

Малышев Кронид Иванович

**Курс общего гражданского права
России**

Том 1

**Москва
«Книга по Требованию»**

УДК 82-3
ББК 84-4
К83

К83 **Кронид Иванович М.**
Курс общего гражданского права России: Том 1 / Малышев Кронид Иванович – М.: Книга
по Требованию, 2023. – 364 с.

ISBN 978-5-519-95102-9

ISBN 978-5-519-95102-9

© Издание на русском языке, оформление
«YOYO Media», 2023
© Издание на русском языке, оцифровка,
«Книга по Требованию», 2023

Эта книга является репринтом оригинала, который мы создали специально для Вас, используя запатентованные технологии производства репринтных книг и печати по требованию.

Сначала мы отсканировали каждую страницу оригинала этой редкой книги на профессиональном оборудовании. Затем с помощью специально разработанных программ мы произвели очистку изображения от пятен, клякс, перегибов и попытались отбелить и выровнять каждую страницу книги. К сожалению, некоторые страницы нельзя вернуть в изначальное состояние, и если их было трудно читать в оригинале, то даже при цифровой реставрации их невозможно улучшить.

Разумеется, автоматизированная программная обработка репринтных книг — не самое лучшее решение для восстановления текста в его первоизданном виде, однако, наша цель — вернуть читателю точную копию книги, которой может быть несколько веков.

Поэтому мы предупреждаем о возможных погрешностях восстановленного репринтного издания. В издании могут отсутствовать одна или несколько страниц текста, могут встретиться невыводимые пятна и кляксы, надписи на полях или подчеркивания в тексте, нечитаемые фрагменты текста или загибы страниц. Покупать или не покупать подобные издания — решать Вам, мы же делаем все возможное, чтобы редкие и ценные книги, еще недавно утраченные и несправедливо забытые, вновь стали доступными для всех читателей.

II. Законъ.	СТРАН.
Понятіе о законѣ, § 16	106
Изданіе закона и начало его дѣйствія, § 17	114
Обязательная сила закона, § 18	118
Дѣйствіе закона въ отношеніи лицъ, § 19	128
Мѣсто дѣйствія законовъ, § 20.	134
Законы общіе и мѣстные	135
Примѣненіе разномѣстныхъ законовъ вообще	138
Въ частности, а) о гражданскомъ состояніи лицъ	148
б) о формѣ актовъ и сдѣлокъ.	156
в) права на вещи	162
г) права по обязательствамъ	165
д) законы о семейномъ правѣ	169
е) право наследованія	180
ж) конкурсное право, процессуальные, уголовные и полицейскіе законы	186
Время дѣйствія и отмѣна законовъ, § 21	187
Вліяніе новыхъ законовъ на существующія отношенія, факты и права.	193
Общій принципъ	200
Примѣненіе его въ уголовномъ правѣ	202
— въ гражданскомъ правѣ	205
а) Форма актовъ и сдѣлокъ	210
б) Гражданское состояніе лицъ	215
в) Законы объ имуществахъ и о правахъ на вещи.	219
г) Права по обязательствамъ	227
д) Законы о семейномъ правѣ	238
е) Право наследованія	253
ж) Законы объ отдѣльныхъ отрасляхъ гражданского быта. з) Новые процессуальные законы.	263 265
Критика, толкованіе и аналогія законовъ, § 22	279
Постановленія общественной автономіи, § 23	302

ГЛАВА ЧЕТВЕРТАЯ.

Система гражданского права.

Историческій очеркъ, § 24	318
Система римскихъ Институцій	319
Пандекты, Кодексъ Юстиніана и позднѣйшіе Византійскіе Своды.	321

	СТРАН.
Система права у новыхъ западныхъ народовъ Европы, по образцу римскихъ Институцій	322
Германская пандектная система	329
Недостатки германской системы; права личности и осо- бенныя отрасли гражданского права	334
Системы русскаго законодательства, § 25	337
Планъ курса, § 26	355

ПРЕДИСЛОВІЕ.

Въ русской литературѣ, за исключеніемъ краткаго учебника Мейера, нѣтъ полного курса гражданскаго права. Превосходный практическій трудъ К. П. Побѣдоносцева, въ сожалѣнію, не конченъ. И вообще судебно-гражданская сторона права какъ въ русскомъ законодательствѣ, такъ и въ наукѣ развита довольно слабо. Гражданскіе законы, изложенные въ десятомъ томѣ Свода, не примѣняются ни къ гражданскому быту народной массы, ни къ западной полосѣ имперіи.

Между тѣмъ не подлежитъ сомнѣнію, что государство есть по преимуществу охранительный союзъ частныхъ правъ и что основныя отношенія общественной жизни должны быть опредѣляемы общими гражданскими законами. Развѣтіе общей системы гражданскаго права, которая обняла бы собою весь разноплеменный и разномѣстный бытъ Россіи, слѣдуетъ считать существеннымъ условіемъ для сосредоточенія государственной жизни, для охраненія и упроченія государственнаго порядка. Эта система есть самая надежная организація дѣлъ торговыхъ, кредитныхъ, поземельныхъ, промышленныхъ и вообще гражданскаго быта; она въ состояніи указать намъ общія формы и принципы права, способные смягчить племенную и мѣстную рознь населенія, принципы, по которымъ можетъ быть направлено естественное, свободное теченіе всего гражданскаго оборота.

Отдѣльныя мѣстности Россіи, съ точки зрѣнія права гражданскаго, до сихъ поръ могутъ быть названы особыми государствами съ гораздо болѣею основательностью, чѣмъ какая либо Пруссія или Баварія въ Германской имперіи. Тамъ существуетъ цѣлая масса общихъ гражданскихъ законовъ, вводится общая система судебныхъ установленій, готовится общее гражданское уложеніе; у насъ же, кромѣ немногихъ общихъ учрежденій публичнаго права, ничего другого не придумано и ни одного общаго гражданскаго закона нѣтъ. Въ послѣдніе годы, подъ вліяніемъ великихъ реформъ на-

стоящаго царствованія, высказывается и въ нашей литературѣ мысль объ общей кодификаціи гражданскаго права; по осуществленіе этой мысли можетъ быть обезпечено только тогда, когда выработана будетъ общая теорія гражданскаго права Россіи. До сихъ поръ общее гражданское право Россіи существуетъ только въ идеѣ. Какъ положительные источники его, такъ и судебные матеріалы и ученые изслѣдованія раздроблены по отдѣльнымъ мѣстностямъ обширной страны и каждая отрасль его дѣйствуетъ какъ самостоятельная система права, не имѣющая связи съ другими. Масса историческихъ и нынѣ дѣйствующихъ матеріаловъ права московскаго, польскаго, финляндскаго, остзейскаго и другихъ мѣстныхъ системъ такъ велика и представляетъ столько характеристическихъ особенностей, что каждая отдѣльная отрасль права способна наполнить собою цѣлую жизнь усердныхъ работниковъ науки. Соединеніе и сліяніе ихъ въ одну логическую систему должны быть совершены, за неимѣніемъ общей кодификаціи, путемъ свободной ученой критики и систематики, причемъ какъ общіе принципы права, замѣчаемые въ отдѣльныхъ его отрасляхъ, должны быть тщательно свѣрены, опредѣлены и поставлены въ связь между собою, такъ и каждая деталь разномѣстнаго гражданскаго быта должна быть изучена и установлена на свое мѣсто въ системѣ. Такія чисто ученые работы могутъ быть полезны и для развитія общаго русскаго законодательства. Было бы жаль, еслибы при переходѣ отъ нынѣшняго дробленія права къ общей кодификаціи затерялись какія либо здравыя начала гражданскаго права, заключающіяся въ мѣстныхъ его источникахъ. Каждое мѣстное населеніе естественно дорожитъ такими началами и, слѣдовательно, для обобщенія разномѣстнаго права необходимъ самый тщательный процессъ анализа, сравненія и свода всѣхъ мѣстныхъ матеріаловъ въ общую научную систему. Основанія для оцѣнки ихъ должны быть прежде всего чисто юридическія, каждый законъ должно разсматривать какъ законъ и вводить его въ систему по общимъ правиламъ юридическаго толкованія и систематизаціи. Внутренніе пороки отдѣльныхъ законовъ, при сравненіи ихъ, раскроются сами собою, если наука будетъ освѣщать ихъ идеями всемірной исторіи и сравнительнаго правовѣдѣнія.

Въ настоящемъ томѣ курса и въ слѣдующихъ книгахъ мы желали установить самыя основныя понятія гражданскаго права, которыя должны быть по преимуществу общими во всей Россіи. Особенное вниманіе обращено здѣсь на прочную постановку самой науки гражданскаго права, опредѣленіе ея отношеній въ ряду другихъ наукъ права, описаніе историко-сравнительной и общей русской почвы ея, объясненіе методовъ и системы, указаніе положительныхъ источниковъ, практическихъ и литературныхъ матеріаловъ и пособій. Въ связи

съ тѣмъ изложено ученіе о нормахъ гражданскаго права. Оно помѣщается обыкновенно въ общей части курсовъ, по здѣсь отнесено во введеніе, потому что оно служить основаніемъ для дальнейшей ученой разработки предметовъ курса.

Понятію объ обычномъ правѣ мы старались дать опредѣлительную конструкцію, поставляющую его въ связь какъ съ законами природы и мышленія, такъ и съ историческимъ развитіемъ гражданскаго быта, судебной практики, законодательства, общественной автономіи и науки права.

Въ ученіи о законѣ обращено вниманіе на центральную сторону этой положительной основы общаго русскаго права и опредѣлены отношенія къ ней мѣстной общественной автономіи. Съ особенною подробностію изложено ученіе о мѣстѣ и времени дѣйствія законовъ. Первая область заключаетъ въ себѣ элементы дробленія государственнаго и общественнаго организма и должна быть изучаема не только какъ явленіе патологическое, но какъ фактъ, до известной степени нормальный, особенно въ такой громадной странѣ, какъ Россія. По всей вѣроятности, съ теченіемъ времени, многіе мѣстные законы замѣнены будутъ общими нормами гражданскаго быта, но и затѣмъ останутся постановленія мѣстной общественной автономіи и отдѣльные мѣстные законы, отношенія между которыми заслуживаютъ внимательнаго анализа. Что касается дѣйствія законовъ во времени, здѣсь необходимо еще болѣе обстоятельное изслѣдованіе, въ видахъ постепеннаго сліянія разномѣстныхъ отраслей права и внутренняго усовершенствованія разныхъ частей законодательства, въ порядкѣ спокойнаго развитія, безъ нарушенія установившихся частныхъ отношеній и законно приобрѣтенныхъ гражданскихъ правъ. При всей простотѣ основнаго принципа, въ подробностяхъ этой теоріи весьма много спорныхъ вопросовъ; разрѣшая ихъ на основаніи положительнаго законодательства и матеріаловъ историко-сравнительнаго правовѣдѣнія, мы руководились постоянно желаніемъ провести со всею строгостію и послѣдовательностью принципъ неприкосновенности гражданскихъ правъ и раскрыть возможность выполненія всѣхъ вообще реформъ законодательства безъ всякаго нарушенія этого основнаго начала. Предполагаемыя здѣсь преобразованія должны быть признаваемы лишь теоретическими предположеніями, которыя ни въ какомъ случаѣ не свидѣтельствуютъ о нашемъ одобреніи той или другой реформы; такое значеніе ихъ видно изъ того уже, что мы должны были предполагать прямо противоположныя реформы, т.-е. введеніе, отмену и измѣненіе однихъ и тѣхъ же учреждений, потому что надлежало именно рассмотреть извѣстныя въ исторіи и возможные а priori измѣненія въ существующихъ законахъ и опредѣлить ихъ отношенія къ правамъ частныхъ лицъ.

Ученіе о законѣ дополняется естественно постановленіями общественной автономіи. По этому вопросу, въ законодательной практикѣ разныхъ временъ и народовъ, можно замѣтить рѣзкія различія. Установленіе правильныхъ понятій объ этомъ предметѣ полезно, между прочимъ, для надлежащаго распредѣленія общихъ началъ и мѣстныхъ автономическихъ деталей гражданскаго быта.

Авторъ.

1 августа 1878 г.



КНИГА ПЕРВАЯ.

ВВЕДЕНИЕ.

ГЛАВА I.

Понятіе о гражданскомъ правѣ.

§ 1. **Общія положенія** ¹⁾. Гражданское право есть система положительныхъ нормъ, опредѣляющихъ частныя права каждаго лица въ гражданскомъ обществѣ. Оно отличается отъ системы публичнаго права, предметомъ котораго служатъ государственное устройство и управление, отношенія государственной власти къ подданнымъ и внѣшнія отношенія между государствами. Гражданское право имѣетъ дѣло съ частными правами въ гражданскомъ обществѣ. Подъ именемъ гражданского общества ²⁾ разумѣется совокупность всѣхъ бытовыхъ отношеній между людьми, начиная съ первичной формы ихъ, семейства и рода, и оканчивая государствомъ и международнымъ союзомъ. Бытовые отношенія можно изу-

¹⁾ Графъ Сперанскій, Обзоръ историч. свѣдѣній о Сводѣ Законовъ, изд. 2, Сиб. 1837, стр. 118—127. Его же, Руководство къ познанію законовъ, Сиб. 1845, стр. 40 и 41, и Объяснительная записка содержанія и расположенія Свода Зак. Гражд. (въ Архивѣ Калачова 1859, кн. 2), стр. 3 и слѣд. Неволнинъ, Исторія росс. гражд. законовъ, т. 1, § 1. Мейеръ, Русское гражд. право, т. 1, § 1. Кавелицъ, Что есть гражданское право и гдѣ его предѣлы? Одинъ изъ современныхъ юрид. вопросовъ, Сиб. 1864 (152 стр.). Критическіе отзывы объ этой брошюрѣ: Филипова, въ Рус. Слов. 1864, № 6, и А. Думашевскаго, въ Жур. М. Юст. 1865, № 8 и Э. Ренненкампфъ, Очерки юрид. энциклопедіи, Кіевъ, 1868, стр. 192 и слѣд. Умовъ, Понятіе и методы изслѣдованія гражд. права, вступит. лекція, М. 1873 (25 стр.). Борзенко, Русское гражд. право, введение, Яр. 1875, стр. 3 и слѣд. Пахманъ, Исторія кодификаціи гражд. права, т. II, стр. 6, 13 и слѣд.

²⁾ Riehl, die bürgerliche Gesellschaft, Stuttg. u. Tüb. 1851. Treitschke, die Gesellschaftswissenschaft, Leipz. 1859. R. v. Mohl, Enc. der Staatswiss. Tüb. 1859, § 1—7. Gierke das deutsche Genossenschaftsrecht, 2 Bände, Berl. 1868—78. Glasser, Encyclop. der Gesellschafts u. Staatswissenschaften, Berl. 1864. Arnold, Cultur und Rechtsleben, Berl. 1865.

чать съ различныхъ сторонъ, потому что они опредѣляются не только системою права, но и законами физическими и нравственными, и имѣютъ свою теорію, статистику и исторію. Юридическій законъ или система положительнаго права опредѣляетъ ихъ съ двухъ сторонъ: какъ элементы общественнаго устройства и управленія, и какъ основанія частныхъ правъ каждаго лица, подлежащихъ судебному охраненію. Въ томъ и другомъ смыслѣ, бытовыл отношеній, опредѣленные системою положительнаго права, становятся юридическими отношеніями или правоотношеніями. Какъ элементы общественной организаціи, они сводятся къ понятіямъ о государственномъ порядкѣ, устройствѣ и управленіи и составляютъ дѣль группы публичныхъ отношеній—отношенія международныя и отношенія государственной власти къ подданнымъ. Напротивъ, какъ основанія частныхъ правъ каждаго лица, подлежащихъ судебному охраненію, они сводятся къ понятію объ отдѣльныхъ лицахъ, живущихъ другъ подъ друга съ своею частною, индивидуальною сферою гражданской свободы, и называются потому частными гражданскими правоотношеніями.

Частныя гражданскія правоотношенія можно раздѣлять на двѣ группы: личныя и имущественныя. Частными правами въ томъ и другомъ рядѣ отношеній называются тѣ, которыя связаны съ опредѣленнымъ лицомъ въ силу какого-нибудь факта, признаваемого основаніемъ права (*ex facto oritur jus*). Такъ, уже изъ факта рожденія вытекаютъ личныя права состоянія для каждаго лица, какъ гражданина и члена семьи и рода.

Каждый человѣкъ существуетъ прежде всего для самого себя и имѣетъ, какъ гражданинъ или членъ гражданского общества, свою сферу основныхъ правъ личности. Осуществленіе и охраненіе ихъ тѣсно связаны съ дѣломъ общественнаго порядка и опредѣляются потому законами государственнаго устройства и управленія: многія нарушенія ихъ считаются преступленіями и преслѣдуются въ уголовномъ порядкѣ судопроизводства. Но самыя права человеческой личности, тѣмъ не менѣе, суть права частныя, гражданскія, и нарушеніе ихъ даетъ потерпѣвшей сторонѣ право гражданского иска. Затѣмъ каждый человѣкъ есть членъ семьи и рода, и въ этой сферѣ—семейныхъ состояній—ему принадлежатъ также частныя права³⁾. Самую же обширную группу частныхъ правоотношеній составляютъ имущественныя отношенія: они существуютъ уже въ семьѣ и въ родовомъ союзѣ, развиваются весьма разнообразно въ хозяйствѣ, промышленности и торговлѣ народа и проникаютъ каждую юридическую форму общества: само государство, земство, города и другія корпораціи и установленія имѣютъ свое хозяйство и свои имущественныя отношенія; мало того, съ развитіемъ торговли они распро-

³⁾ Въ нашей литературѣ, со времени покойнаго профессора Мейера, вошло въ обычай отрицать принадлежность семейныхъ отношеній къ системѣ гражданского права или допускать включеніе ихъ въ эту системъ только въ смыслѣ условій и основаній имущественныхъ гражданскихъ правъ (Мейеръ 1. § 1. Кавелинъ, стр. 121. Думашевскій, № 8, стр. 330. Умовъ, стр. 4—6). Последний взглядъ высказывается юристами и на западѣ Европы (Unger, System, 1, § 24, пр. 16 ff., 40 ff., § 60, пр. 17, изд. 1876 г., т. 1, стр. 510. Vangerow, Pand. 1, § 211 princ.). Его можно считать точнымъ разлѣкъ въ томъ только случаѣ, если подъ имуществомъ мы будемъ разумѣть всякаго рода частныя интересы, охраняемые гражданскимъ искомъ, такъ чтобы подъ него подходили права состоянія, законнаго рожденія, родства и все прочія гражданскія права, вытекающія изъ семейныхъ отношеній и охраняемыя въ порядкѣ гражданского судопроизводства.

страшуются и въ быту международнохъ. Имущественныя называются всякаго рода дѣйности, вошедшія, посредствомъ пріобрѣтательнаго факта, въ обладаніе того или другаго лица, т.-е. какъ матеріальныя вещи и права участія въ нихъ, такъ и права на услуги другихъ лицъ. права на собственныя промышленныя дѣйствія (привилегіи, авторское право и т. п.) и положенія въ хозяйствѣ (права на фирму и т. п.). Такъ что подъ это понятіе подходитъ каждый объективированный интересъ, способный стать предметомъ частнаго права, а потому оно обнимаетъ, въ обширномъ его смыслѣ, и личныя гражданскія правоотношенія и, имѣя съ ними, исчерпываетъ всю область возможныхъ частныхъ юридическихъ отношеній въ гражданскомъ обществѣ.

§ 2. Отношеніе къ гражданскому судопроизводству ¹⁾. Историческое развитіе гражданского права и ученая разработка его стоятъ въ тѣснѣйшей связи съ гражданскимъ судопроизводствомъ, т.-е. съ системою судебныхъ дѣйствій, имѣющихъ цѣлью охраненіе частныхъ правъ въ случаѣ нарушенія или спора. Понятія о частныхъ правахъ развиваются при посредствѣ суда, въ процессѣ ²⁾. Извѣстный порядокъ или строй гражданского быта складывается сначала фактически, силами природы и дѣятельности людей, и существуетъ прежде всего какъ фактъ. Выдѣленіе изъ него понятій о частныхъ правахъ совершается илѣдствіе столкновений и споровъ внутри гражданского общества, вызывающихъ судебное ихъ рассмотрѣніе. Сознаніе частныхъ правъ и формулировка понятій о нихъ суть продукты борьбы ³⁾. Пока нѣтъ спора и нарушенія, вещь складъ быта опредѣляется законами природы, религіею и правами народа; вопросъ о правахъ того или другаго лица возникаетъ только по поводу нарушенія ихъ и является на судѣ въ формѣ противоположныхъ требованій сторонъ о судебной защитѣ. Живы другъ подъ друга, каждый съ своимъ потребностями, страстями и стремленіями, люди приходятъ естественно въ столкновеніе между собою, и чѣмъ менѣе опредѣлены въ общественномъ быту юридическія грани между отдѣльными лицами, чѣмъ слабѣе сознается юридическая сфера свободы или правъ каждаго лица, тѣмъ естественнѣе образуется давленіе на личность со стороны другихъ людей и возникаетъ борьба, въ которой каждое лицо по мѣрѣ силъ своихъ старается отстоять себя, отразить вторженіе въ свою сферу постороннихъ людей и, если возможно, если позволяютъ силы, вторгнуться съ своей стороны въ чужую сферу и овладѣть ею. Среди этой борьбы развивается право, какъ система понятій и положеній, на основаніи которыхъ устанавливается компромиссъ между враждующими сторонами, устанавливается мирный порядокъ быта. Въ охраненіи этого порядка заинтересовано цѣлое общество, а потому оно принимаетъ участіе, особенно въ формѣ суда, въ разрѣшеніи столкновений и споровъ между отдѣльными лицами и, по поводу каждаго такого случая, обсуживаетъ отношенія сторонъ, оцѣниваетъ ихъ притязанія и признаетъ одни изъ нихъ справедливыми, а другія отвергаетъ. Притязаніе частнаго лица, признающее на судѣ справедливымъ и заслуживающимъ судебного охран-

¹⁾ Малышевъ, Курсъ гражд. судопроизводства, § 2.

²⁾ L. 1 pr. Dig. 1, 1, Ulpianus: Juri operam daturum prius nosse oportet, unde nomen juris descendat. Est autem a iustitia appellatum; nam, ut eleganter Celsus definit, ius est ars boni et aequi.

³⁾ Jhering, der Kampf um's Recht, 4 изд. 1874.

ненія, называется правомъ этого лица или законною сферою его индивидуальной свободы. Съ теченіемъ времени все болыпая и болыпая масса споровъ и притязаній проходить чрезъ этотъ процессъ судебной оцѣнки и вмѣстѣ съ тѣмъ выясняются и опредѣляются самыя отношенія и права отдѣльныхъ лицъ. Результаты судебного опыта постепенно записываются, переходятъ въ сборники судебной пранды, а затѣмъ и въ законодательство народа. Этотъ порядокъ развитія права есть явленіе всеобщее и повсемѣстное, встрѣчающееся у каждаго народа и въ каждой странѣ, какъ примѣненіе космическаго закона борьбы за существованіе. Въ древнѣйшихъ памятникахъ права онъ отражается весьма наглядно: казуистическія статьи ихъ начинаются обыкновенно картиною борьбы, а во второй своей части предлагаютъ средства замиренія. Точно также въ сборникахъ судебныхъ рѣшеній каждое рѣшеніе указываетъ сначала на столкновеніе и споръ между сторонами, а затѣмъ, въ диспозитивной своей части, содержитъ разрѣшеніе этого спора. Съ развитіемъ государственной власти, казуистическій матеріалъ судебной практики переходитъ въ законодательство страны, приводится мало-по-малу въ систему, очищается и дополняется тѣми постановленіями, которыми законодательная власть издаетъ постепенно для организаціи гражданскаго быта, и такимъ-то путемъ, въ теченіи вѣковъ и тысячелѣтій, образуется положительная почва науки гражданскаго права, система юридическихъ бытъ, дѣйствующихъ въ гражданскомъ быту народа.

Законодательство по предметамъ гражданскаго права есть только попытка свести въ систему общихъ законовъ или положеній тѣ понятія и начала права, которыми въ дѣйствительномъ быту народа опредѣляются или должны опредѣляться гражданскія его отношенія. Самыя же понятія о частныхъ правахъ въ отношеніяхъ гражданскаго быта образуются прежде законодательства и продолжаютъ развиваться обыкновенно шгъ его, хотя вліяніе закона на процессъ ихъ развитія съ теченіемъ времени болѣе и болѣе усиливается. Постояннымъ зеркаломъ, въ которомъ отражается эта жизнь права, служить судебная практика. Сюда сходятся самыя разнообразныя интересы въ случаѣ ихъ столкновеній и получаютъ здѣсь юридическую формулировку: интересъ, признанный судомъ, вырастаетъ на степень права. Чѣмъ живѣе участіе общества въ судѣ и чѣмъ болѣе гласности въ судебныхъ дѣлахъ, тѣмъ глубже вліяніе процесса на развитіе права. Если судебныя рѣшенія записываются и печатаются, то они становятся практическимъ матеріаломъ, изъ котораго законодательство и наука извлекаютъ, индуктивнымъ путемъ, общія начала, понятія и положенія, а изъ этихъ элементовъ слагается мало-по-малу цѣлая система права. Гласность процесса и въ особенности судебныхъ рѣшеній надобно считать основнымъ условіемъ юридическаго развитія народа; недостаткомъ этого условія можно объяснить себѣ рядъ самыхъ крупныхъ явленій въ исторіи права. На Востокѣ, гдѣ судебныя рѣшенія никогда не печатались и самый судъ производился жрецами или приказными людьми, народъ привыкъ думать, что все право исходитъ свыше и заключается въ священныя книги жрецовъ или въ указы правительства, и что поэтому и вся совокупность частныхъ правъ коренится въ волѣ божіей и въ милости или пожалованіи отъ правительства. Напротивъ, въ древнемъ Римѣ, при гласности судопроизводства и участіи въ немъ народа, выборной магистратуры и юристовъ, возникла публичная судебная практика и, вмѣстѣ съ нею, замѣчательная для своего времени научная система права, развитіе которой, однако, пре-