

**Л.М. Берлин**

**Гражданский иск  
потерпевшего от наказуемого  
правонарушения**

**Москва  
«Книга по Требованию»**

УДК 93  
ББК 63.3  
Л11

Л11 **Л.М. Берлин**  
Гражданский иск потерпевшего от наказуемого правонарушения / Л.М. Берлин – М.: Книга по Требованию, 2014. – 249 с.

**ISBN 978-5-518-01995-9**

**ISBN 978-5-518-01995-9**

© Издание на русском языке, оформление  
«YOYO Media», 2014

© Издание на русском языке, оцифровка,  
«Книга по Требованию», 2014

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.



Серия Книжный Ренессанс

[www.samizday.ru/reprint](http://www.samizday.ru/reprint)



- John* = cm. Baar.
- Keller* = Die Strafpr. Ord. 1878.
- Kleinschrodt* Schadensersatz = Ueber den... Schdensersatz bei Delicten.  
id. Entwurf = eines peinlichen Gesetzbuches. Muenchen. 1802.
- Korn* = Der Gerichtsstand der Unerlaubten Handlung im Reichscivilprocess. Berlin. 1885.
- Kries* = Die Rechtsmittel des Civilprocesses und des Strafprocesses. Breslau. 1880.
- Le Graverand* = Traité de la legislation criminelle. 1830. Paris.
- Lehmann* = Der Nothstand des Schadensprocesses. 1865. Leipzig.
- Linde* = Lehrbuch des deutschen gemeinen civilprocesses. 1850. Bonn.
- Locré* = La législation civile... de la France. Paris. 1831. Tomes 24, 25.
- Loeve* = Die Strafprocessordnung. Berlin. 1877. Erste Lieferung.
- Mangin* = Traité de l'action publique et de l'action civile. Paris. 1876.
- Martin* = Lehrbuch des Teutschen gemeinen buergerlichen Processes. Achte Auflage. 1824.
- Martin* = id. Criminal Processes. 1857.
- Menger* = System des oesterreichischen Civilprocessrechts.
- Meyer, H.* = Hermann. Protokoll und Urtheil im Civil und Strafprocess. 1885. Berlin.
- Meyer, S.* = Salomon. Handbuch des oesterreichischen Strafprocesses. Wien. 1876.
- Mittermayer* = Das deutsche Strafverfahren. Heidelberg. 1839. 3-te Auflage.
- Motive* = zu dem Entwurf einer deutschen Strafprocessordnung. 1872. Berlin. Verlag der Koeniglichen geheimen Oberhofbuchdruckerei (R. v. Decker).
- Ortloff* = Adhaesionsprocess. Leipzig. 1864.

- Ortloff* = Archiv = für gemeines deutsches Strafprocessrecht.  
Band 22. Berlin. 1874.  
id. Grundsätze = Das Strafverfahren in seinen leitenden Grundsätzen und Hauptformen. 1858. Jena.
- Ortolan* = Element de droit pénal. Paris. 1864.
- Planck* = Systematische Darstellung des deutschen Strafverfahrens. Goettingen. 1857.
- Planck Mehrheit* = der Rechtsstreitigkeiten im Processrecht. 1844.
- Quistorp* = Grundsätze des teutschen Peinlichen Rechtes. 1821.  
Sechste Ausgabe.
- Samuely* = Zur Lehre von den Antragsdelicten. Gerichtsaa. 1880. I.
- Sarvey* = Staatsrecht, 2. Theil.
- Schaper* = In Holzendorfs Encyclopedie. 1870. 2 Theil.
- Stahl* = Die Staatslehre. 1856. Heidelberg.
- Schulze* = Einleitung in das deutsche Staatsrecht. 1867.
- Schwarze* = Commentar zur deutschen St. Pr. Ord. 1878.
- Schwarze Archiv* = des Criminalrechts. 1852.
- Sirey* = Les Codes annotés. Tome III. Paris. 1863.
- Stemann* = Die Organische Natur des Franzoesischen Strafprocesses im Archiv d. Criminalrechts neue Folge. 1852.  
Halle.
- Str. G. B.* = Strafgesetzbuch.
- Str. P. Ord.* = Strafprocessordnung.
- Trébutien* = Cours elementaire de droit criminel. Seconde édition. Tome II. 1884.
- Thon* = Rechtsnorm und Subjectives Recht. 1878.
- Ullmann* = Des oesterreichische Strafprocessrecht. 1874—1879.
- Wach* = Handbuch des deutschen Civilprocessrechts. Erster Band. 1885.
- Windscheid* = Lehrbuch der Pandekten. Zweiter Band. изд. 1873 г., изд. 1887 г. тоже.
- Zachariae* = Handbuch des deutschen Strafprocesses.
- Арсеньевъ* = Предание суду. 1870 г.

- Арсенъевъ* = Судебное слѣдствіе. 1871 г. Спб.
- Бушковскій* = Очерки судебныхъ порядковъ. 1874 г. Спб.
- Владиміровъ* = Ученіе объ уголовныхъ доказательствахъ.  
Книга I. 1882 г.
- Володиміровъ* = Объ отмѣнѣ приговоровъ «Журн. гр. и уг.  
пр.», 1878 г., кн. III.
- Володиміровъ* = О вліяніи сознанія подсудимыхъ «Юрид. Вѣст.»  
1880 г., т. III.
- Гольмстенъ*, учебникъ = русскаго гражд. судопроизводства.  
1885 г. Спб.
- Гольмстенъ*, отношеніе = объ отношеніи гражд. судопр.  
(«Журн. гр. и угол. права», 1879 г., кн. 4, стр. 61).
- Гольмстенъ*, тождество = принципъ тождества въ гр. про-  
цессѣ. 1886 г. Спб.
- Дегай* = Пособія и правила къ изученію россійскихъ законовъ.  
Москва, 1831 г.
- Квачевскій* = Объ уголовномъ изслѣдованіи. 1866 г. Спб.
- Кистяковскій* = О пресѣченіи обвиняемому способовъ и т. д.  
Спб. 1868 г.
- Колоколовъ* = О соучастіи. 1881 г. Москва.
- Левенштейнъ* = Опытъ разграниченія подсудности гражд. и  
угол. 1872 г.
- Макалинскій* = Практическое руководство для судебныхъ слѣ-  
дователей. 1879 г. Спб.
- Малининъ* = Теорія гражд. процесса, вып. 1-й Одесса. 1881 г.
- Малышевъ* = Курсъ гражданского судопроизводства. 1874 г.  
Т. I.
- Неклюдовъ* = Руководство для мир. судей.
- Пестржецкій* = «Журн. уг. и гр. права», 1873 г., кн. 2,  
стр. 90 и пр.
- Побѣдоносцевъ* = Судебное руководство. Спб. 1872 г.
- Савинъ* = Обязательственное право (пер. Мандро). 1876 г.  
Москва.
- Сертьевскій* = О значеніи причинной связи. 1880 г.
- Таланцевъ* = «Журн. Мин. Юст.», т. 29, ч. II.

	стр.
XVII. Основныя положенія его	114
VIII. Оцѣнка этихъ положеній.	121
XIX. Австрійское право.	124
XX. Оцѣнка основныхъ его положеній	130
XXI. Французское право	134
XXII. Art. 3 C. d'instr. crim.	140
XXIII. Основное положеніе франц. action civile	141
XXIV. Три способа разрѣшенія вопроса объ искѣ потерпѣвшаго.	151
XXV. Русское право	154
XXVI. Основанныя положенія его	158
XXVII. Дѣйствующее право.	166
XXVIII. Продолженіе (accessorium, causa minor).	193
XXIX. Отношеніе практики къ интересамъ потерпѣвшаго.	211
XXX. Ст. 27 уст. уг. суд.	218

---

## I.

1) Если за разрѣшеніемъ вопроса о подсудности иска, предъявляемаго лицомъ, потерпѣвшимъ убытки отъ наказуемаго правонарушенія, обратиться къ господствующимъ въ наукѣ положеніямъ, то окажется, что въ данномъ случаѣ и вопроса никакого быть не можетъ: лицо, понесшее убытки отъ правонарушенія—безразлично наказуемо это правонарушеніе или нѣтъ—должно обратиться къ суду гражданскому <sup>1)</sup>).

---

<sup>1)</sup> Ср. *Фойницкій*, Курс. § 57, стр. 180.

*Мальшевъ*, стр. 35.

*Таганцевъ*, стр. 426 «какъ искъ исключительно гражданскій, требованіе о вознагражденіи (убытковъ, проистекающихъ отъ наказуемаго дѣянія) должно подлежать вѣдѣнію судовъ гражданскихъ».

*Чебышевъ-Дмитріевъ*, стр. 63 «нормальнымъ судомъ для гражданскаго иска является судъ гражданскій».

*Гольмстенъ*, Учебн., стр. 63. «Гражданскій искъ изъ преступленія можетъ быть рассмотренъ только гражданскимъ судомъ».

*Тальбергъ*, I. с. § 14, стр. 22. Съ принципіальной точки зрѣнія система соединеннаго процесса не вызывается... внутреннею, вытекающею изъ природы исковъ необходимостью.

2) Вѣковой опытъ и современное законодательство показываетъ, однако, что положеніе это не примѣнялось во всей строгости на практикѣ, и въ той или другой формѣ потерпѣвшій отъ наказуемаго правонарушенія всегда имѣлъ и имѣетъ въ наше время право обратиться со своимъ искомъ о вознагражде-

---

*Ortloff*, Adhaesionsprocess, стр. 2, «für die Verfolgung der auch aus dem Verbrechen, entstandenen Beschädigung, besonders Vermoögensverletzungen ist behufs ihrer privatrechlichen Seuhnung das buergerliche Verfahren geschaffen.

*Geyer*, l. c. § 1. «Das Str. P. R. ist der Inbegriff derjenigen Normen welche die Ausübung der Strafgewalt des Staates regeln. Этимъ исключается для потерпѣвшаго отъ наказуемаго правонарушенія возможность осуществить свой искъ о вознагражденіи въ порядкѣ уголовного судопроизводства, такъ какъ вознагражденіе потерпѣвшаго не есть наказаніе, и слѣдовательно обсужденіе этого вопроса лежитъ внѣ задачъ уголовного судопроизводства, какъ ихъ опредѣляетъ Гейеръ, и дѣйствительно, на стр. 50 онъ говоритъ: «Die etwaigen aus dem Verbrechen für die Verletzten entspringenden Civilansprüche sind an sich nicht Gegenstand der Strafgerichtsbarkeit.

*Endeman*, § 2 прим. 2 § 154. «Seit aber in der Neuzeit Straf und Civiljustiz streng getrennt sind erscheint der sog. Adhaesionsprocess wonach der Strafrichter ueber den Civilanspruch mit verfuegt als eine wahre Ausnahme.

Ср. *Canstein*, Lehrbuch. B. I, S. 515. № IV. B. II. S. 24, № 5, *Grolman*, § 8. Wetzell § 41. Text zu № 65. Heffter § 1. № 2, S. 2.

*Planck*. Mehrheit. § 15, S. 99. «Wenn der durch ein Verbrechen Beschädigte den Gegner zum Schadensersatz anhalten will (so waere) der regelmaesige Gang das der Civilanspruch dem Civilgericht zugewiesen würde».

ніи къ суду уголовному. Право это признавалось за нимъ до послѣдняго времени во всей Германіи и признается до настоящаго времени въ Россіи, Франціи, Австріи и т. д.

3) Обращаясь къ разъясненію этого противорѣчія между наукой и закономъ, мы находимъ почти вездѣ слѣдующее объясненіе его: законодатель отступился въ данномъ случаѣ отъ научныхъ началъ изъ видовъ цѣлесообразности <sup>2)</sup>; онъ желалъ этой

---

Vgl. § 48. *Bluntschli*, S. 301, 299. S. 352 «Die Frage ob ein Gericht und welches Gericht competent sei ist augenscheinlich ein rein Staatsrechtliche».

*Schulze*, S. 178; S. 1 ff. «Erstlich hat der Staat die Aufgabe dem Verletzten Einzelnen zu seinem Rechte zu verhelfen: Civilprocess; zweitens hat der Staat schon um seiner selbst willen die Aufgabe das verletzte Recht zu vertreten, Hier aeussert sich die Thaetigkeit des Gerichts als *Strafe-Criminalrecht* wovon der *Criminalprocess* nur einen Theil bildet. Vgl. *Sarevy* S. 331.

*Trebutien*, § 72. L'action civile constitue une simple demande de dommages—interêts. Deux juridictions sont competentes pour en connaitre: la juridiction civile et la juridiction criminelle. La première est même la juridiction ordinaire. § 155. L'action privée rentre naturellement dans la compétence des tribunaux civils.

То, что въ приведенныхъ цитатахъ высказано прямо и опредѣленно, въ другихъ изслѣдованіяхъ вытекаетъ не менѣе ясно изъ опредѣленія задачъ уголовного и гражданскаго судопроизводства ср. *Hellman*, стр. 41. *Menger*, § 2. *Rinteln*, § 98. Ср. наше прим. 3.

<sup>2)</sup> *Файницкій*, Курсь, стр. 181. «Иногда дѣяніе составляющее нарушеніе уголовного закона въ то же время можетъ

непоследовательностью достигнуть сбережения расходовъ, времени, труда, съ которыми сопряжено веденіе двухъ отдѣльныхъ исковъ. Онѣ имѣли въ виду тождество доказательствъ, важность для потерпѣвшаго получить скорѣйшее удовлетвореніе; возможность избѣгать противорѣчивыхъ рѣшеній въ судѣ уголовномъ и гражданскомъ.

нарушать и права гражданскія. Въ подобныхъ случаяхъ, по соображеніямъ *практическаго удобства*, пѣкоторыя законодательства дозволяютъ совмѣстное разрѣшеніе гражданскаго и уголовного дѣла».

*Малышевъ* въ с. стр. 35. «Есть одна группа исковъ, которые основываются на преступленіи... дозволеніе суду (уголовному) разсматривать иски о вознагражденіи основано на томъ, что, когда судъ признаетъ фактъ преступленія, а обвиняемаго виновнымъ, то право потерпѣвшаго дѣлается безспорнымъ.

*Тальбергъ*, 1. с. § 14 стр. 22. Но соединенное производство представляетъ... выгоды съ практической точки зрѣнія. Ср. стр. 21. Стр. 24 «въ полезности (его) заключается правовое его основаніе».

Ср. *Гольмстенъ*. Учебникъ, стр. 63.

*Geier*, § 50. Die Vortheile des Adhensionsverfahrens sind so einleuchtend dass das rein formelle Bedenken welches aus der Verscheidenartigkeit der Straf und der Civilsache hergenommen wird, dagegen wenig zu bedeuten hat.

*Ortloff*. Adhaesionsprozess. S. 31. Er (der Adh. Pr.) ist derjenige Mittelweg welcher dem rein praktischen Beduerfniss am meisten entspricht. Dem durch ein Verbrechen Beschae digten muss daran gelegen sein, sobald und so einfach als moeglich zum Ersatz des ihm zugefuegten Schadens zu gelangen.

S. 34. Manche Ungleichheit in der Rechtsprechung kan entstehen, wen die Verfolgung der Schaedenahsprueche in einem abgesonderten Civilverfahren vor sich gehen muesste.

4) Указанія на всѣ эти выгоды и удобства, какъ мы увидимъ ниже, нельзя признать достаточными для того, чтобы оправдать обращеніе чисто гражданскаго иска къ разбирательству въ судѣ уголовномъ.

Одни изъ этихъ удобствъ и выгодъ уравниваются тѣми неудобствами, которыя вызываетъ разбирательство иска въ судѣ уголовномъ (такъ, сбереженіе времени и т. п. идетъ рука объ руку съ осложненіемъ производства по вопросу о наказаніи).

Другія изъ указанныхъ выгодъ чисто призрачны (такъ, возможность противорѣчивыхъ рѣшеній не исключается и при совмѣстномъ разрѣшеніи вопроса о наказаніи и вознагражденіи, какъ мы увидимъ при разсмотрѣніи германскаго права).

Наконецъ, нѣкоторыя изъ указанныхъ выгодъ и удобствъ вмѣстѣ съ другими, обыкновенно упускаемыми изъ виду, дѣйствительно имѣютъ мѣсто при разбирательствѣ иска потерпѣвшаго въ судѣ уголовномъ, но наличность ихъ наводитъ на вопросъ дѣйствительно ли онѣ не болѣе какъ случайное яв-

---

S. 35. Die Anstellung einer Separatklage auf Schadensersatz wird in vielen Faellen, wegen Unvermoegeu des Verurtheilten, wegen Verzichtes des Verletzten, besonders wegen der Unsicherheit eines Erfolges unterbleiben.

*Endeman.* S. 580, § 154. ff. (Der Adhaesionsprozess erscheint gerechtfertigt nur aus Zweckmaessigkeits Gruenden § 2. «дiese Verbindung war begreiflich» и пр.).

Ср. *Plank* (Mehrtheit S. 380) «Der Adh. Pr. ruht auf der neuern Praxis» S. 381 «die Wirkung der Vereinigung (besteht) in der Abkuerzung und Vereinfachung Vgl bis zur S. 384.

Ср. *Bluntschli*, l. c. S. 301.

леніе, сопровождающее разсмотрѣніе чисто гражданскаго иска въ уголовномъ судѣ, и не слѣдуетъ ли, напротивъ, признать въ ихъ существованіи указаніе на то, что искъ потерпѣвшаго по свойству своему подсуденъ суду уголовному, а не гражданскому (ср. № 27).

## II.

5) По господствующимъ возрѣніямъ подсудность опредѣляется содержаніемъ предъявляемыхъ суду требованій. Если судъ долженъ постановить рѣшеніе по вопросу о наказаніи, то дѣло подсудно суду уголовному <sup>3)</sup>.

<sup>3)</sup> *Фойницкій*, § 144, стр. 481. Уголовнымъ судамъ подсудны дѣла о наказуемости преступныхъ дѣяній.

Ср. *Чебышевъ-Дмитріевъ*, стр. 15, «каждое дѣло» и т. д.

*Glaser I*, § 26. S. 276. Der Strafprocess ist der rechtlich geordnete Vorgang bei der Verwicklichung des Strafrechts in den einzelnen Faellen. Der Strafprocess ist mittel zur Verwirklichung des Strafrechts.

Id. II, § 62. Die Aufgabe jedes einzelnen St. Pr. ist die Anwendung der Strafgetzlichen Bestimmungen auf einen einzelnen Fall.

*Geyer*, § 2. Der Zweck des St.-Pr. ist Verwirklichung der Herrschaft der Gerechtigkeit in der Strafrechtsflege. § 50. Die Strafgerichtsbarkeit ist die rechtliche Macht, die Strafgesetze anzuwenden und zu vollstrecken.

*John*. S. 931. Aus der Begehung der Strafbaren Handlung entsteht dem Staate der Anspruch das der Thaeter gestraft werde..... Der Strafprocess umfasst die Gesamtheit derjenigen Rechtsvorschriften deren Zweck es ist zu bestimmen welche Ermittlungen stattzufinden haben, damit die Gerichte