

Источники гражданского права Российской империи

А.Ю. МКРТУМЯН,
кандидат юридических наук
Председатель палаты по гражданским делам
Кассационного суда Республики Армения

Анализ основных положений гражданского права должен опираться на исследование его источников. Как справедливо отмечает М.Н. Марченко, «будучи одним из фундаментальных понятий теории права, источник права... имеет большое теоретическое и практическое значение»¹.

Современная юридическая наука знает следующие основные источники права: юридический обычай, закон, подзаконный нормативный акт, судебный прецедент, нормативный договор, правовая доктрина. Важность и значение этих источников неодинаковы для различных правовых семей. Очевидно, что Россия в период империи входила в состав романо-германской правовой семьи. В пользу этой точки зрения говорит совпадение таких признаков, как деление права на частное и публичное, различение материального и процессуального права, закон как основной источник права, широкое распространение кодификации, право применительная, а не правоустановительная роль судов.

Как отмечал известный исследователь правовых семей Р. Давид, основным источником русского права, как и в странах романо-германской правовой семьи, являлся закон, но понимание его как источника права отличалось: «В странах романо-германской правовой семьи значение закона видят в том, что он является наиболее ясным и удобным способом выражения норм права», в России же первенство закона связано с тем, что «в нем видят наиболее естественный способ создания права»². С тем, что закон служил основным источником права в Российской империи, согласны и современные отечественные исследователи.

В современной юридической науке законом считается «принимаемый в особом порядке и обладающий высшей юридической силой нормативный правовой акт, выражающий государственную волю по ключевым вопросам регулирования общественной и государственной жизни»³.

В период Российской империи подход к определению закона был иным. Е.Н. Трубецкой, один из известнейших юристов-теоретиков прошлого, понимал под законом «норму, установленную высшим в пределах каждой данной правовой организации правовым авторитетом»⁴. При этом он добавлял, что закон — это такая норма, которая может быть отменена только авторитетом власти, ее издавшей, а не каким-нибудь высшим над нею авторитетом. В этом кроется отличие закона от подзаконного акта, прежде всего распоряжений правительства. Последние могут разъяснить и дополнить закон, но не могут его отменять. Но в неограниченных монархиях трудно провести четкую границу между законом и подзаконным нормативным актом, так как вся власть, и законодательная, и исполнительная, сосредоточена в руках монарха, он утверждает и распоряжения правительства, и законы, и потому и те, и другие имеют одинаково обязательную силу. До 1906 года законом считалось любое повеление императора, оформленное в надлежащем порядке Сенатом. Как пишет И.А. Исаев, «Тolkование законов и решение юридических коллизий находилось в ведении Сената. Разъяснения Сената стали обязательными для юридической практики. Отдельные постановления Сената, утвержденные императором, приобрели статус законов»⁵. В соответствии со статьей

¹ Марченко М.Н. Источник права: понятие, содержание, система и соотношение с формой права// Вестник МГУ. Сер.11, Право. — 2002, №5. — С.3.

² Давид Р. Жоффре-Спинози К. Основные правовые системы современности. М., 1994. С. 159.

³ Общая теория права и государства./Под ред. В.В. Лазарева. — М., 1996. — С. 36.

⁴ Трубецкой Е.Н. Энциклопедия права. — СПб., 1998. — С. 113.

⁵ Исаев И.А. История государства и права России. — М., 1997. — С. 276.

86 Основных законов Российской империи 1906 года законом признавался акт, принятый Государственной думой, одобренный Государственным советом и подписанный императором: «Никакой новый закон не может последовать без одобрения Государственного Совета и Государственной Думы и воспринять силу без утверждения Государя Императора». Но, в соответствии со ст. 87, во время перерыва деятельности Думы Совет министров мог разработать законопроект и направить его на утверждение царя. Такой законопроект назывался указом и подлежал утверждению Думой в течение двух месяцев по возобновлении ее деятельности.

При анализе источников гражданского права XIX века возникает важная проблема отделения законов от подзаконных нормативных актов. Данная проблема в дореволюционном законодательстве не была решена.

Дореволюционные юристы, как правило, главным признаком закона считали факт его утверждения императором. Но при этом необходимо иметь в виду, что многие законодательные акты часто не имели подписи царя, утверждаясь им устно. Вторым формальным признаком закона считалось прохождение его через Государственный совет, поскольку в соответствии со ст. 54 Основных законов все законы рассматривались в Государственном совете, а затем «восходили» на высочайшее утверждение. Но мимо Государственного совета проходили законы, относившиеся к военному и морскому ведомствам, к церковным делам, к делам Кавказа и Сибири. Дело усложнялось тем, что нередко в наказах и инструкциях, утверждавшихся через Комитет министров или даже по докладам отдельных министров и являвшихся, по существу, подзаконными актами, содержались статьи, изменявшие или отменявшие действие законов.

Не мог служить надежным формальным критерием закона и факт помещения его в Полное собрание законов или в Свод законов, поскольку, с одной стороны, они не отличались полнотой, с другой стороны, в них нередко вносили и административные акты, и манифести, лишенные правового содержания.

Тем не менее, можно считать признаком закона факт его утверждения царем с последующим помещением в Полное собрание законов Российской империи¹. Те правовые акты, которые утверждались не императором, а министрами, будем относить к подзаконным нормативным актам.

В середине XIX века правительство предпринимало попытки усовершенствовать свой законодательный механизм, решить проблему отделения закона от подзаконного нормативно-

го акта, но эти усилия не увенчались успехом. Следствием неразрешенности и неразрешимости данной проблемы являлась крайняя запутанность системы законодательства, сохранившаяся до наших дней возможность легко обходить законы.

В соответствии с Основными законами Российской империи 1892 года, законы могли издаваться в виде уложений, уставов, учреждений, грамот, положений, наказов (инструкций), манифестов, указов, мнений Государственного совета и докладов, удостоенных высочайшего утверждения. Кроме того, согласно Правилам об обнародовании печатными собраниями и листами узаконений и распоряжений правительства опубликованию в Собрании узаконений и последующему внесению в Полное собрание законов подлежали и «имеющие силу законов» указы Сената, то есть административные распоряжения наделялись силой закона.

После принятия Основных законов 1906 года законами стали считаться акты, утвержденные тремя инстанциями: Государственным советом, Государственной думой и императором. Но результатом этого на практике стало положение, при котором именно указы, то есть подзаконные акты, а не законы, фактически стали основным источником русского права. После 1906 года самой распространенной формой указа в сфере гражданского управления стало высочайшее утвержденное Положение Совета министров. Часто законы регулировали мелкие вопросы, а указы решали более крупные проблемы. Известно, например, что первым законопроектом, внесенным правительством на рассмотрение первой Государственной думы, был проект учреждения прачечной при Дерптском университете. В то же время, такая значительная мера, как введение военно-полевых судов, в 1906 году было осуществлено указом.

Таким образом, можно отметить, что основным источником гражданского права Российской империи являлись законы, которые, впрочем, носили различные названия, поскольку «строгой системы терминологии и классификации законодательных актов установлено не было»². Как отмечал Г.В. Вернадский, обычно различали следующие виды законодательных актов: 1) уставы, которые устанавливали более или менее постоянные нормы в жизни отдельного ведомства для какой либо определенной области материального права; 2) регламенты, учреждения, образования; 3) указы — наиболее распространенная форма, издавались «по случаю поводу и затрагивали узкую область жизни, но некоторые имели широкое и длительное значение»³.

¹ Комаров Н.И., Пашенцев Д.А., Пашенцева С.В. Очерки истории права Российской империи. — М., 2006. С. 8.

² Вернадский Г.В. Очерк истории права Русского государства XVII—XIX вв. (Период империи). — М., 1998. — С. 167.

³ Там же. С. 168.

Кроме учреждений, основывавших какой-либо новый государственный орган и определявших его правовой статус, в XIX веке издавались положения, определявшие порядок деятельности государственных и иных учреждений, а также Временные правила, постановления Совета министров, разъяснения Сената и мнения Государственного совета. Большинство из перечисленных выше правовых актов подлежало утверждению императором и тем самым приобретало силу закона.

На протяжении всего периода империи в России сохранялась множественность форм нормативных актов, что во многом определялось такой особенностью государственного устройства, как многочисленность органов верховного управления.

Характер правовых актов, являвшихся источниками гражданского права, во многом определялся особенностями их принятия. Законотворческий процесс в Российской империи состоял из четырех основных стадий.

Первой являлась стадия законодательной инициативы. До создания Государственной думы правом законодательной инициативы обладали: император, правительство, отдельные министры, Сенат, Синод, дворянские съезды и купеческие организации. С 1906 года правом законодательной инициативы наделили также Государственную думу и Государственный совет.

На второй стадии происходила разработка законопроекта. Нередко его составлению предшествовала длительная подготовительная работа: обстоятельно изучался предмет, накапливался и анализировался фактический материал, изучалось соответствующее законодательство европейских стран. Материалы работы комиссии публиковались. Составленный законопроект обсуждали заинтересованные ведомства, иногда происходило и открытое обсуждение законопроектов путем опубликования их в печати или передачи сословным организациям.

Третья стадия подразумевала утверждение законопроекта. Она несколько усложнилась с 1906 года, поэтому, если надо было ускорить процесс принятия закона, его издавали в виде Положения Совета министров, так как высочайше утвержденное мнение Государственного совета подразумевало также и утверждение Думой. Утвержденный Императором закон направлялся в Сенат для обнародования.

Обнародование являлось четвертой стадией и необходимым условием введения закона в действие. Оно осуществлялось, как правило, публикацией в Собрании узаконений и распоряжений правительства, но на практике некоторые законы публиковались ведомствами, а не Сенатом.

В целом можно констатировать отсутствие единобразия в законотворческой деятельности, что порождало разнородный характер источников права и влекло за собой наличие большого числа пробелов и дублирования норм в законодательстве.

К числу главных источников законодательства в XIX веке можно отнести издававшееся ежегодно с 1830 года Полное собрание законов Российской империи. Оно может рассматриваться как важный источник для изучения истории гражданского права.

Но Полное собрание имеет и определенные недостатки. Прежде всего, можно отметить неполноту содержания, наличие пробелов. Очевидно, сказалось отсутствие единых критерииов отбора законодательных актов для публикации в этом издании. Такой критерий — обнародование акта Сенатом — был установлен только законом от 11 июня 1885 г. Но одновременно были исключены из состава Полного собрания многие виды правовых документов, в том числе уставы частных кредитных установлений, за исключением уставов, утвержденных законодательным порядком, нормальных (образцовых) уставов и тех, которых правительству предоставлялось право контроля.

С 1862 по 1917 гг. при Сенате издавалось Собрание узаконений и распоряжений правительства. Оно выходило два раза в неделю, и содержало все манифести, повеления, издаваемые от имени Сената указы и другие акты, имевшие силу закона.

Еще одним важным источником является изданный в 1832 году Свод законов Российской империи, который был объявлен действующим источником права с 1 января 1835 г. Впоследствии Свод переиздавался в 1842 и в 1857 годах. После этого переиздавались отдельные тома, последний раз в 1912 году. Законы, принимавшиеся в промежутке между новыми изданиями Свода, помещались в «Продолжениях к Своду».

Таким образом, для источников гражданского права Российской империи было характерно многообразие форм.