



F 55  
Nim. 2  
S. 179

32  
3.

834

Invt. 834

1164



# Eestimaa õigus

(wene keeles)

prof. Seeleri programmile wastawalt kokkuseadnud  
Tartu ülikooli juura üliõpilased.



Tartus, 1923

Chr. Jürgensi paljundamise büroo, Maarjamõisa tän. 11.



ИСТОРИЯ СРЕДНЕВЕКОВОГО ЦРКОВНОГО ПРАВА.

Глава I.

Период I. — Средние века. ГОСУДАРСТВО И ЦЕРКОВЬ.

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

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

### § 2. Феодальное право.

#### Феодальное право.

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

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

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

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

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

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

### § 3.

#### Дворянство и крестьянское сословие.

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

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

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

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

## § 4.

## Города .-

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

## § 5.

## Территории и земские сословия.

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

## § 6.

## Духовные рыцарские ордены.

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

разовались во время крестовых походов и которые кроме трех обѣтов: 1) бѣдности, 2) цѣломудрія и послушанія давали обѣт еще 4) борьбы против неврѣрных. (Вышеозначенными обѣтами отказывались они во I) от права пріобрѣтать имущество и его наследовать, 2) от права вступленія в брак и 3) обязывались безпрекословно исполнять приказанія начальства, если исполненіе оных не являлось почему либо грѣховным.)

Важнѣйшими из духовных рыцарских орденов являются.

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

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

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

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

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

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

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

## Право войны (Fehderecht) и земский мир.

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

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

## История правоисточников в раннее средневековье.

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

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

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

## История правоисточников в позднее средневековье.

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

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

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

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

Самыми знаменательными из писанных законов являются: I) появившаяся в 1220 г. как частная работа Mine von Rerfowe "Саксонское зеркало". Это собрание законов средневековья, написанное сперва на латинском, а потом на нижне-германском языкѣ, которое содержало действовавшее тогда в сѣв. Германіи земское и феодальное право. Изложение дано в видѣ учебника. Эта книга имѣет двѣ части. I) часть посвящена земскому праву, а II- феодальному, которое занимало тогда самое важное положение рядом с земским правом. Книга земских прав содержит разнообразнѣйшія постановленія, как напр., брачное право, право контрактов или договоров, или даже уголовно-правовыя постановленія и основные законы государства. При чем автор обращается и к отношениям государства и церкви, причем в особенности подчеркивает принцип взаимной поддержки. Даже области истории права касается автор. Так, напр. его интересуют возникновѣніе крѣпостничества. Интересно, то, что через 100 лѣт послѣ его появленія начинается это право действовать повсемѣстно в качествѣ государственнаго. Установлено, что "Саксонское зеркало" образовалось между 1220 и 1295 г. г. ибо оно упоминает один закон, который появился в 1220 г., с другой же стороны установлено, что первая копія его (список) относится к 1295 г. Сохраненіе "Сакс. Зерц." не находится под влияніем римскаго права. В XV в. содержаніе "Зеркала" было просмотрѣно папой, 14 статей онаго им не одобрено и объявлены еретическими (интересно, то, что при послѣдующих списках очень мало заботились о папском запретѣ, из чего виден упадок папской власти. Сразу послѣ появленія получило "Зерцало" широкое распространеніе и вездѣ разсматривалось как закон, выпущенный Карлом Великим. Самым важным является то, что Зерцало послужило основаніем для других законов.

### I. Земское и Феодальное право.

В связи с "Сакс. Зерц." появились многочисленные сборники законов (на разных нѣмецких нарѣчійх, а именно: I) такие, которые ставили себя задачей изложить тѣ имперскіе законы, которые действовали во всей Германіи, к ним относятся: I) Зерцало нѣмецких людей, 2) Императорское, имперское и феодальное право, которое впоследствии наз. "Швабским зеркалом", онаго

3) "малое императорское право". Особого вниманія заслуживает между ними: I) императорское земское и феодальное право. Эта книга нашла наибольшее распространеніе в Германіи и была переведена на латинскій, французскій и чехскій языки. Автор "Швабскаго зеркала" совершенно иначе смотрит на государство, нежели составители "Саксонскаго Зеркала". Далѣе замѣтно в этоѣ книгѣ влияніе римскаго права; 2) малое императорское право. Оно хочет создать свѣтское право, которое бы действовало для всех христіан. Автор, составившій его по "Саксонскому зеркалу" твердо вѣрил тому, что "Сакс. Зерц." издано Карлом Великим;

II. такіе которые (давали материал права), принимая во вниманіе особенности отдѣльных мѣстностей. Из большого количества упомянем о "Лифляндском Зеркалѣ", которое относится к числу лучших.

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

Министериалии достигли в 12 в. такого привилегированнаго положенія, что их господа дѣлали напрасныя попытки с помощью подлогов привести их в послушаніе, ибо они всецѣло завязѣли от своих министериаліев. Так образовались многочисленныя подложныя служебныя права, но рядом с ними было и много настоящих. В особенности духовные князья ухватились первыми за это средство. Самый старинный из этих подлогов совершен в монастырѣ "Reichenau" в 1250 г. аббатом онаго от имени Карла Великаго и называется "Constitutio de expeditione Romana". Уже в позднее время по поводу римских походов были изданы законы, обсуждавшіе отншенія князей к министериалам. По тому же поводу были совершены и подлоги. Кроме подложных были и истинныя сборники законов, из которых мы можем познаться с правами министериалов, постепенно сближавшихся в правовом отношеніи с свободными рыцарями.

Подворныя права содержат обычное право относительно взаимоотношеній землевладельцев и подчиненных (Hörigen). Изложение этих подворных прав основывается на т.н. "Weisstümer", т.е. на справках об образованіи действующаго обычнаго права. На основаніи таких "Weisst." чинился суд чиновниками правителя страны. Такие "Weisst." сохранились в небольшом количествѣ, а именно в "Sammlung von Weisstümem" - Гримма. Эти " " встрѣчаются только в южн. и западн. Германіи. Самый знаменитый из них является "lex familiae" Вормскаго епископа, составл. в 1025 г., имѣвшій задачей защитить церковных крестьян от притѣсненій со стороны фогтов и министериаліев.

### III. Городскія права.

Первоначально было городское право в сущности привилегіей, дарованной правителем города. (При этом надо замѣтить, что обычно город получал права другого болѣе стараго города). В XIII в. получили многіе города автономію или "Kürrecht", т.е. право изданія постановленій для самих себя. Но не все ввели в употребленіе это право, ибо многіе предпочитали ввести у себя право болѣе стараго и крупнаго города. Источниками "Kürrecht" были главн.обр. обычныя права, которые записывались как городскія права или т.н. "Статуты" и которые еще часто утверждались

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

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

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

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

#### § 16.

### Рецензия Римского права.

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

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

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

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

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

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

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

xxxxxx

xxxxxx.

### Глава II.

#### I. Период Эстляндия в средние века.

##### § II.

#### Внешний строй государства.

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

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

половина страны почти в те же границы, как и сейчас, наследная эстонцами, называемая в хрониках и рукописях Эстляндией. Но пока что применяется это название только для Ревельского и Везенбергского уездов. Южно-вост. часть позднейшей Лифляндской губ., т. е. Лэтгалля, а равным образом и восточная часть позднейшей Курляндской губ., называвшейся Селонией или Семгалдией — были населены латышским народом. В зап. Курляндии жили курляндцы. После того, как орден меченосцев, основанный в 1202 г. и подчиненный Рижскому епископу, слился в 1237 г. с тевтонским орденом (что было главным образом обусловлено несчастным сражением при Саули в Курляндии, где большое войско меченосцев было уничтожено в 1236 г.) и после того, как в течение XIII в. была страна покорена немцами и датчанами, — был в ней на основании выработанного апостолем Вильгельмом Мюнхенским плану введен след. внешний госуд. строй:

1) Ревельский и Везенб. уезды образовали Эстляндское герцогство, герцогом которого являлся король Дании; но Эстляндия не вошла в состав Датского королевства, т. е. Эстония находилась только под высшим управлением Дании и в общем не была обязана участвовать в датских войнах, равным образом не все датские законы действовали в Ревельском и Везенбергском уездах. В церковном отношении образовали Ревельск. и Везенберг. уезды вместе с Войсшейтейским уездом Ревельский диоцез (епископство), зависевший от церковной провинции Лунд. Ревельский епископ не стал правителем страны: он имел только "spiritualia", т. е. высшую церковную власть. Он владел в Эстл. герцогстве только некоторыми имениями. Еще меньше была его светская власть в Войсшейтейском уезде, подчиненном светскому ордену;

2) Все прочие части Лифляндии относились, вместе с орденом, к Пруссии, к Рижской церковной провинции. К ней относились в Лифляндии диоцезы: Рижский, Юрьевский, Эзельско-Виикский и Курляндский. Диоцез Рижского епископа охватывал южную половину позднейшей Лифляндской губернии и равным образом Лэтгаллю и Селонию. Архиепископ владел своим диоцезом, как леном, т. е. являлся и светским господином, но большую часть своего отдал он сперва меченосцам, а затем немецкому ордену в лен.

В 1255 г. был назначен архиепископом Лифляндским и Прусским Альберт фон-Спербер. Кроме 4 Лифляндских епископств (Рига, Юрьев, Эзель-Виик и Курляндия), зависели от него и 3 прусских епископств. Он был назначен также легатом в Россию, чтобы обращать последнюю в католическую веру.

3) Юрьевский епископ получил весь свой диоцез, охвативший северную часть поздн. Лиф. губернии в ленное владение, но зап. часть своего отдал в свою очередь в лен ордену.

4) Эзельско-Виикский епископ получил также весь свой диоцез в ленное владение и только очень небольшую часть своего передал далее в лен ордену.

5) Курляндия и Семгалдия зависели церковно от Курляндского епископа, носившего одежду немецкого ордена (который, таким образом, являлся духовным орденом братом) и который только в небольшой части своего диоцеза являлся светским правителем, в то время, как в большей части этого диоцеза правителем был орден без феодальной зависимости от епископа.

6) В Войсшейтейском уезде правителем был орден. Церковно принадле-

жал уезд датскому архиепископству, светски — же ордену. Орден был правителем во всех местностях, которые он получил от епископов в лен.

Архиепископ Рижский не был правителем (Епископы избирались церковным правлением. Правление это являлось в известной степени советом епископов, к которому принадлежали некоторые корпорации, при помощи которых епископ управлял и которая в отсутствие епископа была уполномочена самостоятельно править. Примерно в XIII в. в т. н. "Domkapitel" подпал власти т. н. "Stiftswassalen". В 1306 г. была издана папская булла, которая гласила, что впредь церковные правители могут быть избираемы только аристократическими владельцами, то, что церковь вступила в связь только с самыми сильными в стране).

В 1347 г. герцогство Эстляндское было королем Датским продано немецкому ордену и подпало непосредственно власти "Hochmeister's", который назначил Лифляндского "Herrmeister" своим заместителем. Только в 1457 г. Ревельские и Везенбергские уезды были соединены с прочими Лифляндскими владениями ордена.

Кроме непрерывных войн против Литвы и России было наполнено все средневековое борьбою между епископами и орденом, который пытался освободиться от феодальной власти епископов. Это удалось ему достигнуть только с XVI в., так что "Herrmeister Walter v. Plettenberg" был признан в 1537 г. не только императорским князем, но приобрел владчество над Лифляндией и получил титул "protector Livoniae". Несмотря на то, что все правители до самого конца оставались католиками, была реформация все же в первой половине XVI в. полностью проведена. В борьбе за гегемонию между орденом и епископами, прибегал первый не только к описанному средству, но и взывал от задолжавших вассалов деньги, приобретая, таким образом, их земли. Даже папа прибегал к такого рода средствам, а именно к проклятию и интердикту. Отдельные лица были проклинаемы, т. е. исключены из церкви и причислены к т. н. "persona vitanda", т. е. лицам, которых следовало избегать. Интердикт же назначался на целую страну.

## § 12.

Дворянство и крестьянское сословие.

Крупного землевладения в форме феода (т. е. частная собственность в противоположность феоде) не было в Лифляндии в средние века. Также не получил доступа институт министериалов. Дворянство выросло из сословия вассалов, носившее в первое время название рыцарства. И в Лифляндии, также, как и в зап. Европе, замкнулось рыцарство в корпорации. Малое дворянство появляется только в XVI в. феодальное право развивается в сущности также, как и в зап. Европе.

Характерным для развития феодального права является наследование. Вначале наследование было соединено со способностью нести рыцарскую службу и было прямым, так, напр., сын наследовал лен от отца только тогда, когда он становился способным нести рыцарскую службу. В позднейшие времена имели право на феодалские потомки умершего феодального владельца, из чего со временем возникло правило, что только потомки первого феодального владельца могли наследовать. Еще позже перешло это и на боко-

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

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

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

В герцогстве Эстляндском было вассалам предоставлена низшая и внешняя юрисдикция, т. е. "Recht am Hals und Hand" уже правом Вольдемара Эриха, т. е. не позже начала XIV в., навёрное же значительно раньше. Благодаря этому была им дана реальная возможность увеличить несогласно барщину.

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

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

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

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

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

## § 13.

## Города.

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

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

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

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

## § 14.

## Провинция (Territorien) и земские сословия (Landstände).

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

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

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

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

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

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

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

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

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

### § 15.

Общие обязанности ландтага.

В государственно-правовом отношении Лифляндия не представляла единого государства и распадалась на многие частично-независимые друг от друга провинции. Действительная связь всех провинций была установлена все же с XV вѣка, в с е о б щ и м и л а н д т а г а м и, т. е. собранием всех сословий цѣлоѣ страны для обсуждения и рѣшения вопросов, касавшихся всей страны. Эта связь отдельных провинций была обусловлена различными обстоятельствами: географическим положением, политическими событиями и различными другими причинами и т. обр. случилось то, что из отдельных групп, имѣвших общія интересы сходились для общаго совѣщанія без всякаго принужденія.

Общій Ландтаг созывался в болѣе раннее время архиепископом, позже арх. и "Ordenmeister" ом и наконец одним послѣдним. Эти ландтаги соби-

рались обыкновенно в Вольмарѣ или Валькѣ являвшихся географически центрами. Первоначально высказывалось на общих ландтагах неоднократно пожелание, чтобы ландтаг собирался ежегодно, чего, однако, не случилось. Ландтаг созывался только тогда, если надо было рѣшить, что либо важное. В таком ландтагѣ принимали участие все группы населения страны, имѣвшая хоть какое нибудь значеніе. Мы имѣем точное описание того порядка, в котором велись засѣданія ландтага в 1562 г. Совѣщаніе и выносеніе рѣшеній происходило сперва по отдельным группам, куріям или сословіям, которыя составлялись соответственно общим интересам. К первой группѣ относились архиепископ, епископы Юрьова, Эзеля, Курляндіи и Ревеля и настоятели Радос и Фалькенау; вторую группу составляли Орденмейстер, ландмаршал, фогты и представители орденских рыцарей; третью группу — рыцарство всех провинцій (вассалы) и четвертую — города. В послѣдних двух группах появлялись только представители. Немногочисленные вассалы орденских стран Harrien und Wierland — на вѣрное не имѣли своих представителей в ландтагѣ, ибо они были во всех отношеніях безсилны. Эти 4 группы собирались, совѣщались и пытались выносить рѣшенія. Установленіе рѣшеній в отдельных группах и на общем собраніи происходило по всей вѣроятности не путем голосованія и подсчета голосов, а путем согласенія, ибо трудно допустить, чтобы архиепископ Риги и настоятель Фалькенау имѣли одинаково голоса. Очевидно подчинялись общему мнѣнію. Совѣщанія происходили, главным образом относительно слѣдующих вопросов: войны с вѣнскими герцогами, рѣшенія внутренних вопросов, ограниченія и окончательной отмѣны прав войны, чисто полицейскія дѣла, религиозныя и многія другія. Обязательства, которыя регулярно подвергались обсужденію были, как сказано, особенно вопросы безопасности. В этом отношеніи, что касается войны, образовались даже законы, постановившіе, что никакое сословіе не имѣет без общаго предварительнаго обсужденія начать войну, в противном же случаѣ были остальные сословія обязаны отказать в помощи такому сословію.

Далѣе играли большую роль на "Ландтагах" внутреннія распри. (Даже у востов было своего рода право войны, т. е. кровавая месть), которым давало основаніе все то же право войны. Право войны развилось в результатѣ безсилія суда в Эстляндіи, еще в болѣе степені, чѣм в Западной Европѣ. В болѣе позднее время право войны получило доступ даже в сборники законов. Под конец зашло дѣло так далеко, что каждый мог рѣшить сам, желает ли он обратиться в случаѣ оскорбленія в суд, или отомстит сам. В послѣднем случаѣ должен был каждый соответствующему лицу, как это было установлено, заявить заранее "Fehde", так называемый "Fehdebrief", эта была, так наз. правильная "Fehde". "Fehde" становилось незаконным, если тот, которому она была заявлена, добровольно каялся или платил т. наз. "Wehrgeld" (величина покаянія и "Wehrgeld" в отдельных случаях была предписана), чѣм и сканчивалось дѣло.

Уже в началѣ XIV в. находим мы нѣкоторыя попытки упразднить Fehde (( и напр. соглашеніе 1306 г.) Но это было не так легко достигнуто и потому пытались первоначально различными способами ограничить "Fehde". Только в XVI в. была признана "Fehde" несогласной с правом и незаконной. Конечно и в XVI в. встрѣчаются отдельные случаи, гдѣ примѣнялось право войны, но оно уже рассматривалось как нарушеніе мира и соответственно этому осуждалось.

## Общій характер права.

Обычное право, действовавшее в Эстляндии до его покорения оставалось, по всей очевидности в последующее время в действительности, применялось крестьянских судах и перешло частично в позднейшие сборники законов. Суд чинился либо самим правителем страны, либо его служащим, фогтом. Не суд допрашивал только свидетелей и выслушивал относившиеся к делу сообщения, в то время, как рѣшеніе находилось "Rechtsfinder" или послѣ того объявлялось судом. Послѣ покорения Harrien u. Wierland и послѣ образования датскаго герцогства Эстляндія являлись здѣсь главными источниками права: 1) постановленія короля и ввиду того, что большинство королевских ленных свѣтских рыцарей происходило из сѣв. Германіи, 2) Саксонское земское и феодальное право, ввидѣ общаго права, которое, однако, впоследствии должно было быть утверждено королем. Это было очень своеобразным явленіем, относительно котораго много писали. По этому поводу высказывались разнообразныя мнѣнія, а именно о том, почему при датских королях действовало саксонское феодальное право. Вѣрно то, что большинство рыцарей были не датчанами, а нѣмцами и что орден в теченіе 20 лѣтъ борясь с датскими королями владѣл попеременно этою страной. В это время, как полагают, была страна орденом отдана в лен, что представляется, однако, очень не правдоподобным. Вѣроятнѣе всего то, что король Вольдемар Датскій, который был большим завоевателем и подданным котораго в большинствѣ были нѣмцами, дал лен по саксонскому праву Эстляндским рыцарям, происходившим из сѣверной Германіи, руководствуясь при этом персональным принципом, имѣвшим в то время большое значеніе (т.е. на основаніях феодальнаго права, действовавшаго на их родинѣ). В остальных областях, в частности для внѣшняго управленія государством, имѣли значеніе: 3) императорскія и 4) папскія постановленія и 5) саксонское обычное право. Постановленія вводились в дѣйствіе только тогда, если провинціально князь обратился к императору, что большей частью случалось при дарованіи лена. Значительное большее вліяніе имѣли папскія буллы, а именно эти постановленія были введены в дѣйствіе посредством Вильгельма Моденскаго.

В позднѣйшее время им ли значеніе для рыцарства привиллегіи правителя страны, благодаря чему феодальное право прогрессировало еще далѣе. Первоначально действовало в Лифляндіи, т.н. "строгое феодальное право", т.е. лен мог быть передан только отцом сыну в том случаѣ, если послѣдній объявлялся способным нести рыцарскую службу, в противном случаѣ переходил лен обратно в руки сюзерена. Дальнѣйшее развитіе феодальнаго права заключалось только в том, что публичное феодальное право заключалось только в том, что публичн. феодальн. право наследованія должно было превратиться в частно-правовое наследованіе, что было осуществлено, главным образом, благодаря привиллегіям правителя страны. Важнѣйшими из этих привиллегій являются:

1) Императорская грамота Hochmeistera Conrad v. Jungingenau, рыцарствам Harrien und Wierland изд. в 1397 г., гласящая что в случаѣ неимѣнія сыновей даже и дочери, а также и дальніе родственники могли наследовать феодал.



2) В 1457 г. даровал архіепископ Сильвестер своим вассалам, т.е. вассалам Рижскаго архіепископства тѣ же самыя привиллегіи 1397 г. Такими привиллегіями сюзеренов феодальное наследованіе было приравнено частно-

В городѣ действовали реципированныя городскія права и автономныя постановленія, т.н. "Burgsprachen", которыя обыкновенно переводятся, как "Burgsprachen", что представляется не особенно правильным в виду того, что в городах по большей части жили бюргеры, а не крестьяне. Не подлежит сомнѣнію, что "Burgsprachen" очень стары. В виду того, что в раннія времена не было настоящих городов, а встрѣчались только отдѣльныя мѣста, въ которыхъ группами поселялись ремесленники и которыя только позже укрѣпились валами и тому подобными оборонительными приспособленіями и получили названіе "Burgsprachen" то стараются объяснить, что "Burgsprachen" являются публичными рѣчами правителей города, которыя держали или вѣрнѣе прочитывались в извѣстные дни гражданамъ города, какъ это еще недавно наблюдалось. С образованіем сословнаго управленія провинцій образовались т.н. наз. "союзы", действовавшіе в отдѣльных провинціях, а позднѣе и собранія сборники законов, содержавшихъ частію совершенно частное, иноподобное высшими властями принятое изложеніе реципированнаго и внутри страны образовавшагося общаго права. Наконецъ уже в этотъ періодъ замѣтны первыя признаки рецепціи римскаго права. А именно находится в одномъ изъ Лифляндскихъ сборниковъ XVI в. добавленіе, гласящее, что в тѣхъ случаях, которые не предусмотрѣны этимъ сборникомъ, надо держаться писаннаго типичнаго права, т.е. римскаго права, а тѣмъ самымъ признается вспомогательное дѣйствіе римскаго права для Лифляндіи. Но во всякомъ случаѣ не правдоподобно то, что, якобы уже в XVI в. было римское право введено в дѣйствіе в судахъ. Поэтому должны мы всегда различать теоретическую и практическую рецепцію римскаго права. Теор. рецепція гласитъ, что во всехъ странахъ римской имперіи должно быть признано римское право. Подъ практической рецепціей понимаемъ мы дѣйствительное принятіе и приложеніе римскаго права в судахъ. Практич. рецепція была проведена у насъ значительно позже и окончилась только къ концу 17 вѣка.

## § 17.

Источники земскаго и феодальнаго права.

В виду того, что и в Лифляндіи являлось феодальное право важнѣйшею частью общаго правового порядка, то оно измѣняется в связи с земским правом. Важнѣйшими сборниками являются слѣдующіе:

1) Феодальное право Вольдемара Эриха; эта записъ дѣйствующаго в герцогствѣ Эстляндскомъ и утвержденнаго королемъ Эрихомъ общаго права Саксонскаго происхожденія относится к 1315 г. Этотъ старѣйшій сборникъ законовъ Эстляндіи образуетъ одновременно основу всехъ позднѣйшихъ "Лифляндскихъ рыцарскихъ правъ". Онъ написанъ на нижне-нѣмецкомъ языкѣ и содержитъ 60 статей. Лучшая рукопись этого сборника находится в т.н. наз. "Красной книгѣ" (Красная книга содержитъ собраніе разныхъ изданій законовъ и хранится до сихъ поръ в Ревелѣ). Этотъ списокъ относится к XVI в.



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

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

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

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

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

§ 18.

Источники крестьянскаго права.

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

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

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

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

§ 19.

Источники городского права.

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

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

II. Період.- В р е ф о р м а ц і и.

§ 20.

Уничтоженіе стараго государственнаго строя.

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

половинѣ XVI в. к реформациі примкнуло все населеніе за исключеніем правителей оставшихся католиками. С 1557 г. начинается уничтоженіе стараго государственнаго строя в результатѣ почти непрерывн. войны между старыми властителями провинціи: русскими, поляками, шведами и датчанами в теченіе болѣе чѣм 15 лѣт. Послѣ того, как Іоанн Грозный владѣлъ болѣе частью страны; сложилъ с себя в 1561 г. свои обязанности послѣдній Орденмейстер Готтхард фон Кеттлер, примкнулъ к реформациі и принялъ орденскія области Курляндіи и Семгаліи в качествѣ свѣтскаго наследственнаго герцогства от Польскаго Короля в лен (он называлъ себя Herzog in Livland zu Kurland und Semgallen). Кеттлер стал владѣть этимъ вассаломъ польскаго короля, однако, страна имѣла самостоятельное управленіе. По праву могъ Кеттлер управлять и орденскими областями в Лифляндіи, т. наз. "Oberdänische Livland", которая называлась с тѣх пор Лифляндіей в узкомъ смыслѣ слова и которую он передал непосредственно польскому королю за исключеніемъ Рижскаго архіепископства. Рыцарство архіепископства примкнуло к Кеттлеру. Область Юрв и восточная часть Wierland с Нарвой остались предварительно во владѣніи русских. Епископ Эзелско-Війкскій, бывшій одновременно Курляндским архіепископом, продалъ свою страну Датскому королю, передавшему ее своему брату герцогу Магнусу Гольшинскому. Послѣдній пытался соединити ее великимъ княземъ Московским (Иван IV) с которым он согласился совокупно завладѣть всюю страной и назывался Королемъ Лифляндіи, Darrien и Wierland, к которымъ примкнула и область Jerven, искали помощи у короля Эриха XIV Шведскаго, принявшаго присягу городов и прочей страны и подтвердившаго дѣйствительность в странѣ постановленія. (Все же были введены нѣкоторыя измѣненія, т. напр. провелъ в жизнь Эрих XIV то, что представители государства являлись предсѣдательствующими судьями; этимъ он в известной степени ввелъ в дѣйствіе госуд. юрисдикцію. Если он этимъ не уничтожилъ патриархальной юрисдикціи то все же отнялъ у нея ея характер).

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

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

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

### Провинція Лифляндія под Польшою.

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

1) т. наз. "Pacta subjectorum", по которому Курляндія признавалась феодалнымъ герцогствомъ с 28 ноября 1561 г.

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

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

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

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

### Эстляндія и Лифляндія под Швеціей.

2 августа 1561 г. подтвердилъ король Эрих XIV Harnion u. Wierlandъ Jervenихъ прохнія права, причемъ, однако, судъ долженъ былъ чиниться при содѣйствіи штаттгалтера. Когда и Війк отошелъ к Швеціи былъ онъ присоединенъ к названнымъ областямъ и получилъ тѣ же права. Когда в 1622 г. шведскій регент, в послѣдствіи король IX в борьбѣ со своимъ племянникомъ вторгся в Лифляндію, подчинилась ему Лифляндскія сословія, получили подтвержденіе своихъ привилегій и считали себя подчиненными Швеціи. При окончательномъ присоединеніи Лифляндіи к Швеціи в 1629 г. подтвердилъ Густав-Адолфъ права страны только в общихъ чертахъ, удержавъ за собой право контроля. Дѣйствительное подтвержденіе послѣдовало со стороны королевы Христинн, умершей в 1648 году.

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

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

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



## В Л и ф л я н д и и:

- 1) первой инстанцией по всем делам был "Ландгерихт".
- 2) второй инстанцией по всем делам был "Хофгерихт" в Юрьовъ и Ригѣ
- 3) из послѣдняго направлялись дела в "Хофгерихт" в Стокгольмѣ.
- 4) функции полиціи были возложены на ордуунгерихтера". (Страна была раздѣлена на четыре участка "Ордуунгерихтера").

## В г о р о д а х:

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

## В у ѳ ѣ д а х:

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

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

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

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

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

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

## Источники Шведскаго права.

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

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

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

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

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

Свое могущество потеряла Швеція в Сѣверной войне.

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

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

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

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

## § 24.

Источники Лифляндскаго и Эстляндскаго права.

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

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

Оба проекта остались неутвержденными. Послѣдній проектъ получил утвержденіе в русское время, но примѣнялся в судахъ вплоть до 1866 г., как частный труд. Он содержитъ процессуальное, частное и уголовное право. Особымъ преимуществомъ этой книги является то, что извѣстны ея источники. 6) Достоинно замѣчанія то, что был еще сборникъ, называвшійся "рыцарскимъ правомъ княжества Эстліи" Мориса Брандио, появившійся в качествѣ частнаго труда.

## III П е р і о д . Новое время.

## I Отдѣл - Р о с с і я .

## § 25.

Государственный строй и управленіе имперіей при Петрѣ Великомъ.

Время появленія Петра Великаго произвело полнѣйшій переворотъ в рус-

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

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

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

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

## § 26.

## Источники русскаго права.

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

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

В Своде законов в действие в 1835 г. были обозначены только законы, имевшие силу в данную минуту, и под каждой статьей был указан какой закон является ее источником. Изданные затем в течение 33 лет специальные законы были также помещены в Свод и изданы позднее многими измененными изданиями. Свод состоит из 16 томов. Свод не уничтожает действия старых законов, а просто содержит их в кратком виде. В этом смысле свод должен представлять из себя "аутентичную интерпретацию". На этот случай, если законы свода не соответствуют подлинным законам, находящимся в "Полн. Собр. Законов" было постановлено Государственным Советом, что Своду должно быть дано предпочтение, как "аутентичной интерпретации". Что же касается законов, изданных после 33 лет, то там отдается предпочтение оригиналу. А что касается "продолжений" и изданных по продолжению законов, то предпочтение отдается подлинным законам, так как первые не прошли через Государственный Совет, а издали просто подчиненной квалификационной комиссией. В первой части X тома, содержащейся частное право, имеет много прецедентов, содержит только некоторые казуистические постановления, не дающие очень часто ответа на важнейшие вопросы и не дающие потому возможности к построению научной системы, почему в 1882 г. была учреждена Комиссия, опубликовавшая в 1905 году проект "гражданского уложения", содержание которого почерпнуто из X тома и из различных других собраний законов, в особенности из "Code civil", из "Deutsches bürgerliches Gesetzbuch" и "Свода местных узаконений Прибалтийских губерний". Этот проект написан на очень понятном языке, так как частично была издана новая терминология. Весь проект должен был вступить в действие во всей России за исключением Финляндии, Остзейской провинции и Польши, но он не получил силы закона.

## II Отдел - Эстляндия.

### § 276

#### Присоединение Эстляндии к Русскому государству.

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

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

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

### § 28.

#### Управление стран.

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

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

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

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

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

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

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

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

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

#### С у д

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

Этим же судам были подсудны гражданские дела для лиц не податных сословий <sup>крестьянских</sup> гражданские дела судились в 1) Gemeindegerecht (valla kohus) 2) Kirchspielsgericht (kihelkonna kohus) 3) Kreisgericht (Kreiskohus) 4) Hofgericht (Hoekohus) Oberlandgericht (Missuguno oli siis Eest. körgem kohus).

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

#### Г о р о д а

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

#### Г и л ь д и и.

В большинстве городов существовали две гильдии: купеческая и ремесленная.

#### Ц е х и

каждое отдельное ремесло имело свой цех. Гильдия давала свое согласие в особенно важных решениях Совета (магистраты) и управляли делами своего сословия совершенно самостоятельно. В 1877 г. было введено русское городское положение, по которому большая часть функций была возложена на городскую думу и управу, избираемых из податного населения.

#### § 29.

#### Источники права.

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

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

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

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

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

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

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

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

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

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

<sup>X</sup>) практическое течение юриспруденции — особенно в Германии.

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

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

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

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

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

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

### Г л а в а III.

#### ИСТОРИЯ ЧАСТНОГО ПРАВА, ПОСКОЛЬКУ ОНО НЕ РИМСКОГО ПРОИСХОЖДЕНИЯ.

##### I. § 30.

##### Международное частное право.

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

1) "*Statuta personalia*", т.е. нормы, касающиеся правового положения личности. Для личности решающим является право ее родины. Под правом родины подразумевали право местожительства, родовое право или сословие;

2) "*Statuta realia*", т.е. нормы, касающиеся прав на вещи. В отношении недвижимости применяется "*lex rei sitae*", для движимости же право родины собственника по положению "*lex domicilii*";

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

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

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

2) брачное имущественное право — по праву местожительства мужа;

3) права на вещи — согласно теории последователей глоссаторов;

4) наследование — по праву последнего местожительства наследодателя. Однако недвижимые имущества в Лифляндии наследуются по "*lex rei sitae*"

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

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

## II. Семейное право.

## § 31.

## Вступление в брак.

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

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

Шведским церковным положением 1686 г. главою 15 §§ 13 и 14 требуется церковное вѣнчаніе. Если только послѣ помолвки последовала: сорула carnalis" и жених отказывается от вступления в брак, то невеста по судному рѣшенію объявляется его женою и ребенок считается рожденным в бракѣ. То же положение действовало в том случае, если мужчина обезчестит дѣвицу обѣщаніем на ней жениться и послѣ этого откажется взять ее в жены.

По церковному уставу 1832 г. ст. ст. 90 и 93 этот порядок изменен в том смыслѣ, что дѣвица объявлялась его разведенной женой. Эти статьи 90 и 93 церковного положенія перешли и в наше частное право, т. к. по принципиальному праву статьям 148 и 149 ребенок считается в бракѣ рожденным. Церковное положеніе 1832 г. является законом действующим не только у нас, но и во всей Россіи, вследствие чего оно вошло в XI св. Зак. В общем же по церковному положенію 1832 г. по ст. 99 церковное вѣнчаніе

считается необходимым для действительности брака.

Брак совершается слѣдующим образом: Вопрос священника к брачующимся, желают ли они вступить в брак, утвердительный отвѣт и благословеніе брака. Необходимым является присутствіе 2-х свидѣтелей.

В русской церкви церковное вѣнчаніе, предписанное императором Львом, получило всеобщее распространеніе, но форма вѣнчанія была окончательно опредѣлена Екатериной II (Русское вступленіе в брак заключало в себѣ как помолвку, так и вѣнчаніе).

Послѣ того как в Остзейской провинціи была уничтожена свобода религіи, вошел здѣсь в дѣйствіе общерусскій закон о том, что брак между православным и протестантом мог быть совершен только по православному обряду, и что дѣти от такого брака должны были быть крещены по православному же обряду и воспитаны в духѣ православной церкви.

Как общее право действовало положеніе о том, что брак должен быть заключен по ритуалу того вѣроисповѣданія, къ которому относятся брачующіеся. Это действовало и в отношеніи язычников. Только лица русскаго происхождения, не принадлежавшія къ православною церкви, а бывшія членами какой-либо секты не могли вообще заключать законнаго брака. Только в 1874 г. был разрѣшен им гражданскій брак съ регистраціей в полицейских учрежденіях. Это имѣло значеніе и для Остзейских провинцій, гдѣ поселились отдѣльныя группы русских, которые не признали церковной формы, произведенной патриархом Никоном при Алексѣе и подвергались поэтому преслѣдованію. В Шведское время пользовались они здѣсь полной свободой вѣроисповѣданія, но отнюдь не в слѣдующее за тѣм русское время, так как брак сектантов вообще русскими не признавался (их жены считались конкубинами<sup>x</sup>), вследствие чего у них не было законной родни. Для того, чтобы дать дѣтям право наслѣдованія должны были составляться духовныя завѣщанія.

Гражданскіе браки имѣем мы в том случае, если закон требует для действительности брака содѣйствія правительственных органов. Таким образом различаются: частное, церковное и государственное или гражданское вступленіе в брак.

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

В других государствах Европы гражданскій брак был введен в 19 вѣкѣ, а именно факультативно параллельно с церковным вѣнчаніем: в Англии, в Америкѣ, Швеціи; обязательно: во Франціи, Германіи, Италіи, однако и в этих странах допустимо церковное благословеніе. Католическая церковь гражданскаго брака не признает, так как брак есть таинство и государство не может опредѣлить, при каких условіях может быть совершено это таинство. Протестантская церковь признает гражданскій брак, однако гдѣ дачи благословенія слѣдует этот брак осмѣннѣ, — может ли данный брак считаться христианским.



## § 34.

## Н а с л ѣ д с т в е н н о е п р а в о .

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

## § 35.

## Н а с л ѣ д с т в е н н о е п о з а к о н у .

Наследование по закону наступает в том случаѣ, если наследатель не сдѣлал никакого действительнаго распоряженія относительно своего имущества по завещанию или по договору. (По римскому праву оно наступило в том случаѣ, если не было завещания или договора. Если было сдѣлано распоряженіе, хотя бы только в отношеніи одной части имущества, то оно было бы действительно в отношеніи всего имущества). Законными наследниками были оставшіяся в живых супруг (также и жена), родственники, извѣстныя учрежденія и корпораціи и казна (фиск).

1) Наследование родственников происходит в общем по римскому праву съ нѣкоторыми, впрочем, исключеніями. Так, напр. из помѣстій сыновья получают большую часть нежели дочери (по Юстиниановскому своду они получали равныя доли, а в отношеніи унаследованныхъ имуществъ дѣйствовалъ принципъ "paterna paternis, materna maternis", т. е., если кто нибудь наследовал имѣніе и умер бездѣтнымъ, то имущество переходит обратно к родственникамъ отцовской стороны, если оно было унаследовано от отцовской линии, также, т. е. наоборотъ — к родственникамъ материнской стороны, если наследовано было имѣніе с материнской стороны.

По Эстляндскому городскому праву происходит наследование родственниковъ не по римскому праву, а здѣсь дѣйствует такъ наз. "родительскій порядокъ наследованія". По этому праву во второй степени (т. е. если наследатель не оставитъ потомковъ) наследуютъ родители и ихъ потомки, а в третьей степени дѣд, бабушка и ихъ потомки, в первой же степени потомки самого наследателя. С незначительными отклоненіями дѣйствуетъ эта система и в Нарвѣ.

2) Порядокъ наследованія супруговъ является наименѣе удовлетворительной частью нашего кодекса. Хотя и форма завещаній и вопросъ относительно части обязанностей очень несовершенен, однако, по сравненію с Юстиниановскимъ правомъ, гдѣ эта часть еще несовершеннѣе, стоитъ нашъ кодексъ на пути къ улучшенію.

При наследованіи супруговъ (1709-1829) надо различать бездѣтный и небездѣтный бракъ. По Эстляндскому земскому праву считается бракъ небез-



дѣтнымъ и в том случаѣ, если жена родила ребенка в бракѣ, который, однако умер до расторженія брака. По другимъ правамъ считается бракъ только тогда небездѣтнымъ, если оставшіяся в живыхъ супругъ оставленъ наследователемъ съ дѣтьми.

а) При небездѣтномъ бракѣ остается общность имущества и послѣ смерти одного изъ супруговъ и оставшаяся в живыхъ супруга имѣетъ в отношеніи этого имущества тѣ же права, которыми пользовалась до смерти мужа. Она удерживаетъ эти права за собою вплоть до своей смерти, хотя бы дѣти и достигли совершеннолѣтія. Если же она желаетъ вступить во второй бракъ, то должна подѣлиться со своими дѣтьми, а именно слѣд. образомъ: в случаѣ общности имущества, получаетъ супруга известную часть общей массы (величина этой части весьма различна, она иногда равна дѣтской части, иногда 1/3). В случаѣ же общности управленія имуществомъ, получаетъ супруга обратно свое имущество и известную долю имущества покойнаго. Однако, мы замѣчаемъ в отдѣльныхъ земскихъ и городскихъ правахъ многочисленныя различія в отношеніи величины доли, а также и в томъ отношеніи, исчисляется ли доля со всего имущества, или только съ недвижимости или т. наз. "fahrende Habe" или должностующихъ поступить домовыхъ требованій.

в) При бездѣтномъ бракѣ положеніе оставшагося в живыхъ супруга по Лифляндскому земскому праву особенно не благоприятно. За исключеніемъ нѣкоторыхъ преимуществъ (в теченіе года послѣ смерти супруга остается управленіе имуществомъ в рукахъ оставшагося в живыхъ супруга съ правомъ использования всего % и поступленій), получаетъ оставшіяся в живыхъ супругъ только fahrende Habe. Особенно же своеобразнымъ является это положеніе по Лифляндскому городскому праву. По послѣднему получаетъ жена в случаѣ смерти мужа половину всего имущества в то время как другая половина переходитъ к родственникамъ. Муж же получаетъ послѣ смерти жены 2/3 всего имущества, в то время как 1/3 получаютъ родственники. Основной мненью при этомъ, очевидно является то, что продуктивность мужа значительно больше женой, которая в большинствѣ случаевъ только помогаетъ мужу сохранить приобретенное. Но съ этимъ положеніемъ можно согласиться лишь в томъ случаѣ, если обѣ стороны не принесли ничего в бракъ.

3) Если наследатель не оставитъ супруга и никакихъ родственниковъ и он не сдѣлалъ никакого распоряженія относительно своего имущества, то наследство переходитъ в казну. Однако, преимущественное право передъ казною в случаѣ смерти какого либо изъ членовъ университета — имѣетъ университетъ; в случаѣ смерти гражданина какого либо города — данный город и в случаѣ смерти духовнаго лица — церковь.

## § 36.

## Н а с л ѣ д о в а н і е п о з а в ѣ щ а н і ю .

Относительно формы и содержанія завещанія дѣйствуетъ в общемъ римское право съ нѣкоторыми отклоненіями, а именно: 1) для дѣйствительности завещанія не требуется назначенія наследника, а достаточно распоряженія относительно отд. частой имущества; 2) в то время, как в Римѣ завещаніе могло быть совершено только однимъ лицомъ, могутъ теперь нѣсколько лицъ завѣщать по одному и тому же завещанію. Наибольше часто совершаются такія завещанія супругами, назначающими друг друга наследниками. Такое взаимное завещаніе называется "корреспективнымъ" и можетъ быть отменено

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

## § 37.

## Договоры о наслѣдованіи.

Противоположность римскому праву в XVII в. были признаны и договоры о наслѣдованіи. Но надо различать слѣдующіе договоры: а) договор, заключенный со вторымъ лицом, относительно наслѣдства, которое может в будущемъ перейти къ одному изъ заключающихъ договоръ лицу, от какого либо третьяго, в настоящій моментъ живущаго лица, — признается и по теперешнему праву не дѣйствительнымъ. Продажа уже полученнаго наслѣдства, вопреки только что изложеннаго разрѣшенія, в) дѣйствительнымъ признается договор о назначеніи наслѣдника? т. е. договор, по которому один из контрагентовъ назначаетъ другого своимъ наслѣдникомъ или они оба назначаютъ наслѣдниками друг друга. Лицо, назначавшее наслѣдника по договору, теряет право на совершеніе завѣщанія, которое противорѣчило бы договору о наслѣдованіи. Равнымъ образом не может такое лицо односторонне отказаться от договора, но сохраняет за собою право распоряжаться своимъ имуществомъ при жизни своей и только такія распоряженія могут быть оспариваемы наслѣдникомъ по договору, которыя сдѣланы с цѣлью принести ему вред; с) дѣйствительнымъ признается и договор об отрѣченіи от наслѣдованія (ст. 2763), т. е. договор, по которому один из контрагентовъ отказывается от наслѣдства, которое ему могло бы достаться послѣ смерти другого контрагента. Обыкновенно этот договор заключается о тѣм, чтобы дать наслѣдователю возможность свободно распоряжаться своимъ имуществомъ по завѣщанію. д) Дѣйствительнымъ признается также договор приравненія разнобрачныхъ дѣтей (Einkinderschafts Vertrag). Если вдовецъ и двѣ дочери или с обеихъ сторонъ может быть заключен договор, по которому опредѣляется, что какъ имѣющіеся на лицо дѣти, так и дѣти, которыя могут родиться в этомъ новомъ бракѣ, ставятся в одинаковое положеніе в отношеніи наслѣдованія от обоихъ супругов.

## § 38.

Фамильнн с Фидейкомисси сн. В XVII вѣкѣ замѣчается в низшемъ дворянствѣ стремленіе удержать извѣстныя помѣстья за данною фамиліей тѣм, что эти помѣстья объявлялись недѣлимыми и отчуждаемыми, освобождались отъ ответственности за долги каждого даннаго владѣльца, исключались изъ обычнаго порядка наслѣдованія и для нихъ устанавливался особый порядокъ наслѣдованія, сѣчно назывался наслѣдникомъ "primo genitur" (т. е. наслѣдованіе старшаго сына) На самомъ дѣлѣ называется фидейкомисс и майоратомъ (майоратъ имѣетъ во" степенн родствн, получаетъ наслѣдство тот, который старше воо это примкале внѣше к римскому фамильному фидейкомиссу, однако здѣсь при мѣнялись и особые принципы развнвшіеся изъ обычнаго права. В Эстляндіи и Лифляндіи выработались твердыя правовыя основположенія для фамильнаго фидейкомисса только в 19 вѣкѣ.

## IV.

## Вещное право.

## § 39.

## Право на движимыя вещи.

В позднѣйшемъ римскомъ правѣ в отношеніи всѣхъ родовъ вещей в общемъ дѣйствовали одинаковыя основположенія. В правѣ средневѣковья и новаго времени образовались двѣ отдѣльныя системы, одна для движимыхъ вещей и другая для земельнаго участка, т. е. для недвижимыхъ вещей и дружимыхъ вещей дѣйствуютъ же сихъ поръ основположенія со слѣдующими отклоненіями: 1) По римскому праву всѣ рабы, птицы и всѣ дико живущія животныя могли быть каждый захвачены и тѣмъ самымъ пріобрѣтены в собственности. Старше нѣмецкое право и наше право представляетъ только собственнику Земельнаго участка право охоты и рыбной ловли в границахъ даннаго участка. В средневѣковье право охоты считалось "jus regale" (королевское право) правомъ, принадлежавшимъ государству, которое давалось по феодальной системѣ владѣльцамъ рыцарскихъ помѣстій. Это право охоты распространялось даже и на территорію крестьянской земли (звѣри были тѣ, которыя умерщвлялись ради мѣха и мяса). Это право охоты представлялось тѣмъ имѣніемъ, которыя имѣли опредѣленную величину. 2) Лицо, нашедшее в Римѣ утерянную вещь в взявшее ее себѣ, должно было, если ему неизвѣстенъ былъ владѣлецъ вещи, сохранить ее вплоть до заявленія со стороны владѣльца. Нынче же должно лицо, нашедшее вещь, выдать ее только по уплатѣ вознагражденія, которое может быть назначено судьбою в размѣрѣ до 1/3 стоимости вещи.

По Эстляндскому земскому праву за лицомъ нашедшимъ вещь устанавливается право собственности, если онъ заявилъ о находкѣ полицейскимъ властямъ и владѣлецъ вещи не явился за него в теченіи I года и I дня. В римскомъ правѣ срокъ давности истекъ черезъ год, причемъ кромѣ этого при-

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

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

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

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

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

#### § 46.

#### Право на недвижимость.

В старинном Римском праве передача недвижимости была всегда соединена с известной публичной формальностью (напр. *in iure cessio, actio Publiciana* и т. д.) и не могла происходить посредством простой передачи. В проторекском и Юстиановском праве вышли эти сделки из употребления; всё, как движимая, так и недвижимая вещи отчуждались путем передачи. В средневековье утвердился тот принцип, в соответствии с которым, что на основании правовой сделки право собственности на недвижимость могло быть приобретено и прекращено только при содействии суда и посредством внесения недвижимости в т. н. крепостные книги.

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

ру и законодательств очень основательную научную обработку.

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

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

#### § 41.

#### Собственность на землю.

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

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

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

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

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

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

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

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

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



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

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

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

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

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

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

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

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

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

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

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

#### § 43. Право выкупа (ст. 1613-1690).

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

Важнѣйшими видами выкупнаго права, отчасти уже отмѣненнаго являются слѣдующіе:

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

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

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

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

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

#### § 43. Поземельныя обязанности (сервитуты) уже устарѣвшія.

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

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

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

#### § 44.

#### Закладное право.

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



