

*Арабаев Ч.И., Жылкичиева К.С.***РОЛЬ И ЗНАЧЕНИЕ РОССИЙСКОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА В СТАНОВЛЕНИИ
ГРАЖДАНСКОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА КЫРГЫЗСКОЙ РЕСПУБЛИКИ***Ch.I. Arabaev, K.S. Zhylkychieva***VALUE OF THE RUSSIAN LEGISLATION IN FORMATION
OF CIVIL LAW OF KYRGYZSTAN**

УДК:329/19/6

В данной статье анализируется значение Российского законодательства в становлении гражданского законодательства Кыргызстана и делается вывод о проблемах соотношения обычного права и шариата с законодательством России.

In this article, analyzes the value of Russian legislation in civil legislation of Kyrgyzstan and concludes about the ratio of customary law and the Sharia law.

В истории любого народа существует немало исторических событий, коренным образом изменивших его судьбу. Для кыргызского народа такой вехой стало присоединение к России. Этот процесс был долгим, истоки его уходят в последнюю четверть XVIII столетия. Первое посольство кыргызов в Россию с целью присоединения было отправлено еще летом 1785 года в Санкт-Петербург, бийем Атаке ко двору Екатерины II, но процесс присоединения начался только в 1855 году. Первыми российское подданство приняли кыргызы из рода бугу (олень) зимой 1855 года в Омске, но окончательное присоединение всех кыргызов завершилось в 1876 году завоеванием генералом Скобелевым Алая и присоединением к Российской империи всей территории Кыргызстана¹.

Основным источником гражданского законодательства в России являлись законы, исходящие от монарха, императора (с 1721 года). Законодательство России было систематизировано в «Своде законов Российской империи» в виде 15 томов и ряда томов «Основных законов» в 40 годах XIX в. под руководством видного юриста и государственного деятеля М.Н.Сперанского. Нормы гражданского и семейного права помещены в томе 10². В начале XX в. право разработки законов получила Государственная Дума, которые утверждались императором.

По исторической последовательности обычное право предшествует закону, но по практическому значению в настоящее время закон смог

занять первое место, а обычное право стало даже на втором месте, ибо в XVIII столетии сформировалась господствующая убежденность во всемогуществе законодателя. Область допускаемого по русскому законодательству применения обычаев определялась материальными или формальными признаками, ранее нами уже рассмотренными. Еще раз отметим важный факт, что российским законодательством целому ряду обычаев была придана сила правового обычая, обязательного к применению. Фактически правовая система России включила в свой состав обычное право кыргызов (в основном кочевого населения), казахов и других народов, применявших адат. Законодательство России изымало из полномочий судов биев определенные категории дел, а по остальным - не препятствовало применению обычного права кыргызов, в основном гражданского (раздел хозяйства, наследования, выдел сыновей, брачные дела и др.), законодательства о левирате, иногда российский суд становился на сторону женщины. Сильное влияние российское законодательство оказывало на отношения, связанные с торговлей, предпринимательством. У кыргызов появились новые гражданские договоры, старые традиционные реформировались. Благодаря этому формировалась правовая основа товарно-денежных отношений, в которые все более стало вступать коренное население. В литературе уже давно стоит вопрос об оценивании влияния российского законодательства на развитие общественных отношений в Кыргызстане.

Сила обычного положительного права в области своего применения имеет такую же силу, как и закон - «невольный обычай, что царский указ». Только действие обычного права начинается там, где молчит закон. При совместном сосуществовании положение их в русском законодательстве было неравное: обычное право должно уступить место закону. Отсюда и следует, что обычное право не может противоречить закону. Обычное право не выдерживает своего преимущества при сопоставлении с нормами законодательства, как имеющими повелительный характер, так равно и с теми, которые имеют только восполнительное значение. Сила законодательного порядка иная - она

¹ Хрестоматия по истории Кыргызстана (с древнейших времен до XX в.). / Отв. ред. В.М. Плоских. – Бишкек: Раритет Инфо, 2004. С. 143-174.

² См.: Шаршеневич Г.Р. Учебник русского гражданского права - М., 1995. - С.35-48.

только восполняет волю контрагентов, которая она не определена в договоре. Поэтому законный порядок, как и договор, несомненно, устраняет применение восполнительного закона который и рассчитан на отсутствие обычаев по отдельным видам отношений. Смещение на практике обычного права с законным порядком и послужило поводом к утверждению, будто по нашему законодательству обычное право, способно устранить силу закона. Нет противоречия в действиях обычного права тогда, когда обычное право применяется в случаях, дозволенных законом. Изучение нами отношений, проблем соотношения обычного права, шариата с законодательством России, наш взгляд, это только начало серьезных научных исследований.

Царское правительство, санкционируя кыргызское обычное право изданием специальных законов, в то же время распространяло на территории Кыргызстана отдельные общеимперские законы, тем самым, ограничивая, а в некоторых случаях, отменяя действие обычного права. Так, к примеру, Временным правилом от 2 июня 1898г. на территории Степных областей и Туркестанского края было распространено действие судебных уставов 1864 года³. Исходя из своих соображений, российские власти доброжелательно относились к применению в гражданских отношениях коренного населения норм шариата и адата⁴. Оценивали его высоко положительно, как народное право.

Распространение, действия законодательства России в Кыргызстане имело прогрессивное значение в связи со значительными изменениями в экономике кыргызского общества после присоединения к России. Стала развиваться торговля, отдельные отрасли промышленности, товарно-денежные отношения, элементы капиталистического хозяйствования. В обычном праве кыргызов появились правовые нормы о различных новых видах договоров (задаток, удержание имущества должника, заем с процентами, ссуда денег на развитие коммерции).

К общеимперским законам относились все законы, которые действовали на территории всей Российской империи и, естественно, распространялись на Туркестанский край. Они дополнялись и уточнялись постановлением Сената, указами Военного министерства, Министерства внутренних дел, приказами генерал-губернатора и военных губернаторов, управлявших областными управлениями Туркестанского края, обладавших административной и судебной властью. Исключительными правами обладал Туркестанский генерал-губернатор, «он мог принимать все те меры, которые признавал

полезными и необходимыми для устройства края»⁵. В Положении об управлении Туркестанским краем вносились дополнения, изменения, что видно из текста его опубликования (Положение об управлении Туркестанским краем 1886 года с указаниями, опубликованными по октябрь 1903 года, решениями правительствующего Сената. - Ташкент, 1903. - С. 212).

Что касается Южного Кыргызстана, то кыргызы волостей Ферганской долины руководствовались адатом, а оседлое население - шариатом. Проникновение шариата в адат здесь было более существенным, точнее - это было переплетение правовых норм, по выражению К.И.Асановой, - их гибридизация. Правовыми нормами шариата защищались права и интересы феодальной верхушки - биев, баев, манапов, батыров, беков, датков. «Каждый бек - писал Г. Бардашев - был своего рода князь, владыка своего народа»⁶. Там имперские право применялось более последовательно, особенно гражданское, наследственное право.

Применение правовых обычаев было узаконено российским законодательством в Положении «Об управлении Семиреченской и Сыр-Дарьинской областями» 1867 года, глубоко изученное Т.М.Культелевым, а также С.К.Кожоналиевым, обосновавших наличие уголовного обычного права казахов и кыргызов, а мы исходим из того, что существовало и обычное гражданское право кыргызов.

Общие источники русского гражданского права находят преимущественно в Своде законов России и носят название «Законы гражданские» (том X Свода). Важным источником гражданского права являются постановления Правительствующего Сената, о чем мы уже указывали ранее. Они были детально использованы в правовой литературе досоветский период.

Основные правовые институты гражданского права России рассматриваются нами в самом общем виде. Основными правовыми институтами гражданского права были: вещное право (право владения, право собственности - личной, общественной, государственной, собственность царя, членов царской семьи), обязательственное право и право наследования⁷.

Практика и законодательство России знали большое число договоров: подряда, поставки, казенного подряда, имущественного найма, займа и ссуды, товарищества. В 1870году принимается Положения об акционерных компаниях, о страховании, о личном найме, доверенности или поручи-

³ Бوروبашев Б.И. Хрестоматия по истории государства и права Кыргызстана: Уч.пособие. Т.1. [Текст] / Б.И.Бوروبашев. - Б., 2008. - С. 245.

⁴ См.: Масевич М.Г. Материалы по истории политического строя Казахстана. - Алма-Ата, 1960. - Т.1.

⁵ Культелев Т.М. Уголовное обычное право казахов. - Алма-Ата, 1955. - С. 62.

⁶ Бардышев Г. Сведения о дикокаменных киргизах. //Туркестанские ведомости, 1870. - 7 декабря.

⁷ Шершеневич Г.Р. Учебник русского гражданского права. - Б. 1995. - С.157-226; 387-406.

тельстве. Обеспечение обязательств осуществлялось посредством задатка, залога, неустойки, поручительства. Происходило конструирование новых видов договоров: комиссии, страхования, товарищества, издательского постановочного, сценарного договоров и др.

В литературе уже давно стоит вопрос об оценке влияния российского законодательства на развитие общественных отношений в Кыргызстане. Однозначно ответа быть не может, есть положительное и отрицательное. Решающее значение имеет то, что обычное гражданское право кыргызов регулировало внутриродовые отношения, стоявшие на более низком уровне, чем развивающиеся капиталистические отношения в России. Распространение, действие законодательства России в Кыргызстане имело прогрессивное значение в связи со значительными изменениями в экономике кыргызского общества после присоединения к России. Изучение нами отношений, проблем соотношения обычного права шариата с законодательством России, на наш

взгляд, это только начало серьезных научных исследований. В этом есть прямая необходимость, о чем свидетельствует опыт.

Список использованной литературы:

1. Хрестоматия по истории Кыргызстана (с древнейших времен до XX в.). / Отв. ред. В.М. Плоских. – Бишкек: Раритет Инфо, 2004. С. 143-174.
2. Шаршеневич Г.Р. Учебник русского гражданского права - М., 1995. - С.35-48.
3. Борубашев Б.И. Хрестоматия по истории государства и права Кыргызстана: Уч.пособие. Т.1. [Текст] / Б.И.Борубашев. - Б.,2008. - С.245.
4. Масевич М.Г. Материалы по истории политического строя Казахстана. - Алма-Ата, 1960. - Т.1.
5. Культелеев Т.М. Уголовное обычное право казахов. - Алма-Ата, 1955. - С. 62.
6. Бардышев Г. Сведения о дикокаменных киргизах.// Туркестанские ведомости, 1870. - 7 декабря.
7. Шаршеневич Г.Р. Учебник русского гражданского права. - Б. 1995. - С.157-226; 387-406.

Рецензент: к.ю.н., доцент Осмоналиева Н.Ж.