдѣленіе.

Литература. 31 Башмаковъ, „Сбавка“ и „возвратъ“ въ связи съ учрежденіемъ „выдѣла“.

Выдѣлъ и отдѣленіе. Понятіе и отличіе выдѣла, Aussage, отъ отдѣленія, Absonderung, 1858—1863 см. выше 32 стр.

Простой выдѣлъ изъ имущества лишь умершаго родителя, будетъ ли онъ только формальный, когда доля лишь исчислена на деньги и обезпечена, выдѣлъ „номинально“ 1947, или и дѣйствительный 278, Эстл. зем. 283, Лифл. и Эстл. зем. 1732, Лифл. и Эстл. город. 287, 1947, Лифл. гор. 1832, не оказываетъ вліянія на порядокъ наслѣдованія, какъ и простая выдача дочери приданаго при ея вступленіи въ бракъ Лиф. и Эст. гор. 1947. Эст. гор. 1865: выдѣленные участвуютъ въ наслѣдствѣ послѣ пережившаго родителя.

Полное же отдѣленіе (дѣйствительное или номинальное) изъ имущества обоихъ родителей при ихъ жизни или по смерти одного изъ нихъ, хотя бы въ видѣ выдачи приданаго, если при томъ было заявлено, что дочь симъ формально и вполнѣ отдѣлена, вноситъ извѣстное измѣненіе въ порядокъ наслѣдованія Лифл. город. 1938, Лифл. и Эстл. город. 1947.

По Лифл. и Эстл. город. правамъ 1948: вполнѣ отдѣленныя дѣти устраняются отъ всякаго участія въ наслѣдствѣ послѣ родителей, пока есть неотдѣленныя, за неимѣніемъ же ихъ участвуютъ въ раздѣлѣ наслѣдства. Эстл. город. 1864: вполнѣ отдѣленнымъ дѣтямъ, если новый бракъ ихъ родителя будетъ не бездѣтенъ, не присвояется никакихъ правъ на наслѣдство послѣ общаго родителя. Въ Баускѣ и Фрид-

рихштадтѣ 1932 дѣти, получившія большую или меньшую часть имущества съ цѣлью полнаго ихъ чрезъ то отдѣленія, не участвуютъ въ родительскомъ наслѣдствѣ, пока живы дѣти, состоявшія до смерти родителей въ имущественной съ ними общности.

Положенія кр. К. 107, кр. Э. 1188, кр. Л. 986 возлагаютъ на отдѣленныхъ, желающихъ участвовать въ раздѣлѣ родительскаго наслѣдства, обязанность снова присовокупить прежде полученныя ими доли къ общему составу наслѣдства. То же и Сводъ 2745:[189]) всѣ нисходящіе до раздѣла наслѣдственной массы должны внести въ нее все, что досталось имъ отъ наслѣдодателя при его жизни, или же зачесть сіе въ свои наслѣдственныя доли.

Но 2751 въ городахъ Лифляндіи и Эстляндіи неотдѣленныя дѣти и ихъ нисходящіе наслѣдуютъ во всемъ родительскомъ имуществѣ, безъ зачета въ ихъ доли того, что ими получено отъ родителей при жизни послѣднихъ, кромѣ тѣхъ случаевъ, когда родителями такой зачетъ именно предписанъ или когда именно обозначено, что выдѣлъ дѣтямъ сдѣланъ въ счетъ будущей наслѣдственной ихъ доли.

Такимъ образомъ, въ первомъ разрядѣ наслѣдниковъ „полученіе извѣстной части родительскаго имущества (по городскому праву) устраняетъ дѣтей отъ наслѣдованія, тогда какъ по земскому (и крестьянскому) праву вносъ полученнаго позволяетъ нисходящимъ участвовать въ наслѣдованіи послѣ восходящаго“ (Кассо 135 стр.).

Во второмъ разрядѣ отдѣленіе оказываетъ вліяніе на наслѣдованіе по Лифл. зем. праву 1901 въ отцовскихъ вотчинахъ (на наслѣдованіе же въ остальномъ отцовскомъ имуществѣ, какъ и во всемъ материнскомъ, отдѣленіе не имѣетъ никакого вліянія 1906 прим.) и въ наслѣдственныхъ вотчинахъ Лифл. зем. 1916.

Мать не участвуетъ въ наслѣдствѣ послѣ отдѣленнаго сына 1907. Отдѣленныя сестры и ихъ дѣти устраняются

---

[189]) Хотя понятіе о выдѣлѣ извѣстно III ч. Св. м. уз. (2745 и 2748 ст.), тѣмъ не менѣе выдѣленное при жизни собственникомъ благоприобрѣтенное имѣніе ближайшему своему наслѣднику не получаетъ въ рукахъ послѣдняго чрезъ выдѣлъ свойства имущества наслѣдственнаго. СПБ. Суд. Пал. № 69/96 насл. Гойнингенъ-Гюне. См. сноску на 44 стр. и 2 сноску на 29 стр. ч. 1-ой Курса.

отъ наслѣдованія послѣ отдѣленныхъ братьевъ (послѣ нихъ наслѣдуютъ только братья, ихъ дѣти и неотдѣленныя сестры) 1908, пока живы братья и неотдѣленныя сестры. По смерти же послѣдняго отдѣленнаго брата, наслѣдуютъ мать и отдѣленныя сестры, обязанныя ко вносу полученнаго впередъ при конкуренціи съ ними неотдѣленныхъ сестеръ 1909. Послѣ же отдѣленной сестры наслѣдуютъ всѣ братья и сестры и дѣти ихъ, несмотря на то, были ли они отдѣлены или нѣтъ 1910. Въ наслѣдованіи послѣ дочерей или сестеръ, умершихъ бездѣтными, соблюдается всегда порядокъ, постановленный относительно лицъ неотдѣленныхъ 1901. А послѣ такихъ лицъ отецъ получаетъ то, что имъ было дано наслѣдодателю, остальное же дѣлится между отцомъ, матерью, братьями, сестрами (поголовно) и дѣтьми умершихъ братьевъ и сестеръ (поколѣнно), а умершихъ отца и мать заступаютъ восходящіе 1902—1905 см. выше 151 и 154 стр.

Въ Баускѣ и Фридрихштадтѣ послѣ отдѣленныхъ, умершихъ безпотомно, наслѣдуютъ отдѣленные братья и сестры, а при неимѣніи ихъ и неотдѣленные 1936.

По Лифл. и Эстл. город. праву одновременно отдѣленные и неотдѣленные образуютъ особыя группы, имѣющія преимущественное право наслѣдованія. Если умретъ безъ потомства одинъ изъ одновременно отдѣленныхъ, то ему наслѣдуютъ только одновременно съ нимъ отдѣленные и ихъ потомство [140]), а родители и неотдѣленные устраняются отъ наслѣдства 1949. По смерти же послѣдняго изъ такихъ одновременно отдѣленныхъ наслѣдуютъ всѣ остальные братья и сестры, неотдѣленные и отдѣленные порознь, если нѣтъ въ живыхъ родителей 1953; по Эстл. же город. праву 1954 родители наслѣдуютъ послѣ отдѣленныхъ дѣтей лишь тогда, когда нѣтъ ни братьевъ и сестеръ, ни ихъ дѣтей. Если по смерти родителей умрутъ, не оставя потомства, неотдѣленныя дѣти, то доли умершихъ поступаютъ къ неотдѣленнымъ же, съ исключеніемъ отдѣленныхъ 1951 (если же смерть послѣдовала при жизни родителя, то по Лифл.

---

[140]) Но если отдѣленіе нѣсколькихъ дѣтей послѣдовало не вдругъ, а въ разное время и порознь, то по смерти одного изъ нихъ безъ потомства наслѣдуютъ всѣ вообще братья и сестры, безъ различія отдѣленныхъ отъ неотдѣленныхъ 1950. Для Эстл. город. права 1954 см. выше на 152 стр.

город. пр. 1826 [25]) доля умершаго обращается въ составъ общей массы, подобно Лифл. и Эстл. зем. правамъ 1733, допускающимъ, однако, право представленія нисходящими, а по Эстл. город. праву 1854 доля умершаго переходитъ къ пережившему родителю). По смерти послѣдняго неотдѣленнаго, умершаго безпотомно, наслѣдство поступаетъ къ родителямъ, а если ихъ нѣтъ въ живыхъ, то и къ отдѣленнымъ 1952.

Указанный выше порядокъ наслѣдованія отдѣленныхъ соблюдается и въ третьемъ разрядѣ, при наслѣдованіи единоутробныхъ и единокровныхъ, по Лиф. зем. праву 1912, въ Баускѣ и Фридрихштадтѣ 1937. Неотдѣленныя же наслѣдуютъ по общимъ правиламъ Лиф. зем. 1911, 1880, 1786 и 1891.

Въ четвертомъ разрядѣ не принимается въ соображеніе, были ли наслѣдники между собою отдѣлены или нѣтъ Лиф. зем. 1913.

6. Естественныя и юридическія свойства наслѣдуемыхъ имуществъ.

Характеръ унаслѣдованнаго имущества оказываетъ значительное вліяніе на право и порядокъ наслѣдованія. Лиф. зем. 1894, Эст. зем. 1918: при опредѣленіи наслѣдственныхъ долей каждаго изъ нисходящихъ принимаются въ соображеніе естественныя и юридическія свойства принадлежащаго къ наслѣдству имущества. Лиф. зем. 1895, Эст. зем. 1918: естественныя и юридическія свойства имущества, есть ли оно движимое или недвижимое, составляло ли собственность наслѣдодателя или находилось въ заставномъ его владѣніи, опредѣляются единственно временемъ призванія къ наслѣдованію.

Наслѣдственныя доли, какъ это указывалось при разсмотрѣніи правъ на наслѣдство вдовы, вдовца и другихъ наслѣдниковъ, опредѣляются различно, смотря по тому, было ли наслѣдуемое имущество движимое или недвижимое, состояло ли оно изъ долговыхъ требованій или изъ вотчинъ, изъ земскихъ имѣній или городскихъ недвижимостей, изъ вотчинъ собственныхъ или чужихъ, состоящихъ въ наслѣдственномъ или временномъ заставномъ владѣніи. Ср. Лиф. и Эст. зем. 1728, Лиф. зем. 1897, 1898, 1757, Эст. зем. 1918,

1919, 1765, кр. К. 122[135]), 123[137]), кр. Э. 1153, 1154, кр. Л. 1000[134]) и др.

Въ зависимости отъ характера наслѣдуемаго имущества рѣшается вопросъ о раздѣлѣ его, оцѣнкѣ, владѣніи въ натурѣ и характерѣ самого владѣнія (напр., по Лиф. зем. праву 1727, 1734, 1747 вдова получаетъ вотчины лишь въ пожизненное владѣніе).

Въ вотчинахъ и порядокъ наслѣдованія отличный отъ наслѣдованія другаго имущества. Лиф. зем. 1900: во 2-мъ и 3-мъ разрядахъ установляется различный порядокъ наслѣдованія въ вотчинахъ наслѣдственныхъ[141]) и въ остальномъ имуществѣ. См. также Лифл. зем. 1906 и прим., 1916.

Суть особаго порядка въ наслѣдованіи вотчинъ наслѣдственныхъ состоитъ въ томъ, что въ восходящей и боковой линіяхъ наслѣдственныя вотчины получаютъ родственники той стороны, отъ которой эти вотчины поступили въ родъ (онѣ подлежатъ такъ наз. Fallrecht: paterna paternis, materna maternis) Лиф. зем. 1914, а именно обращаются въ линію отца или матери, смотря по тому, съ чьей стороны онѣ поступили; ближайшая линія отцовская или материнская исключаетъ дальнѣйшія линіи дѣдовъ и бабокъ и т. д.; при чемъ не различается полное родство отъ неполнаго Лиф. зем. 1915. 2717 (Лиф. и Эст. зем. право): при разнобрачныхъ братьяхъ и сестрахъ вотчины остаются въ той линіи, откуда онѣ поступили. По Эст. зем. праву 1923: недвижимыя наслѣдственныя имѣнія обращаются исключительно въ ту линію, изъ которой они поступили. То же правило дѣйствуетъ и въ 3-мъ разрядѣ, при наслѣдованіи единокровныхъ и единоутробныхъ Эст. зем. 1925. Въ 4-мъ же разрядѣ наслѣдственныя имѣнія достаются въ натурѣ тѣмъ изъ числа родственниковъ, которые принадлежатъ къ линіи, изъ коей эти имѣнія поступили, съ обязанностью вознаградить наслѣдниковъ другихъ линій, за ихъ доли, деньгами Эст. зем. 1926.

Лиф. зем. 1917[142]): особый порядокъ наслѣдованія въ наслѣдственныхъ вотчинахъ сохраняетъ свою силу до тѣхъ

---

[141]) Ученіе о раздѣлѣ наслѣдственныхъ недвижимостей основывается на польскихъ и мѣстныхъ источникахъ.

[142]) Понятіе „наслѣдственное недвижимое имущество“ и „наслѣдственная вотчина“ по Лифляндскому земскому праву, насколько рѣчь идетъ о свойствѣ самихъ недвижимостей (ихъ наслѣдственномъ характерѣ), вполнѣ

поръ, пока еще имѣется потомство отъ перваго пріобрѣтателя имѣнія; коль скоро же такого потомства болѣе нѣтъ, то вотчина перестаетъ быть наслѣдственной и, принимая свойство благопріобрѣтенной, подлежитъ силѣ правилъ, изложенныхъ въ 1901—1905, 1911 и 1913 ст.

Въ благопріобрѣтенномъ же имуществѣ ближайшіе восходящіе исключаютъ отдаленнѣйшихъ и одинаково близкіе наслѣдуютъ по линіямъ, изъ коихъ отцовская получаетъ одну половину, а материнская другую Эст. зем. 1922.

По Лиф. гор. праву 1938 и Эст. гор. 1941 размѣръ наслѣдственныхъ долей каждаго изъ совмѣстно наслѣдующихъ лицъ не зависитъ отъ естественныхъ или юридическихъ свойствъ составныхъ частей наслѣдства. По праву для Лифляндскаго духовенства 1808, Эстл. духовен. 1816 и Нарв. город. 1869 различіе движимыхъ вещей отъ недвижимыхъ и долговыхъ требованій не оказываетъ вліянія на наслѣдственныя доли пережившаго родителя и дѣтей.

совпадаетъ, ибо выраженіе ст. 1917 „вотчина“ употреблено въ смыслѣ земскаго имѣнія или поземельной недвижимости; по ст. же 597 въ Лифляндіи къ земскимъ имѣніямъ причисляются и отдѣльные, не составляющіе цѣлой вотчины, поземельные участки, слѣд., и участки повинностной земли должны быть тоже относимы къ земскимъ имѣніямъ, или что тоже поземельной недвижимости; что выраженіе ст. 1917 „вотчина“ употреблено въ смыслѣ земскаго имѣнія или поземельной недвижимости, явствуетъ и изъ ст. 4089 и слѣд., хотя и помѣщенныхъ въ отдѣлѣ, озаглавленномъ объ особыхъ обязанностяхъ арендатора „вотчины“, однако въ текстѣ законъ этотъ трактуетъ „о поземельной недвижимости“. Рез. Сен. № 9435/907 д. Абрама.

Что считается наслѣдственнымъ имуществомъ, о томъ см. 1 ч. Курса § 14, а также выше 56 сноску. Къ сказанному тамъ слѣдуетъ прибавить слѣдующее. Рез. Сен. № 5901/903 д. Гутшмидта: Право собственности на наслѣдственное имущество переходитъ отъ наслѣдодателя къ наслѣдникамъ въ силу закона 869, 2640 ст., при чемъ наслѣдники не нуждаются въ особомъ утвержденіи ихъ правъ со стороны суда 2621, 2625 ст. и У. Гр. Суд. 2019 ст.; имущество вносится по крѣпостной книгѣ на ихъ имя на основаніи лишь доказательствъ о наслѣдственномъ переходѣ имущества, а не только на основаніи представленнаго исполнительнаго листа. Гр. Кас. Деп. Сен. № 14/903 д. Барковскихъ: По Лифляндскимъ городскимъ правамъ 965 ст. имѣніе, пріобрѣтенное кѣмъ-либо по праву законнаго наслѣдованія вмѣстѣ съ другими сонаслѣдниками и затѣмъ по раздѣльному акту во всемъ объемѣ къ нему перешедшее, представляется наслѣдственнымъ во всемъ своемъ объемѣ. Ук. Сен. СПБ. Суд. Пал. по д. Швенковской № 156/99: раздѣлъ не вліяетъ на юридическое свойство недвижимости.

По Лиф. зем. праву 1902 неотдѣленные восходящіе, братья и сестры дѣлятъ все наслѣдство умершаго, кромѣ наслѣдственныхъ вотчинъ, независимо отъ существа различныхъ составныхъ частей имѣнія.

Но отъ свойствъ наслѣдниковъ право наслѣдованія не зависитъ. 870: наслѣдники не теряютъ своихъ правъ на доставшуюся имъ по наслѣдству недвижимость, хотя бы сами они не имѣли требуемыхъ для пріобрѣтенія ея качествъ. Прим. къ 870: въ Курляндской и Лифляндской губерніяхъ относительно правъ иностранцевъ по наслѣдованію недвижимыми имуществами, расположенными внѣ портовыхъ и другихъ городскихъ поселеній, соблюдаются правила, изложенныя въ законахъ о состояніи 2641.

§ 19. Выморочность наслѣдства.

При отсутствіи кровныхъ, способныхъ наслѣдовать, родственниковъ или при отказѣ ихъ отъ законной доли наслѣдства пережившій супругъ получаетъ все наслѣдство, съ устраненіемъ отъ наслѣдованія сословій и общественныхъ заведеній 1708 (1707 и др. см. выше стр. 129).

При отсутствіи же и супруга (и духовнаго завѣщанія) наслѣдство достается: 1) либо извѣстнымъ установленіямъ и сословіямъ, 2) либо казнѣ 1865,[143]) 1705.[113])

Выморочное имѣніе достается установленіямъ и сословіямъ въ слѣдующихъ случаяхъ:

1) имущество умершаго члена Юрьевскаго университета поступаетъ этому университету 1966; Уст. Юрьевскаго унив. 80 ст., XI т. I ч. Св. зак. 646 ст.

---

[143]) Выморочное право „извѣстныхъ установленій и сословій“ (каковое право, по смыслу 3 и 4 пп. 1705 ст., также относится къ разряду наслѣдственныхъ правъ) устраняется завѣщательнымъ распоряженіемъ (1704 ст.) лишь въ томъ случаѣ, когда это распоряженіе касается всего наслѣдственнаго имущества умершаго. „Узаконенный срокъ“, въ теченіе котораго наслѣдники не являются по 1965 ст., нельзя понимать въ смыслѣ общаго давностнаго срока, ибо въ томъ случаѣ, когда наслѣдникамъ сдѣланъ вызовъ, изъявленіе воли на принятіе наслѣдства должно быть заявлено до назначеннаго объявленіемъ срока. Рез. Сен. № 8037/98 д. Ликумъ.

2) наслѣдство послѣ служившаго при общественномъ учебномъ заведеніи обращается въ пользу этого заведенія 1966;

3) выморочное имѣніе мѣстныхъ гражданъ, безъ различія сословій и состояній, достается городу 1967 и 2 прим., Св. м. уз. II ч. 1070; города Рига, Перновъ и Ревель получаютъ выморочное имѣніе, состоящее въ предѣлахъ городского вѣдомства 1071 ib., въ городахъ же Венденѣ, Феллинѣ и Юрьевѣ одна половина имѣнія обращается въ пользу города, а другая поступаетъ въ казну 1072 ib.;

4) выморочное имущество членовъ евангелическаго братскаго общества обращается въ пользу этого общества 1968;

5) выморочное имущество священнослужителей поступаетъ въ пользу той церкви, при которой они состояли 1969;

6) всѣ суммы, накопившіяся по частнымъ взысканіямъ въ присутственныхъ мѣстахъ, для полученія коихъ никто не явится, поступаютъ въ Комитетъ призрѣнія заслуженныхъ чиновниковъ X т. I ч. 1177 ст.;

7) доли изъ призовъ, слѣдующія убитымъ въ сраженіи, за неимѣніемъ наслѣдниковъ ихъ, обращаются въ инвалидную сумму 1176 ib.;

8) призовыя деньги въ пользу офицеровъ и выморочное имущество послѣ служившихъ въ морскомъ вѣдомствѣ, за исключеніемъ нижнихъ воинскихъ чиновъ, поступаютъ въ эмеритальную кассу морскаго вѣдомства 1178 и прим. къ 1176 ib.;

9) имѣнія послѣ рядовыхъ морской службы отдаются въ госпитали, а деньги въ съѣстную или харчевую сумму 1179 ib. Указанные въ 6—9 п. п. случаи на основаніи 1970. Нѣкоторыя учрежденія своимъ правомъ устраняютъ даже кровныхъ родственниковъ отъ наслѣдованія.

10) Въ Лифляндіи и Эстляндіи если требующій призрѣнія, о которомъ родственники его не имѣли надлежащей заботы, будетъ принятъ въ богоугодное заведеніе и останется на его попеченіи до своей смерти, то наслѣдство его обращается въ пользу этого заведенія, съ устраненіемъ отъ онаго родственниковъ[144]) 2868;

---

[144]) Кр. Л. 1012: имущество умершаго, которому волостное общество по бѣдности его доставляло пропитаніе, выдается наслѣдникамъ лишь по уплатѣ расходовъ на содержаніе умершаго.

11) Обществу Лифляндскихъ благородныхъ дѣвицъ присвояется право на все вообще наслѣдство послѣ тѣхъ, которыя въ немъ безмездно призрѣвались, если онѣ тамъ же и умрутъ 2870;

12) въ Ревелѣ домамъ для призрѣнія бѣдныхъ принадлежитъ право на все вообще наслѣдство послѣ принятыхъ на ихъ попеченіе лицъ 2869;

13) въ Ригѣ богоугодныя заведенія имѣютъ право на третью часть наслѣдства, остающагося послѣ всѣхъ призрѣваемыхъ въ нихъ 2869.

Наконецъ, когда ни одно изъ этихъ учрежденій не въ правѣ получить выморочное имущество, оно обращается въ государственную казну 1970.

Кр. К. 124, кр. Э. 1148, кр. Л. 1003: когда нѣтъ родственниковъ, наслѣдство поступаетъ въ волостную казну того волостнаго общества, къ которому умершій былъ приписанъ во время своей смерти.

Если же умершій крестьянинъ былъ наслѣдственнымъ арендаторомъ, то поземельный его участокъ возвращается помѣщику въ томъ случаѣ, когда не окажется наслѣдника ни по закону, ни по завѣщанію. Тогда помѣщикъ полученную имъ задаточную сумму вноситъ въ пользу общества въ волостную казну кр. Э. 1157. [29])

§ 20. Объ особомъ порядкѣ наслѣдованія въ нѣкоторыхъ случаяхъ, изъятыхъ изъ общихъ правилъ.

Литература. 122 Гр. М., Охрана авторскаго права по Приб. гражд. кодексу.

Сюда относятся два случая: 1) наслѣдованіе въ собственности литературной и художественной и 2) наслѣдованіе въ казенныхъ арендныхъ имѣніяхъ и арендныхъ деньгахъ.

Особенности перваго: 1) оно состоитъ въ переходѣ къ наслѣднику права на изданіе и продажу произведеній литературныхъ (книгъ и проч.), музыкальныхъ (нотъ и др.), художественныхъ и искусства и т. п., 2) оно срочно: продолжается 50 лѣтъ со дня смерти сочинителя, переводчика, композитора, художника, архитектора и т. д., или же со дня

посмертнаго появленія въ свѣтъ ихъ произведеній 1971. Здѣсь переходитъ по наслѣдству т. наз. право литературной собственности.

Во второмъ случаѣ по наслѣдству переходитъ только владѣніе. Оно также срочно: срокъ, на который пожалована аренда, есть предѣльный срокъ пользованія ею наслѣдниковъ. Послѣдними являются вдова и нисходящее потомство лица пожалованнаго. Бездѣтная вдова получаетъ всю аренду, а имѣющая дѣтей дѣтскую долю; дѣти же наслѣдуютъ равныя доли, а болѣе отдаленные нисходящіе по праву представленія (поколѣнно). Вступленіе вдовы въ новый бракъ не лишаетъ ея права на аренду 1972. Право вдовы и нисходящихъ остается въ силѣ, хотя бы тотъ, кому пожалована аренда, умеръ прежде вступленія во владѣніе оной 1973. Имъ же поступаютъ тѣ годовые платежи, за которые аренда передана получившимъ ее другому лицу въ пользованіе 1976, каковое продолжается до истеченія его срока 1977. Пожалованная въ пожизненное пользованіе аренда оставляется наслѣдникамъ лишь до слѣдующаго экономическаго года, за взносъ арендной платы 1975. Если взамѣнъ арендnаго имѣнія пожалована была извѣстная годичная сумма, то право на нее переходитъ къ наслѣдникамъ на томъ же основаніи, какъ и аренда 1978. Денежныя же выдачи, опредѣленныя впредь до назначенія аренды, безъ зачета въ арендный срокъ, прекращаются со смертью пожалованнаго и къ наслѣдникамъ не переходятъ 1980. Если не останется ни вдовы, ни нисходящихъ, то арендное имѣніе 1974 и годичная сумма, взамѣнъ его (арендныя деньги), поступаютъ обратно въ казну 1979. Впрочемъ арендное имѣніе до конца экономическаго года можетъ быть оставлено за наслѣдниками ихъ по закону, если послѣдніе обяжутся вносить установленную арендную плату и представятъ надлежащее въ томъ обезпеченіе 1974. Притязанія же на арендныя деньги ни наслѣдниковъ, не состоящихъ въ прямой нисходящей линіи отъ наслѣдодателя, ни постороннихъ лицъ, изъ какихъ бы юридическихъ сдѣлокъ они не происходили, въ уваженіе не принимаются 1979.

§ 21. Наслѣдованіе по завѣщанію.

Литература. 561 Товстолѣсъ, Законодательство о духовныхъ завѣщаніяхъ.

„Древнѣйшая форма распоряженія на случай смерти въ германскомъ правѣ — Vergabung von Todeswegen, двусторонняя сдѣлка, передающая одаряемому непосредственно право собственности, при чемъ дарітель сохраняетъ большей частью пожизненное владѣніе". Это практиковалось и въ Прибалтійскомъ краѣ въ орденскій и епископскій періодъ. Со временемъ такія сдѣлки вытѣсняются завѣщаніями, которымъ покровительствовала католическая церковь, причислявшая „споры по поводу завѣщаній къ causae ecclesiasticae spiritualibus annexae. До насъ дошли завѣщанія конца 14 вѣка. Въ городахъ развивается необходимость публичнаго момента при составленіи завѣщанія. Отличительная черта завѣщаній этого періода: они не содержатъ institutio heredis въ римскомъ смыслѣ, а являются простымъ распредѣленіемъ вещей между опредѣленными лицами, при чемъ необходимымъ моментомъ является отказъ въ пользу piae causae (т. наз. Seelgeräthe)".

Слѣды такого порядка вещей сохранились и въ современномъ правѣ. 2349: въ Ригѣ въ каждомъ завѣщаніи должно быть назначено что-нибудь на содержаніе церквей, школъ и общественныхъ заведеній. Размѣръ назначенія зависитъ отъ воли завѣщателя. Если онъ упуститъ сдѣлать такой отказъ, то изъ его наслѣдства опредѣляется въ пользу этихъ заведеній, по усмотрѣнію начальства, отъ 2 до 4 руб. 2350: въ Ревелѣ, Гапсалѣ и Везенбергѣ каждый завѣщатель обязанъ отказать что-либо на общую пользу (zu Wegen und Stegen) и на богоугодныя заведенія. Когда сего не сдѣлано, то умѣренная на эти цѣли сумма назначается изъ наслѣдства начальствомъ. Назначенія на богоугодныя цѣли можно дѣлать даже изъ наслѣдственнаго имущества при извѣстныхъ условіяхъ. 1998, 2004, 1999, 2002.

Чтобы такія распоряженія на общую пользу были въ точности исполнены, назначался Testamentsvormund.

„Въ теченіе шведскаго періода въ Лифляндіи и Эстляндіи завѣщанія получаютъ новую нормировку (Testamentstadga 1686 г.), но тѣмъ не менѣе сохраняютъ свой прежній характеръ, отличающій ихъ отъ римскихъ тестаментовъ. Въ Курляндіи же реципируется римское ученіе объ institutio heredis и необходимыхъ наслѣдникахъ" (Кассо стр. 139).

Въ современномъ правѣ самое понятіе завѣщанія различно по различнымъ правамъ (1981 и 1982 см. выше 127 стр. и ниже § 23 о содержаніи завѣщанія).

§ 22. Формы завѣщанія по мѣстному праву.

Литература. 126 Гр. М., Статья 2095 Св. гр. узак. губ. Приб.

„Постановленія Свода о формѣ завѣщаній, будучи основаны на шведскихъ и особенныхъ мѣстныхъ источникахъ, также весьма разнообразны.

Публичныя завѣщанія.

Въ отношеніи къ публичнымъ завѣщаніямъ, впрочемъ, нынѣ установленъ однообразный для всѣхъ трехъ губерній способъ составленія. См. Выс. утв. мн. Гос. Сов. 9 іюня 1889 г. ст. XVI „О порядкѣ совершенія завѣщаній и внесенія ихъ на храненіе“ (Дорнъ стр. 550). 14 пп. этой статьи составили содержаніе ст. 2025—2035, 2038 и 2039 Свода по прод. Такимъ образомъ, на Приб. губ. распространены правила 5 апр. 1869 г. (о духовныхъ завѣщаніяхъ, вошедшія въ I ч. X т. изд. 1887 г.), изданныя въ дополненіе къ Пол. о нотар. части, примѣняемому и въ мѣстномъ краѣ.

Въ то время, какъ прежде публичнымъ считалось не только завѣщаніе, составленное при содѣйствіи суда и въ судѣ (въ Лифляндскихъ городахъ), но и домашнее, составленное завѣщателемъ, а затѣмъ внесенное на храненіе въ судъ (въ прочихъ мѣстностяхъ), нынѣ внесеніе лично завѣщателемъ домашняго завѣщанія на храненіе нотаріусу, хотя и сообщаетъ завѣщанію, сравнительно съ остальными домашними завѣщаніями, большую силу, но не превращаетъ его въ нотаріальное 2034. [145])

Затѣмъ, публичныя завѣщанія нынѣ составляются не въ судѣ, а у нотаріуса 2025, 2031, 2029 въ личномъ при-

---

[145]) По смыслу 2034 и 2446 ст. нотаріусъ обязанъ представить переданное ему на храненіе завѣщаніе послѣ смерти завѣщателя въ подлежащій судъ. Неисполненіе этого и выдача завѣщанія третьимъ лицамъ можетъ повлечь признаніе такого завѣщанія по силѣ ст. 2039 домашнимъ. СПБ. Суд. Пал. № 376/98 д. Венде.

Завѣщаніе, составленное домашнимъ порядкомъ, а затѣмъ переданное лично завѣщателемъ на храненіе нотаріусу съ соблюденіемъ условій 2034 ст., получаетъ силу завѣщанія публичнаго. СПБ. Суд. Пал. № 373/98 д. Вейденбаума.

сутствіи завѣщателя 2026, при трехъ свидѣтеляхъ 2027, коими не могутъ быть не допускаемые въ свидѣтели завѣщаній домашнихъ 2028 (въ частности женщины въ Эстляндіи 2065, въ Ревелѣ 2096,[146]) Митавѣ, Баускѣ и Фридрихштадтѣ 2098, въ Лифляндіи и Курляндіи женщины незазорнаго поведенія допускаются въ свидѣтели за отсутствіемъ способныхъ мужчинъ 2065),вносятся въ актовую книгу, что и считается подлиннымъ публичнымъ завѣщаніемъ 2029, съ коего при тѣхъ же свидѣтеляхъ выдается выпись, равносильная подлинному завѣщанію 2030. Отмѣнить такое завѣщаніе возможно только совершеніемъ объ уничтоженіи завѣщанія нотаріальнаго акта 2 прим. 2799 (въ отступленіе отъ широко развитаго въ мѣстномъ правѣ принципа свободы совершенія юридическихъ сдѣлокъ 2799, 2806).

Ввѣряемыя на храненіе нотаріусу всякаго рода завѣщанія 2033 [147]) пользуются силою завѣщаній публичныхъ (но не обращаются въ публичныя, какъ это было отчасти и раньше по Эстл. земскому праву прим. къ 2033), если они 1) представлены въ запечатанномъ пакетѣ (внесеніе открытыхъ завѣщаній на храненіе нотаріусу, который по закону

---

[146]) Одновременное утвержденіе домашняго завѣщанія подписью семи свидѣтелей мужескаго пола Ревельское городское право считаетъ существенною формальностью, нарушеніе которой можетъ повлечь уничтоженіе самаго завѣщанія, приложеніе же свидѣтелями печатей не причисляетъ къ существеннымъ формамъ домашняго завѣщанія, а считаетъ лишь подтвержденіемъ подлинности письменнаго завѣщанія. СПБ. Суд. Пал. № 78/96 д. Немъ.

[147]) Сенатъ 1900 г. 24 ф. № 28 д. Казе: Нотаріальное положеніе распространено на лица всѣхъ состояній и не сдѣлано никакого исключенія для крестьянъ Лифляндской губ. . . . Всякаго рода завѣщанія, а слѣд., и завѣщанія крестьянъ Лифл. губ. могутъ быть ввѣряемы на храненіе нотаріусамъ. . . . Въ 284 ст. вол. суд. уст. не установлено, чтобы крестьяне Лиф. губ. совершали и хранили свои завѣщанія обязательно только въ мѣстныхъ крестьянскихъ учрежденіяхъ. . . Противъ завѣщанія, внесеннаго самимъ завѣщателемъ на храненіе къ нотаріусу, по нотаріальному акту, не допустимы ни заявленіе сомнѣнія въ подлинности акта завѣщанія, ни возбужденіе предположенія о несоотвѣтствіи изложенной въ этомъ завѣщаніи послѣдней воли завѣщателя съ его намѣреніями. (Ср. 148 сноску). Кр. Л. 1014 относится собственно къ такимъ завѣщаніямъ, которыя по мѣстному праву именуются публичными (2024 Св.), и въ связи съ послѣдовавшими, послѣ изданія въ 1860 году Пол., измѣненіями въ судоустройствѣ и судопроизводствѣ нынѣ даетъ крестьянину Лифл. губ. право совершить публичное завѣщаніе или въ волостномъ судѣ или у нотаріуса.

не можетъ при семъ обойтись безъ участія свидѣтелей, неминуемо повело бы къ нарушенію ихъ тайны, охраненіе коей является главнѣйшимъ удобствомъ этого вида завѣщаній) лично завѣщателемъ, а въ Курляндіи и повѣреннымъ, 2) при объявленіи, что актъ содержитъ послѣднюю волю завѣщателя, 3) нотаріусъ обязанъ составить нотаріальный актъ о принятіи завѣщанія на храненіе (раньше въ Лифляндіи требовалось еще приложеніе печати суда) 2034.[145]) Никакихъ другихъ формальностей, участія и подписи свидѣтелей не требуется 2036.

Такое завѣщаніе можетъ быть взято обратно 2035 и тогда превращается въ домашнее, если соблюдены всѣ условія для домашнихъ завѣщаній 2037.

Завѣщаніе, не признанное въ силѣ публичнаго, не теряетъ силы домашняго, если соблюдены правила для домашнихъ завѣщаній 2039.

Заявленіе сомнѣнія въ подлинности публичныхъ и отданныхъ на храненіе завѣщаній не допускается; можетъ быть только споръ о подлогѣ 2038[148]).

Крестьянскія публичныя завѣщанія.

Особый видъ публичныхъ завѣщаній представляютъ завѣщанія крестьянъ, составленныя или засвидѣтельствованныя въ волостномъ судѣ. Кр. К. 136, кр. Э. 1170, кр. Л. 1014[149]): каждому завѣщателю дозволяется, буде онъ почтетъ одно словесное (или письменное) объявленіе своей воли, въ присутствіи свидѣтелей, ненадежнымъ, учинить таковое объявленіе въ судѣ, который обязанъ записать оное и хра-

[148]) Кромѣ спора о подлогѣ, возможенъ, напр., споръ противъ дѣйствительности нотаріальнаго духовнаго завѣщанія, совершеннаго при разстройствѣ умственныхъ способностей или подъ вліяніемъ нравственнаго насилія. Рез. Сен. № 4806/902 д. Пузанъ. Заявленіе же сомнѣнія въ подлинности акта или предположеніе о несоотвѣтствіи изложенной воли завѣщателя съ его намѣреніями не допускается. Гр. Кас. Д. Сен. № 28/900 д. Казе. См. 147 сноску.

[149]) Кр. Л. 1014 относится къ такимъ завѣщаніямъ, которыя по мѣстному праву именуются публичными (а въ 1013 кр. Л. говорится о домашнихъ завѣщаніяхъ). Нынѣ крестьянинъ можетъ совершать публичное завѣщаніе или въ волостномъ судѣ по 284 ст. вол. суд. уст. или у нотаріуса по 278 ст. Пол. о нотар. части. Гр. Кас. Деп. Сен. № 28/900 д. Казе. См. 147 сноску.

нить въ тайнѣ (Э.: въ судѣ должно быть 3 члена). Это удержано и послѣ реформы 1889 года. Вол. суд. уст. 284: духовныя завѣщанія крестьянъ какъ письменныя, такъ и словесныя, могутъ быть совершаемы порядкомъ, указаннымъ въ ст. 281—283 ib.[150]), а именно 281: письменное завѣщаніе вносится въ актовую книгу волостнаго суда и на немъ дѣлается надпись о засвидѣтельствованіи, за подписью предсѣдателя и писаря и съ приложеніемъ печати суда[151]), 282: словесное, заявленное въ засѣданіи суда, вносится въ актовую книгу, подписывается завѣщателемъ, предсѣдателемъ суда и писаремъ, при чемъ можетъ быть выдана копія съ записи, 283: за неграмотнаго или не могущаго писать завѣщаніе подписывается тѣмъ, кому довѣряетъ завѣщатель.

Завѣщанія въ Лифляндскихъ городахъ.

Требованіе германскаго права, чтобы при составленіи завѣщанія участвовали представители общественной власти, сохранилось донынѣ лишь въ Лифляндскихъ городахъ.

---

[150]) Сенатъ 1904 г. 21 янв. № 8: въ вол. суд. уставѣ не содержится прямаго воспрещенія волостнымъ судамъ принимать къ своему производству завѣщанія крестьянъ, въ коихъ содержатся распоряженія относительно недвижимости, находящейся внѣ предѣловъ волостнаго судебнаго участка (напр., въ ипотечномъ округѣ города). Ср. кр. Л. 1006.

[151]) Духовное завѣщаніе, внесенное въ судебный протоколъ въ присутствіи только двухъ (а не трехъ, какъ требуется для законности судебнаго присутствія) членовъ волостнаго суда, не можетъ имѣть силы письменнаго духовнаго завѣщанія. Духовное завѣщаніе, составленное съ нарушеніемъ или упущеніемъ установленныхъ для письменныхъ завѣщаній формальностей, можетъ сохранить силу словеснаго завѣщанія, если соблюдены всѣ установленныя для таковаго формальности. Ук. Сен. СПБ. Суд. Пал. по д. Дамбиса № 258/98, Ук. Сен. СПБ. Суд. Пал. по д. Гавакиви № 100/99. Несоотвѣтствіе формальностямъ имѣетъ своимъ послѣдствіемъ только лишеніе этого акта значенія самостоятельнаго безспорнаго доказательства изложеннаго въ немъ распоряженія, которое можетъ быть доказано, напр., показаніемъ подъ присягою присутствовавшихъ при совершеніи завѣщанія свидѣтелей, не подлежащихъ отводу (2064, 2088 ст. III ч.). Гр. Кас. Деп. Сен. № 3/901 д. Казе. Судъ долженъ установить полную увѣренность, что завѣщанія эти точно составлены завѣщателями и содержатъ въ себѣ послѣднюю ихъ волю. СПБ. Суд. Пал. № 144/96 д. Казе.

Завѣщаніе, написанное постороннимъ лицомъ, но подписанное самимъ грамотнымъ завѣщателемъ, равносильно завѣщанію, написанному своеручно самимъ завѣщателемъ. Ук. Сен. СПБ. Суд. Пал. по д. Ауниныхъ № 56/95. Если письменное завѣщаніе неграмотнаго составлено безъ

2095[152]): въ городахъ Лифляндіи домашнія завѣщанія, кромѣ только случаевъ опасности и бѣдствій, совсѣмъ не допускаются. Слѣд., здѣсь могутъ быть только нотаріальныя завѣщанія при нормальныхъ обстоятельствахъ. Въ случаяхъ же общихъ опасностей и бѣдствій допускаются и домашнія завѣщанія, безъ соблюденія какихъ бы то ни было формальностей 2095, лишь бы была полная увѣренность, что они составлены завѣщателемъ и содержатъ въ себѣ послѣднюю его волю 2092[149]).

Домашнія завѣщанія.

Въ остальныхъ территоріяхъ обязательности составленія публичныхъ завѣщаній нѣтъ. Завѣщанія могутъ быть публичныя и домашнія 2024, а послѣднія какъ письменныя, такъ и словесныя 2069, кр. К.[153]) 123—136, кр. Э. 1169—1171, кр. Л. 1013, 1014[149]).

привлеченія къ тому свидѣтелей, то позднѣйшее удостовѣреніе свидѣтелемъ, хотя и пользующимся общественнымъ довѣріемъ, соотвѣтствія акта дѣйствительной волѣ завѣщателя не можетъ присвоить ему силы письменнаго завѣщанія. Ук. Сен. СПБ. Суд. Пал. по д. Гавакиви № 190/99. См. 161 сноску.

[152]) По точному и совокупному смыслу ст. 2452, 2476 и 2789 упущеніе существенныхъ формальностей при совершеніи завѣщанія не только въ Курляндской и Эстляндской губерніи, но и въ городахъ Лифляндской губерніи не можетъ служить препятствіемъ къ обнародованію и основаніемъ къ признанію недѣйствительнымъ домашняго духовнаго завѣщанія помимо спора лицъ, въ томъ заинтересованныхъ. СПБ. Суд. Пал. № 72/92 дух. зав. Алленштейна.

Въ Лифляндіи и Эстляндіи, гласитъ примѣчаніе къ 2789 ст., когда при совершеніи завѣщанія были опущены существенныя формальности, завѣщательныя распоряженія, по общему согласію всѣхъ прикосновенныхъ лицъ, могутъ быть оставляемы въ своей силѣ, а въ Курляндіи они ничтожны.

Поэтому СПБ. Суд. Палата 9 марта 1905 г. по д. Гельвига отказала въ ходатайствѣ всѣхъ заинтересованныхъ лицъ въ признаніи завѣщанія, касающагося наслѣдства, открывшагося въ Курляндіи, вступившимъ въ законную силу, хотя оно не подписано свидѣтелями.

[153]) Кр. К. 133 считаетъ обязательнымъ для грамотнаго составлять завѣщаніе письменно: „буде завѣщатель умѣлъ писать и сіе можетъ быть доказано, то въ такомъ случаѣ словесное завѣщаніе, хотя бы подтверждено было тремя свидѣтелями, почитается недѣйствительнымъ, развѣ оно сдѣлано будетъ на смертномъ одрѣ и въ такое время, когда завѣщатель не въ силахъ уже былъ писать.“

Словесныя завѣщанія.

Кто желаетъ изъявить свою послѣднюю волю на словахъ (устно), тотъ долженъ высказать ее вполнѣ, громко и явственно, въ присутствіи двухъ, а въ Пильтенѣ трехъ свидѣтелей[154]), на понятномъ для нихъ языкѣ 2087, 2061, кр. Л. 1013: ясно и опредѣлительно въ присутствіи двухъ достовѣрныхъ и не имѣющихъ причины быть пристрастными свидѣтелей[155]), кр. К. 132: въ присутствіи трехъ достовѣрныхъ свидѣтелей[156]), кр. Э. 1169: вполнѣ, одновременно, ясно и точно, въ присутствіи трехъ достовѣрныхъ свидѣтелей, изъ которыхъ по крайней мѣрѣ двое, если завѣщаніе объявляется въ границахъ волостнаго общества, къ коему приписанъ самъ завѣщатель, должны принадлежать къ тому же обществу.

Позднѣйшія прибавленія и перемѣны должны быть объявлены по кр. Э. и К. при трехъ же свидѣтеляхъ.

---

154) Въ Митавѣ требуется пять свидѣтелей, въ Баускѣ и Фридрихштадтѣ три 2097, при словесномъ завѣщаніи родителей въ пользу дѣтей во всѣхъ этихъ городахъ достаточно двухъ свидѣтелей 2101.

155) Кр. Л. 1013 не требуетъ торжественнаго приглашенія свидѣтелей для присутствованія именно при составленіи духовнаго завѣщанія. Къ примѣненію 2062 ст. Ш ч. въ качествѣ вспомогательнаго права нѣтъ основанія. Гр. Кас. Деп. Сен. № 36/905 д. Гутманъ. См. 158 сноску.

156) Если родители учинятъ одно токмо распоряженіе, какимъ образомъ послѣ смерти ихъ дѣтямъ дѣлить наслѣдственное имѣніе, то сіе должны подтвердить двое достовѣрныхъ свидѣтелей, не подозрительныхъ въ своекорыстіи кр. К. 135. Кр. Э. 1171 въ этомъ случаѣ считаетъ достаточнымъ показаніе даже одного посторонняго свидѣтеля вмѣстѣ съ пережившимъ родителемъ.

Вопросъ о достовѣрности свидѣтелей, за неимѣніемъ о томъ спеціальныхъ постановленій въ кр. К. 132, долженъ быть разрѣшаемъ на основаніи общаго закона. А такъ какъ въ 2064 ст. Ш ч. перечислены въ точности лица, признаваемыя закономъ неспособными къ свидѣтельству при завѣщаніи, причемъ не упоминается о родственникахъ завѣщателя или лицъ, назначенныхъ наслѣдниками въ завѣщаніи, то посему эти лица должны быть признаны достовѣрными свидѣтелями словеснаго завѣщанія, несмотря на то, что по 371 и 372 ст. Уст. Гр. Суд. они устраняются отъ свидѣтельства при производствѣ тяжебныхъ дѣлъ въ судахъ; статья же 2061 Ш ч., упоминая о приглашаемыхъ къ составленію домашняго завѣщанія трехъ достовѣрныхъ и не подлежащихъ отводу свидѣтелей, имѣетъ въ виду допустить лишь отводъ противъ тѣхъ лицъ, которыя перечислены въ 2064 ст. Ук. Сен. СПБ. Суд. Пал. по д. Скруве № 89/98. Рез. Сен. по д. Приманъ № 7164/903.

2088: свидѣтели должны показаніе свое о содержаніи словеснаго завѣщанія дать подъ присягой.

2089: словесное завѣщаніе, изложенное на письмѣ свидѣтелемъ или, по его порученію, постороннимъ лицомъ, продолжаетъ считаться словеснымъ. Въ Митавѣ, Баускѣ и Фридрихштадтѣ таковымъ же считается завѣщаніе отца или матери, изложенное по ихъ порученію постороннимъ лицомъ 2102.

Письменныя завѣщанія.

Письменное домашнее завѣщаніе завѣщатель долженъ своеручно, именемъ и фамиліей, подписать 2070, въ присутствіи свидѣтелей или объявить имъ, что подпись точно его 2071. За неумѣющаго[157]) или не могущаго писать подписывается третій, кромѣ свидѣтелей, что должно быть оговорено 2072. Лишь testamentum holographum, все написанное рукою завѣщателя, можетъ быть и не подписано ни имъ, ни другимъ лицомъ 2073.

Свидѣтели должны подписаться своеручно подъ завѣщаніемъ (хотя бы и не знали его содержанія 2077) 2074 2096[146]), 2097, 2099, 2094, кр. Э. 1170, кр. К. 134, при чемъ тотъ, кѣмъ, по просьбѣ завѣщателя, составлено или переписано завѣщаніе, можетъ подписаться подъ нимъ и въ качествѣ свидѣтеля 2076 (quaestio Domitiana).

Въ Эстляндіи и Курляндіи 2074, Кур. зем. пр. 2094, въ Митавѣ, Баускѣ и Фридрихштадтѣ 2099 свидѣтели должны еще прилагать къ завѣщанію свои печати (печать родителя по Эст. зем. пр. 2093).

Письменное завѣщаніе крестьянъ Курл. и Эстл., если свидѣтели не умѣютъ писать, должно быть прочтено предъ ними завѣщателемъ, о чемъ они должны засвидѣтельствовать въ судѣ кр. К. 134, кр. Э. 1170.

---

[157]) 3038: безграмотные взамѣнъ своей подписи собственноручно ставятъ три креста, а евреи три нуля, подлѣ каковыхъ знаковъ или подъ ними должно быть отмѣчено не участвующимъ въ дѣлѣ постороннимъ лицомъ имя поставившаго ихъ, съ объясненіемъ его неграмотности, что и утверждается подписью этого лица; подлинность выставленныхъ такимъ образомъ крестовъ или нулей можетъ быть также засвидѣтельствована нотаріусомъ.

Свидѣтели завѣщанія.

Въ Курляндіи участіе свидѣтелей составляетъ непремѣнное условіе 2061[156]) (кромѣ привилегированныхъ завѣщаній 2091, 2094). То же и въ Ревелѣ 2096 (Solennitätszeugen).

По Кур. и Эст. зем. пр. 2068, въ Ревелѣ 2096[146]), Митавѣ, Баускѣ и Фридрихштадтѣ 2099 (кр. Э. 1169) требуется еще unitas actus, чтобы свидѣтели совершенно одновременно, безъ перерыва какимъ-либо постороннимъ дѣломъ, утвердили своей подписью завѣщаніе.

Въ Лифляндіи же не требуется одновременной подписи всѣхъ свидѣтелей 2075.

Лиф. и Эст. зем. права допускаютъ замѣну подписи ихъ другими доказательствами. 2090: письменное завѣщаніе, къ совершенію котораго завѣщатель почему-либо не могъ пригласить свидѣтелей, дѣйствительно и безъ ихъ подписи по Лиф. и Эст. зем. пр., коль скоро только нѣтъ сомнѣнія въ подписи самого завѣщателя и въ томъ, что завѣщаніе дѣйствительно имъ составлено.

По земскимъ правамъ Лифляндіи, Эстляндіи и Курляндіи 2062 и городовъ Митавы, Бауска и Фридрихштадта 2098 свидѣтели должны быть приглашаемы именно въ качествѣ таковыхъ, т. е. завѣщатель долженъ торжественно объявить имъ о своемъ намѣреніи составить завѣщаніе и просить ихъ быть свидѣтелями[158]).

Они могутъ быть между собою родственниками 2067.

Неспособны быть свидѣтелями: 1) обладающіе тѣлесными или умственными недостатками: умалишенные, несовершеннолѣтніе, глухіе, нѣмые, слѣпые; 2) объявленные расточителями; 3) приговоренные къ лишенію правъ; 4) назначенные наслѣдниками по завѣщанію 2064[159]); 5) въ Эстляндіи женщины, въ Лифляндіи и Курляндіи допускаемыя при отсутствіи способныхъ къ свидѣтельству мужчинъ, и при томъ если онѣ незазорнаго поведенія 2065.

---

[158]) Гр. Кас. Деп. Сен. № 36/905 д. Гутманъ. Въ Митавѣ могутъ быть и случайными свидѣтели завѣщанія родителя 2101.

[159]) Ближайшіе родственники отъ права быть свидѣтелями при завѣщаніяхъ, совершаемыхъ въ пользу родственниковъ ихъ, вовсе не исключаются 2064 ст. Рез. Сен. № 7164/903 д. Приманъ. См. Ук. Сен. № 89/98 въ 156 сноскѣ.

Въ Ревелѣ 2096[146]), въ Баускѣ, Митавѣ, Фридрихштадтѣ 2098 свидѣтелями могутъ быть также только мужчины[160]).

Въ Баускѣ и Фридрихштадтѣ, когда завѣщаніе составляется при двухъ свидѣтеляхъ во время эпидемическихъ болѣзней, они должны быть изъ мѣстныхъ гражданъ 2100.

Въ Пильтенѣ при завѣщаніяхъ дворянъ всѣ три свидѣтеля должны быть того же званія. Званіе свидѣтелей безразлично лишь въ томъ случаѣ, когда ихъ не менѣе семи мужчинъ 2066.

Число свидѣтелей.

Число требующихся свидѣтелей при завѣщаніи различно:

два по земскимъ правамъ Лифляндіи, Эстляндіи и Курляндіи 2061, 2072, 2087, кр. Л. 1013, для письменнаго завѣщанія кр. К. 134, въ Митавѣ, Баускѣ и Фридрихштадтѣ во время эпидеміи 2100 и для словеснаго завѣщанія родителя 2101, по Кур. зем. пр. когда завѣщаніе родителя въ пользу дѣтей не все своеручно написано 2094;

три по Пильтенскому зем. пр. 2061, 2087, 2066, въ Баускѣ и Фридрихштадтѣ 2097, въ Митавѣ, Баускѣ и Фридрихштадтѣ, когда сынъ передаетъ наслѣдство родителямъ 2104, для нотаріальнаго завѣщанія 2027, кр. Э. 1169, 1170, для словеснаго завѣщанія кр. К. 132;

пять въ Митавѣ 2097, въ Митавѣ, Баускѣ и Фридрихштадтѣ при передачѣ наслѣдства незаконнорожденному 2103;

семь въ Ревелѣ 2096, въ Пильтенѣ при завѣщаніи дворянина свидѣтели недворяне 2066;

одинъ для словеснаго родительскаго распоряженія кр. Э. 1171.

Привилегированныя завѣщанія.

Привилегированными завѣщаніями, освобожденными отъ обычныхъ требованій, считаются:

а) по земскимъ правамъ всѣхъ трехъ губерній 2091 и по Нарв. город. 2105: 1) составленныя лицами, находящимися на военной службѣ, во время похода,

2) недостаточными людьми низшихъ сословій, живущими въ уѣздахъ,

---

[160]) Въ Митавѣ, Баускѣ и Фридрихштадтѣ полъ свидѣтелей словеснаго завѣщанія родителей безразличенъ 2101.

б) по тѣмъ же правамъ 2091, 2105 и по пр. Кур. городовъ Митавы, Бауска и Фридрихштадта 2101: 3) родителями въ пользу дѣтей,

в) по этимъ же правамъ 2091, 2105, 2100 и по Лифл. город. пр. 2095: 4) кѣмъ бы то ни было во время общихъ опасностей и бѣдствій,

г) по земскимъ правамъ 2073: 5) собственноручно написанныя завѣщателемъ,

д) по крест. правамъ: 6) крестьянскія завѣщанія.

Для дѣйствительности 1, 2 и 4 завѣщаній нужна только увѣренность, что они точно составлены завѣщателями и содержатъ въ себѣ ихъ послѣднюю волю 2092.

По Эст. зем. пр. для завѣщанія родителей въ пользу дѣтей не требуется свидѣтелей, если оно рукою одного изъ родителей написано или имъ подписано (то же въ Митавѣ, Баускѣ и Фридрихштадтѣ 2101) съ приложеніемъ его печати 2093.

По Кур. зем. праву, если собственноручное завѣщаніе родителя имѣетъ предметомъ только раздѣлъ наслѣдства между его дѣтьми, свидѣтелей не нужно; если же оно не все своеручно написано, то нужна подпись родителя и двухъ свидѣтелей и приложеніе печатей всѣхъ ихъ 2094. Ср. кр. К. 135, кр. Э. 1171 выше на 180 стр. въ 156 сноскѣ.

Кр. Л. 1013, кр. Э. 1170 постановляя первое: письменное завѣщаніе должно быть „написано или самимъ завѣщателемъ, или священникомъ того мѣста, или въ волостномъ судѣ“, а второе: „одинаковую дѣйствительность имѣетъ завѣщаніе, написанное по распоряженію завѣщателя мѣстнымъ пасторомъ, или въ судѣ, или иными должностными лицами, имѣющими право на общественную довѣренность, и подписанное составившимъ его и двумя свидѣтелями“, добавляютъ кр. Э.: „безграмотный завѣщатель можетъ составить законное письменное завѣщаніе только съ помощью означенныхъ лицъ“, а кр. Л.: „завѣщанія же такихъ лицъ, кои не умѣютъ писать или читать писанныхъ буквъ, недѣйствительны и не имѣютъ должной силы, коль скоро они не были составлены людьми, имѣющими, по занимаемымъ ими должностямъ, право на общественное довѣріе“ [161]).

[161]) Сенатъ 1900 г. 24 ф. № 28 д. Казе: такими людьми статья 1013 кр. Л., очевидно, признаетъ не только мѣстнаго священника и волостной

Обнародованіе завѣщанія.

По смерти завѣщателя всякое завѣщаніе должно быть немедленно представлено подлежащему суду (1956 ст. Уст. Гр. Суд.: смотря по роду и цѣнѣ завѣщаннаго имущества, окружному суду или мировому судьѣ, въ вѣдомствѣ котораго завѣщатель имѣлъ послѣднее предъ своею смертью мѣстожительство) тѣмъ лицомъ, у котораго оно находится въ рукахъ 2446. Судъ вскрываетъ завѣщаніе при открытыхъ дверяхъ 2447, дѣлаетъ публичный вызовъ о явкѣ въ извѣстный срокъ могущихъ возразить противъ завѣщанія 2451 и, при

судъ, упомянутыхъ выше въ той же статьѣ, по отношенію къ грамотнымъ крестьянамъ — завѣщателямъ, но и вообще такихъ должностныхъ лицъ, должностямъ коихъ, въ силу самаго закона, присвоено довѣріе общества (fides publica), напр.: священника, судьи, нотаріуса. Выводъ суда о томъ, что въ каждомъ данномъ случаѣ изложившій завѣщаніе крестьянина, не умѣющаго писать и читать писанное, подходитъ подъ лицъ, по должности своей заслуживающихъ общественнаго довѣрія, относясь къ установленію фактической стороны дѣла, повѣркѣ въ кассаціонномъ порядкѣ не подлежитъ. (СПБ. Суд. Палата по д. Казе № 144/96 признала, что завѣщаніе составлено учителемъ волостнаго училища, имѣющимъ по должности своей несомнѣнное право на общественное къ себѣ довѣріе, упроченное еще его многолѣтнею, въ теченіе 39 лѣтъ, службою въ должности учителя. Та же Палата по д. Симсонъ съ Губель № 156/96 признала, что сельскій учитель не можетъ замѣнять собою означенныхъ выше лицъ. Письмоводитель нотаріуса не подходитъ подъ опредѣленіе 1013 ст. кр. Л.) . . . . Статья 1013 кр. Л. указываетъ лишь нормальный порядокъ совершенія домашнихъ завѣщаній крестьянъ, . . не указывая даже, кто именно въ волостномъ судѣ въ правѣ изложить такое завѣщаніе.

Гр. Кас. Деп. Сената 1901 г. 24 янв. № 3 по д. Казе: по 2091 и 2092 завѣщанія могутъ считаться дѣйствительными, хотя бы они были составлены съ упущеніемъ всякихъ формальностей, лишь бы было доказано, что они происходятъ отъ самого завѣщателя и содержатъ въ себѣ послѣднюю его волю. Изъ этого слѣдуетъ, что несоблюденіе, при составленіи письменнаго домашняго завѣщанія, указанныхъ въ первой половинѣ 1013 кр. Л. формальностей лишаетъ этотъ актъ только силы доказательства изложеннаго въ немъ распоряженія, но не поражаетъ недѣйствительностью самое завѣщательное распоряженіе, которое остается въ силѣ, если имѣются другія допускаемыя закономъ доказательства его подлинности и соотвѣтствія послѣдней волѣ завѣщателя. По 1013 кр. Л. послѣдняя воля завѣщателя можетъ быть доказываема и помимо всякаго письменнаго акта показаніями двухъ достовѣрныхъ свидѣтелей. . . Посему, завѣщаніе Лифляндскаго крестьянина, составленное съ нарушеніемъ установленныхъ для письменныхъ завѣщаній формальностей, (завѣщаніе было изъявлено завѣщателемъ словесно, въ присутствіи свидѣтелей, и изложено подъ его

отсутствіи таковыхъ возраженій, постановляетъ опредѣленіе о признаніи завѣщанія вступившимъ въ законную силу 2452, Уст. Гр. Суд. 1966[162]).

§ 23. Содержаніе завѣщанія: назначеніе наслѣдника, особенность Лифляндскаго и Эстляндскаго права.

Римское ученіе о завѣщаніяхъ и кодициллахъ рецепировано въ Курляндіи. 1982: въ Курляндіи завѣщаніемъ называется такое объявленіе послѣдней воли, въ коемъ наслѣдодатель назначаетъ одного или нѣсколькихъ прямыхъ наслѣдниковъ. Объявленіе же послѣдней воли, въ коемъ, безъ назначенія прямыхъ наслѣдниковъ, содержатся другія на случай смерти распоряженія, именуется кодицилломъ. 2123: въ Курляндіи назначеніе наслѣдника можетъ послѣдовать только въ завѣщаніи, но отнюдь не въ кодициллѣ, и считается столь существеннымъ условіемъ перваго, что если

диктовку однимъ изъ свидѣтелей на письмѣ, но не соотвѣтственно формальностямъ 1013 кр. Л.) можетъ сохранить силу въ качествѣ словеснаго завѣщанія, если при составленіи его соблюдены установленныя для словесныхъ завѣщаній формальности и имѣются на лицо дополнительныя по такому акту доказательства. . . Обращаясь къ одному изъ указанныхъ закономъ порядковъ совершенія завѣщаній (публичный, домашній, письменный или словесный), завѣщатель этимъ избираетъ только средство для достиженія своей цѣли, . . чтобы выраженная въ завѣщаніи послѣдняя его воля воспріяла силу и осуществилась послѣ его смерти (можетъ быть, это средство окажется недостаточнымъ, но намѣреніе и воля завѣщателя должны остаться въ силѣ, если будутъ доказаны). См 151 сноску.

[162]) СПБ. Суд. Палата по д. Штакельберга № 54/95: порядокъ вскрытія и обнародованія завѣщаній 1956—1970 Уст. Гр. Суд. установленъ для всѣхъ вообще распоряженій на случай смерти, въ томъ числѣ и для договоровъ о назначеніи наслѣдника.

Согласіе на посмертное распоряженіе со стороны лицъ, за которыми можетъ быть признано право на предъявленіе споровъ и возраженій противъ завѣщанія 2477 ст., можетъ послѣдовать прямымъ выраженіемъ воли или же безмолвно, и такое согласіе лишаетъ это лицо права на предъявленіе впослѣдствіи споровъ 2798 ст., причемъ законъ не устанавливаетъ ни момента изъявленія согласія, ни порядка его заявленія. Указаніе отдѣльныхъ случаевъ проявленія согласія на завѣщаніе, въ томъ числѣ и молчаніе во время вызывнаго производства по дѣлу о духовномъ завѣщаніи, согласно тексту 2798 ст., не должно считаться имѣющимъ исчерпы-

его нѣтъ въ немъ, или если это условіе впослѣдствіи почему либо отпадаетъ, то и все посмертное распоряженіе наслѣдодателя уже не можетъ имѣть силы завѣщанія. 2811: въ Курляндіи завѣщаніе теряетъ свою силу въ цѣломъ составѣ, когда въ немъ будутъ уничтожены имена прямыхъ наслѣдниковъ, развѣ бы такое завѣщаніе можно было признать за кодициллъ, данный наслѣдникамъ по закону. 2137: въ Курляндіи субституція допускается такъ же, какъ и назначеніе прямаго наслѣдника, только въ завѣщаніи и не можетъ быть назначаема кодицилломъ. 2151: отказъ же (легатъ) въ Курляндіи можетъ быть назначаемъ безразлично какъ въ завѣщаніи, такъ и въ кодициллѣ.

Въ Лифляндіи и Эстляндіи принято германское воззрѣніе (см. 1981 на 127 стр.), по коему завѣщаніе мыслимо и безъ назначенія наслѣдника. Самое назначеніе наслѣдника (согласно каноническому праву) даже можетъ быть предоставлено другому лицу 2121. Подъ кодицилломъ здѣсь разумѣется всякое прибавленіе къ прежде составленному главному завѣщанію 1982 прим. Отказъ можетъ быть получаемъ непосредственно изъ самого наслѣдства 2164, 2195 и самимъ наслѣдникомъ 2182, 2181 прим. Несмотря на то, въ Лифляндіи и Эстляндіи реципировано римское

вающее значеніе. Сынъ присутствовалъ при составленіи завѣщанія и выразилъ согласіе на завѣщательныя распоряженія, впослѣдствіи не можетъ возражать противъ завѣщанія. СПБ. Суд. Пал. 24 окт. 1907 г. д. Нитавской.

2480 ст. имѣетъ въ виду допустить вводъ даже при наличности спора, если завѣщаніе имѣетъ всѣ установленныя внѣшнія формальности. При отсутствіи спора вводъ во владѣніе тѣмъ болѣе можетъ быть допущенъ. Ст. 1969 Уст. Гр. Суд. для немедленнаго ввода наслѣдниковъ во владѣніе устанавливаетъ выдачу имъ копіи завѣщанія съ установленною надписью. СПБ. Суд. Пал. № 126/902 д. Петерсена.

По 2480 ст. наслѣдники по завѣщаніямъ, удовлетворяющимъ всѣмъ установленнымъ внѣшнимъ формальностямъ, могутъ требовать немедленнаго ввода ихъ во владѣніе завѣщаннымъ имуществомъ не только при наличности неразрѣшеннаго еще спора противъ завѣщанія, но и до предъявленія такого спора при неистеченіи еще положеннаго срока на заявленіе таковаго. СПБ. Суд. Пал. № 106/94 д. Портенъ.

Хотя ст. 2480 относится спеціально къ спору между законными наслѣдниками и наслѣдниками по завѣщанію, но за силою XXI ст. введ. она можетъ имѣть примѣненіе и къ спорамъ законныхъ наслѣдниковъ между собою. СПБ. Суд. Пал. № 330/901 д. Маакера. См. 171 сноску.

ученіе о легатахъ 2150 [163])—2357. Въ городахъ Лифляндіи установлена даже quarta Falcidia [164]) 2308—2316: въ случаѣ непомѣрнаго обремененія наслѣдства отказами въ городахъ Лифляндіи только наслѣдующій по завѣщанію (а въ Курляндіи и по закону) въ правѣ удержать у легатаріевъ столько, чтобы ему самому оставалась $^1/_4$ всего наслѣдства или наслѣдственной его доли.

Въ виду выше сказаннаго провести различіе между наслѣдникомъ и легатаріемъ въ Лифляндіи и Эстляндіи довольно затруднительно.

---

[163]) Назначенныя завѣщателемъ отдѣльныя выдачи и выплаты различнымъ лицамъ (2155 ст.) не могутъ подлежать отдѣльной оплатѣ пошлиною; иначе пришлось бы взимать пошлину въ двойномъ размѣрѣ и съ наслѣдника по завѣщанію и съ легатаріевъ. СПБ. Суд. Пал. № 240/99 д. насл. Клейненбергъ.

Пожизненныя пенсіи (2268 ст.), относительно производства которыхъ было принято на себя обязательство лицомъ, оставившимъ наслѣдство, подлежатъ при исчисленіи наслѣдственной пошлины исключенію изъ цѣнности наслѣдства въ размѣрѣ десятилѣтней сложности назначенныхъ выдачъ. Общ. Собр. 1-го и Кас. Деп. Сен. № 36/96. Пожизненныя денежныя ренты, производимыя изъ доходовъ съ имущества, пошлиною уже оплаченнаго, не подлежатъ обложенію особою пошлиною путемъ капитализаціи выдачъ изъ того или другаго процента. СПБ. Суд. Пал. № 6/95.

2348: вѣчные фидеикоммиссы и отказы могутъ быть учреждаемы въ пользу не только лицъ физическихъ, но и существующихъ или вновь учреждаемыхъ богоугодныхъ, человѣколюбивыхъ и общеполезныхъ заведеній.

Новыя учрежденія приводятся въ дѣйствіе и пріобрѣтаютъ права юридическаго лица съ утвержденія начальства и лишь при условіи такого утвержденія переходитъ къ нимъ отказанное въ завѣщаніи имущество, съ оплатою наслѣдственною пошлиною, на основаніи 152 и 153 ст. Уст. о пошл. Учреждаемый духовнымъ завѣщаніемъ семейный легатъ, предназначенный для оказанія помощи членамъ извѣстнаго рода, вѣрнымъ слугамъ ихъ и въ отдѣльныхъ указанныхъ случаяхъ для стипендій на воспитаніе дѣтей другихъ дворянскихъ родовъ, т. е. для вспомоществованія весьма ограниченному кругу лицъ и нося, слѣдовательно, семейный, а не общественный характеръ, не можетъ быть отнесенъ къ числу благотворительныхъ учрежденій, о коихъ упоминается въ 3 п. 153 ст. Уст. о пошл. Гр. Кас. Деп. Сен. № 71/902 д. ф. Бреверн и Общ. Собр. I и Гр. Кас. Деп. Сен. № 37/900.

[164]) См. 30 Башмаковъ, „Сбавка“ въ дареніяхъ и отказахъ.

2315: Если предметомъ отказа будутъ алименты или другія срочныя выдачи, а также пользованіе чѣмъ-либо, то сумма, изъ которой слѣдуетъ удержать кварту, опредѣляется по вѣроятному продолженію жизни легатарія; когда же подобный отказъ сдѣланъ въ пользу юридическихъ

Хотя въ 2118 ст. сказано, что главныя составныя части завѣщанія суть: 1) назначеніе одного или нѣсколькихъ наслѣдниковъ и 2) назначеніе отказовъ и фидеикоммиссовъ, а также разныхъ условій 2119, кр. К. 138, кр. Э. 1174, кр. Л. 1017, но первое существенно только въ Курляндіи 2123, тогда какъ въ Лифляндіи и Эстляндіи не существенно [165]): здѣсь распредѣленіе наслѣдства можетъ быть предоставлено усмотрѣнію другаго лица 2117, какъ и назначеніе наслѣдника, которое можетъ послѣдовать и въ другомъ документѣ, а не въ завѣщаніи 2121 [166]).

§ 24. Душеприкащики: юридическое построеніе института.

Дѣятельность душеприкащика относится къ исполненію завѣщанія. Въ виду необязательности (въ Лифляндіи и Эстляндіи) назначенія наслѣдника въ завѣщаніи [166]) душеприкащикъ необходимъ, хотя и не безусловно, такъ какъ

лицъ, то сумма эта исчисляется посредствомъ капитализаціи ежегодныхъ выдачъ въ 4%. Примѣчаніе. Вѣроятное продолженіе жизни опредѣляется на слѣдующихъ основаніяхъ: если кому менѣе 20 лѣтъ, то предполагается, что жизнь его по всѣмъ вѣроятностямъ продолжится еще 30 лѣтъ, отъ 20 до 25 лѣтъ — 28 л., отъ 25—30 л. — 25 л., отъ 30—35 л. — 22 года, отъ 35—40 л. — 20 л., отъ 40—50 л. — столько лѣтъ, сколько не достаетъ ихъ до 59 л., отъ 50—55 л. — 9 л., отъ 55—60 л. — 7 л., свыше 60 л. — 5 лѣтъ.

Стоимость пожизненныхъ легатовъ при исчисленіи съ нихъ наслѣдственной пошлины должна быть опредѣляема на основаніи 2315 ст. по вѣроятной продолжительности жизни легатаріевъ. СПБ. Суд. Пал. № 73/96 д. ф. Брюггенъ. 2315 ст., какъ принадлежащая къ области матеріальнаго, а не процессуальнаго права, не можетъ считаться отмѣненною съ введеніемъ судебной реформы. 273 ст. Уст. Гр. Суд. указываетъ лишь общій порядокъ оцѣнки иска въ случаѣ требованія періодическихъ выдачъ. СПБ. Суд. Пал. № 158/98 д. Гульбиха.

[165]) Не случайно и крестьянскія положенія употребляютъ различныя выраженія, говоря о правѣ крестьянъ завѣщать, какъ о правѣ кр. К. 126 „назначить наслѣдника“ въ завѣщаніи, кр. Э. 1158 „отказывать по завѣщанію свою собственность“, 1168 „распорядиться имѣніемъ на случай смерти“, кр. Л. 1005 „располагать своимъ имѣніемъ на случай смерти“.

[166]) 2121 и особенно 2117: завѣщателю не вмѣняется въ обязанность непремѣнно самому вполнѣ постановить всѣ о своемъ наслѣдствѣ распоряженія; онъ можетъ распредѣленіе онаго предоставить усмотрѣнію и другаго лица, а именно своего душеприкащика. Прим.: постановленіе 2117 не дѣйствуетъ въ Курляндіи.

онъ можетъ быть замѣненъ назначеннымъ судомъ попечителемъ надъ наслѣдствомъ. [167])

Хотя въ 2459 и 2465 ст. говорится объ исполненіи душеприкащикомъ порученія завѣщателя, но конструировать понятіе душеприкащика въ качествѣ дѣйствующаго по порученію (mandatum) завѣщателя невозможно. Порученіе прекращается смертью поручающаго. А здѣсь оно начиналось бы со смертью его.

Нельзя разсматривать душеприкащика и въ качествѣ дѣйствующаго по порученію наслѣдниковъ, потому что они его не давали, ихъ интересы часто расходятся съ дѣйствіями душеприкащика 2458, 2468.

Посему и въ Сводѣ сказано: а) лицо, которому отъ самихъ наслѣдниковъ поручено будетъ исполненіе завѣщанія, считается не душеприкащикомъ, а ихъ повѣреннымъ 1 прим. 2453, б) такое порученіе можетъ быть ими дано, когда душеприкащикъ не принялъ на себя должности или будетъ удаленъ отъ нея 2469, в) „душеприкащикъ заступаетъ въ извѣстной степени мѣсто наслѣдника“, пока послѣдній не принялъ наслѣдства или пока не назначено попечительство 2459. [168])

Институтъ этотъ своеобразный, неизвѣстный римскому праву, а потому и не подходящій подъ его рубрики. „Назначенные для исполненія воли завѣщателя душеприкащики,

[167]) 2453: завѣщаніе, вступившее въ законную силу, приводится въ исполненіе душеприкащикомъ, опредѣляемымъ для сего или въ томъ же завѣщаніи, или въ другомъ особомъ актѣ завѣщателя, а если душеприкащика не опредѣлено, то назначеннымъ въ завѣщаніи наслѣдникомъ; наконецъ, если нѣтъ и прямаго наслѣдника по завѣщанію, то попечителемъ надъ наслѣдствомъ, назначеннымъ для сего отъ подлежащаго суда. См. также 2469. О попечительствѣ надъ наслѣдствомъ см. выше 116—119 стр.

[168]) Хотя 2459 ст. предоставляетъ душеприкащику и независимо отъ распоряженія завѣщателя заступать временно въ извѣстной степени мѣсто наслѣдника, т. е. вступить во владѣніе наслѣдствомъ, составить ему опись и т. п., но лишь въ случаяхъ крайней въ томъ необходимости въ видахъ охраны наслѣдства и интересовъ наслѣдниковъ. А потому правило это не можетъ имѣть примѣненія къ тѣмъ случаямъ, когда по распоряженію подлежащей власти (1971 ст. Уст. Гр. Суд.) приняты мѣры охраненія имущества, доставшагося завѣщателю по наслѣдству. СПБ. Суд. Пал. № 204/98 д. Воронцова.

2459 ст., помѣщенная въ отдѣленіи объ исполненіи завѣщаній и трактующая о правахъ и обязанностяхъ душеприкащика, очевидно,

вѣроятно, возникли изъ древне-германскаго института Treuhändler“ (Дорнъ стр. 551).

Какъ показываетъ самое названіе, они прикащики по душѣ (умершаго), должны заботиться о ней, раздавая милостыню и справедливо дѣля наслѣдство, имъ порученное.

Ими могутъ быть и женщины 2454.

Дѣятельность ихъ въ принципѣ безмездная, хотя и можетъ быть въ завѣщаніи назначено какое-либо вознагражденіе за труды 2466.

Дѣятельность ихъ приравнивается къ таковой же попечителя надъ наслѣдствомъ 2453,[169]) 2469.

Но положеніе ихъ болѣе льготно: а) принимать „должность“ (въ нѣмецкомъ текстѣ: Geschäft) душеприкащика никто не обязанъ (кромѣ принявшихъ легатъ по завѣщанію) 2455, 2469; б) утвержденіе въ должности со стороны суда не требуется (но по Эстл. зем. праву требуется 2456 прим.); в) душеприкащикъ не находится и подъ надзоромъ суда, кромѣ случаевъ, касающихся общественной пользы, или интереса учрежденій, или интереса лицъ, подлежащихъ особому покровительству, какъ то: несовершеннолѣтнихъ и тѣхъ, коимъ назначены алименты 2456; г) въ кругу своихъ обязанностей онъ пользуется защитою и содѣйствіемъ суда 2456. Наслѣдники даже не могутъ какъ-нибудь ограничить душеприкащика или принять какія-либо репрессивныя дѣй-

---

имѣетъ въ виду завѣщательные акты, вступившіе въ законную силу. Веденіе душеприкащикомъ тяжебныхъ дѣлъ, возбужденныхъ какъ самимъ завѣщателемъ, такъ и послѣ его смерти, несомнѣнно, относится къ исполненію завѣщательныхъ распоряженій, что можетъ имѣть мѣсто только по вступленіи завѣщанія въ силу; до того же времени душеприкащикъ не можетъ быть признанъ правоспособнымъ къ веденію тяжбъ завѣщателя. СПБ. Суд. Пал. № 48/98 д. Брунса.

[169]) 2009 ст. Уст. Гр. Суд. содержитъ указаніе лишь о подсудности по вопросу о назначеніи попечительства („или мировымъ судьей, принимающимъ мѣры охраненія наслѣдства, или же судомъ, въ коемъ производится дѣло о наслѣдствѣ“) въ тѣхъ случаяхъ, когда это необходимо: при отсутствіи или смерти душеприкащика и прямого наслѣдника по завѣщанію. СПБ. Суд. Пал. № 117/98 д. Кейзерлингъ. См. 104 сноску.

По 2453 ст. лишь по вступленіи въ законную силу завѣщанія (нотаріальнаго, домашняго или словеснаго) оно, съ надписью о томъ, выдается душеприкащику, который лишь съ этого времени приступаетъ къ исполненію распоряженій завѣщателя. СПБ. Суд. Пал. № 48/98 д. Брунса.

ствія противъ него (удалить и т. п.), если только онъ не выходитъ изъ предѣловъ своей компетенціи 2459—2463 и не наноситъ вреда ихъ пользамъ своими дѣйствіями 2468.

Однако, а) разногласіе между нимъ и интересованными лицами рѣшается судомъ 2458, б) наслѣдники, легатаріи и другія интересованныя лица, въ случаѣ медленныхъ или противныхъ ихъ пользамъ дѣйствій душеприкащика, могутъ не только жаловаться на него суду, но и требовать его удаленія 2468, 2469, в) по окончаніи обязанностей душеприкащикъ долженъ дать наслѣдникамъ и интересованнымъ лицамъ отчетъ, а въ Эстляндіи и Ригѣ также и суду, если завѣщатель не освободилъ его отъ этого 2467.

Права и обязанности душеприкащика опредѣляются завѣщаніемъ 2457,[170]) которое служитъ для него „инструкціей“ 2458—2467.

Душеприкащикъ обязанъ: а) лишь заботиться о соблюденіи и исполненіи послѣдней воли завѣщателя 2457, б) съ возможнымъ поспѣшеніемъ и такимъ тщаніемъ, какое онъ прилагаетъ къ собственнымъ дѣламъ, а если назначено ему вознагражденіе, то и съ большимъ 2463, в) пещись о приведеніи наслѣдства въ порядокъ и о распредѣленіи его между наслѣдниками и легатаріями 2457, г) настаивать, чтобы наслѣдникп объявили, принимаютъ ли они наслѣдство, а въ случаѣ согласія ихъ — передать имъ его во владѣніе 2461, д) дать отчетъ за время своего завѣдыванія наслѣдствомъ 2467.

Безъ особаго порученія завѣщателя, душеприкащикъ не имѣетъ ни права, ни обязанности управлять наслѣдствомъ.[171]) Но до принятія наслѣдства наслѣдникомъ или

---

[170]) Душеприкащикъ можетъ искать и отвѣчать на судѣ лишь по тѣмъ искамъ, которые вытекаютъ изъ означеннаго его назначенія. По смыслу 2457 ст. и въ противность законоположеніямъ X т. 1 ч., душеприкащикъ въ правѣ выступить стороною и по иску о признаніи духовнаго завѣщанія недѣйствительнымъ, если только волею завѣщателя на него возложена и защита завѣщанія противъ такого иска. Въ противномъ случаѣ такой искъ по смыслу ст. 1692, 2587, 2594 и 2598 долженъ быть предъявленъ къ попечителямъ, а не къ душеприкащикамъ. СПБ. Суд. Пал. № 5/91 д. Бемера.

[171]) Попечитель надъ наслѣдствомъ требуетъ передачи ему не состоящихъ еще въ чьемъ-либо управленіи предметовъ наслѣдства. А вопросъ о необходимости изъятія отдѣльныхъ частей наслѣдства, состоящихъ

до учрежденія попечительства, душеприкащикъ заступаетъ въ извѣстной степени мѣсто наслѣдника, т. е. вступаетъ во владѣніе наслѣдствомъ, составляетъ ему опись, уплачиваетъ оставшіеся послѣ завѣщателя долги, производитъ взысканіе по долговымъ обязательствамъ, ведетъ тяжебныя по наслѣдству дѣла и т. д. 2459.[168])

Душеприкащикъ въ правѣ: а) не принять порученія (но принятое не можетъ сложить безъ основательной причины) 2455, 2469, б) дѣйствовать чрезъ повѣренныхъ 2462, в) отчуждать имущество въ случаѣ необходимости (для сохраненія наслѣдства и для исполненія завѣщанія, напр., для удовлетворенія легатаріевъ) 2460, г) получить издержки по исполненію завѣщанія 2466; а затѣмъ въ правѣ, если это предоставлено завѣщателемъ: д) управлять наслѣдствомъ 2459, е) отчуждать вообще имущество 2460, ж) передать свое званіе другому 2462, з) получить вознагражденіе за свои труды 2466, 2463.

Можетъ быть нѣсколько душеприкащиковъ, тогда они несутъ отвѣтственность круговою порукою всѣ вмѣстѣ 2464.

Можетъ быть и спеціально назначенный душеприкащикъ для исполненія отдѣльнаго распоряженія завѣщателя. Такой душеприкащикъ дѣйствуетъ только въ кругу возложеннаго на него порученія, не принимая участія въ остальныхъ частяхъ завѣщанія и въ приведеніи ихъ въ дѣйствіе 2465.

§ 25. О наслѣдованіи по договору.

Vergabungen von Todeswegen (см. выше 174 стр.) впослѣдствіи превратились[172]) въ договоры объ установленіи только права на будущее наслѣдство (Erbverträge).

во владѣніи наслѣдниковъ, отъ нихъ и передачи въ управленіе попечителя въ каждомъ отдѣльномъ случаѣ рѣшается судомъ по обсужденіи обстоятельствъ даннаго случая. СПБ. Суд. Пал. № 330/901 д. Маакера. См. 119 стр. предъ 85 сноской.

[172]) Подобное возможно и нынѣ. Подобно тому, какъ при дареніи на случай смерти 2421 выдача дара можетъ послѣдовать и тотчасъ, до смерти дарителя 2122, 2429, и передача лицомъ, вступающимъ въ договоръ о наслѣдованіи, имущества, служащаго предметомъ договора, въ пользованіе соконтрагента, не ожидая смерти наслѣдодателя, ничего противозаконнаго въ себѣ не содержитъ (хотя 2481 ст. и не предусматриваетъ

Ихъ виды: pactum successorium acquisitivum и pactum successorium negativum. Предметъ тѣхъ и другихъ — наслѣдованіе послѣ одного изъ контрагентовъ: первымъ установляется (пріобрѣтается) право наслѣдованія въ пользу другаго контрагента, вторымъ одинъ изъ контрагентовъ отказывается (отрекается) отъ наслѣдованія послѣ другаго. Первый можетъ быть или pactum successorium universale (Erbeinsetzungsvertrag, о назначеніи наслѣдника) или pactum successorium particulare (Vermächtnissvertrag, о наслѣдованіи въ отдѣльныхъ предметахъ).

2500: договоры о наслѣдованіи могутъ быть заключаемы и въ пользу посторонняго, безъ его въ нихъ участія, и въ такомъ случаѣ установляютъ для него самостоятельное право, при чемъ, однако, контрагентамъ не запрещается, съ обоюднаго согласія, во всякое время измѣнить или и совершенно отмѣнить договоръ. Но если означенное постороннее лицо позже само приступитъ къ договору, или одинъ изъ первоначальныхъ контрагентовъ умретъ, то основанное на семъ договорѣ право посторонняго лица уже не можетъ подлежать отмѣнѣ безъ его согласія 2775. Словомъ, такой договоръ подчиняется общимъ правиламъ о договорахъ въ пользу третьяго лица 3116—3119.

Прим. къ 2765: договоръ, коимъ одна сторона обязывается другой отказаться отъ наслѣдства послѣ третьяго лица, если бъ оно ей досталось, не составляетъ отреченія въ настоящемъ смыслѣ и причисляется къ договорамъ о наслѣдствѣ третьяго лица (pacta de hereditate tertii viventis). Ср. 2848 ст. и 176 сноску.

Договоромъ о наслѣдованіи можетъ быть и взаимное завѣщаніе,[173]) хотя общее правило иное. 2412: взаимныя

случаевъ такой передачи) и сама по себѣ не измѣняетъ характера договора. Рез. Сената 1895 г. № 641 д. Скуина.

И крестьяне могутъ заключать договоры о наслѣдованіи. Рез. Сен. № 3186/97, Гр. Кас. Деп. Сен. № 23/99 д. Кернера, ук. Сен. СПБ. Суд. Пал. д. Раттасепъ № 75/99. См. 34 и 115 сноски. См. 162 сноску.

[173]) Изъ смысла ст. 2481 и 2495 слѣдуетъ, что договоромъ о наслѣдованіи можетъ быть установлена взаимность наслѣдованія, но она не составляетъ необходимаго условія сего договора. Ук. Сен. СПБ. Суд. Пал. д. Раттасепъ № 75/99.

Согласно XXXVI ст. введенія, сила акта должна быть обсуждаема по законамъ его совершенія во всемъ объемѣ, т. е. какъ въ отношеніи

завѣщанія, кромѣ случаевъ, когда противное вытекаетъ изъ самаго ихъ содержанія, не считаются договорами о наслѣдованіи.

Наслѣдованіе по договору, хотя и имѣетъ преимущество предъ остальными двумя призваніями къ наслѣдованію (см. выше 128 и 129 стр.), но можетъ имѣть мѣсто и одновременно съ ними 1701, 2492.

§ 26. Договоръ о назначеніи наслѣдника (Erbeinsetzungsvertrag).

Договоръ о назначеніи наслѣдника (договоръ о наслѣдованіи въ тѣсномъ смыслѣ 2481) отличается отъ простого обѣщанія назначить кого-либо наслѣдникомъ.

Такое обѣщаніе даетъ получившему его только право отыскивать съ обѣщавшаго исполненіе сего договора или же вознагражденіе за неисполненіе.

Договоромъ же о назначеніи наслѣдника установляется не одно простое личное обязательство, но и самое право наслѣдованія 2482, 1698—1700, можетъ быть, даже въ пользу третьяго лица 2500 (см. выше стр. 194). Имъ одинъ контрагентъ другому или нѣсколько контрагентовъ другъ другу предоставляютъ право на будущее послѣ себя наслѣдство 2481, [172]) въ цѣломъ или части 2484 (въ литературной собственности 1971), именно установляется только будущее право наслѣдованія (delatio), и потому, пока наслѣдодатель еще находится въ живыхъ, назначенному въ договорѣ лицу предоставляется одно лишь право преемства въ предстоящемъ наслѣдствѣ, отнюдь не заключающее въ себѣ какого-либо, немедленно вступающаго въ силу, права на настоящее имущество наслѣдодателя 2491.

обряда его совершенія, такъ и въ отношеніи правъ и обязанностей, устанавливаемыхъ имъ для сторонъ, и потому окружный судъ Имперіи, при разрѣшеніи вопроса объ утвержденіи духовнаго завѣщанія, совершеннаго въ предѣлахъ Прибалтійскихъ губерній, долженъ обсудить его по законамъ, для Прибалтійскихъ губерній установленнымъ, и не въ правѣ отказать въ утвержденіи къ исполненію составленнаго въ Прибалтійскомъ краѣ взаимнаго духовнаго завѣщанія на томъ основаніи, что завѣщаніе это въ нарушеніе ст. 1032 т. X ч. I содержитъ въ себѣ изъявленіе воли двухъ лицъ. Гр. Кас. Деп. Сен. № 8/907, № 140/84, № 12/90.

Заключать такой договоръ можетъ тотъ, кто имѣетъ не только право вступать въ договоры вообще (2489), но и право завѣщать и право наслѣдовать по завѣщанію: наслѣдникъ долженъ быть способенъ вообще къ наслѣдованію, а наслѣдодатель долженъ имѣть право располагать своимъ имуществомъ на случай смерти; при несовершеннолѣтіи перваго требуется согласіе опекуна и сиротскаго суда, а составленный договоръ несовершеннолѣтнимъ наслѣдодателемъ не обязателенъ, даже и при изъявленіи сиротскимъ судомъ согласія, и за нимъ всегда остается право отмѣнить сдѣланное назначеніе 2483, 1989.

При заключеніи такого договора не дозволяется отступать отъ законныхъ ограниченій права распоряженія наслѣдственнымъ имуществомъ 2485, а въ Курляндіи отъ правилъ объ обязательной долѣ 2486, если только заинтересованныя лица сами не изъявятъ на то согласіе.

По земскимъ правамъ и въ Курляндскихъ городахъ договоръ этотъ подлежитъ тѣмъ же формальностямъ, кои предписаны для завѣщаній. Если онъ касается недвижимостей, то для распространенія его силы и на постороннихъ онъ долженъ быть внесенъ въ ипотечныя книги 2487, 2494 прим. Въ городахъ Лифляндіи онъ долженъ быть совершенъ нотаріальнымъ порядкомъ, а въ городахъ Эстляндіи онъ долженъ быть явленъ у нотаріуса 2488.

Заключеніе договора влечетъ за собою, при жизни наслѣдодателя, недѣйствительность ряда его сдѣлокъ и ограниченіе свободы его распоряжаться имуществомъ. А именно: а) договоръ не можетъ быть отмѣненъ имъ односторонне, тѣмъ болѣе посмертнымъ распоряженіемъ 2492; б) наслѣдодатель хотя и можетъ располагать своимъ имуществомъ во время своей жизни и даже дѣлать умѣренные подарки, но не можетъ дѣлать даренія посмертныя 2493; в) если онъ что-либо отчудитъ съ очевиднымъ намѣреніемъ лишить чрезъ то наслѣдника по договору присвоеннаго ему онымъ права, то наслѣдникъ можетъ оспаривать отчужденіе и даже, при наличности условій ст. 506, [99]) требовать объявленія его расточителемъ 2494. [99]) Но отчужденіе недвижимости, на которую договоръ о наслѣдованіи не внесенъ въ ипотечныя книги, послѣ смерти наслѣдодателя не можетъ быть оспариваемо наслѣдниками по договору; они не въ правѣ также

требовать движимую вещь отъ пріобрѣтшаго ее въ доброй вѣрѣ отъ наслѣдодателя 2494 прим.

Въ свою очередь, наслѣдникъ по договору, при жизни наслѣдодателя, не можетъ односторонне отказаться отъ договора 2495.[173]) Послѣ же смерти его онъ воленъ, если выговорилъ себѣ именно это право 2623, 2776 прим., отречься отъ наслѣдства, такъ какъ смертью наслѣдодателя (наслѣдникъ долженъ пережить открытіе наслѣдства 2621) открывается право наслѣдованія (возможность сдѣлаться наслѣдникомъ 2622), право принять наслѣдство, но этимъ не налагается непремѣнной къ тому обязанности 2496, 2776.

Договоръ утрачиваетъ свою силу вслѣдствіе смерти наслѣдника прежде наслѣдодателя 2497 и можетъ быть отмѣненъ по взаимному согласію ихъ обоихъ 2492, 2495.

§ 27. Взаимныя завѣщанія и договоры о наслѣдствѣ.

Опредѣленіе понятія взаимнаго завѣщанія дано въ ст. 4209: завѣщаніе, въ которомъ двое или болѣе лицъ взаимно назначаютъ себя наслѣдниками одинъ послѣ другаго, именуется взаимнымъ.

Здѣсь же указанъ и особый видъ такого завѣщанія: если въ актѣ сего рода назначеніе одного лица наслѣдникомъ будетъ обусловлено существованіемъ и дѣйствительностью назначенія другаго лица, такъ что сохраненіе или прекращеніе силы перваго изъ этихъ назначеній повлечетъ за собою тѣ же самыя послѣдствія и для соотвѣтствующаго ему, то завѣщаніе называется корреспективнымъ. Презумпція въ пользу корреспективности налицо, если въ завѣщаніи постановлено, къ кому должно поступить имущество по смерти пережившаго всѣхъ другихъ соучастниковъ, а въ Лифляндіи и Эстляндіи если завѣщаніе составлено супругами 2411. Общее же правило 2410: не всякое взаимное завѣщаніе считается вмѣстѣ и корреспективнымъ, а лишь такое, въ коемъ завѣщатели положительно выразили свою на то волю, или если она очевидно явствуетъ изъ обстоятельствъ дѣла.

Установивъ общее положеніе, что взаимныя завѣщанія, кромѣ случаевъ, когда противное вытекаетъ изъ самаго ихъ

содержанія, не считаются договорами о наслѣдованіи, Сводъ указываетъ въ частности пункты различія между тѣми и другими: а) взаимныя завѣщанія могутъ быть отмѣняемы каждымъ изъ составителей по одностороннему его усмотрѣнію 2412, б) отмѣна завѣщанія однимъ изъ завѣщателей или утрата силы его распоряженія не оказываетъ никакого вліянія на распоряженія другихъ соучастниковъ 2413, в) даже при корреспективномъ завѣщаніи, если соучастникъ, узнавъ объ отмѣнѣ распоряженія другаго, намѣренно не измѣнитъ своихъ распоряженій (тогда какъ, по общему правилу, отмѣна распоряженій, при корреспективномъ завѣщаніи, однимъ изъ соучастниковъ уничтожаетъ и распоряженія другаго 2409) 2414, г) по смерти одного изъ соучастниковъ корреспективнаго завѣщанія пережившій можетъ отречься отъ наслѣдованія по завѣщанію и можетъ тогда свободно распоряжаться своимъ имуществомъ на случай смерти 2415, принявши же назначенное ему имущество, онъ можетъ свободно располагать и полученнымъ 2416.

Несмотря на отрицаніе договорнаго характера за взаимнымъ завѣщаніемъ 2412, договорный элементъ въ немъ есть. 2417: если завѣщаніемъ опредѣлено, чтобы послѣ умершаго наслѣдовалъ пережившій, подъ условіемъ поступленія по смерти его совокупнаго ихъ наслѣдства или къ ближайшимъ ихъ родственникамъ или къ кому-либо иному, то пережившій, единожды принявъ наслѣдство, уже не въ правѣ ни измѣнять въ чемъ-либо этого распоряженія, ни иначе располагать своимъ имуществомъ на случай смерти, такъ что даже и всѣ новыя приращенія сего имущества поступаютъ въ общую массу, имѣющую перейти къ субституированнымъ ему другимъ наслѣдникамъ 2417—2419.

Въ виду этого, а также того, что и договоры о наслѣдованіи могутъ содержать въ себѣ элементъ взаимности, когда контрагенты „другъ другу предоставляютъ право на будущее послѣ себя наслѣдство“ 2481 [173]), взаимныя завѣщанія легко смѣшиваются съ договорами о наслѣдованіи.

§ 28. Особые виды договоровъ о наслѣдствѣ.

Среди договоровъ о наслѣдствѣ выдѣляются: а) договоры о приравненіи разнобрачныхъ дѣтей (см. выше 72—

74 стр.), б) о наслѣдованіи супруговъ, в) о родонаслѣдственномъ союзѣ и г) объ отреченіи отъ наслѣдства.

§ 29. Договоры о наслѣдованіи супруговъ.

Они могутъ содержаться въ брачныхъ договорахъ, въ кои могутъ быть включаемы и условія на случай смерти супруговъ 38. Въ прим. къ 38 ст.[174]) сказано: если въ брачныхъ договорахъ помѣщены условія, касающіяся будущихъ наслѣдственныхъ правъ супруговъ, то сіи договоры подлежатъ вполнѣ правиламъ о договорахъ наслѣдственныхъ. Но точнѣе выражается ст. 2511: договоры наслѣдованія между супругами подлежатъ, относительно ихъ формы и порядка отмѣны, дѣйствію постановленій, существующихъ для брачныхъ договоровъ (36, 40), а въ прочихъ отношеніяхъ правиламъ, вообще для договоровъ о наслѣдованіи постановленнымъ.

Они могутъ быть заключаемы только письменно, въ городахъ Лифляндіи нотаріальнымъ порядкомъ 36 и прим.[8])

Они теряютъ свою силу: 1) когда бракъ не состоялся, 2) или расторгнутъ разводомъ, 3) по взаимному согласію сторонъ и 4) если въ договорѣ предполагалось какое-либо событіе въ будущемъ, напр., прижитіе дѣтей, которое между тѣмъ не воспослѣдовало, то всѣ относящіяся къ этому событію условія теряютъ свою силу 40.

§ 30. Родонаслѣдственные союзы (Erbverbrüderungen).

„Другое названіе, приведенное закономъ 2501, Gesamthandstiftungen, указываетъ на происхожденіе института. Прежняя Belehnung zur gesammten Hand значительно расширила кругъ лицъ, призываемыхъ къ

[174]) По точному смыслу 38 ст. сила брачнаго объ отмѣнѣ общности имущества договора, совершеннаго и опубликованнаго порядкомъ, установленнымъ въ ст. 36 и прим. и заключеннаго супругами уже послѣ вступленія ихъ въ бракъ, не можетъ въ чемъ-либо нарушить правъ постороннихъ лицъ, ими законно пріобрѣтенныхъ на имущество, подлежащее супружеской общности, каковое посему и не освобождается отъ отвѣтственности за тѣ долги мужа, которые, какъ существовавшіе до отмѣны общности, подлежали удовлетворенію изъ того имущества. Рез. Сен. д. Франка № 6532/906.

наслѣдованію въ ленѣ. Возможность инвеституры цѣлаго ряда вассаловъ съ установленіемъ фактическаго обладанія въ пользу одного лица, послѣ смерти котораго наслѣдуетъ одинъ изъ остальныхъ Gesamthandgenossen. Впослѣдствіи встрѣчаются также случаи передачи лена zur samenden Hand цѣлому роду съ установленіемъ опредѣленнаго порядка наслѣдованія въ пользу агнатовъ. См. грамоту Плеттенберга 7 дек. 1518 года. Развитіе это было завершено ст. VII Privilegii Sigismundi, дозволяющей заключеніе договоровъ между дворянскими родами, съ цѣлью установить взаимное наслѣдованіе по пресѣченіи агнатской линіи одного изъ нихъ. Это право, расширенное впослѣдствіи курляндскимъ законодательствомъ, развилось преимущественно въ Курляндіи, гдѣ, однако, впослѣдствіи родонаслѣдственные договоры были вытѣснены дворянскими фидеикоммиссами" (Кассо стр. 144). Ср. ниже § 36.

Родонаслѣдственнымъ союзомъ называется такой договоръ, коимъ нѣсколько родовъ или нѣсколько линій одного и того же рода (контрагенты) утверждаютъ другъ за другомъ на случай прекращенія одного изъ тѣхъ родовъ, или одной изъ тѣхъ линій, право наслѣдованія въ своихъ имѣніяхъ. Члены фамилій, за коими утверждено такое право, называются въ семъ отношеніи родонаслѣдственными участниками (Gesamthandgenossen) 2501, а вотчины, составляющія предметъ договора, называются родонаслѣдственными имѣніями 2502. Такимъ образомъ, содержаніе договора — взаимное право наслѣдованія въ вотчинахъ, принадлежащихъ контрагентамъ.

Право заключать такіе договоры составляетъ привилегію „единственно дворянства". Ни Высочайшаго соизволенія, ни вообще утвержденія правительства не требуется 2502.

Они могутъ быть совершаемы только на письмѣ, и если они должны быть обязательны для постороннихъ, то подлежатъ внесенію въ ипотечныя книги 2503.

Предметъ договора (вотчины) въ Лифляндіи и Эстляндіи и Пильтенскомъ округѣ по праву наслѣдованія переходитъ только къ нисходящимъ агнатамъ учредителя, съ исключеніемъ дочерей и когнатовъ (дочери при сыновьяхъ получаютъ лишь приличное ихъ состоянію содержаніе, а въ случаѣ брака приданое; на приличное содержаніе имѣетъ право и вдова) 2504, въ Курляндіи дочери и когнаты не исключаются, а вдовы имѣютъ тѣ же права, какъ и при наслѣдованіи по закону 2505. Отъ этого общаго правила въ учредительномъ актѣ могутъ быть сдѣланы отступленія.

Въ случаѣ пресѣченія одного изъ родовъ или одной

изъ линій, принадлежащихъ къ союзу, имѣніе поступаетъ, съ устраненіемъ наслѣдницъ и прочихъ когнатовъ послѣдняго владѣльца, къ ближайшему родонаслѣдственному участнику, т. е. къ тому члену рода или линіи, который владѣетъ принадлежащими симъ послѣднимъ родонаслѣдственными имѣніями 2508. Въ Курляндіи, когда когнаты исключены отъ наслѣдованія, участникъ другаго рода или другой линіи, коему достанется имѣніе, обязанъ выплатить когнатамъ послѣдняго владѣльца, наслѣдующимъ послѣ него по закону, $^3/_4$ оцѣночной стоимости имѣнія, до исполненія чего наслѣдники по закону могутъ удерживать имѣніе и пользоваться частью доходовъ на свое содержаніе 2509.

Долги на имѣніи уплачиваютъ наслѣдники по закону послѣдняго владѣльца, а родонаслѣдственные участники отвѣчаютъ за нихъ (въ Курляндіи доставшеюся имъ $^1/_4$ имѣнія) лишь въ томъ случаѣ, если изъявили свое согласіе на заключеніе долга 2510.

Владѣлецъ имѣнія въ распоряженіи имъ подлежитъ лишь тѣмъ ограниченіямъ, которыя при всякомъ договорѣ о наслѣдованіи существуютъ для наслѣдодателя относительно наслѣдника по договору (см. 2492—2494 выше стр. 196): онъ въ правѣ дѣлать отчужденія во время жизни, но не на случай смерти 2506. Отчужденное продажею или передачею въ заставное владѣніе имѣніе ближайшій агнатъ или ближайшій за нимъ по праву наслѣдованія членъ родственнаго союза можетъ выкупить въ теченіе срочнаго года со времени полученія о томъ свѣдѣнія 2507.

§ 31. Договоръ объ отреченіи отъ наслѣдства.

Отреченіе (за что можетъ быть выговорено вознагражденіе 2771) отъ наслѣдованія, Erbverzicht, есть договоръ, по которому одна изъ сторонъ отказывается отъ права, которое принадлежало бы ей послѣ смерти другой [175]), отъ будущаго права на наслѣдство послѣ нея 2763.

Контрагентами являются будущій наслѣдникъ и то лицо, отъ наслѣдованія послѣ котораго онъ отказывается 2765.

[175]) Въ 2776—2786 ст. идетъ рѣчь также объ „отреченіи“ отъ наслѣдства, но уже открывшагося; здѣсь односторонній актъ отказа, Ausschlagung einer angefallenen Erbschaft.

Для дѣйствительности отреченія со стороны лица, находящагося подъ опекой, необходимо согласіе какъ опекуна, такъ и сиротскаго суда 2766.

Особой формы для отреченія не установлено. Письменный актъ требуется только въ томъ случаѣ, если отреченіе относится до недвижимостей 2764.

Вслѣдствіе отреченія право распоряженія на случай смерти расширяется. Отреченіе, обнимающее собою какъ наслѣдственное имущество наслѣдодателя, такъ и обязательную долю отрекающагося 2767, имѣетъ послѣдствіемъ прекращеніе права на оное отрекшагося и снятіе съ наслѣдодателя всякихъ ограниченій по распоряженію своимъ наслѣдствомъ 2768.

На мѣсто отрекшагося вступаетъ имѣющій равныя съ нимъ права, а если такого нѣтъ, то ближайшій послѣ него наслѣдникъ, разумѣется, если нѣтъ ни завѣщанія, ни договора на случай смерти наслѣдодателя 2769.

Въ случаѣ смерти отрекшагося прежде наслѣдодателя, его отреченіе не обязательно для его нисходящихъ 2772. Договоръ въ данномъ случаѣ утрачиваетъ свою силу.

Онъ можетъ быть отмѣненъ и ранѣе того съ согласія обѣихъ сторонъ 2774, а при отреченіи въ пользу третьяго лица, приступившаго къ договору, для отмѣны его требуется согласіе и этого лица 2775.

Полное отдѣленіе дѣтей въ имуществѣ родителей по городскому праву содержитъ въ себѣ отреченіе отъ наслѣдованія 1947 и влечетъ отступленіе отъ общаго порядка наслѣдованія: вполнѣ отдѣленныя дѣти устраняются, пока есть другія, неотдѣленныя, отъ всякаго участія въ наслѣдствѣ послѣ родителей, при чемъ и нисходящіе совершенно отдѣленныхъ дѣтей сами уже по себѣ устраняются отъ наслѣдованія послѣ дѣда, бабки и т. д. въ пользу неотдѣленныхъ 1948, 2773. Слѣдовательно, постановленіе 2772 ст. въ этомъ случаѣ въ городахъ не примѣняется.

§ 32. Лишеніе наслѣдства лицъ недостойныхъ по мѣстному праву.

Литература. 23 Башмаковъ, Недостойность наслѣдника, опредѣляемая по судебному приговору и по завѣщанію.

Въ извѣстныхъ случаяхъ, на основаніи закона, наслѣдники по закону, завѣщанію или договору, въ видѣ наказанія, какъ недостойные, лишаются наслѣдства 2847.

Случаи лишенія заимствованы отчасти изъ римскаго права (14 изъ нижеуказанныхъ), отчасти изъ германскаго (остальные девять).

Лишаются наслѣдства:

1) убійца наслѣдодателя или ближайшаго передъ собою наслѣдника, хотя бы по неосторожности,

2) не возбудившій преслѣдованія противъ убійцы (а въ Курляндіи и противъ тяжко обидившаго) наслѣдодателя 2856,

3) насильственно или обманомъ удержавшій наслѣдодателя отъ составленія или измѣненія завѣщанія или принудившій составить или измѣнить таковое,

4) неправильно оспорившій правоспособность завѣщателя,

5) при жизни наслѣдодателя, безъ его вѣдома и согласія, заключившій съ кѣмъ-либо договоръ, касающійся будущаго послѣ него наслѣдства [176]) 2848,

6) проигравшій тяжбу противъ завѣщанія 2849 [177]),

7) отказавшійся отъ возложенныхъ на него по завѣщанію опекунской должности или обязанности кого-либо воспитать 2852,

8) уклонившійся отъ возложенной обязанности озаботиться о погребеніи наслѣдодателя 2853,

---

[176]) На основаніи 2667, 2668, 2670 и 2672 ст. можно отчуждать лишь полученное уже наслѣдство въ видѣ опредѣленнаго имущества. Отсюда слѣдуетъ, что право на наслѣдство, еще не признанное и не полученное и вытекающее исключительно изъ родственныхъ отношеній наслѣдника къ наслѣдодателю, т. е. близость родства и вытекающія изъ него права, какъ неразрывно связанныя съ опредѣленнымъ физическимъ лицомъ, отчудить невозможно; невозможна поэтому и продажа или уступка третьему лицу принадлежащаго лично наслѣднику по закону права спора противъ духовнаго завѣщанія 2477 ст. Опред. СПБ. Суд. Пал. 11 авг. 1904 г. д. Фогеля.

[177]) Ст. 2849, какъ законъ спеціальный, не терпитъ распространительнаго толкованія и такъ какъ въ ней говорится о случаѣ начатія наслѣдникомъ тяжбы противъ завѣщанія, подъ словомъ же тяжбы разумѣется искъ, заявленный въ судѣ гражданскомъ, то возбужденіе уголовнаго обвиненія въ подлогѣ завѣщанія не можетъ быть подведено подъ дѣйствіе 2849 ст. Рез. Сен. д. Сурдеко № 5947/92. См. 84 сноску.

9) не исполнившій въ теченіе года возложеннаго завѣщателемъ порученія 2854,

10) подкидышъ, считавшійся завѣщателемъ сыномъ 2855,

11) дѣвица, вступившая въ бракъ противъ воли родителей по Лифл. зем. праву (по Эстл. зем. праву теряетъ $^1/_4$ своей доли 2857—2860 см. выше 149 стр. 129 сноску) 2857,

12) по Пильтенскому праву дѣти, состоящія подъ властью родителей и вступившія въ бракъ безъ ихъ согласія, теряютъ $^1/_2$ своей доли 2858,

13) вступившій въ недозволенный бракъ лишается наслѣдства послѣ другаго супруга 2850,

14) прелюбодѣйка послѣ прелюбодѣйствовавшаго съ нею 2851,

15) въ Лифляндіи и Эстляндіи дѣвица или вдова дворянскаго званія, впавшая въ блудодѣяніе 2860,

16) супругъ, изобличенный въ прелюбодѣяніи или въ злостномъ оставленіи другаго, теряетъ право на наслѣдованіе послѣ невинной стороны 2861, 2023,[127])

17) въ городахъ Эстляндіи дѣвица, вступившая въ бракъ съ похитителемъ 2859,

18) по Пильтенскому статуту вдова, оставшаяся беременною и не сообщившая о томъ, лишается вдовьихъ правъ 2862,

19) вдова-опекунша, вступившая въ новый бракъ, не раздѣлившись съ дѣтьми, а по Эстляндскому земскому и Лифляндскому городскому праву и вдовецъ 2863,

20) не испросившій назначенія къ несовершеннолѣтнимъ опекуна 2864 и 2865,[178])

21) братья и сестры, покушавшіеся на жизнь, пытавшіеся нанести вредъ имуществу или начавшіе уголовный искъ противъ наслѣдодателя 2866,

22) не имѣвшіе должнаго радѣнія объ умалишенномъ 2867,

23) въ Лифляндіи и Эстляндіи не имѣвшіе надлежащей заботы о родственникѣ, требующемъ призрѣнія 2868, кр. Л. 1012 см. выше 171 стр.

Въ 2869 и 2870 ст. указаны еще два случая, кои, однако, сюда не относятся. См. выше 172 стр. 11 и 12 пп.

На мѣсто недостойнаго вступаетъ ближайшій наслѣдникъ умершаго, призывавшійся къ наслѣдованію вмѣстѣ

[178]) См. выше 91 стр, и 151 сноску. 2863—2865 ст. не имѣютъ силы въ Ревелѣ.

съ отпавшимъ или непосредственно за нимъ, будетъ ли это субститутъ, или сонаслѣдникъ, или же ближайшій наслѣдникъ по закону 2873. Исключеніе изъ этого общаго положенія: а) 2863 вдова (и вдовецъ) лишается наслѣдства въ пользу дѣтей, б) 2864 въ Митавѣ, Баускѣ и Фридрихштадтѣ мать — въ пользу другихъ дѣтей, в) 2867 нерадѣвшій объ умалишенномъ — въ пользу принявшаго и содержавшаго его на свой счетъ до смерти, г) 2868—2870 въ пользу богоугоднаго заведенія.

§ 33. Отвѣтственность наслѣдника по лифляндскому и эстляндскому праву.

Литература. 214 Кассо, Преемство наслѣдника въ обязательствахъ наслѣдодателя, 611 Фрейтагъ фонъ Лорингговенъ, Вступленіе наслѣдника въ обязательства и права требованія наслѣдодателя.

По общему правилу, вмѣстѣ съ правами наслѣдодателя на наслѣдника переходятъ и всѣ его обязанности, кромѣ чисто личныхъ 2646, въ частности и долги, кои онъ обязанъ уплатить изъ собственнаго имущества, если не достанетъ для уплаты ихъ наслѣдства 2648,[60]) 2679.

Неограниченная отвѣтственность наслѣдника отпадаетъ, если онъ воспользуется правомъ инвентаря (beneficium inventarii Юстиніана), т. е. составитъ всему наслѣдству, въ узаконенный срокъ, опись по правиламъ Уст. Гр. Суд. 2649 и прим., въ Курляндіи обратившись въ судъ въ теченіе года съ просьбою о составленіи описи и вызовѣ кредиторовъ наслѣдодателя 2651. Для крестьянъ право инвентаря признано 9 іюля 1889 года.

Опекуны, попечители и пр. принимаютъ наслѣдство всегда съ правомъ инвентаря 2650[85]), хотя бы это были родители, что не противорѣчитъ статьѣ 369[85]), освобождающей ихъ въ Курляндіи отъ описи, составляемой сиротскимъ судомъ при принятіи опеки, а не отъ описи, изготовляемой судебнымъ приставомъ при принятіи наслѣдства для подопечнаго.

Подъ вліяніемъ шведскаго законодательства въ Лифляндіи и Эстляндіи на наслѣдника возложена обязанность охранять интересы кредиторовъ.

2652: въ Лифляндіи и Эстляндіи наслѣдникъ долженъ не позднѣе двухъ мѣсяцевъ со времени дошедшаго до него свѣдѣнія о призваніи его къ наслѣдованію озаботиться о составленіи подлежащимъ судомъ инвентаря и о вызовѣ кредиторовъ наслѣдодателя; при обширныхъ и запутанныхъ наслѣдствахъ суду дозволяется, по просьбѣ наслѣдника, продолжить этотъ срокъ, но не далѣе того, который опредѣленъ въ объявленіи.

Съ другой стороны, въ интересахъ наслѣдника установлено слѣдующее.

2656: въ Лифляндіи и Эстляндіи, если при смерти наслѣдодателя не было извѣстно, что долги его превышаютъ стоимость наслѣдства, и наслѣдникъ, принявшій оное въ доброй вѣрѣ, безъ права инвентаря, выдастъ, по утвержденному имъ подъ присягою реестру (specificatio), все принятое имъ, или въ случаѣ отчужденія уже чего-либо, стоимость онаго, со всѣми полученными со дня принятія наслѣдства приращеніями и доходами, то онъ освобождается отъ отвѣтственности за долги собственнымъ своимъ имуществомъ (если только не поступилъ съ наслѣдствомъ злоумышленно или не учинилъ грубой неосмотрительности 2657).

Принявшій съ правомъ инвентаря отвѣчаетъ по долгамъ наслѣдодателя лишь въ размѣрѣ наслѣдства и, сверхъ того, имѣетъ право вычесть изъ онаго расходы на погребеніе наслѣдодателя, на составленіе инвентаря и на другія судебныя издержки 2655.

На уплату долговъ, лежащихъ на наслѣдствѣ, наслѣдникъ обязанъ удѣлять только $^1/_3$ годовыхъ доходовъ изъ оставшихся послѣ наслѣдодателя казенныхъ арендныхъ имѣній 2664.

Въ Лифляндіи тѣ лица, коимъ достанутся наслѣдственныя имѣнія, подлежащія особому порядку наслѣдованія, должны принимать ихъ вмѣстѣ съ спеціально на нихъ лежащими ипотечными долгами и не въ правѣ требовать, чтобы въ уплатѣ этихъ долговъ участвовали и прочіе наслѣдники 2663.

Объ участіи пережившаго супруга въ отвѣтственности по долгамъ 2666 прим. см. выше § 17.

Въ свою очередь, кредиторы могутъ воспользоваться beneficium separationis: въ случаѣ несостоятельности наслѣдника, потребовать (не позже пяти лѣтъ со дня принятія на-

слѣдства 2662) отдѣленія его имущества отъ достающагося ему наслѣдства, съ удовлетвореніемъ ихъ изъ послѣдняго преимущественно предъ кредиторами наслѣдника 2658, при чемъ, за воспослѣдовавшимъ единожды отдѣленіемъ, они уже не въ правѣ обращаться ни съ какими притязаніями къ наслѣднику и его имуществу (въ Ревелѣ это постановленіе не имѣетъ дѣйствія) 2661.

§ 34. Раздѣлъ по земскому и городскому праву.

Если наслѣдство досталось нѣсколькимъ лицамъ вмѣстѣ, то они въ правѣ или владѣть имъ нераздѣльно (какъ общей собственностью 2678—2684, 927—941) или требовать раздѣла 2677[179]), 2685, по истеченіи 30 дней отъ смерти наслѣдодателя 2686, всѣ или нѣкоторые (выдѣлъ) 2687, несовершеннолѣтніе или ихъ опекуны съ разрѣшенія сиротскаго суда 2688. Требовать раздѣла могутъ покупщикъ наслѣдства и общій фидеикоммиссарій 2691.

Никто не можетъ быть принуждаемъ оставаться въ общемъ владѣніи наслѣдствомъ 2685. Соглашеніе, чтобы раздѣлъ никогда не совершался, недѣйствительно 2689. Запретить навсегда раздѣлъ не можетъ и наслѣдодатель (исключе-

---

[179]) Ук. Сената 1899 г. № 156 по д. Швенковской СПБ. Суд. Пал.: „Раздѣлъ наслѣдства вообще не устанавливаетъ перехода права собственности на имущество отъ одного сонаслѣдника къ другому, а только въ точности опредѣляетъ тѣ доли, которыя каждому изъ соучастниковъ въ общемъ наслѣдствѣ принадлежатъ, и, слѣд., служитъ лишь способомъ прекращенія общей собственности. Положеніе это исходитъ изъ юридической фикціи, что при раздѣлѣ каждый наслѣдникъ является преемникомъ лишь наслѣдодателя, т. е. получилъ все то, что ему по раздѣлу досталось, отъ самого наслѣдодателя. Поэтому при раздѣлѣ между сонаслѣдниками возмезднаго перехода имѣнія къ наслѣдникамъ отъ сонаслѣдниковъ нѣтъ, а есть только безмездный переходъ имѣнія и денегъ отъ наслѣдодателя къ его наслѣдникамъ, изъ чего слѣдуетъ, что въ уступкѣ, въ порядкѣ раздѣла, одному изъ сонаслѣдниковъ другими наслѣдственной недвижимости въ исключительную собственность, съ полученіемъ отъ него эквивалента уступленныхъ умственныхъ долей въ общей собственности наличными деньгами, вообще не заключается „отчужденія“ ему сонаслѣдниками не только какой бы то ни было вещественно опредѣленной части имѣнія, но и вообще наслѣдственной ихъ доли, а только соглашеніе

ніе для фамильныхъ и родовыхъ фидеикоммиссовъ 2340, 2566) 2690. Отказъ же отъ раздѣла или запрещеніе его на извѣстный срокъ допустимы 2689, 2690.

Раздѣлъ производится или домашнимъ порядкомъ (можетъ быть облеченъ и въ письменную форму, въ видѣ раздѣльной записи, что обязательно при раздѣлѣ недвижимости для отмѣтки пріобрѣтенія въ крѣпостныхъ книгахъ 2735, кромѣ Курляндіи при наслѣдованіи по закону 2736)[180] или по суду (когда есть подопечные сонаслѣдники или не послѣдовало соглашенія о домашнемъ раздѣлѣ: въ первомъ случаѣ раздѣлъ при посредствѣ сиротскаго суда, съ утвер-

---

о замѣнѣ принадлежащей имъ, по праву наслѣдованія, умственной доли въ наслѣдственномъ имѣніи денежнымъ эквивалентомъ, причитающимся имъ не изъ имущества сонаслѣдника, а изъ самого наслѣдства . . . Имѣніе въ цѣломъ его объемѣ представляется наслѣдственнымъ".

Гр. Кас. Деп. Сената 1903 г. 22 янв. № 14 д. Барковскихъ: „По Лифляндскимъ городскимъ правамъ имѣніе, пріобрѣтенное кѣмъ-либо по праву законнаго наслѣдованія вмѣстѣ съ другими сонаслѣдниками и затѣмъ по раздѣльному акту во всемъ объемѣ къ нему перешедшее, представляется ли наслѣдственнымъ во всемъ объемѣ своемъ или же только въ той умственной долѣ, которая имъ была унаслѣдована? . . . Сенатъ уже неоднократно разъяснялъ (1885 г. № 124, рѣшеніе общ. собр. 1884 г., распубликованное въ Собр. уз. 1884 г. № 41 ст. 321). что раздѣломъ общаго наслѣдства, хотя бы при этомъ все имущество уступалось одному изъ сонаслѣдниковъ подъ условіемъ денежныхъ выплатъ остальнымъ, не установляется перехода права собственности, а лишь распредѣляется право, уже пріобрѣтенное силою наслѣдованія; поэтому раздѣльные акты съ такимъ условіемъ не подлежатъ оплатѣ крѣпостною пошлиною, установленною для актовъ о переходѣ права собственности. Другими словами, все доставшееся по раздѣлу одному изъ сонаслѣдниковъ имущество должно быть разсматриваемо, какъ доставшееся ему непосредственно отъ наслѣдодателя, и, слѣд., все оно, во всей цѣлости, подлежитъ тѣмъ ограниченіямъ относительно распоряженія, какія законъ установляетъ для имуществъ, дошедшихъ по праву наслѣдованія. Нѣтъ никакихъ основаній не примѣнять этихъ положеній и къ губерніямъ Прибалтійскимъ, ибо приведенныя положенія вытекаютъ изъ самаго существа понятія о раздѣлѣ и въ мѣстныхъ законахъ не содержится постановленій, которыя бы сему противорѣчили. Имущество, доставшееся по раздѣлу, должно во всемъ объемѣ считаться наслѣдственнымъ (965) и потому не подлежащимъ завѣщательнымъ распоряженіямъ (1995). Выводъ этотъ не опровергается 2738 ст. См. 183 сноску.

[180]) Составленіе раздѣльнаго акта между крестьянами Курляндской губерніи въ письменной формѣ необязательно, хотя бы предметомъ раздѣла было и недвижимое имѣніе. Общ. Собр. Сен. № 31/900.

Изъ содержанія 2736 ст. вовсе не слѣдуетъ, чтобы наслѣдники не имѣли права совершить раздѣльную запись и внести ее въ крѣпостныя

жденія окружнаго суда 2695 прим., во второмъ при посредствѣ третейскаго Уст. Гр. Суд. 2025 или обыкновеннаго суда Уст. Гр. Суд. 2024: просьбы о раздѣлѣ подаются или въ судъ, вѣдомству коего подлежитъ дѣло о наслѣдствѣ, или тому мировому судьѣ, къ коему наслѣдники по взаимному соглашенію пожелаютъ обратиться) 2695.

Прежде раздѣла должна быть въ точности опредѣлена подлежащая ему масса. Для этого: 1) въ нее вносится все то, что кѣмъ-либо изъ наслѣдниковъ получено впередъ, 2) къ ней присовокупляются плоды и приращенія массы со дня смерти наслѣдодателя, 3) изъ нея исключается чужая собственность, удовлетворяются обременяющіе массу долги (хотя и не уплатою ихъ), возвращаются сдѣланные на нее расходы и исполняются отказы 2692 и прим.

Раздѣлу не подлежатъ: а) вещи, изъятыя по закону изъ обращенія 2693, б) предметы, уже раздѣленные самимъ наслѣдодателемъ 2694, в) фамильные и другіе документы, относящіеся ко всему наслѣдству, по Лифляндскому и Эстляндскому земскому праву отдаваемые старшему члену рода (но вдова можетъ ихъ удерживать, пока владѣетъ цѣлымъ наслѣдствомъ) 2731, въ Курляндіи и въ городахъ Лифляндіи

книги, если бы они это пожелали. 812 и 813 ст., несомнѣнно, имѣютъ значеніе и для Курляндіи; поэтому, если бы сонаслѣдники сочли нужнымъ раздѣльный актъ свой о наслѣдственной недвижимости совершить и укрѣпить по крѣпостнымъ книгамъ, направленныя къ осуществленію сего дѣйствія нельзя признать незаконными и не подлежащими удовлетворенію. СПБ. Суд. Пал. № 191/96 д. Биздена.

Ст. 372 Пол. о Нот. части требуетъ, чтобы въ Курляндской губерніи, въ отмѣну особаго для нея изъятія (2736 ст.), законный наслѣдникъ, предварительно заявленія просьбы объ укрѣпленіи купчихъ контрактовъ на крестьянскіе арендные участки, внесъ свое право собственности на главное имѣніе въ крѣпостную книгу, если сіе право въ оной до сихъ поръ не значилось. Гр. Кас. Деп. Сен. № 81/94.

Неукрѣпленная за должникомъ недвижимость въ Прибалтійскомъ краѣ не можетъ быть назначена въ публичную продажу, а посему на нее и не можетъ быть обращено взысканіе до перевода недвижимости по крѣпостнымъ книгамъ на имя должника. Въ виду сего ст. 2736, освобождая наслѣдника отъ обязательной отмѣтки по крѣпостной книгѣ перехода къ нему недвижимости по праву законнаго наслѣдованія, при самомъ открытіи наслѣдства, тѣмъ самымъ, однако, не устраняетъ необходимости примѣненія общаго въ ст. 813 правила въ случаяхъ публичной продажи недвижимости (ср. 372 ст. Пол. о Нот. ч.). Рез. Сен. по д. фонъ Грейга № 8215/906.

и Эстляндіи тому изъ наслѣдниковъ, который получаетъ большую часть наслѣдства, при равенствѣ же долей вопросъ рѣшается жребіемъ или же документы вносятся въ присутственное мѣсто, а въ городахъ въ управу 2732; завѣщанія, внесенныя въ опекунскія и судебныя мѣста прежняго устройства, передаются для дальнѣйшаго храненія въ окружные суды 2731 прим. 2. Документы же, относящіеся до какой-либо отдѣльной недвижимости, переходятъ къ тому изъ наслѣдниковъ, въ чье владѣніе она поступитъ 2734.

Остальные предметы подлежатъ раздѣлу.

Деньги, замѣнимыя вещи и требованія на нихъ дѣлятся въ натурѣ 2700, движимыя вещи, незамѣнимыя и недѣлимыя, при отсутствіи добровольнаго соглашенія между наслѣдниками, или обращаются въ публичную продажу, или передаются наслѣдникамъ по жребію въ оцѣночной суммѣ, или продаются съ торговъ между наслѣдниками, а выручка дѣлится 2701.

Раздѣлу недвижимостей предшествуетъ оцѣнка ихъ по соглашенію наслѣдниковъ, или судебнымъ порядкомъ 2702, или публичной продажей, спеціально съ этой цѣлью производимой („для опредѣленія истинной стоимости недвижимости“) 2703,[181]) при чемъ наслѣдники предоставляютъ себѣ право отдать ее тому, за кѣмъ состоится высшая цѣна, или удержать за собою 2704. По Лифл. и Эстл. земскому праву вотчины поступаютъ въ раздѣлъ, по уплатѣ долговъ, какъ бы свободныя отъ нихъ 2707. Оцѣнка ихъ наслѣдодателемъ признается окончательною 2709. При сонаслѣдованіи въ вотчинахъ только двухъ мужчинъ оцѣнку производитъ въ 6-недѣльный срокъ старшій, а младшій въ такой же срокъ объявляетъ, принимаетъ ли онъ вотчину по этой оцѣнкѣ или уступаетъ старшему 2713. При сонаслѣдованіи трехъ и болѣе мужчинъ они оцѣниваютъ вотчину сообща и жребіемъ рѣшаютъ, кому владѣть 2714. Тотъ же порядокъ 2713, 2714 соблюдается при сонаслѣдованіи двухъ и болѣе сестеръ, а въ Лифляндіи и при сонаслѣдованіи нисходящихъ двухъ или болѣе братьевъ и сестеръ 2715. При сонаслѣдованіи братьевъ съ сестрами или вообще мужчинъ

[181]) При пріобрѣтеніи съ публичнаго торга подлежащей раздѣлу недвижимости (2703 ст.) однимъ изъ наслѣдниковъ, пріобрѣтатель не обязанъ вносить крѣпостной пошлины. Рез. Сен. д. Рейхельтъ № 1667/901.

и женщинъ оцѣниваютъ мужчины, а недовольныя женщины могутъ требовать новой оцѣнки судомъ 2716. Въ городахъ оцѣниваетъ недвижимость (въ Эстляндскихъ городахъ и судно 2730) домогающійся раздѣла, а другой сонаслѣдникъ въ 8-дневный срокъ выбираетъ, взять ему недвижимость себѣ по оцѣнкѣ или получить свою долю деньгами 2725.[182]) Если никто не требуетъ раздѣла, то жребіемъ рѣшается, кому производить оцѣнку, выборъ принадлежитъ не дѣлавшему оной 2726. Въ Курляндскихъ городахъ оцѣниваетъ старшій, а выборъ дѣлаетъ младшій 2727.

Преимущественное право на владѣніе вотчиною въ натурѣ принадлежитъ мужчинамъ по Лифл. и Эстл. земскому праву 2710, Курл. зем. 2718, съ преимуществомъ въ Курляндіи въ пользу первородныхъ при раздѣлѣ родительскаго наслѣдства 2719,[136]) 2722. При наслѣдованіи однѣхъ дочерей по Лифл. и Эстл. земскому праву преимущество имѣютъ незамужнія 2711, а по Курл. зем. праву — первородныя 2720, 2722. При разнобрачныхъ братьяхъ и сестрахъ по Лифл. и Эстл. земскому праву вотчины остаются въ той линіи, откуда онѣ поступили 2717. (Подробности см. выше стр. 156—170).

Раздѣлъ домовъ и другихъ недвижимостей въ городахъ (а въ Эстляндскихъ городахъ и судовъ 2730) допускается не иначе, какъ съ особаго разрѣшенія городскаго управленія 2723, при отказѣ коего недвижимость отдается одному изъ сонаслѣдниковъ, съ выплатою прочимъ ихъ доли деньгами, или продается, а наслѣдники дѣлятъ вырученную сумму 2724. Въ этомъ сказывается покровительство закона недробленію недвижимой собственности.

Общее правило выражено въ 2706: раздѣлъ недвижимости въ натурѣ допускается только въ той мѣрѣ, въ ка-

---

[182]) Только по истеченіи установленнаго 2725 статьей 8-дневнаго срока для отвѣта совладѣльца на сдѣланную другимъ, домогающимся раздѣла, совладѣльцемъ оцѣнку дѣлимой недвижимости можетъ образоваться такое юридическое отношеніе между совладѣльцами, которое, вслѣдствіе уклоненія одного отъ дачи упомянутаго отвѣта, даетъ право другому считать положеніе спорнымъ, подлежащимъ судебному разрѣшенію. Только по выполненіи своей обязанности (оцѣнки недвижимости) домогающійся раздѣла можетъ слѣдить за истеченіемъ срока и обвинять своего совладѣльца въ пропускѣ онаго съ цѣлью воспользоваться, послѣдствіями такого пропуска. СПБ. Суд. Пал. № 151/900 д. Эльяса.

кой не будетъ противорѣчить закону, запрещающему или слишкомъ раздроблять имѣнія, или вообще дѣлить оныя. Такъ, въ Лифляндіи дворянская вотчина должна быть не менѣе 900 лофштелей удобной земли, изъ коихъ не менѣе 300 лофштелей пахатной 602, на островѣ Эзелѣ 120 лофштелей господской пахатной земли и 4 эзельскихъ гака крестьянской земли 603, въ Эстляндіи 150 десятинъ господской пахатной земли 601. Дальнѣйшее уменьшеніе господской земли запрещается 606, 612. Въ Курляндіи коренной участокъ, на коемъ можетъ быть высѣяно 30 четвертей ржи, не можетъ быть ни уменьшаемъ, ни раздробляемъ 616, 622. Кр. К. 123, кр. Э. 1154 и др. см. выше 160 и 161 стр.

Поэтому же законъ предписываетъ въ точности исполнить волю наслѣдодателя не отчуждать городскую недвижимость постороннимъ лицамъ 2728, или кому бы то ни было 2729. Въ первомъ случаѣ наслѣдники по торгу между собою оставляютъ ее за тѣмъ, кто предложитъ высшую цѣну, во второмъ отдаютъ ее кому-либо въ управленіе, или же въ наемъ либо въ аренду, и дѣлятъ потомъ получаемые доходы.

Если одинъ изъ сонаслѣдниковъ удержитъ за собою недвижимость въ оцѣночной ея суммѣ, то онъ долженъ вознаградить прочихъ, по соразмѣрности ихъ долей, деньгами, выплачивая ихъ наличными (въ Эстляндскихъ городахъ въ теченіе 4 недѣль 2725) или въ качествѣ т. наз. наслѣдственной суммы обезпечивая на самой той недвижимости 2705, 2719, 2721, 2724, 2728.

Послѣдствія раздѣла: если сонаслѣдники уступятъ что-либо другъ другу, то отношенія опредѣляются по правиламъ о куплѣ-продажѣ 2738;[183]) каждый изъ нихъ обязанъ предъ другими очисткою доставшагося ему 2739.

---

[183]) Ст. 2738, помѣщенная въ отдѣленіи, озаглавленномъ: „о послѣдствіяхъ раздѣла для наслѣдниковъ“, не отождествляетъ раздѣла съ договоромъ купли во всемъ объемѣ. Только истекающія изъ упомянутой въ этой статьѣ уступки юридическія отношенія сонаслѣдниковъ опредѣляются по правиламъ о куплѣ-продажѣ; опредѣленія же этихъ послѣднихъ отношеній содержатся въ ст. 3861—3888, въ которыхъ нѣтъ опредѣленій ни договора купли, ни предмета договора купли, ни покупной цѣны. Договоръ купли влечетъ за собою взаимныя для обѣихъ сторонъ права, какъ относительно исполненія его, такъ и на вознагражденіе за убытки 3861 ст. Это примѣнимо и къ договорамъ раздѣла (о мѣстности и величинѣ частей дѣлимаго имущества). Осно-

Спора противъ раздѣла не можетъ быть: а) когда раздѣлъ произведенъ самимъ наслѣдодателемъ безъ нарушенія въ Лифляндіи и Эстляндіи правъ на родовыя и наслѣдственныя имѣнія, въ Курляндіи на обязательную долю 2740, б) по судебному или третейскому рѣшенію 2741.

Раздѣлъ домашній можетъ быть оспариваемъ, если обнаружится злой умыселъ или обманъ, причиненъ ущербъ свыше половины, допущена существенная ошибка; потерпѣвшій можетъ требовать или вознагражденія или новаго раздѣла 2742.[184])

Если при раздѣлѣ пропущенъ какой-либо предметъ, то онъ дѣлится дополнительно, а прежній раздѣлъ остается въ силѣ 2744.

Раздѣлъ подъ условіемъ теряетъ свою силу при неосуществленіи условія 2743.

§ 35. Collatio. Особенности возвратнаго учета по Лифляндскому и Эстляндскому городскому праву.

Литература. 30 Башмаковъ, „Сбавка“ въ дареніяхъ и отказахъ. 31 Башмаковъ, „Сбавка“ и „возвратъ“ въ связи съ учрежденіемъ „выдѣла“.

вная обязанность продавца по 3872 ст.: проданную вещь передать въ безпрепятственное владѣніе покупщика такъ, чтобы онъ имѣлъ право и возможность распоряжаться ею. Въ примѣненіи ст. 3881 и 3888 къ наслѣдственному раздѣлу, наслѣдникъ, удерживающій за собою все недвижимое наслѣдственное имѣніе, обязанъ денежныя выплаты сонаслѣдникамъ произвести при самомъ вступленіи его въ исключительное распоряженіе имѣніемъ. Примѣненіе 3879 ст. къ раздѣлу объясняется тѣмъ, что въ подлежащую раздѣлу массу вносится все то, что кѣмъ-либо изъ сонаслѣдниковъ было получено впередъ 2692 ст. 1 п., и потому на внесшаго естественно возлагается отвѣтственность за качество вещи, если она достается по раздѣлу другому. Всѣ эти положенія не затрагиваютъ и не касаются свойства предмета раздѣла, преслѣдуя совершенно иныя цѣли. Раздѣломъ общаго наслѣдства съ уступкою таковаго одному, подъ условіемъ денежныхъ выплатъ остальнымъ, не установляется перехода права собственности, а лишь распредѣляется право, уже пріобрѣтенное силою наслѣдованія. Гр. Кас. Деп. Сен. № 14/903 д. Барковскихъ. См. 179 сноску.

184) Установленная 3897 ст. для иска объ отмѣнѣ договора по причинѣ чрезмѣрнаго ущерба краткосрочная давность должна имѣть примѣненіе и къ искамъ о признаніи недѣйствительности раздѣльныхъ актовъ въ виду причиненія имъ ущерба, предусмотрѣннаго 2742 ст. Ук. Сен. СПБ. Суд. Пал. д. Ойя № 242/97.

Общее правило: нисходящіе, желающіе получить наслѣдство, должны внести въ общую массу все, что имъ досталось отъ наслѣдодателя при его жизни 2745,[139]) кр. К. 107, кр. Э. 1188, кр. Л. 986.

Вносу подлежатъ: а) вѣно 2753, б) приданое по Лифл. и Эстл. зем. праву при сонаслѣдованіи однѣхъ дочерей замужнихъ съ незамужними 2754, въ Курляндіи всегда 2755, в) полученное на устройство собственнаго хозяйства 2756, г) подарки подъ условіемъ вноса, а въ Курляндіи при уменьшеніи ими обязательной доли 2757.

Вносу не подлежатъ: а) данное при поступленіи на военную или гражданскую службу, б) полученные алименты, в) издержки на воспитаніе и образованіе, если не обусловлено наслѣдодателемъ противное 2758; г) ссуда и уплата долговъ нисходящаго разсматриваются какъ долгъ, подлежащій возврату 2759.

Обязанность вноса отпадаетъ: а) при отказѣ отъ наслѣдства, б) при воспрещеніи вноса наслѣдодателемъ и в) при погибели вещей безъ вины обязаннаго къ вносу 2748.

Особенности Лифл. и Эстл. город. правъ. Въ городахъ Лифляндіи и Эстляндіи неотдѣленныя дѣти и ихъ нисходящіе наслѣдуютъ во всемъ родительскомъ имуществѣ, безъ зачета въ ихъ доли того, что ими получено отъ родителей при жизни послѣднихъ, кромѣ тѣхъ случаевъ, когда родителями такой зачетъ именно предписанъ, или когда именно обозначено, что выдѣлъ дѣтямъ сдѣланъ въ счетъ будущей наслѣдственной ихъ доли 2751. Но если по смерти одного изъ супруговъ пережившій, оставаясь въ нераздѣльномъ съ дѣтьми владѣніи, подаритъ одному или нѣсколькимъ изъ нихъ часть имущества, то эта часть зачитается имъ при послѣдующемъ раздѣлѣ. Издержки на воспитаніе и приданое дочерямъ въ число зачитываемыхъ дареній не полагаются. Въ Ревелѣ незамужнимъ дочерямъ, при сонаслѣдованіи ихъ съ получившими приданое, выдается не въ зачетъ ихъ доли стоимость этого приданаго 2752.

§ 36. Родовые фидеикоммиссы по мѣстному праву.

Литература. 312 и 419 Н. А., Пошлина при переходѣ фидеикоммисса отъ одного лица къ другому. 354 О выдачѣ владѣльцамъ фидеикоммиссныхъ имѣній Курляндской губ. пособій изъ фидеикоммиссныхъ капиталовъ. 532 Семейныя учрежденія взаимной помощи (уставъ семейнаго попечительства рода бароновъ Корфъ-Шмизингъ).

Родонаслѣдственные союзы имѣли своею цѣлью избѣжать выморочности имущества и обращенія его въ пользу казны, въ Курляндіи въ пользу герцога.

Отчасти ту же цѣль преслѣдовали и родовые фидеикоммиссы, учрежденіе исключительно дворянское, какъ и первое, но имѣвшее на первомъ планѣ цѣль избѣжать отчужденія дворянскихъ имѣній изъ рода и въ особенности дробленія ихъ при допущеніи свободнаго отчужденія и перехода въ чужой родъ, въ интересахъ сохраненія за дворянскими родами могущества, даваемаго крупными средствами, и блеска, обусловливаемаго ими.

На мысль объ учрежденіи родовыхъ фидеикоммиссовъ навела практика т. наз. Mannlehn'овъ съ переходомъ ихъ по наслѣдству къ агнатамъ.

Поводомъ же къ введенію ихъ въ жизнь было проникновеніе римскихъ когнатическихъ и простонародныхъ началъ. Реципированное Юстиніановское право допускало къ наслѣдованію кровныхъ родственниковъ и дѣвицъ. Въ результатѣ открывалась возможность дробленія имущества и перехода его въ чужой родъ.

Въ Курляндіи было еще особое побужденіе — желаніе не допускать сосредоточенія въ рукахъ герцога (выморочныхъ) имѣній, чтобы воспрепятствовать возрастанію его власти, усиленію его могущества.

Въ Лифляндіи и Эстляндіи родовые фидеикоммиссы введены шведской Testamentstadga 1686 года. Однако, внѣшнія обстоятельства помѣшали проведенію ихъ въ жизнь: шведская редукція дворянскихъ имѣній сыграла въ этомъ отношеніи видную роль. Лишь послѣ аллодификаціи леновъ дворянство снова получило возможность обезпечивать блескъ своихъ родовъ.

Родовой фидеикоммиссъ[185]) въ дворянскомъ имѣніи установляется не иначе, какъ особымъ учредительнымъ актомъ, въ силу коего а) запрещается отчуждать это имѣніе, подъ страхомъ недѣйствительности, б) обременять его долгами или вовсе или свыше опредѣленной единожды навсегда вступной[186]) цѣны (Antrittspreis) и в) для сохраненія почетности рода, въ пользу коего фидеикоммиссъ установленъ, опредѣляется преемственно на вѣчныя времена сохраненіе имѣнія въ этомъ родѣ 2525.

---

[185]) Обыкновенно родовые фидеикоммиссы называютъ „майоратами". Но такое названіе слѣдуетъ давать только тѣмъ изъ нихъ, для коихъ установленъ особый порядокъ наслѣдованія, изображенный въ 2569 и 2 прим. къ 2570. Прим. I къ 2525. Въ учредительныхъ актахъ нерѣдко употребляется выраженіе „майоратъ" тамъ, гдѣ идетъ рѣчь о наслѣдованіи по первородству, какъ наиболѣе обыкновенномъ. 2570 прим. 2.

[186]) „Вступною" (Antrittspreis) именуется въ Курляндіи еще сумма, слѣдующая къ выплатѣ наслѣдникомъ, за коимъ осталось владѣніе имѣніемъ въ натурѣ. Эта сумма, въ коей вотчина оцѣнена для раздѣла, въ Эстляндіи называется оцѣночною (der gelegte Werth) 2702 прим. Здѣсь же подъ вступною цѣною разумѣется та, опредѣленная учредителемъ, сумма, которую каждый преемникъ въ фидеикоммиссѣ обязанъ выплатить, при пріемѣ онаго, аллодіальнымъ наслѣдникамъ послѣдняго фидеикоммисснаго владѣльца 2559, а если онъ въ то же время и аллодіальный наслѣдникъ, то на часть цѣны имѣетъ право самъ 2560.

Вступная цѣна по юридической своей природѣ есть ничто иное, какъ стоимость идеальной части фидеикоммисса, которая должна быть выплачена аллодіальнымъ наслѣдникамъ послѣдняго фидеикоммисснаго владѣльца новымъ владѣльцемъ, иными словами, вступная цѣна есть не болѣе какъ вознагражденіе прочихъ сонаслѣдниковъ за недвижимость, переходящую къ одному изъ нихъ. Потому, если фидеикоммиссное имѣніе въ силу закона 10 апрѣля 1895 года обложенію наслѣдственной пошлиной не подлежитъ, то не можетъ подлежать такому обложенію и наслѣдственный переходъ къ аллодіальнымъ наслѣдникамъ вступной цѣны, представляющей не самостоятельную цѣнность, а только стоимость идеальной части самого фидеикоммисснаго имѣнія. СПБ. Суд. Пал. 19 мая 1900 г. о насл. ф. д. Рекке.

Существенные признаки родоваго фидеикоммисснаго имѣнія вытекаютъ изъ безусловнаго запрещенія отчуждать оное или часть его подъ страхомъ недѣйствительности и изъ воспрещенія владѣльцу обременять самую сущность фидеикоммисса долгами, за которые самое имѣніе не отвѣчаетъ. Оно не можетъ быть предметомъ закладнаго права, такъ какъ отчужденіе его положительно запрещено. 1357 и 1385 ст. Поэтому при выдачѣ ссуды владѣльцамъ фидеикоммиссовъ по закону 15 марта 1906 года (объ оказаніи матеріальнаго вспомоществованія частнымъ лицамъ и предпріятіямъ, пострадавшимъ вслѣдствіе происходившихъ въ

Неотчуждаемость, необременяемость долгами и опредѣленный порядокъ наслѣдованія — необходимыя условія для понятія родоваго фидеикоммисса; всѣ эти моменты должны быть „совокупно и одновременно“; одного изъ нихъ недостаточно 2526.

Цѣль учрежденія — „сохраненіе почетности рода“ (Erhaltung des Ansehens der Familie, splendor familiae) 2525 [187]).

Учреждать родовой фидеикоммиссъ можетъ только дворянинъ, у котораго есть собственное имѣніе.

Испрашивать на сіе особое Высочайшее дозволеніе или утвержденіе начальства не нужно 2527. (Положеніе о заповѣдныхъ имѣніяхъ въ Россійской Имперіи на Прибалтійскія губерніи не распространяется 2525 прим. 2).

Исключеніе представляютъ слѣдующіе случаи, когда необходимо Высочайшее соизволеніе:

а) если въ учредительномъ актѣ постановлено, чтобы въ случаѣ перехода фидеикоммисса къ наслѣднику, носящему другую фамилію, онъ принялъ фамилію учредителя 2527 прим. 2,

---

различныхъ мѣстностяхъ Имперіи безпорядковъ) самое имѣніе вещнымъ обезпеченіемъ служить не можетъ. Обезпеченіе возможно посредствомъ внесенія отмѣтки (а не записи статьи на основаніи закладной) въ крѣпостную книгу того имѣнія, по которому выдается ссуда. Отмѣтка же, замѣняющая запрещеніе (1832 ст. Уст. Гр. Суд.), еще не устанавливаетъ закладнаго права или ипотеки на имѣніе, а сохраняетъ лишь за обезпеченнымъ правомъ старшинство со времени отмѣтки (316 и 317 ст. Пол. о нотар. ч.). Обезпеченіе ссуды доходами фидеикоммисса возможно (2552, 2558, 2547 ст.), при чемъ по наступленіи срока платежей по ссудѣ и при невзносѣ ихъ въ срокъ, взысканіе можетъ быть обращено лишь на доходы фидеикоммиснаго имѣнія не только при жизни владѣльца, получившаго ссуду, а также и при переходѣ фидеикоммисса къ дальнѣйшимъ наслѣдникамъ. Гр. Кас. Деп. Сен. № 2/907.

[187]) Отъ римскаго фамильнаго фидеикоммисса родовой существенно отличается. Первый является фидеикоммиссарной субституціей. 2337: если завѣщателемъ опредѣлено, чтобы одинъ и тотъ же предметъ непрерывно переходилъ отъ одного фидеикоммиссарія къ другому, то симъ установляется наслѣдственный или вѣчный фидеикоммиссъ. Бывъ учрежденъ въ пользу членовъ семейства, такой фидеикоммиссъ принимаетъ названіе фамильнаго. Предметомъ его могутъ быть недвижимости, капиталы, драгоцѣнные уборы, золотая и серебряная утварь, картинныя галлереи, библіотеки и т. д. 2338. Лицо, пользующееся 2341 этими предметами, по смерти должно оставить ихъ членамъ своей семьи въ порядкѣ, предусмотрѣнномъ въ завѣщаніи учредителя, или наслѣдникамъ по за-

б) въ Лифляндіи дворяне, имѣющіе дѣтей или другихъ въ прямой линіи нисходящихъ, могутъ учреждать фидеикоммиссъ изъ наслѣдственныхъ имѣній по представленіи проекта учредительнаго акта чрезъ Министерство Юстиціи на Высочайшее утвержденіе, внесши предварительно въ судъ наличными деньгами сумму, соотвѣтствующую той части наслѣдственнаго имѣнія, какая должна принадлежать, по закону, прочимъ его наслѣдникамъ, не участвующимъ въ фидеикоммиссѣ, если у него нѣтъ другихъ имѣній 2532.

Предметъ фидеикоммисса составляютъ вотчины, къ коимъ могутъ быть присовокупляемы, въ качествѣ принадлежностей, капиталы, научныя и художественныя коллекціи, драгоцѣнности и др. предметы, имѣющіе постоянную цѣнность 2529, и инвентарь имѣнія (желѣзный инвентарь крестьянскихъ дворовъ обязательно) 2 прим.

Форма учредительнаго акта: завѣщаніе, договоръ о наслѣдованіи и одностороннее распоряженіе, оглашенное въ общее свѣдѣніе при жизни учредителя 2528[188]).

Для охраненія интересовъ наслѣдниковъ учредителя установлено: а) фидеикоммиссы въ родовыхъ и наслѣдственныхъ имѣніяхъ могутъ быть учреждаемы лишь съ согласія наслѣдниковъ, по договорамъ съ ними, а не въ завѣщаніи 2530, 2531[189]), б) въ Курляндіи родонаслѣдственныя имѣнія

кону, при чемъ фидеикоммиссъ можетъ быть дѣлимъ между преемниками 2340. Родовой же фидеикоммиссъ, по презумпціи закона, не можетъ быть дѣлимъ и переходитъ только къ агнатамъ. Въ пользу недѣлимости закономъ установлена презумпція 2566. Выс. утв. мн. Гос. Сов. 1843 года 2 іюля: предписаніе, чтобы имѣніе навсегда сохранялось при мужскомъ поколѣніи, необходимое условіе 2525, 2542.

[188]) Выработанныя душеприкащикомъ, во исполненіе воли завѣщателя, дополнительныя постановленія относительно учрежденнаго въ духовномъ завѣщаніи родоваго фидеикоммисса вступаютъ въ законную силу не иначе, какъ по судебномъ ихъ утвержденіи. СПБ. Суд. Пал. № 28/98.

Вступившій во владѣніе родовымъ дворянскимъ фидеикоммиссомъ, образованнымъ самостоятельно изъ капиталовъ и движимостей, становится его собственникомъ. Поэтому пошлина за безмездный переходъ такого фидеикоммисса подлежитъ взысканію въ полномъ размѣрѣ, а не въ половинномъ, какъ за переходъ лишь права пожизненнаго владѣнія. Прим. 2 къ 2529, и 2337—2346. СПБ. Суд. Пал. № 20/98 насл. бар. Икскуль.

[189]) Если у учредителя наслѣдниковъ въ нисходящей линіи нѣтъ, то учрежденіе фидеикоммисса въ родовыхъ имѣніяхъ становится дѣйствительнымъ относительно всѣхъ членовъ рода при наличности слѣдую-

могутъ быть обращаемы въ фидеикоммиссы лишь съ согласія всѣхъ находящихся въ живыхъ родонаслѣдственныхъ участниковъ, т. е. по договору съ ними 2533, в) въ той же Курляндіи учрежденіемъ фидеикоммиссовъ запрещается нарушать права непремѣнныхъ наслѣдниковъ, коимъ должны быть обезпечиваемы обязательныя ихъ доли, если они не отрекутся отъ нихъ 2534.

При учрежденіи фидеикоммиссовъ запрещается нарушать въ чемъ-либо права постороннихъ лицъ 2535. Для огражденія интересовъ кредиторовъ постановлено: а) кредиторы, требованія коихъ уже прежде были обезпечены ипотекою на имѣніе, если они не изъявятъ положительно на учрежденіе фидеикоммисса согласія или не будутъ удовлетворены инымъ образомъ, въ правѣ во всякое время, по наступленіи срока ихъ требованіямъ, настаивать на продажѣ обезпечивающаго оныя имѣнія 2535, б) въ имѣніяхъ, вписанныхъ въ Курляндское 2536 или Эстляндское 2537 кредитное общество, учрежденіе фидеикоммисса дозволяется лишь съ согласія правленій ихъ, в) въ Лифляндіи и Эстляндіи о предполагаемомъ учрежденіи фидеикоммисса должна быть

щихъ условій: 1) учредительный актъ составленъ на законномъ основаніи 2530 ст., 2) представленъ въ судъ при жизни учредителя 2531 ст., 3) чрезъ прокламу (публикацію) сдѣланъ вызовъ всѣхъ кредиторовъ и лицъ, имѣющихъ какія-либо права на имѣніе, въ которомъ предполагается учредить фидеикоммиссъ 2531, 2538 ст., 4) по истеченіи срока прокламы всѣ предъявленныя претензіи разрѣшены судебнымъ рѣшеніемъ или устранены инымъ образомъ 2539 ст. Внесеніе учредительнаго акта въ ипотечныя книги имѣетъ лишь то послѣдствіе, что актъ съ этого момента получаетъ обязательную силу и для постороннихъ лицъ. Если всѣ формальности исполнены при жизни учредителя, то собственникъ имѣнія, отказавшись учрежденіемъ фидеикоммисса отъ неограниченныхъ правъ собственности, дѣлается фидеикоммиссным владѣльцемъ учрежденнаго имъ фидеикоммисса. Передача имѣнія собственникомъ его другому лицу, какъ первому фидеикоммиссному владѣльцу, не требуется для осуществленія при жизни учредителя родоваго фидеикоммисса. Толкованіе акта самимъ учредителемъ, соотвѣтствующее общему смыслу акта, имѣетъ преимущество предъ всякимъ другимъ толкованіемъ. 3093 ст. Актъ объ учрежденіи родоваго фидеикоммисса при жизни учредителя есть договоръ между живыми, каковое свойство не отмѣняется заключеніемъ въ актъ распоряженій на случай смерти учредителя. 2530 ст. требуетъ согласія лишь тѣхъ родственниковъ, которые во время учрежденія фидеикоммисса состоятъ ближайшими родственниками учредителя. Сен. № 271/82 д. ф. Валь и ф. Унгернъ-Штéрнбергъ.

дѣлаема проклама для вызова лицъ, имѣющихъ что-либо возразить или же простирающихъ какія-либо притязанія къ имѣнію, для заявки требованій въ теченіе срочнаго года 2538, 2531 [189]).

Учредительный актъ долженъ быть внесенъ въ крѣпостныя книги, въ Лифляндіи и Эстляндіи по истеченіи срока прокламы и по разрѣшеніи предъявленныхъ претензій судебнымъ рѣшеніемъ или инымъ образомъ 2539, 2531, [189]) 2532, 2528. [188]) До внесенія въ книги учрежденіе хотя и признается обязательнымъ для тѣхъ, въ чью пользу оно установлено, и вообще для членовъ рода, но для кредиторовъ и другихъ постороннихъ лицъ не имѣетъ никакой обязательной силы, даже если бы они знали о существованіи учрежденія 2540.

Вещныя обремененія недопустимы: нельзя обременять имѣніе постоянными тягостями, сервитутами, поземельными повинностями, подъ страхомъ ихъ ничтожности 2553.

Права владѣльца фидеикоммисса.

Онъ прямой собственникъ имѣнія, но ограниченный въ своихъ правахъ запрещеніемъ отчуждать оное и порядкомъ преемства 2548, [190]) имѣетъ право голоса въ дворянскихъ собраніяхъ, право иска и отвѣта по нему 2549, 2550, полное пользованіе имѣніемъ и право на находимые клады, право перемѣнить систему хозяйства 2551, отдавать въ аренду, пользованіе, залогъ и т. п. на время своей жизни 2552.

Всякое отчужденіе признается недѣйствительнымъ 2554 (но крестьянскіе арендные участки въ Курляндіи могутъ быть отчуждаемы) прим.

---

[190]) Переходы фамильныхъ фидеикоммиссовъ подлежатъ обложенію установленными закономъ 15 іюня 1882 года пошлинами въ полномъ ихъ размѣрѣ, такъ какъ преемникъ фидеикоммисса, по статьѣ 2548, становится прямымъ собственникомъ имѣнія и въ положеніи 1882 года о пошлинахъ съ безмезднаго перехода имуществъ не установлено никакого различія, совершается ли такой переходъ на правѣ собственности полной или ограниченной. Гр. Кас. Деп. 30 сент. 1894 г. д. Коха и 30 ноября 1895 г. д. бар. ф. д. Остенъ-Сакенъ, Выс. утв. мнѣніе Гос. Совѣта 16 февр. 1898 года.

По 2548 ст. преемникъ въ фидеикоммиссѣ, фиденкоммиссный владѣлецъ есть прямой собственникъ имѣнія, въ извѣстныхъ условіяхъ огра-

Долги предшественника необязательны для преемника 2546, за исключеніемъ двухъ случаевъ: а) когда преемникъ изъявилъ согласіе на заключеніе долга и б) если имѣніе было такъ разорено войною или другою превозмогающею силою, что издержки на возстановленіе онаго превзошли все то, что владѣлецъ въ теченіе своей жизни могъ сберечь изъ его доходовъ, то наслѣдникъ фидеикоммисса долженъ участвовать въ покрытіи этихъ издержекъ по справедливому усмотрѣнію суда 2547. Фидеикоммиссный владѣлецъ воленъ заключать долги до размѣра вступной платы, и долги эти падаютъ и на преемника въ фидеикоммиссѣ 2561.

Порядокъ наслѣдованія въ фидеикоммиссѣ.

Порядокъ наслѣдованія [191]) установляется учредительнымъ актомъ 2525, 2541: учредитель воленъ установить фидеикоммиссъ или исключительно въ пользу своего потомства, съ устраненіемъ членовъ женскаго пола, либо съ пріобщеніемъ и ихъ, или же въ пользу всѣхъ однофамильныхъ съ нимъ родственниковъ, или въ пользу чужаго рода. Онъ же опредѣляетъ самый порядокъ наслѣдованія 2565 (а если

ниченный. Переходъ родоваго фидеикоммисснаго имѣнія къ брату послѣдняго фидеикоммисснаго владѣльца долженъ быть признанъ происшедшимъ не между учредителемъ фиденкоммисса и новымъ владѣльцемъ (наслѣдникомъ), а между симъ послѣднимъ и предшествующимъ собственникомъ фидеикоммисснаго имѣнія — наслѣдодателемъ. Потому такой переходъ подлежитъ оплатѣ наслѣдственною пошлиною. Ук. Сен. СПБ. Суд. Пал. д. Дунтена № 38/92.

[191]) По 2545 ст. слѣдующій за учредителемъ владѣлецъ родоваго фидеикоммисса для пріобрѣтенія онаго не имѣетъ надобности особо заявлять о принятіи его; онъ вступаетъ во владѣніе непосредственно по смерти прежняго владѣльца или когда фидеикоммиссъ иначе останется свободнымъ.

По ст. 1971 Уст. Гр. Суд. мѣры охраненія наслѣдственнаго имущества принимаются мировымъ судьей только въ случаяхъ, указанныхъ въ ст. 2587—2589 Св. мѣст. узак., къ числу коихъ не принадлежитъ вовсе переходъ фидеикоммисснаго имѣнія послѣ умершаго владѣльца его къ владѣльцу, вступающему во владѣніе фидеикоммиссомъ на основаніи учредительнаго акта, каковой переходъ производится, согласно 2545 ст. Ш ч., непосредственнымъ вступленіемъ фидеикоммисснаго преемника во владѣніе освободившимся фидеикоммисснымъ имѣніемъ безъ всякаго формальнаго заявленія о принятіи имъ сего имѣнія. Рез. Сен. № 7760/906 д. ф. Зоммера.

не укажетъ, то имѣетъ мѣсто законный порядокъ 2340), условія относительно способности наслѣдованія, причины устраненія и т. д.

Непремѣннымъ условіемъ для права наслѣдованія признается лишь законное происхожденіе. Незаконнорожденные, узаконенные и усыновленные, если въ учредительномъ актѣ именно не постановлено противнаго, отъ наслѣдованія исключаются 2544. Въ Курляндіи принадлежность къ коренному дворянству и законность рожденія составляютъ условіе, которое не можетъ быть устранено волею учредителя 2544 прим.

Презумпція закона въ пользу исключенія когнатовъ, женскаго пола и восходящихъ и за допустимость къ наслѣдованію лишь мужскаго поколѣнія, нисходящихъ агнатовъ 2542, 2525. При неопредѣленномъ выраженіи учредительнаго акта „въ пользу нисходящихъ учредителя“ разумѣются потомки мужескаго пола, хотя бы не носящіе одну съ нимъ фамилію, а при неимѣніи ихъ и нисходящіе женскаго пола 2543.

При переходѣ фидеикоммисса въ нераздѣльномъ его составѣ (въ пользу чего презумпція закона 2566) возможны разные порядки наслѣдованія (даже смѣшанные 2567 прим.), изъ коихъ, какъ наиболѣе употребительные, Сводъ 2567 упоминаетъ:

1) *сеніоратъ*, когда изъ числа имѣющихъ право на преемство призывается къ наслѣдованію старшій, при открытіи фидеикоммисса, лѣтами, безъ отношенія къ степени его родства съ послѣднимъ владѣльцемъ 2568,

2) *маіоратъ*, когда изъ числа одинаково близкихъ по римскому счисленію родственниковъ послѣдняго владѣльца предпочитается старшій 2569,

3) *минoратъ*, когда изъ такихъ же родственниковъ предпочтеніе отдается одному изъ младшихъ или самому младшему 2569,

4) по праву *первородства*.

Въ порядкѣ первородства призывается къ наслѣдованію прежде всего линія перворожденнаго сына учредителя (Primogenitur), а въ ней всегда опять перворожденный и его потомство. Если въ этой линіи владѣлецъ умретъ безъ мужскихъ нисходящихъ, то наслѣдуетъ ближайшая боковая

линія, у которой былъ ближайшій съ умершимъ общій родоначальникъ, а въ ней прежде всего линія первороженнаго и т. д. Въ случаѣ совершеннаго прекращенія линіи первороженнаго сына учредителя, призывается къ наслѣдованію линія втораго сына, за нею линія 3-го и т. д. Во всѣхъ этихъ случаяхъ берется въ разсчетъ не близость степеней по римскому счисленію, а только близость линій. Единоутробные братья вовсе не входятъ въ счетъ, единокровные же имѣютъ одинаковыя права съ родными 2570.

Если учредителемъ будетъ установленъ еще второй фидеикоммиссъ для 2-го сына и его линіи (Secundogenitur), то, по прекращеніи этой линіи, наслѣдуетъ 3-я, за нею 4-я, и т. д.; 1-я же призывается къ наслѣдованію только уже послѣ всѣхъ прочихъ. Въ послѣднемъ случаѣ, т. е. когда 2-й фидеикоммиссъ достанется въ 1-ую линію, оба остаются совокупленными, пока не будетъ снова двухъ линій, между коими оба фидеикоммисса должны быть опять раздѣлены.

Эти же правила дѣйствуютъ и въ отношеніи къ фидеикоммиссамъ, установляемымъ въ пользу третьяго сына (Tertiogenitur) и т. д. 2571.

Прекращеніе фидеикоммисса.

Фидеикоммиссъ прекращается:

а) пока никто его не пріобрѣлъ, по волѣ завѣщателя или съ согласія участниковъ договора 2573,

б) когда у завѣщателя родился законный нисходящій, который не имѣлся въ виду 2574,

в) пресѣченіемъ призываемыхъ линій, когда умрутъ всѣ лица, въ пользу коихъ фидеикоммиссъ установленъ 2576,

г) совершеннымъ (а не частичнымъ) уничтоженіемъ имѣнія 2575.

Фидеикоммиссъ не можетъ быть отмѣненъ даже по общему согласію имѣющихъ право на преемство, хотя бы въ семъ участвовали всѣ находящіеся изъ нихъ въ живыхъ или отреклись отъ него 2578 (также и фамильный 2347).

Перемѣны распоряженій въ учредительномъ актѣ въ Лифляндіи и Эстляндіи не допускаются, а въ Курляндіи допускаются съ согласія всѣхъ находящихся въ живыхъ изъ числа имѣющихъ право на преемство 2579.

Перемѣны, коими права преемниковъ не уменьшаются, а увеличиваются, можетъ дѣлать односторонне каждый владѣлецъ фидеикоммисса, по правиламъ объ учрежденіи новыхъ фидеикоммиссовъ 2580.[192])

§ 37. Ограниченія свободы завѣщанія по Лифляндскому и Эстляндскому праву; необходимое наслѣдованіе по Курляндскому праву.

Литература. 24 Башмаковъ, Необходимое наслѣдованіе въ видѣ обязательной доли. 30 Башмаковъ, „Сбавка“ въ дареніяхъ и отказахъ. 31 Башмаковъ, „Сбавка“ и „возвратъ“ въ связи съ учрежденіемъ „выдѣла“.

Въ римскомъ правѣ сначала существовало лишь формальное ограниченіе свободы завѣщанія (наслѣдодатель обязанъ былъ или поименно устранить извѣстныхъ лицъ отъ наслѣдства или назначить ихъ наслѣдниками), а затѣмъ и матеріальное (оставить часть своего имущества своимъ наслѣдникамъ).

Оба вида этихъ ограниченій реципированы лишь въ Курляндіи: непремѣнныхъ наслѣдниковъ (Notherben) завѣщатель долженъ или надѣлить извѣстною долею наслѣдства, называемою обязательною (Pflichttheil), или положительно исключить отъ наслѣдства 2005, съ указаніемъ причины 2014 (для лишенія братьевъ и сестеръ причина можетъ быть и не указана 2019).

Право на обязательную долю (не въ родовомъ имѣніи 2003) имѣютъ нисходящіе, при отсутствіи ихъ — восходящіе, а братья и сестры по мужскому колѣну только тогда, когда наслѣдство оставлено лицу, лишенному добраго имени или заслуживающему презрѣнія 2006, 2019.

Доля эта при четырехъ и менѣе непремѣнныхъ наслѣдникахъ равна третьей части, а при пяти и болѣе — половинѣ той доли, которая причиталась бы имъ въ наслѣдство по закону, не включая сюда родовыхъ имѣній 2007, изъ чи-

---

[192]) Въ вопросахъ о порядкѣ совершенія и утвержденія упомянутаго въ 2580 ст. дополнительнаго учредительнаго акта надлежитъ руководствоваться общими правилами объ утвержденіи актовъ на новые учреждаемые родовые фидеикоммиссы. Рез. Сен. № 7487/902 д. бар. Гана.

стаго имущества, за вычетомъ долговъ 2010, при условіи вноса полученнаго по случаю смерти, но не подарковъ при жизни, если они не сдѣланы подъ условіемъ вноса 2011. Размѣръ долей опредѣляется по составу имущества и по числу наслѣдниковъ въ моментъ смерти наслѣдодателя 2008, со включеніемъ устраненныхъ (но за исключеніемъ отрекшагося 2770, ср. 2798 ст. въ 162 сноскѣ) и пережившаго супруга 2009.

Доля эта не можетъ быть ни ограничиваема какими-либо условіями или сроками, ни отягчаема отказами или другими повинностями, и всѣ подобнаго рода побочныя постановленія считаются недѣйствительными 2012. Она не можетъ быть нарушаема установленіемъ наслѣдственнаго фидеикоммисса 2336, или родоваго фидеикоммисса 2534, договоромъ о наслѣдованіи 2486, раздѣломъ наслѣдства 2740, запрещеніемъ вноса и отреченіемъ обязаннаго къ нему 2749.

Лифляндскія и Эстляндскія земскія права знаютъ лишь необходимое наслѣдованіе пережившаго супруга: завѣщаніе не можетъ, безъ основательныхъ къ тому причинъ, ни стѣснять супруга въ законно принадлежащихъ ему по смерти другаго супруга наслѣдственныхъ правахъ и выгодахъ, ни вовсе его оныхъ лишать 2022.

Крестьянскія положенія установляютъ необходимое наслѣдованіе въ пользу кровныхъ родственниковъ (кр. К. 130 законныхъ наслѣдниковъ, коими признаются кр. К. 126 и 129 восходящіе, нисходящіе, родные братья и сестры, племянники и племянницы, а также жена; кр. Э. 1159, при завѣщаніи жены, — въ пользу дѣтей относительно 1059 ib. женскихъ уборовъ, платья и денегъ 1161 ib., при завѣщаніи мужа, — въ пользу дѣтей и прямыхъ наслѣдниковъ, при чемъ 1165 ib. четвертая часть движимости можетъ быть всегда завѣщаема кому угодно; кр. Л. 1006 [193]) — въ пользу дѣтей, ихъ потомковъ и восходящихъ) и пережившаго супруга, хотя въ кр. Л. и Э. есть и противорѣчащія сему статьи.

[193]) Изъ содержанія 1006, 1007 и 1009 кр. Л., въ связи съ кр. Л. 973, вытекаетъ, что Лифляндскій крестьянинъ или крестьянка имѣютъ право располагать благопріобрѣтенною своею собственностью и по наслѣдству полученнымъ движимымъ имѣніемъ, а недвижимымъ имуществомъ 994 кр. Л. располагать въ завѣщаніи по своему усмотрѣнію не въ правѣ. Гр. Кас. Деп. № 28/900 д. Казе. Ср. 56 сноску.

Законная часть кр. К. 130, причитающаяся по закону часть (Pflichttheil) кр. Э. 1060, указная часть кр. Л. 1007 равняется по кр. К. 130[194]) для восходящихъ и нисходящихъ, а при бездѣтности брака и для пережившаго супруга, половинѣ всего имѣнія, для родныхъ братьевъ и сестеръ, племянниковъ и племянницъ — третьей части всего имѣнія, по кр. Л. 1007 для восходящихъ и нисходящихъ — четвертой части всего наслѣдства, а при малолѣтствѣ нисходящихъ прибавляется

По 1023 кр. Л., Лифляндскій крестьянинъ можетъ подарить при жизни какъ все свое имущество, такъ и часть его, въ какомъ угодно размѣрѣ. И 4466—4469 ст. Св. гр. узак. Приб. губ. никакихъ ограниченій въ этомъ отношеніи не содержатъ, кромѣ воспрещенія дарить имѣнія наслѣдственныя въ Лифляндіи и Эстляндіи. СПБ. Суд. Пал. № 320/98 д. Нугина.

Кр. Л. 1024 признаетъ дареніе недѣйствительнымъ, если дареніе цѣною свыше 15 рублей не будетъ записано въ судѣ. Но это правило не касается лицъ некрестьянскаго сословія, неподвѣдомственныхъ крестьянскимъ судебнымъ мѣстамъ, хотя бы они состояли членами волостнаго общества. Гр. Кас. Деп. Сен. № 25/902 д. Унгернъ-Штернбергъ.

[194]) Указанная въ кр. К. 130 „половина всего имѣнія“ предназначена всѣмъ упомянутымъ въ первой половинѣ статьи категоріямъ наслѣдниковъ вмѣстѣ взятымъ (коллективно) а не каждой категоріи въ отдѣльности (напр., восходящимъ). Выраженіе „законная доля“ соотвѣтствуетъ нѣмецкому выраженію „Pflichtheil“, т. е. „обязательная доля“ (2005 ст. III ч.). Отсюда слѣдуетъ, что обязательная доля всѣхъ наслѣдниковъ, упомянутыхъ въ началѣ 130 кр. К., составляетъ половину „всего имѣнія“, оставшагося послѣ умершаго, т. е. всего наслѣдства, и эта половина есть доля общая, причитающаяся всѣмъ категоріямъ непремѣнныхъ наслѣдниковъ вмѣстѣ. Половина эта подлежитъ распредѣленію между сими категоріями наслѣдниковъ пропорціонально объему ихъ непремѣннаго права наслѣдованія. За силою 120, 121 и 115 ст. кр. К., буде умершая оставитъ послѣ себя вдовца и родственниковъ по восходящей линіи, то вдовецъ получаетъ половину оставшагося послѣ жены имѣнія, а другую половину получаютъ восходящіе. Поэтому, напр., мать завѣщательницы, при жизни мужа послѣдней, въ правѣ получить половину половины, т. е. четвертую часть наслѣдства. Ни въ 130, ни въ 131 ст. кр. К. не содержится никакихъ постановленій о правоотношеніяхъ между наслѣдниками по завѣщанію и непремѣнными наслѣдниками, не получившими своей обязательной доли, о способѣ вычисленія ея и о статьяхъ, подлежащихъ зачисленію въ оную. Поэтому для разрѣшенія этихъ вопросовъ, за силою 62 кр. К. и XII ст. введ. къ III ч., слѣдуетъ обратиться къ Курляндскому земскому праву ст. 2793, 2010, 2011. Гр. Кас. Деп. Сен. № 47/906.

По 140 кр. К. Курляндскій крестьянинъ не можетъ дарить свыше четвертой части своего имущества. (Всякій даръ цѣною свыше 50 руб. долженъ быть записанъ въ судѣ). Ст. 140 кр. К., очевидно, ограждаетъ

еще то, что для воспитанія ихъ требуется, по кр. Э. 1165 [195]) для дѣтей $^3/_4$ движимаго имущества. Ср. кр. Э. 1059, 1060.

Свобода завѣщанія ограничивается въ силу свойствъ завѣщеваемаго имущества въ Лифляндіи, Эстляндіи, Нарвѣ и Курляндіи.

По Лифляндскому земскому (тоже и въ Нарвѣ 2004) и городскому праву завѣщатель не въ правѣ располагать на случай смерти наслѣдственными недвижимостями, а по Эстляндскому праву и всѣмъ вообще доставшимся ему по наслѣдству имуществомъ (даже не можетъ раздѣлять по своему усмотрѣнію между законными наслѣдниками въ Лифляндіи и Эстляндіи 1996): все это принадлежитъ наслѣдникамъ по закону 1995 [56]), кр. Л. 973, 1006 [193]), 1023, кр. К. 105. Ограниченіе отпадаетъ, когда завѣщатель послѣдній въ родѣ (ср. 2531 [189]), или когда ближайшіе наслѣдники изъявятъ согласіе на произвольное распоряженіе этимъ имуществомъ 1997. Завѣщатель, у котораго нѣтъ благопріобрѣтеннаго имущества, можетъ завѣщать на богоугодныя дѣла по Эстляндскому земскому праву $^1/_{10}$ своего наслѣдственнаго имущества, по Лифляндскому (и въ Нарвѣ 2004) $^1/_{10}$ стоимости наслѣдственныхъ недвижимостей, за предварительнымъ вычетомъ долговъ 1998, а въ Ревелѣ дѣлать назначенія въ пользу бѣдныхъ, церквей и общественныхъ заведеній 1999.

По Курл. земскому праву дворянскія родовыя имѣнія не могутъ быть завѣщеваемы помимо ближайшихъ по закону наслѣдниковъ первыхъ двухъ разрядовъ. Бездѣтный завѣщатель долженъ одну половину родовыхъ имѣній оставить

интересы не кредиторовъ, какъ 4494 ст. III ч., а законныхъ наслѣдниковъ дарителя; вотъ почему 4494 ст. не можетъ быть примѣнена къ случаю дара крестьяниномъ Курляндской губерніи вопреки 140 кр. К. болѣе четвертой части своего имущества. Рез. Сен. № 1575/900 д. Лепинскаго. Кр. К. 141—143 не содержитъ подробныхъ постановленій, опредѣляющихъ сущность юридической сдѣлки даренія на случай смерти, а посему, при разрѣшеніи возникающихъ изъ этой сдѣлки вопросовъ, слѣдуетъ, согласно XII ст. введ. къ III ч., обращаться къ Курляндскому земскому праву. Рез. Сен. № 1747/98 д. Кримона. Ср. 43 сноску.

[195]) Кр. Э. 1165: „Родители въ правѣ лишать своихъ законныхъ дѣтей наслѣдства по завѣщанію, или надѣлять одного большею и лучшею частію во вредъ другихъ; независимо отъ сего, родители имѣютъ право отказывать четвертую часть своего движимаго имѣнія преимущественно тому или другому изъ своихъ дѣтей, или и постороннимъ лицамъ, по своему благоусмотрѣнію."

родителямъ, а другую роднымъ братьямъ и сестрамъ и ихъ дѣтямъ; если же въ живыхъ только родители, то имъ все или одну половину, а другую властенъ употребить въ пользу богоугодныхъ заведеній 2002.

Казенныя арендныя имѣнія и назначенныя взамѣнъ арендъ деньги можно завѣщевать только въ пользу тѣхъ лицъ (хотя бы одному изъ нихъ), коимъ предоставлено наслѣдовать оныя по закону 1972, но не въ пользу другихъ лицъ 1994.

И въ правѣ распоряжаться благопріобрѣтеннымъ имуществомъ завѣщатель подлежитъ ограниченіямъ не только въ Курляндіи, гдѣ должна быть оставляема обязательная доля 2003, 2005—2012 и др. см. выше 224 стр., но и въ Лифляндіи[196]), Эстляндіи и Нарвѣ 2004. Общее правило 2000: всѣмъ прочимъ (въ Эстляндіи благопріобрѣтеннымъ, въ Лифляндіи и Нарвѣ всѣмъ движимымъ и благопріобрѣтеннымъ недвижимымъ) завѣщатель можетъ располагать свободно по своему усмотрѣнію. Исключеніе 2001: если у родителей имѣются несовершеннолѣтнія дѣти, еще не получившія воспитанія и не могущія сами снискивать себѣ содержаніе, и притомъ не владѣющія наслѣдственнымъ достаточнымъ на ихъ воспитаніе и содержаніе имуществомъ, то они обязаны оставлять такимъ дѣтямъ въ Лифляндіи и Эстляндіи изъ благопріобрѣтеннаго своего движимаго и недвижимаго имущества, а въ Лифляндіи и изъ наслѣдственнаго движимаго столько, сколько необходимо на ихъ

[196]) Согласно 967 ст., по Лифляндскому городскому праву „недвижимое имущество, купленное супругами въ продолженіе брачнаго ихъ союза, принимаетъ, по смерти одного изъ нихъ, свойство наслѣдственнаго въ томъ отношеніи, что пережившій не можетъ располагать онымъ въ ущербъ рожденныхъ отъ этого брака дѣтей". При этомъ безразлично, куплены ли недвижимости въ продолженіе брака на имя обоихъ супруговъ или на имя одного пережившаго супруга. Неправильно толковать 967 ст. на основаніи 83 ст. въ томъ смыслѣ, что законъ этотъ примѣняется лишь къ тѣмъ недвижимостямъ, которыя куплены обоими супругами вмѣстѣ, такъ какъ 83 ст. лишь ограничиваетъ при общности имущества права мужа на распоряженіе общею массою въ отношеніи купленныхъ обоими супругами недвижимостей и относится лишь къ имущественной общности во время жизни обоихъ супруговъ, а не послѣ смерти одного изъ нихъ. Раздѣлъ имущества по смерти одного изъ супруговъ обнимаетъ всю общую массу имущества 80 ст., безъ различенія первоначальныхъ составныхъ частей 1829 ст. Рез. Сен. № 5124/904 д. ф. Вегнеръ.

содержаніе (алименты) и соотвѣтственное званію воспитаніе, пока они не будутъ въ состояніи сами себя содержать. Ср. кр. Л. 1007 выше 226 стр.

Кровные родственники, имѣющіе право наслѣдованія по закону, могутъ быть устраняемы отъ онаго въ Лифляндіи въ наслѣдственныхъ недвижимостяхъ, въ Эстляндіи вообще въ наслѣдственномъ имуществѣ, въ Курляндіи непремѣнные наслѣдники и отъ обязательной ихъ доли, лишь по законнымъ въ завѣщаніи именно обозначеннымъ (2019 см. выше 224 стр.) и на истинѣ основаннымъ причинамъ 2014.

Причины устраненія заимствованы изъ 115 Nov.

Причины, по коимъ восходящіе могутъ устранять отъ наслѣдованія своихъ нисходящихъ: 1) привлеченіе восходящаго къ уголовному суду, кромѣ случаевъ преступленій государственныхъ, 2) покушеніе на жизнь его, 3) воспрепятствованіе въ составленіи завѣщанія, 4) оставленіе безъ призрѣнія умалишеннаго, а по Пильтенскому и Эстляндскому земскому праву вообще безъ помощи родителей, находящихся въ бѣдности или въ другихъ нуждахъ и недугахъ, 5) отпаденіе отъ христіанской вѣры (ср. 1 п. Выс. ук. 17 апр. 1905 г.), 6) непринятіе мѣръ къ выкупу изъ плѣна, 7) отказъ сына въ просьбѣ отца выручить его своимъ поручительствомъ изъ плѣна, 8) сообщничество съ отравителями и преступниками, 9) недозволенная половая связь пасынка съ мачехою, а по Эстл. земскому праву и падчерицы съ отчимомъ, 10) обида восходящаго дѣломъ, 11) тяжкія обиды другаго рода, 12) ложный доносъ, если имъ нанесенъ существенный вредъ, 13) вступленіе въ труппу акробатовъ, бойцовъ со звѣрями, волтижеровъ или странствующихъ актеровъ, безъ согласія родителей, 14) распутное поведеніе дочери или внучки, 15) по Курляндскому праву вступленіе дѣтей въ бракъ противъ воли ихъ родителей 2015.

Первыя 6 причинъ, mutatis mutandis, даютъ основаніе нисходящимъ устранять отъ наслѣдованія восходящихъ и, кромѣ того, 7) вступленіе отца въ плотскую связь съ невѣсткою и 8) покушеніе восходящаго лишить своего супруга жизни или разсудка 2016.

Тѣ же причины устраненія приняты и кр. К. 131, кр. Э. 1165 и кр. Л. 1010, 1011.

§ 38. Утвержденіе въ правахъ наслѣдства.

Уст. Гр. Суд. 2019 ст.: Наслѣдники по закону, принявшіе наслѣдство, если считаютъ необходимымъ обратиться для опредѣленія правъ ихъ на наслѣдство къ содѣйствію суда, могутъ, съ представленіемъ надлежащихъ доказательствъ, просить подлежащее судебное мѣсто объ утвержденіи ихъ въ правахъ наслѣдства.[197])

Вол. Суд. Уст. 230 ст.: Утвержденіе въ правахъ наслѣдства зависитъ отъ волостнаго суда, въ участкѣ коего имѣлъ мѣстожительство наслѣдодатель.[198])

---

[197]) Послѣ лицъ, имѣвшихъ до выѣзда за границу постоянное мѣстожительство (водвореніе) въ Прибалтійскихъ губерніяхъ, наслѣдственныя права опредѣляются по мѣстнымъ законамъ, хотя бы наслѣдодатель предъ смертью проживалъ за границей и умеръ тамъ, не оставивъ послѣ себя въ предѣлахъ Россійской Имперіи никакого имущества. СПБ. Суд. Пал. № 96/95 д. б. Фиркса.

[198]) Нѣтъ никакого основанія полагать, будто волостнымъ судамъ подвѣдомы дѣла о наслѣдствѣ крестьянъ лишь относительно движимаго имущества, напротивъ того, ст. 230 въ связи съ 229, 216 и др. убѣждаетъ въ томъ, что утвержденіе въ правахъ наслѣдства къ крестьянскому имуществу, хотя бы въ числѣ его была и недвижимость, зависитъ отъ волостнаго суда. Что касается ст. 2011 и 2019 Уст. Гр. Суд. относительно подсудности будто бы дѣлъ о наслѣдствѣ крестьянъ окружному суду, то статьи эти опредѣляютъ общую, а не спеціальную крестьянскую подсудность этого рода дѣлъ. Рез. Сен. № 7003/97 д. Залитъ См. 150 и 162 сноски.

Всѣ извлеченія изъ рѣшеній СПБ. Суд. Палаты, какъ и изъ резолюцій Сената, сдѣланы по книгѣ В. Буковскаго, Гражданскіе законы губерній Прибалтійскихъ съ разъясненіями, Рига 1909 г.

Оглавленіе.

Стр.

Семейственное право. . . . . 3—124

1. Понятіе о семьѣ. Власть мужа и отца. . . . 3

Вліяніе германскаго, римскаго и каноническаго права на Прибалтійское. Семья въ тѣсномъ и широкомъ смыслѣ 3. Мужъ-опекунъ 4. Положеніе жены 5. Права отца 6.

2. Понятіе объ имущественныхъ отношеніяхъ супруговъ по мѣстному праву 6

Заключеніе брака 6. Брачные договоры 7. Единство и общность имущества 8. Внесенное, приданое, вѣно и отдѣльное имущество жены 11. Утренній даръ 12.

§ 3. Особенности земскаго права и Эстляндскаго, Лифляндскаго и Нарвскаго городскаго права. 13

Соединеніе имуществъ супруговъ по земскому праву Лифляндскому, Эстляндскому и (земскому и городскому) Курляндскому 13. Управленіе и пользованіе мужа женинымъ имуществомъ. Внесенное и вѣно 14. Правомочія мужа. Воспрещенныя ему сдѣлки 15. Дѣеспособность жены 16. Долги жены. Разводъ и другіе поводы къ разъединенію имущества 17. Возвращеніе женинаго имущества. Право удержанія 18. Право вдовца и вдовы на имущество 19. Траурный годъ. Владѣніе имуществомъ при небездѣтности брака 20. Права дѣтей 21.

§ 4. Полная общность имуществъ супруговъ по Нарвскому городскому праву и по праву для Лифляндскаго земскаго духовенства, не принадлежащаго къ потомственному дворянству . . . 21

§ 5. „Общность“ имуществъ супруговъ по Лифляндскому (Рижскому) городскому праву 23

Изъятыя изъ общности имущества. Доводы въ пользу 24 и противъ общности 25. Продолженная общность 26. Ея прекращеніе 27. Дѣеспособность жены. Отвѣтственность за долги жены, въ частности торговки 28. Прекращеніе общности 29.

Стр.

§ 6. „Соединеніе“ имуществъ по Эстляндскому городскому праву 30

Управленіе и пользованіе мужа. Дѣеспособность жены. Отвѣтственность за долги жены, торговки 30. Отвѣтственность за долги мужа. Нераздѣленіе имущества по смерти одного супруга при небездѣтномъ бракѣ 31. Отдѣленіе и выдѣлъ 32.

§ 7. Имущественныя отношенія у крестьянъ . . . 33

Кажущаяся общность 33. Въ дѣйствительности соединеніе имуществъ 35. Мужъ-опекунъ. Дѣеспособность жены 36. Завѣщанія супруговъ. Отвѣтственность за долги мужа 37. Управленіе пережившаго супруга имуществомъ 39. Раздѣлъ имущества при вторичномъ бракѣ 40. Наслѣдственныя права супруговъ 41.

§ 8. Незаконное сожительство и его послѣдствія. . 42

Послѣдствія обольщенія 43. Незаконнорожденныя дѣти 45. Сопричисленныя къ законнымъ. Узаконенныя дѣти 47. Отцовство. Алименты 49. Отношеніе къ отцу 51. Родственная связь съ матерью 52.

§ 9. Взаимныя отношенія дѣтей и родителей по мѣстному праву 53

Законнорожденныя дѣти 53. Custodia ventris. Возникновеніе взаимныхъ отношеній дѣтей и родителей 54. Усыновленіе 55. Пріемыши. Родительская власть 61. Права родителей. Обязанности родителей 64. Права дѣтей 66. Обязанности дѣтей 67. Прекращеніе родительской власти 68. Ограниченіе родительской власти 69.

§ 10. Имущественное положеніе дѣтей 70

§ 11. Приравненіе разнобрачныхъ дѣтей 72

Договоръ о назначеніи наслѣдника. Цѣль приравненія 72. Суть его. Voraus 73. Совершеніе и прекращеніе договора 74.

§ 12. Особенности опеки и виды попечительства по мѣстному праву. Значеніе сиротскаго суда. . 74

Опекунскія учрежденія прежде и нынѣ 75. Вѣдомство опекунскихъ установленій. Сословный характеръ опекунскихъ мѣстъ 77. Munus publicum. Права и обязанности опекунскихъ установленій 78. Утвержденіе окружнаго суда 83. Верхній крестьянскій судъ и мировой съѣздъ. Отвѣтственность опекунскихъ установленій 84. Виды опеки и попечительства. Опека надъ несовершеннолѣтними. Совершеннолѣтіе 85. Періоды несовершеннолѣтія 87. Виды опеки. Законные опекуны. Отецъ 88. Мать 89. Восходящіе. Опекуны по завѣщанію 90. Назначенные опекуны 91. Утвержденіе опекуна 92. Каче-

Стр.

ства опекуна. Неспособные быть опекунами 93. Отказъ отъ опеки 94. Временные опекуны. Заступленіе мѣста родителей 95. Соопекуны. Воспитаніе подопечнаго 96. Юридическая защита и юридическія сдѣлки 97. Опись имущества 98. Вызовъ и удовлетвореніе кредиторовъ 99. Продажа движимаго имущества. Отчужденіе и обремененіе недвижимости 100. Управленіе опекуна 101. Отчеты опекуна 103. Сдача имущества опекуномъ 106. Отвѣтственность опекуновъ 107. Вознагражденіе опекуна 110. Прекращеніе опеки 111.

§ 13. Виды попечительства по мѣстному праву . . 112

Отличіе отъ опеки и сходство съ нею 112. Попечительство надъ умалишенными 113. Попечительство надъ расточителями 115. Попечительство надъ имѣніемъ отсутствующихъ. Попечительство надъ наслѣдствомъ 116. Попечительство надъ конкурсною массою 119. Попечительство надъ незамужними 121. Попечительство надъ дряхлыми и надъ крестьянскимъ дворомъ 122. Попечительство надъ нерадивыми хозяевами 123.

Наслѣдственное право . . . 125–230

§ 14. Характеръ наслѣдственнаго права 125

Публичное или частное это право 125. Разнообразіе источниковъ. Универсальное и сингулярное преемство 126.

§ 15. Различныя основанія призванія къ наслѣдованію и ихъ соотношеніе по мѣстному праву . . . 128

§ 16. Общее понятіе о порядкѣ наслѣдованія (по закону) по мѣстному праву. 129

§ 17. Наслѣдованіе вдовы и вдовца; значеніе бездѣтности при опредѣленіи наслѣдственныхъ долей супруговъ 130

Бездѣтность и небездѣтность 130. Вдовій, траурный годъ 131. Наслѣдованіе вдовы. Право вдовы требовать по ея выбору или возвращенія внесеннаго или выдѣла наслѣдственной доли изъ имущества мужа 132. Право вдовы получить свое имущество и долю изъ имущества мужа 134. Право вдовы получить долю изъ общей массы 141. Наслѣдованіе вдовца: сходное съ наслѣдованіемъ вдовы 143; преимущественное 145; ухудшенное 146. Лишеніе наслѣдства 147.

§ 18. Наслѣдованіе кровныхъ родственниковъ по земскому праву и по городскому праву Нарвы и Прибалтійскихъ губерній; значеніе выдѣленія дѣтей. 147

Исторія наслѣдованія. Два порядка наслѣдованія 148.

Стр.

Римскій порядокъ наслѣдованія 149. Линеально-градуальный порядокъ наслѣдованія 152. Близость родства 153. Ближайшій исключаетъ дальнѣйшихъ 154. Дѣленіе наслѣдства поголовно и поколѣнно 155, 149. Моменты, вліяющіе на право наслѣдованія 155. Полъ 156. Возрастъ 159. Полное и неполное родство 162. Состояніе въ бракѣ 163. Выдѣлъ и отдѣленіе 164. Естественныя и юридическія свойства наслѣдуемыхъ имуществъ 167.

§ 19. Выморочность наслѣдства 170

Установленія, коимъ достается выморочное наслѣдство 170. Учрежденія, устраняющія кровныхъ родственниковъ отъ наслѣдованія 171.

§ 20. Объ особомъ порядкѣ наслѣдованія въ нѣкоторыхъ случаяхъ, изъятыхъ изъ общихъ правилъ. 172

Наслѣдованіе въ собственности литературной и художественной 172. Наслѣдованіе въ казенныхъ арендныхъ имѣніяхъ и арендныхъ деньгахъ 173.

§ 21. Наслѣдованіе по завѣщанію. 174

Древнѣйшая форма распоряженій на случай смерти. Отказы въ пользу церкви, школъ и общественныхъ заведеній нынѣ. Понятіе завѣщанія нынѣ 174.

§ 22. Форма завѣщанія по мѣстному праву 175

Публичныя завѣщанія 175. Крестьянскія публичныя завѣщанія 177. Завѣщанія въ Лифляндскихъ городахъ 178. Домашнія завѣщанія 179. Словесныя завѣщанія 180. Письменныя завѣщанія 181. Свидѣтели завѣщанія 182. Число свидѣтелей. Привилегированныя завѣщанія 183. Обнародованіе завѣщанія 185.

§ 23. Содержаніе завѣщанія: назначеніе наслѣдника, особенность Лифляндскаго и Эстляндскаго права. 186

Завѣщаніе и кодициллъ въ Курляндіи 186. То же въ Лифляндіи и Эстляндіи 187. Главныя составныя части завѣщанія 188.

§ 24. Душеприкащики; юридическое построеніе института. 189

Необходимость душеприкащика въ Лифляндіи и Эстляндіи 189. Своеобразность института 190. Льготное положеніе душеприкащика 191. Обязанности его 192. Права душеприкащика. Нѣсколько душеприкащиковъ. Спеціальный душеприкащикъ 193.

§ 25. О наслѣдованіи по договору 193

Виды договоровъ о наслѣдованіи: о пріобрѣтеніи и отреченіи, о наслѣдствѣ и объ отдѣльныхъ предметахъ, въ пользу третьяго лица и о наслѣдствѣ послѣ третьяго лица 194. Взаимное завѣщаніе 195.

Стр.

§ 26. Договоръ о назначеніи наслѣдника 195

Отличіе отъ обѣщанія назначить наслѣдникомъ 195. Кто можетъ заключать такой договоръ. Форма его. Послѣдствія 196. Утрата силы договора 197.

§ 27. Взаимныя завѣщанія и договоры о наслѣдствѣ. 197

Опредѣленіе взаимнаго завѣщанія. Корреспективное завѣщаніе 197. Отличіе взаимныхъ завѣщаній отъ договоровъ о наслѣдованіи. Договорный ихъ характеръ 198.

§ 28. Особые виды договоровъ о наслѣдствѣ . . . 198

§ 29. Договоры о наслѣдованіи супруговъ 199

§ 30. Родонаслѣдственные союзы 199

§ 31. Договоры объ отреченіи отъ наслѣдства . . . 201

§ 32. Лишеніе наслѣдства лицъ недостойныхъ по мѣстному праву 202

§ 33. Отвѣтственность наслѣдника по Лифляндскому и Эстляндскому праву 205

Право инвентаря 205. Охраненіе интересовъ кредиторовъ и наслѣдника. Отдѣленіе имущества по требованію кредиторовъ 206.

§ 34. Раздѣлъ по земскому и городскому праву . . 207

Общее владѣніе наслѣдствомъ и требованіе раздѣла его 207. Раздѣлъ домашній и судебный 208. Подлежащая раздѣлу масса. Не подлежащіе раздѣлу предметы 209. Раздѣлъ движимыхъ вещей. Раздѣлъ недвижимостей 210. Раздѣлъ домовъ въ городахъ 211. Недробимость имѣнія. Выплата долей. Послѣдствія раздѣла 212. Споръ противъ раздѣла. Дополнительный раздѣлъ и подъ условіемъ 213.

§ 35. Collatio. Особенности возвратнаго учета по Лифляндскому и Эстляндскому городскому праву. 213

Что подлежитъ и что не подлежитъ вносу. Когда обязанность вноса отпадаетъ? Особенность городскихъ правъ 214.

§ 36. Родовые фидеикоммиссы по мѣстному праву . 215

Цѣль, поводъ и время появленія фидеикоммиссовъ 215. Опредѣленіе. Вступная цѣна 216. Высочайшее соизволеніе 217. Предметъ фидеикоммисса. Учредительный актъ. Охраненіе интересовъ наслѣдниковъ 218. Охраненіе интересовъ кредиторовъ 219. Права владѣльца 220. Отвѣтственность за долги. Порядокъ наслѣдованія 221. Презумпція закона. Сеніоратъ. Маіоратъ. Миноратъ. Первородство 222. Прекращеніе фидеикоммисса. Перемѣны въ учредительномъ актѣ 223.

§ 37. Ограниченія свободы завѣщанія по Лифлянд-

Стр.

скому и Эстляндскому праву; необходимое наслѣдованіе по Курляндскому праву 224

Формальное и матеріальное ограниченія свободы завѣщанія. Непремѣнные наслѣдники и обязательная доля 224. Необходимое наслѣдованіе земскихъ и крестьянскихъ правъ 225. Ограниченія завѣщанія въ силу свойствъ имущества наслѣдственнаго и родоваго 227, казенныхъ арендныхъ имѣній. Распоряженія благопріобрѣтеннымъ имуществомъ 228. Причины устраненія отъ наслѣдства нисходящихъ и восходящихъ 229.

§ 38. Утвержденіе въ правахъ наслѣдства 230

Утвержденіе въ правахъ наслѣдства законныхъ наслѣдниковъ. Вѣдомство волостнаго суда 230.

Оглавленіе 231

Замѣченныя опечатки 237

Замѣченныя опечатки.

4	стр.	3	стр.	св.	мужчинъ
8	„	18	„	„	Wirthschaftsgemeinschaft
20	„	12	„	сн.	вдовцомъ
47	„	7	„	св.	отцомъ
„	„	17	„	сн.	рожденныя
48	„	6	„	св.	женится
71	„	2	„	„	выше
79	„	12	„	„	конкурсными
81	„	19	„	сн.	того же
82	„	18	„	„	капиталъ
84	„	1	„	„	крестьянскимъ
85	„	6	„	„	лицъ
93	„	12	„	св.	по
109	„	2	„	сн.	искъ
112	стр.	6	стр.	сн.	и расточителями
131	„	18	„	„	вдовцомъ
138	„	17	„	св.	страницу
142	„	6	„	сн.	судебнымъ
155	„	15	„	св.	Дѣленіе
„	„	20	„	„	сколько
158	„	4	„	„	нисходящіе
159	„	8	„	сн.	подлежащихъ
163	„	22	„	„	отдѣленныхъ
179	„	9	„	„	лицъ
184	„	1	„	св.	пр.
189	„	10	„	сн.	случайно
194	„	1	„	св.	pactum
205	„	5	„	сн.	описи

Слѣдуетъ поставить запятую вмѣсто точки послѣ словъ:

8	стр.	3	стр.	сн.	Vormundschaft),
13	„	16	„	„	отношеніи,
24	„	23	„	„	то,
82	„	13	„	„	засимъ,
136	„	6	„	св.	1725),
143	„	2	„	„	дочерей,
149	„	22	„	„	246),
194	„	2	„	сн.	введенія,
208	„	20	„	„	право,
„	„	23	„	„	321),

Слѣдуетъ поставить запятую послѣ словъ:

29	стр.	9	стр.	сн.	83 ст.),
81	„	11	„	„	Д. Л.,
131	„	8	„	„	уменьшается,
206	„	16	„	св.	или,

Слѣдуетъ поставить точку послѣ словъ:

88 стр. 1 стр. сн. 96.
155 „ 8 „ св. кр. Л.
186 „ 15 „ сн. См.
204 „ 2 „ „ стр.
205 „ 13 „ св. наслѣдодателя.

Слѣдуетъ зачеркнуть точку послѣ словъ:

59 стр. 24 стр. сн. 153 ст. X
69 „ 13 „ св. п. б
94 „ 12 „ „ г

Слѣдуетъ зачеркнуть запятую послѣ словъ:

62 стр. 5 стр. сн. 3066 ст.
65 „ 9 „ св. содержаніе
92 „ 3 „ „ опекуна
162 „ 2 „ „ переданъ
181 „ 11 „ „ 2070

Слѣдуетъ зачеркнуть скобку послѣ словъ:

74 стр. 7 стр. св. дѣлъ 14.