

ПРАВОВЫЕ ОБЫЧАИ В РОССИИ НА РУБЕЖЕ XIX И XX ВЕКОВ

Очень яркой и специфичной чертой отечественной правовой системы рубежа XIX и XX веков являлась необычайно важная роль правового обычая в регулировании общественных отношений. В Российской Империи рассматриваемого периода правовой обычай, как правило, представлял собой сложившееся в той или иной местности правило поведения, направленное на урегулирование какого-либо вопроса, тесным образом связанного с жизнью людей, в данной местности проживающих. Таким образом, обычаи вытекали из самого строя общественной жизни, из специфики отношений, существовавших внутри того или иного социального союза (семьи, рода, сельской или городской общины) и, по сути, генерировались самой жизнедеятельностью указанных союзов. Государственная власть в большинстве случаев не только не пыталась заменить обычное право законодательными формально-определёнными установлениями, но и всячески поддерживала его действие, в том числе, путём придания обычаям свойства санкционированных норм, обеспеченных судебной и административной защитой. Так, например, статья 107 «Положения о крестьянах, вышедших из крепостной зависимости», принятого 19 февраля 1861 года, говорила о том, что волостной суд «решит дело либо на основании заявленных в волостном правлении сделок и обязательств, если таковые были заключены между спорящими сторонами, либо, при отсутствии таковых сделок, на основании местных обычаев и правил, принятых в крестьянском быту». Следует сказать, что к подсудности волостных судов закон относил «все споры и тяжбы собственно между крестьянами ценою до ста рублей включительно, как о недвижимом и движимом имуществе в пределах крестьянского надела, так и по займам, покупкам, продажам и всякаго рода сделкам и обязательствам, а равно и дела по вознаграждению за убытки и ущерб, крестьянскому имуществу причиненные». Прочие имущественные споры (в том числе и споры с участием представителей других сословий) также могли передаваться на рассмотрение данного судебного органа, но только при условии согласия на то сторон. При этом решения волостного суда, вынесенные на основании обычая, признавались окончательными и подлежащими обязательному исполнению.

При этом нужно отметить, что территориальное распространение каждого конкретного правового обычая по местностям было различным. Отдельные обычаи были известны и использовались на территориях целых губерний. Иные же действовали в пределах уезда или даже волости. В целом, такое разнообразие объяснялось особенностями климата, спецификой почв и промыслов, иными бытовыми различиями в жизни людей, проживавших в разных уголках бескрайней России. Таким образом, вследствие активного использования местных обычаев возникала своеобразная «лоскутность» правового поля, которая, впрочем, не создавала правовой неразберихи и рассматривалась государственной властью как явление совершенно нормальное и

ориентированное на жизненные запросы и жизненные интересы различных слоёв населения.

Практика деятельности судебных органов показывает, что большая часть судебных споров в отношении большинства подданных Российской Империи на рубеже XIX и XX веков разрешалась не на основе законов или каких-либо иных нормативно-правовых актов, а на основе правовых обычаев той местности, на территории которой возник спор.

В свете вышесказанного хрестоматийная фраза из комедии Островского «Горячее сердце»: «Как судить будем – по закону или по совести?» - предстаёт уже не только саркастическим намёком на коррумпированность российского чиновничества, но и отражением совершенно естественной для данного периода правовой реальности. И ответ: «По совести», - свидетельствует не о забитости и необразованности русского простолюдина (во всяком случае, не только о них), а о совершенно понятном желании истца и ответчика решать спор по известным им правилам, сложившимся в период жизни их дедов и прадедов.

Интересным представляется вопрос о том, как относилась к такому обилию местных обычаев правовая наука рубежа XIX и XX веков. Особую важность этому вопросу придаёт тот факт, что именно данный период традиционно считается «золотым веком» отечественного правоведения. Специфика российской правовой системы не могла не найти своего отражения в трудах учёных-юристов. Во-первых, необходимо отметить огромную и кропотливую работу по сбору, описанию и научной систематизации правовых обычаев, проведённую отечественными исследователями во второй половине XIX века. Начало этому процессу было положено деятельностью отделения этнографии Императорского Географического Общества, занимавшегося на протяжении нескольких десятилетий изучением различных сторон народного быта. Ещё более глобальная и целенаправленная работа по описанию правовых обычаев была проведена в 1873 – 1874 годах Комиссией по преобразованию волостных судов. Результатом работы комиссии стало семитомное издание, вобравшее в себя наиболее яркие и показательные решения, выносившиеся волостными судами на основе обычного права. В тот же период времени к теме обычного права обращаются такие авторы, как Е. И. Якушкин, И. Г. Оршанский, Н. В. Калачов и др. Но наиболее полным и систематизированным исследованием на данную тему стало известное двухтомное издание С. В. Пахмана «Обычное гражданское право в России», вышедшее в свет соответственно в 1877 и 1879 годах. Наиболее интересные извлечения из данного текста представлены ниже.

Рекомендуемая литература: Пахман С. В. Обычное гражданское право в России. М, 2003, Таганцев Н. С. Русское уголовное право. Т. 1. Тула, 2001. Якушкин Е. И. Обычное право. Материалы для библиографии обычного права. М, 1875 – 1909.

С. В. ПАХМАН ОБЫЧНОЕ ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО В РОССИИ

(Извлечение из текста)

Общинное владение.

Не государство создавало сельскую общину; ... основы её слагались гораздо ранее подчинения её общему строю государственного управления, и даже независимо от крепостного права, хотя господство последнего с превращением свободной общины в несвободную не могло не отозваться теми или другими видоизменениями чисто общинных начал в хозяйственной её сфере. указывая на самобытное, чисто народное происхождение нашей сельской общины, мы должны в то же время отметить и тот факт, что государство ввиду своих финансовых целей только воспользовалось корпоративной организацией общины: обязанность каждого вносить в казну известную сумму податей оно возвело в обязанность самой общины и ведается непосредственно с нею же, а не с отдельными её членами, которые ответственны уже перед самой общиной и притом по принципу круговой поруки. ...

Из соображения существенных признаков общинного владения есть возможность формулировать его так: общинное владение есть та форма имущественных прав, в силу которой право владения и пользования данным пространством земли принадлежит самой общине, ... причём каждому члену её, как домохозяину, предоставляется в ней или право пользования, соединённого с владением, или же одно право пользования. ...

Общинное владение предполагает, что право на землю принадлежит прежде всего самой общине, как хозяйственной единице, как самостоятельному, то есть отделённому от её членов, субъекту права. При этом безразлично, на каком именно праве принадлежит земля общине - на праве ли собственности или же только на праве пользования. ... В силу такого права община наделяет теми или другими участками отдельных своих членов; нередко она передаёт право пользования землёй и стороннему лицу, например, в наём, аренду, взимая с него не подати, а наёмную плату, или же сама берёт землю в аренду у частного лица, пользуясь ею на праве общинном. ...

Право пользование землёй ... принадлежит каждому члену общины, как домохозяину. Это также одна из существенных черт общинного землевладения. Смысл её заключается в том, что не каждый член общины, как единицы административной, обладает означенным правом, а лишь тот, у кого есть свой дом, своё хозяйство. В этом условии защитники сельской общины справедливо видят важное её преимущество перед личным землевладением: стоит взрослому общиннику обзавестись своим домом, хозяйством, и он безмездно получает

право пользования общинной землёй. ...

Усадьба. Под усадебной землёй понимается часть земли, отведённая общиннику для постройки на ней дома, служб и проч., а также для разведения конопли, для огорода и т.п. Что касается дома, построенного на общинной земле, то он принадлежит общиннику на праве полной собственности, но только как имущество, отдельное от земли, так что, если он и выбудет из общины, всё построенное им на общинной земле остаётся его собственностью или переходит к его наследникам, конечно, если они не захотят удержать за собой и самой усадьбы, так как в этом случае усадебная земля поступает обратно в общину. Следовательно, очевидно, известное правило, по которому всё построенное на чужой земле становится собственностью того, чья земля, к общинному владению не применяется, даже если бы земля принадлежала самой общине на праве собственности. То же самое следует сказать и обо всём, что посажено и произросло на огороде, конопляниках и т.п.: всё это считается полной собственностью того, кому отведена земля под усадьбу, но опять лишь в смысле имущества, отдельного от земли. Что же касается усадьбы в полном её составе, то есть усадебной земли вместе со всем, что на ней построено и насажено, то она принадлежит домохозяину лишь на праве владения и пользования. Но самое это право есть не срочное, а наследственное, хотя наследники домохозяина могут и отказаться от своего права. ... Дом с его принадлежностями на общинной земле домохозяин не вправе ни продать, ни отказать по завещанию лицу, не принадлежащему к той же общине. Наконец, следует ещё заметить, что усадебная земля состоит в нераздельном пользовании домохозяина с его семьёй, так что, если один из членов семьи станет отдельным домохозяином, то в той же усадебной земле, с её конопляниками и огородами, он доли не получит.

Пахотная земля. Подобно усадебной земле, она также предоставляется общинникам на праве пользования, соединённого с владением. но прежде объяснения самого объёма этого права, укажем сперва на главные системы распределения пахотной земли между домохозяевами. ... Первая из них, исконно русская система, состоит в том, что вся общинная пахотная земля разбивается на части, называемые полосами, клиньями ...и т.п. Число таких частей соответствует числу взрослых работников всей общины, но на долю каждого домохозяина отсчитывается столько частей, сколько в его семье работников. Другой принцип распределения пахотной земли заключается в том, что вся пашня делится также на число "душ" всей общины и получается, таким образом, душевая доля; затем высчитывается отношение между числом душ и числом взрослых работников: из получаемой цифры видно, какое количество душ приходится на работника; зная размер душевой доли, высчитывается доля, причитающаяся на работника, и затем уже каждому домохозяину отводится столько долей, сколько в его семье взрослых работников. Далее, третий способ распределения состоит в том, что вся пашня делится на части по числу душ и каждому хозяину отводится доля по числу душ, числящихся в его семье по последней ревизии. ...

Распределённая тем или иным способом земля, является в виде ряда полос, присвоенных отдельным домохозяевам. самое размещение полос, принадлежащих тому или иному из домохозяев, обуславливается ещё тем обстоятельством, что ввиду разнокачественности земли крестьяне, при разделе её поступают прежде всего так, что делят её на крупные части по качеству и стараются, чтобы на долю каждого домохозяина досталось одинаковое число и хороших, и дурных полос. Отсюда проистекает так называемая чересполосица. ... Полоса, отводимая данному домохозяину, не безусловно остаётся за ним, так что право обладания частью пашни у него не отнимается, но объект этого права может и даже иногда должен меняться. ... Периодичность переделов колеблется между одним и двадцатью годами; случается даже, что в одном и том же уезде промежутки между переделами далеко не одинаковы, так что в одной деревне переделывают через два года, а в другой - через десять лет (Саратовская губ., Камышинский уезд). ...

Что касается до объёма прав домохозяина на отведённую ему пахотную землю, то ему принадлежит, прежде всего, право исключительного владения и пользования через обработку и извлечение выгод. Но так как пашня предоставляется не в собственность, то и о праве отчуждения её не может быть и речи. Этим, однако же, не стесняются другие виды права распоряжения. ... Отдача внаймы встречается, впрочем, нечасто, да и наёмная плата берётся, обычно, ничтожная. ... Случаи мены вызываются, обыкновенно, переделами, редко случается (особенно при жеребьёвой разметке полос), чтобы при переделе пахотной земли домохозяину достались те же полосы, какими он прежде владел; получив вместо своей новую полосу, которая окажется притом неудобной, например, по месту, он, естественно, старается вернуть прежнюю и предлагает тому, кому она досталась, поменяться полосами, и случаи такого обмена встречаются почти повсюду.

От права на пахотную землю, отведённую в пользование, каждый общинник может отказаться. Отказ этот, ведущий к прекращению права, проявляется обыкновенно в самом неосуществлении этого права, так что если общинник оставляет пашню без обработки, то мир её отбирает. ...

Личная сила в крестьянском быту, хотя является, несомненно, основным источником благосостояния, оценивается, однако же, прежде всего, как гарантия хозяйственных интересов самой общины. Этим объясняется, с одной стороны, вмешательство общины в сферу частных хозяйств в тех случаях, когда лицо, в чьих руках находится заведование хозяйством семьи, оказывается малонадёжным; нередки случаи, что по просьбе членов семьи или независимо от неё домохозяин подвергается строгому взысканию и даже устраняется от хозяйства и взамен его назначается другой член семьи; это делается не только по причине беспорядочной и нетрезвой жизни, но и по причине старости; в последнем случае престарелый отец подчиняется даже власти сына, которому передано хозяйство. (Прим. - Г Потанин в статье "Никольский уезд" -

Вологодская губ. - говорит, что ... "старик, старуха, потерявшие силу и не работающие уже наравне с другими, теряют своё первенствующее значение: как только старик начинает слабеть силами, он уже не большак; большаком становится его сын, который и распоряжается домом, в его руках деньги, он назначает отцу дневную работу". ... Заметим, что того же режима держались и помещики при крепостном праве: решая дела о наследстве, они заботились о сохранении благосостояния крестьян и присуждали наследство не тому, кому бы оно по родству следовало, а часто постороннему лицу, которое было способно поддержать благосостояние дома и обеспечивало исправное отбывание повинностей.)

Артели

Под общим названием "артели" известны самые разнообразные формы общения. ... В организации артели на первом месте стоит не капитал, а труд, общение личных сил, хотя и с целью материальной прибыли. Таким образом, под артелью, говоря вообще, можно разуместь такой юридический союз, в котором несколько лиц соединяют свои личные, а иногда и имущественные средства, с целью извлечения из данного предприятия общей прибыли. ...

Вопрос о возникновении артели касается не самих побуждений, вызывающих образование той или иной артели, а того формального основания, в силу которого она является юридическим союзом. Таким основанием представляется договор, так что каждая артель возникает не иначе, как в силу договорного соглашения. ...

Иногда словесный уговор сопровождается известными обрядами. Вот, например, как описывается заключение артельного договора для рыбной ловли в Холмогорском уезде: "Артели для ловли сёмги, по обычаю, составляются в конце зимы, именно, в течение четырёх последних дней сырной недели, с четверга до конца масленицы. Желаящие составить артель в один из этих дней собираются в дом старшего из товарищей, и там заключается условие. Уговариваются сколько каждый товарищ должен приготовить сетей и каких, сколько верёвок; условливаются также насчёт карбаса - следует ли купить карбас или взять у кого-нибудь в аренду и сколько заплатить арендной платы и т.д. Договор скрепляется тем, что все паевщики садятся одновременно на лавку, потом, крестясь, встают, молятся вместе и подают друг другу правые руки: этим скрепляется условие. Затем ещё договариваются насчёт того, чтоб "сделать начало - связать узлы", то есть устроить общее угощение; каждый вносит по рублю или более, смотря по условию, покупают водку, готовят закуски и сообща провожают масленицу". Из других примеров видно, что заключение артельного договора скрепляется обыкновенно молитвой. Понятно, что здесь, как и при других сделках, неизбежна и выпивка, даже в том смысле, что, собственно, ею и "скрепляется условие". ...

Но чаще всего артель возникает ... по почину частных лиц, притом так, что лица, по почину которых образуется артель, или становятся её контрагентами, или остаются её членами. Первым способом обыкновенно составляются бурлацкие артели, тюленьи и другие. Они основываются так: поверенные или приказчики хозяина разъезжают по деревням или по известным сборным пунктам в городах и сговариваются с каждым из рабочих порознь об условиях участия в труде, о плате за труд, об ответственности и т.п., словом, нанимают каждого рабочего порознь. Но каждый из нанимаемых, изъявляя согласие вступить в наёмное отношение, тем самым выражает своё согласие и на вступление в артель, а также на вступление составившейся уже артели в наёмное отношение к хозяину. Согласие на образование артели хотя и не высказывается прямо, но подразумевается, так как хотя и наниматель вступает в сделки с рабочими порознь, но тем самым приобретает право по отношению к целому их союзу. Иногда, набирая рабочих, он прямо объявляет, что будет пользоваться услугами целой артели, что артель будет получать такое-то вознаграждение, по расчёту числа работников, что харчи будут артельные или хозяйские, что артель отвечает за действия своих членов и т.п. ...

Личный состав артели слагается нормально из тех только лиц, которые знакомы специально с данной отраслью промысла и могут действовать в качестве представителей или членов союза. ... (В биржевых артелях) мы встречаем особую градацию лиц, находящихся в ... переходном положении. Таковы новики и мальчики. Новики составляют преобладающий элемент в личном составе артели. Это лица, не внесшие ещё полной суммы "вкупа". так называется денежная сумма, взнос которой составляет необходимое условие вступления в число членов артели. так как размер вкупной суммы бывает весьма значителен (до тысячи рублей и более), то допускается рассрочка. Кто вступает в артель с единовременным взносом полного вкупа, тот называется "полным артельщиком" или "стариком", а поступающий под условием рассрочки называется "новиком", но с тем, что часть вкупа, обыкновенно в размере трети всей вкупной суммы, должна быть внесена при самом вступлении в артель. ... От новиков, как совершеннолетних, отличаются "мальчики". Так как они не обременяются тяжёлым трудом, а посылаются на работы лёгкие, по тому соображению, что "мальчика надо беречь", то кроме обыкновенного вкупа с них полагается особый взнос, называемый "береговыми деньгами", величина которого соизмеряется с возрастом мальчика, так что, чем он моложе, тем эта прибавка больше, и простирается она до ста рублей и более за каждый год; впрочем, далее четырёх лет, обыкновенно, не продолжается это переходное состояние, так как прекращение его обуславливается способностью работать наравне со взрослыми.

Нечто подобное указанной традиции мы находим и в других артелях, например, лоцманских. Здесь различаются также лоцманские ученики от лоцмана, но и первое звание даётся не сразу: приучение к делу начинается с юного возраста, дети лоцманов готовятся к нему самими отцами, так что

только постепенно возлагается на них исполнение тех или иных лоцманских обязанностей. ...

Обратимся ... к вопросу о явке на работу. В биржевых артелях каждый артельщик утром, до начала работ, должен явиться к артельному образу, который каждая артель имеет в биржевом гостином дворе. ... Здесь обыкновенно происходит распределение занятий, то есть назначение артельщиков на работу в те или другие места. ... В женской шкивидарной артели (Архангельская губ) работницы ежедневно являются на квартиру шкивидарки и вместе с ней отправляются на работу, так как она распределяет их по кораблям, подлежащим выгрузке. ... Причинами неявки могут быть: 1) болезнь: по общему правилу, ... болезнь считается уважительной причиной неявки на работу, то есть заболевший не лишается всех своих прав, но лишь части их. ... 2) домашние обстоятельства: эта причина неявки уважается, например, в артелях биржевых. ... Какое же влияние имеет болезнь на размер доли в прибыли? В архангельских бурлацких артелях болезнь - такое роковое событие в жизни артельщика, что она лишает его и заработка, и средств существования, а исход - голодная смерть. Но в других, даже не очень развитых артелях, она принимается во внимание, например, в архангельских артелях для ловли сёмги: там добыча делится поровну между артельщиками, причём не берётся в расчёт, если какой-нибудь артельщик не мог принимать участия в работе по болезни. ... В биржевых артелях видно уже более сложное разрешение вопроса. Уставы их различают болезнь по воле Божьей или вследствие работы от болезни вследствие распутной жизни, пьянства, драки и т.п. Неявка на работу по причине болезни первого рода остаётся без влияния на размер заработка в течение 6 месяцев или года. ... Во втором же случае болезнь влечёт за собой взыскание прогула. ...

Каждый член обязан охранять целостность артельного имущества, принадлежит ли оно самой артели или только доверено ей. По отношению ко всей массе этого имущества артельщик является как бы лицом посторонним и отвечает как за небрежное отношение к нему, так и за всякое на него посягательство. По общему правилу, всякое нарушение упомянутой обязанности, будет ли то в виде растраты, кражи, мошенничества и т.п., подвергает виновного весьма строгой ответственности перед артелью. ... Так, в нижнетуриной меховой артели изобличённый в воровстве исключается без возврата сделанного им взноса. То же встречаем и в артелях дрягилей, извозчиков и т.п. ...

Увеличение размера доли в прибыли вследствие исполнения особых артельных обязанностей встречается весьма нередко и находит себе объяснение отчасти в самой трудности исполнения этих обязанностей, отчасти в ответственности, которая лежит на лицах, несущих такие обязанности. ... Так, в некоторых промысловых артелях севера, где на долю каждого артельщика приходится определённый пай, определённая часть добычи (называемая иногда ужною), кормщик, как первенствующее лицо в артели, получает в четыре или в пять раз больше обыкновенного члена, называемого покрученником; затем

полукормщик, второе лицо в артели, получает половину против кормщика, а полууженщик, третье лицо, половину против полукормщика. ...

Размер доли в прибылях обусловлен также умением, искусством в работе. Всего чаще это условие применяется в покрусных артелях севера. Несмотря на разнообразие в устройстве этих артелей, во всех находим применение означенного начала. Всё, добываемое промыслом, делится сперва на столько частей, чтобы их приблизительно было втрое больше всего числа членов артели; затем две трети этих частей идут лицу, давшему артели в пользование орудия лова, и остальные части или пай делятся между членами, причём полный пай даётся покрусеннику, стоящему по способностям, умению на обыкновенном уровне; затем покрусенники, стоящие в этом отношении выше его, получают один с половиной, два или два с половиной пая, а стоящие ниже - половину, треть или четверть пая. То же начало применяется и в лоцманской архангельской артели. ...

Отношения между хозяином и (промысловой) артелью, сходные с отношениями по личному найму, различны до прихода и по приходе судна из места промысла. До прихода его, даже перед отправкой в путь, хозяин обязан дать артели (например, в поморской артели для ловли трески): 1) хорошее угощение, 2) каждому члену артели по деревянной ложке, 3) каждому по куску толстого серого сукна для починки рукавиц и 4) так называемую заручку или запивку, то есть от 50 копеек до рубля на каждого без отдачи. ... По прибытии судна на место отношения изменяются, осложняются. Прежде всего, хозяин обязан: 1) отвести артели надлежащее помещение, как для жилья, так и для производства известных работ, и для сохранения рыбы, 2) предоставить ей все орудия лова и 3) передать в её распоряжение съестные припасы на весь промысловый период. ...

Своеобразным (соглашением между заинтересованным лицом и артелью) является договор, известный ... под названием забора. По бытовому и экономическому значению это заём с обязательством заёмщика возратить не деньги, а весь лов с данного участка реки в течение определённого времени или же часть лова до покрытия долга. С юридической точки зрения это скорее договор поставки с обязательством уплаты всей договорной цены вперёд. Договор этот заключается между местными "богачами" и артелью, пользующейся своими орудиями лова. Богач даёт артели или известную сумму денег, или вносит за неё следуемые с её членов подати. Артель обязуется предоставить ему или весь лов с Благовещенья до Петрова дня, или часть его до погашения долга. ... В первом случае, если улов покроет всю сумму долга, артель всё-таки должна до Петрова дня промыслить рыбу в пользу своего кредитора, то есть в его присутствии поставлять её на суда и деньги вручать ему. Во втором случае артель сдаёт кредитор самую рыбу по установленной цене. Если выловленная рыба за весь промысловый период не погасит долга, то артель обязана уплатить кредитору недостающую сумму деньгами. ...

К началу ответственности всей артели перед третьими лицами ... присоединяется ещё другое начало - так называемая круговая порука, если понимать под нею ответственность членов артели "друг за друга". Для существования артели существенно ... вся артель, как формальное целое, отвечала за каждого члена. ...

Выход членов из артели. Сначала остановимся на добровольном выходе. Судя по имеющимся у нас данным, право выхода члена из артели ничем не ограничено. Обыкновенно, выходящий делает простое заявление о своём намерении, но в этих случаях выход сопровождается известными формальностями, например, в купорных артелях выходящий подаёт так называемое отпускное письмо, в котором, кроме заявления о своём выходе, даёт обязательство не вредить артели по выходе. ... Какую долю член имеет в ... имуществе, такую и получает при выходе.

Отдельные виды обязательств.

Купля-продажа.

Кроме ... правил, вытекающих из того общего начала, что продавать можно только собственное имущество, и притом свободное, обращают на себя внимание и те случаи, в коих купля-продажа признаётся недействительной по соображениям хозяйственным. Сюда следует отнести воспрещение продажи всякого вообще имущества, которое в крестьянском быту может служить обеспечением семьи и исправного платежа повинностей. Так, встречаются решения волостных судов, из которых видно, что крестьянин не может продать дома или иного строения, составляющего крестьянскую необходимость, или же, по крайней мере, такая продажа не допускается без согласия семьи или мира. ...

По вопросу о лицах, вступающих в договор купли-продажи, следует заметить, что ... договор этот признаётся недействительным, если продавец при заключении его не был в состоянии серьёзно обсудить последствий сделки. В этом отношении применяется ... правило о недействительности продажи, учинённой в нетрезвом виде. Так, в одном случае уничтожена была продажа избы на том основании, что продавец был пьян (Тамбовская губ.). На том же основании судом была уничтожена продажа сарая, причём продавец за невоздержанную жизнь и пьянство, а покупатель, как имевший дело с пьяным, наказаны розгами (Московская губ.). Ещё примеры: волостным судом уничтожена продажа шапки, рукавиц и штанов, учинённая за 15 копеек пьяным до беспамятства, и при этом с покупателя определено взыскать 1 рубль за то, что он покупал у пьяного, а продавец наказан 20 ударами розог (Тамбовская губ.). ...

Соглашение сторон относительно купли-продажи совершается, обыкновенно, на словах. ...Признаком окончательно состоявшегося обоюдного согласия на сделку признаётся, обыкновенно, тот момент, когда контрагенты

берутся за руки или ударяют по рукам, которые разнимет посторонний человек. Не везде, однако ж, этим заканчивается обрядность соглашения. Так, в Архангельской губернии за рукобитием следует молитва контрагентов или в церкви, если продажа совершается на улице, или к иконам, если она происходит в доме. Молитва служит там удостоверением отсутствия обмана с той и другой стороны, и замечено, что после молитвы договор уже не нарушается ни в каком случае, хотя бы за ту же вещь стали давать вдвое дороже. ... При покупке лошади покупатель и продавец в некоторых местностях Архангельской губернии схватываются правыми руками в локтях, вместо битья по рукам, с покупателя идёт "покопытное". ...

Иногда купля-продажа совершается под условием возврата проданного имущества, если того потребует сам продавец ... (Тамбовская губ.).

Из практики волостных судов видно, что допускается купля-продажа под условием резолютивным, так что с наступлением определённого события сделка уничтожается (Тамбовская губ.). ...

В одних местностях в случае, если вещь, проданная одному лицу, будет затем продана в другие руки, признаётся недействительной вторая сделка (Московская губ.). Напротив, нередко случаи, что остаётся в силе вторая сделка (Тамбовская губ.). ... Но в тех случаях двойной продажи, когда признаётся в силе вторая сделка, первому покупателю предоставляется право отыскивать с продавца вознаграждение за убытки, или же продавец обязывается возвратить цену проданной вещи, если получил её Когда проданное два раза имущество ещё не передано ни одному из покупателей, то иногда обе сделки признаются судом в силе таким образом, что каждый покупатель получает половину проданного имущества (Тамбовская губ.).

Заём

Заём совершается передачей кредитором занимаемого предмета, то есть денег или иных заменимых вещей при свидетелях, или без них, вообще по словесному договору. Разумеется, само собой, что при совершении займа без участия свидетелей у кредитора не остаётся средств доказать долг, но надо заметить, что несмотря на это в крестьянском быту редко случается, чтобы должник отпирался; по крайней мере, из многих решений видно, что при первом же споре на суде ответчик большей частью сознаётся в долге, будет ли то по займу или по другим сделкам. ...

Само собой разумеется, что если заём был сделан с условием о процентах, то кроме капитальной суммы, кредитору должны быть уплачены и проценты. размер процентов в некоторых местностях очень высок, что видно, например, из следующего решения: взыскать с Л. признанный им долг 45 рублей с причитающимися на них процентами на день удовлетворения, полагая шесть процентов в месяц (Полтавская губ.). При отсутствии каких-либо особых

условий, разумеется само собой, должник обязан представить кредитору занятое количество вещей того же, а не иного рода, причём иногда поставляется условием, как бы в замен процентов, оказать какую-либо услугу, например, помочь в запашке или в уборке хлеба (Ярославская губ.). (Примечание. Но редко где-либо встречаются столь высокие проценты, как в юго-западном крае, особенно по займам крестьян у евреев: денежный рост доходит иногда до 150% в год).

Личный наём.

Наниматься может всякий, несмотря на возраст и иные обстоятельства, которые служат закону основанием для ограничения правоспособности. Предполагается, конечно, что нанимающийся в работу должен обладать достаточными для данной работы силами. При этом разумеется само собой, что малолетние не распоряжаются своим трудом самостоятельно, и, если нужно, отдаются внаём старшими членами семьи. Что касается собственно права располагать своим трудом, то следует заметить, что не одни только малолетние, но и совершеннолетние члены крестьянской семьи не имеют права вступать в договор найма по их усмотрению, а ставятся в работу другими старшими членами семьи, например, дети - отцом или матерью, братья - старшим братом. Подобное явление объясняется тем, что семья, по народному воззрению, образует хозяйственную единицу, так что труд отдельных членов семьи не принадлежит им исключительно, а должен быть обращён в поддержку семьи ...

Наниматель обязан давать работнику для ношения одежду и обувь, если об этом между ними было особое условие (Тамбовская губ.). Равным образом, он обязан давать работнику содержание, о чём особого условия не требуется там, где по местному обычаю работники и работницы пользуются пищей от нанимателя (Московская губ.). ...

В крестьянском быту обыкновенно не определяется, в чём должна заключаться работа нанимающегося, если он идёт на работу вообще: предполагается, что он должен исполнять все те работы, которые входят в круг крестьянского хозяйства. Встречается, однако, наём на определённую хозяйственную должность, как, например, наём пастуха, или для исполнения какой-либо специальной работы, например, устроить ригу, сделать окна и дверь, скласть печи, нарезать условленное количество кирпича, вспахать землю, сработать основу, нарезать спицы, выработать известный товар, вывезти лёд, вымолотит рожь и проч. Независимо от этих работ, входящих в круг обыкновенных хозяйственных операций, нанимаются лица и для других услуг, например, отыскать украденное, вылечить лицо, принадлежащее к семье нанимателя и др. ...

Рабочий не должен пропускать рабочих дней. За все прогульные дни он отвечает перед нанимателем или таким образом, что принуждается судом за

каждый прогульный день отработать два дня, либо вообще столько времени, сколько найдёт необходимым волостной суд. ... Нередко пропуск рабочих дней происходит независимо от нерадения, именно по причине болезни рабочего. ... Из решений волостных судов не видно, чтобы болезнь рабочего освобождала его совершенно от исполнения принятых им на себя обязанностей, напротив, есть прямые указания, что по выздоровлении он должен дожить у нанимателя до условленного срока, в противном же случае лишается заработанных уже денег (Полтавская губ.)

Обязательства, происходящие от причинения ущерба.

Юридические последствия недобросовестного владения неодинаковы. По общему правилу, завладевший чужой землёй обязывается возвратить её настоящему хозяину со всем посеянным на земле хлебом или посаженными в огороде овощами. Но посаженные на чужой земле плодовые кусты и деревья завладевший имеет право пересадить на свою землю (Тамбовская губ.). ... Если на земле, находящейся в неправом владении, завладевшим возведены постройки или какие-нибудь сооружения, то он обязан их снести, в противном случае они сносятся полицейскими мерами. ...

Что касается владения добросовестного, то и здесь, конечно, применяется то правило, что имущество от владельца отбирается и возвращается настоящему хозяину. Если, однако, добросовестный владелец засеял или засадил овощами землю или огород, то в первом случае хозяин обязан возвратить ему семена, а во втором - разделить овощи пополам.

Что касается неправого владения движимым имуществом, то сюда относятся случаи всякого рода завладения чужими вещами, будет ли то просто присвоение или кража, а также грабёж. ...

Цена украденной вещи взыскивается не только в том случае, когда доказано, что вещь украдена тем лицом, на которое указывает потерпевший, но и в том, когда известное лицо подозревается в краже; при недостаточности улики ответчик освобождается только от уголовной ответственности (Тамбовская губ.).

...

Из некоторых решений волостных судов видно, что с виновных в краже взыскивается не простая цена вещи, а гораздо большая; так, по одному делу суд постановил: за ущерб господину С., сделанный Р. (украл 8 снопов овса) взыскать за каждый сноп по 3 рубля (Тамбовская губ.). Излишек против стоимости украденной вещи следует рассматривать как вознаграждение за убытки. ...

Укажем на разные роды наказаний, налагаемых за личные обиды. Таковые:

- Строгое замечание или выговор, как самостоятельное наказание.
- Испрошение прощения у обиженного, по приговору волостного суда.
- Денежный штраф: ...
- Чаще всего за личные обиды назначается волостными судами телесные

наказания - розги. Размер этого наказания увеличивается иногда по желанию родителей лиц, причинивших обиду. К телесному наказанию волостные суды прибегают весьма охотно, так как розги не причиняют материального ущерба хозяйству обидчика, между тем как денежные штрафы ложатся бременем на семью.

- Наконец, встречается ещё одно оригинальное наказание: волостные суды за клевету предоставляют обиженному право бить обидчика по щекам в присутствии суда (Киевская губ.). ...

Наследование.

Перейдём к вопросу о порядке наследования. Нельзя сказать, чтобы он был обставлен какими-либо строго определёнными правилами: по заявлению отдельных крестьян некоторых местностей, нет на это определённых правил или обычаев, а распределяется наследство смотря по человеку, по его нравственности и трудолюбию, по хозяйственным соображениям и т.п. ... В основании этой системы лежит то общее начало, в силу которого ближайшими наследниками повсюду признаются нисходящие родственники, и притом с преимуществом, в одной и той же линии, ближайшей степени перед дальнейшими. ... При отсутствии нисходящих в наследство обыкновенно вступают боковые родственники, и притом с предпочтением ближайшей линии дальнейшим; боковые родственники получают наследство большей частью в тех лишь случаях, когда не осталось в живых родителей или других восходящих родственников умершего; в противном случае восходящие предпочитают боковым: нередки случаи наследования отца после бездетно умершего сына, что и составляет одну из особенностей нашего обычного права, так как по писаному закону, в отличие от обычая и иностранных систем наследования, родители после детей не наследники, а получают "яко дар" только то имущество, которое дано было ими детям или получаю, при известных условиях, лишь пожизненное владение. ...

Принятие наследства влечёт за собой, как и по закону, прежде всего: 1) то последствие, что к наследнику переходит всё имущество умершего, как наличное, так и долговое, как видим, например, что он получает заслуженное покойным жалованье (Московская губ.) и взыскивает долги по принадлежавшим наследодателю обязательствам. Но 2) принимая всё имущество умершего, наследник признаётся обязанным уплачивать долги его, ... на ответственности наследников остаются также все договоры умершего. ...

Имущество умершего, не поступившее ещё к наследникам, продаётся для удовлетворения его кредиторов по решению суда; в этом случае кредиторы удовлетворяются только из имущества умершего. ...

В наследстве после отца участвуют только те из сыновей, которые приобретали имущество в семью, так что вовсе не работавшие для семьи или не доставлявшие в дом своего заработка, от наследства после отца устраняются; они

получают лишь то, что дадут им братья из милости (Харьковская, Ярославская губ.), и, следовательно, не имеют никаких прав на имущество, оставшееся после отца. ...

Иногда же недвижимое имущество суды делят поровну (между всеми сыновьями), а движимое - только между теми, которые участвовали в приобретении имущества (Екатеринбургская губ.). ...

Неравенство наследственных долей братьев обуславливается ещё тем, что даётся преимущество тому из них, кто берёт к себе сестру, не получающую, обыкновенно, наследства; доля такого брата бывает несколько более долей прочих братьев (Самарская губ.).

Из оставшегося после умершего имущества дают большую долю тому из сыновей, который лучше, достойнее других; ... имея в виду "круговую поруку", крестьяне отдают большую часть имущества тому, кто, по их словам, может исправнее "хозяйство держать и подати платить", а таким более исправным плательщиком будет, без сомнения, тот, кто лучше ведёт свои дела, кто лучшей нравственности. ...

Ввиду дурного поведения сына волостной суд иногда оставляет вовсе без рассмотрения его просьбу о выделе части из наследства (Ярославская губ.). ...

В некоторых местностях после отца наследуют только неотделённые дети, а отделённые дети после смерти отца никаких прав на его имущество не имеют. Это правило ... объясняется тем, что выдел есть как бы предварение (антиципирование) наследства (Тамбовская губ.). ...

Что касается права наследования дочерей после отца, то сперва укажем те правила, коими определяются их права в том случае, когда после отца остались и сыновья. Как общее правило, ... следует указать, что при сыновьях дочери вовсе устраняются от наследования после отца. ... Взамен наследства дочь получает содержание от братьев: обыкновенно она остаётся жить у одного из братьев, который обязан кормить и одевать её и при выходе замуж снабдить приданым по своему состоянию; брат заступает сестре место отца (Харьковская губ.). ...

В некоторых местностях ... отчасти под влиянием властей ... установился выделяемый сестре размер части отцовского имущества. Так, ей выделяется, а если сестёр несколько, то всем вместе, например, четырнадцатая, восьмая, седьмая, четвертая или третья часть - большей частью только из оставшейся после отца движимости, причём однако же, не устраняется вовсе обязанность братьев давать сёстрам приют и приданое (Московская, Киевская, Новгородская губ.). ...

Обратимся теперь к случаям, когда у умершего сыновей не осталось, а остались только дочери. В этих случаях общее правило будет то, что всё имущество после отца идёт по наследству к дочерям. ... В заключение следует заметить, что в праве наследования после отца крестьяне отдают преимущество незамужним дочерям перед замужними, так что последние или ничего не получают из наследства, потому что они получили свою часть при выходе замуж

и в доме не работали (Тамбовская губ.), или же получают меньше незамужних (Нижегородская губ.). ...

Не имея, по общему правилу, прав наследования после отца, дочь не устраняется от наследования в имуществе матери. Местностей, в коих за ними не признаётся право наследования после матери, немного. ... В имуществе, оставшемся после матери, дочери наследуют вместе с сыновьями, и притом или в равных долях с ними последними (Полтавская губ.), или же получают меньшую часть сравнительно с сыновьями (Киевская губ.). ... Во многих местностях после матери наследуют исключительно дочери, так что сыновья в её имуществе, в чём бы оно ни состояло, вовсе не наследуют. ...

Есть многие положительные указания, что при детях вдова имеет право остаться жить в доме покойного мужа, и притом не только при малолетних, но и при взрослых детях.

На сыновьях лежит обязанность содержать мать-вдову, если она в том нуждается. Обязанность эта в некоторых местностях лежит на младшем из них (Киевская губ.), так как весьма нередко ... он один и остаётся в доме отца, или на том из сыновей, которому достанется по разделу отцовская изба. Даже в тех случаях, когда вдова не пожелает жить со своими совершеннолетними детьми, последним в некоторых местностях вменяется в обязанность выстроить ей избу для жительства ... и давать содержание. Встречается ещё указание, что право вдовы требовать от детей содержания прекращается только с выходом её снова замуж, то есть тогда, когда она уже не нуждается в содержании от детей, так как имеет его от мужа (Тамбовская губ.). ...

(В некоторых местностях) ... вдова имеет и самостоятельное право наследования в имуществе мужа. ... Размер этой части ... не одинаков. ... Он зависит от личных качеств вдовы, "какова она" и определяется обыкновенно волостным сходом, "как старики постановят", или сельским обществом по его усмотрению, причем, назначая часть, принимают в соображение поведение и лета овдовевшей. ... При назначении вдове части обращается в некоторых местах внимание и на то, долго ли она жила с мужем, хозяйка она или нет, хорошо ли себя ведёт и т.п. ...

Бездетная вдова получает иногда половину мужнего дома, если дом построен при ней (Нижегородская губ.), или келью и какую-нибудь часть на пропитание (Московская губ., Волоколамский у.), или же какую-либо часть в размере, например, одной седьмой из движимого и одной четырнадцатой из недвижимого (Вологодская губ., Тотемский у.). ...

Суды

Кроме волостных судов, как учреждений официальных, мы встречаем в крестьянском быту особые суды, которые существуют в силу обычая и в которых возникающие между крестьянами дела большей частью и оканчиваются. ...

Наиболее общей и простой формой народного суда является суд сельского старосты. Почти повсюду крестьяне обращаются по своим делам прежде всего к нему. Исключительную задачу сельского старосты составляет примирение тяжущихся, так как если тяжущиеся не примирятся, то дело переходит в волостной суд. ...

Единоличный суд сельского старосты ... встречается сравнительно редко. В большей части местностей обычаем установлены особые суды со старостой во главе. Из них наиболее распространён так называемый суд старосты со стариками или суд стариков. В этом суде участвуют наиболее опытные люди в деревне (потрезвее да потолковее), приглашаемые старостой в каждом отдельном случае или же избираемые в определённом числе, отчего они называются иногда выборными. ... Суд стариков крестьяне считают необходимым потому, что "если бы всем прямо в суде судиться, в волость ходить, то очень часто надо было бы бывать там ...".

Вторую группу народных судов составляют сходы - сельские и волостные. О последних, впрочем, упоминается очень редко. На юге сход называется "громадою", отсюда названия: суд схода и суд громады. ... Дела обычно переходят в волостной суд, если стороны не подчиняются решениям схода. Впрочем, в некоторых местностях дела о разделе и о наследстве решаются сходом окончательно, так что эти дела до волостного суда почти никогда не доходят. ...

В ряду сельских судов встречаются ещё некоторые суды, имеющие какое-либо особое назначение по свойству предмета или даже лиц, дела которых подлежат судебному разбирательству. К разряду такого рода специальных судов можно отнести, например, особый суд для разрешения споров и пререканий, возникающих по поводу рыбной ловли на озере Неро (Ярославская губерния): рыбаки выбирают себе каждую осень из своей среды особого судью на один год, который разрешает окончательно все дела по рыбной ловле. К этой же категории могут быть отнесены особые суды для разбора дел между сельскими обществами (Тамбовская губ.). ...

Отрицая существование обычаев или, по крайней мере, сомневаясь в существовании их, как правил определённых и постоянных, крестьяне обыкновенно заявляли, ... что дела решаются "по справедливости", "по убеждению совести", "по человеку", "по обстоятельствам" и т.п. ...

К разряду особенных оснований для решения дел относится известное народно-обычное правило "грех пополам". ... Выражение "грех", известное у нас в различных значениях, применяется в народной речи, между прочим, к обозначению ущерба или убытка, о возмещении которого возникает вопрос по поводу того или другого судебного спора: в этом именно смысле означенное выражение и применяется во всех случаях, когда истцу присуждается удовлетворение не в том размере, в каком предъявлено суду его требование, а лишь в половинном. ...

Вообще при недостаточности доказательств или улик судьи охотно пользуются правилом "грех пополам", если по обстоятельствам дела есть вероятность, что иск не лишён основания, или, по крайней мере, нет возможности вполне отвергнуть и заявлений ответчика. ...

Кроме случаев бездоказанности иска, правило "грех пополам" применяется также весьма нередко, и даже часто, к случаям неумышленности в причинении ущерба. ... Неумышленность или нечаянность причинения ущерба служит основанием для применения половинной ответственности вообще в тех случаях, когда в ответчике нельзя предполагать намерения нанести убыток истцу или когда нельзя с точностью определить, причинён ли убыток намеренно или нет. ...

Текст цитируется по изданию: Пахман С. В. Обычное гражданское право в России. Юридические очерки. СПб, 1877.

План проведения семинарского занятия.

Вопросы:

1. Правовые обычаи в сфере регулирования общинных отношений.
2. Правовые обычаи в сфере регулирования артельных отношений.
3. Правовые обычаи в сфере регулирования обязательственных отношений.
4. Правовые обычаи в сфере регулирования наследственных отношений.

Понятийный аппарат, подлежащий уяснению в ходе семинарских занятий:

- а) общеправовые термины: правовой обычай, вещное право, обязательственное право, наследственное право, общины, артели.
- б) специальные термины: общинное право, домовладельцы, чересполосица, круговая порука, артельное право, биржевая артель, лоцманская артель, договор забора, обычай «покопытного», принцип «грех пополам», волостные суды.