

Ганиева Т.И.

**ОСОБЕННОСТИ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА КЫРГЫЗСТАНА В ПЕРИОД ЕГО
НАХОЖДЕНИЯ В СОСТАВЕ РОССИЙСКОЙ ИМПЕРИИ**

T.I. Ganieva

**FEATURES OF THE CIVIL RIGHTS IN KYRGYZSTAN DURING ITS
FINDING A PART OF THE RUSSIAN EMPIRE**

УДК:347.1(575.2)(04)

В данной статье исследованы особенности гражданского права Кыргызстана в период его нахождения в составе Российской империи, а именно источники гражданского права указанного периода, подсудность гражданских дел.

This paragraph researched the features of Civil Law of Kyrgyzstan during its standing in Russian Empire membership, specifically Civil Law sources of stated period, jurisdiction of civil affairs.

Прежде всего, рассмотрим важный вопрос об источниках гражданского права России, укажем их особенности, дадим научное понятие правового обычая.

Источниками российского гражданского права, действовавшего на территории Кыргызстана, были законы, подзаконные акты, правовые обычаи. Под источниками права, как мы уже указывали, следует понимать формы выражения положительного права, которые являются также средством ознакомления с действующим правом. Такими источниками признавались в Кыргызстане обычное право (адат), шариат и законодательство России. Некоторые ученые присоединяют к ним судебную практику и науку о праве фикх (юриспруденция, в мусульманском праве - фикх), но первая, по нашему мнению, является лишь видом обычного права, а ознакомление с правом через науку и признание ее выводов, конструкций не соответствует признаку обязательности. Фикх являлся источником права по шариату, а Эреже - по адату.

Основным источником гражданского права 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 10²². В начале XX в. право разработки законов получила Государственная Дума, которые утверждались императором.

Важным источником гражданского права являлись постановления Правительства России, государственных министерств и ведомств (Министерства финансов, земледелия, государственных имуществ и др.). Обязательными были постановления Сената, особенно его Судебного департамента - высшего судебного органа, а также Министерства юстиции.

Во второй половине XIX века с вхождением Кыргызстана в состав России произошло значительное

изменение в экономике кыргызского общества. Эти изменения нашли отражение в отдельных нормах обычного права. Они были связаны с возникновением и развитием капиталистических общественных отношений, с развитием товарно-денежных отношений в Кыргызстане.

Как известно территория Кыргызской Республики входила в состав Туркестанского, Степного генерал-губернаторств. Генерал-губернатору разрешалось издавать приказы, имевшие обязательную силу. Ряд вопросов гражданского права о землях, водах, пастбищах, лесах и других отражался в актах Туркестанского генерал-губернатора. В них, в частности, решались вопросы торговли, связи, повинностей населения, осуществления суда, опеки и попечительства. Российское законодательство распространялось, прежде всего, на военных, чиновников, казаков переселенцев. В порядке, определяемом законом, могли применяться обычаи, а к переселенцам - обычаи той губернии, из которой они переселились в Среднюю Азию, в Кыргызстан. Главным объектом гражданско-правового регулирования являлись отношения собственности, владения, пользования землей, лесами, водами, пастбищами, выгонами, покосами.

Как мы уже указывали, после вхождения Северной Киргизии в состав России и присоединения Южной Киргизии адат, как обычное право кыргызов, было узаконено (санкционировано) Россией и стал составной частью источников права в Кыргызстане, в частности во «Временном положении об управлении Семиреченской и Сыр-Дарьинской областями 1867 года (§181)», «Положении об управлении Туркестанским краем» 1860 года (ст.208)²³, и ряде других актов, в том числе Туркестанского генерал-губернаторства, для разрешения дел в судах биев. Поэтому кочевое и полукочевое кыргызское население руководствовалось нормами адата, а оседлое земледельческое население и жители городов - нормами шариата, а в надлежащих случаях гибридными нормами адата и шариата, на которые влияло российское гражданское, уголовное право, а также процессуальное право.

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 правительством от 2 июня 1898 г. на территории Степных областей и Туркестанского края было

²² См.: Шаршеневич Г.Р. Учебник русского гражданского права - М., 1995. - С.35-48.

²³ ЦГА Республика Казахстан, ф. 64, оп.1 д. 219. Л.32.. - С.77.

распространено действие судебных уставов 1864 года.²⁴

Исходя из своих соображений, российские власти доброжелательно относились к применению в гражданских отношениях коренного населения норм шариата и адата²⁵. Оценивали его высоко положительно, как народное право.

Так, начальник Токмакского уезда Г.С. Загряжский о биях и суде писал: «Киргиз, известный по своему уму, безукоризненной нравственности, справедливости, опытности в киргизском судопроизводстве, а, следовательно, и в знании киргизских обычаев, на основании которых производится суд и расправа у киргизов, именуется бием»²⁶. Г.С. Загряжский рассматривал юридические обычаи киргизов и казахов совместно, но указывал на некоторые существенные различия.

С.К. Кожоналиев отмечает, что в действительности суд биев был не народным, а классовым и защищал интересы киргизской феодальной верхушки²⁷. На наш взгляд, такая оценка слишком идеализирована, ибо защищались интересы не только одной феодальной верхушки.

Значительное число правовых норм как уголовного, так и гражданского права содержится в Эреже Токмакского съезда биев 1893 года²⁸. Как отмечает Ф.А. Зайков, в Эреже Токмакского съезда содержатся нормы о имущественных правах женщин, в том числе жесиров²⁹. Об имущественных правах женщин А.Джумагулов писал: «Все имущество умершего главы семейства, не имеющего наследников мужского пола, поступало в пользу ближайших родственников»³⁰. Что касается такой части имущественных прав женщины, как право на содержание, то оно имелося у женщины – киргизки как по адату, так и по шариату³¹. Исключение женщин из наследников А. Джумагулов относит к киргизам Чуйской долины.

Распространение, действие законодательства России в Кыргызстане имело прогрессивное значение в связи со значительными изменениями в экономике киргизского общества после присоединения к России. Стала развиваться торговля, отдельные отрасли промышленности, товарно-денежные отношения, элементы капиталистического хозяйствования. В обычном праве киргизов появились правовые нормы о различных новых видах договоров (задаток, удержание имущества должника, заем с процентами, ссуда денег на развитие коммерции). В частности, в Кыргызстане получил особое развитие договор ссуды. Обычно русские купцы выдавали киргизским состоятельным кочевникам, которые по истечении установленного срока возвращали их скотом по заранее определенной цене.

В обычном праве также появляются новые нормы, регулирующие земельные отношения, дальнейшее развитие получает семейное, наследственное и уголовное право. Иначе стали регулироваться земельные отношения, пользование землями в жилой местности (частная собственность на приусадебные участки, на участки, занятые торговыми заведениями, мастерскими и т.д.).

Мы уже указывали, что России невыгодно было коренным образом ломать адат и шариат, ей надо было надежно укрепиться в Средней Азии. Правительство России старалось приспособить нормы обычного и мусульманского права в области отношений собственности, наследования, семейных отношений к осуществлению политики, развития экономики, удовлетворения интересов переселенческого населения, пополнения государственной казны³².

Как мы уже отметили, на территории Кыргызстана вводились в действие законы России. Так, «Временными правилами от 2 июня 1888 года были введены в действие на территории Степных областей и Туркестанского края самые демократические в мире Судебные Уставы России 1864 года, отменявшие частично нормы обычного права и шариата о судопроизводстве.

Царские власти вмешивались в дела родов, племен во время межплеменных распрей, стараясь примирить враждующих. В 1867 году произошла барымтовая война из-за невесты между племенем Солто (манап Байтик-баатыр) и племенем Саяк (манап Рыскулбек), приведшая ко многим человеческим жертвам, захвату скота и т.п. Благодаря управляющему населением штаб-капитану Мединскому съезд родоначальников разрешил спор миром, в пользу пострадавших токмакцев (солто): был взыскан по обычаю кун³³.

Обычное право киргизов не разграничивало четко преступлений и гражданских имущественных деликтов. Д.Т. Туранов в статье «Обычное право киргизов» писал: «О гражданской уголовной неправ-

²⁴ Борубашев Б.И. Хрестоматия по истории государства и права Кыргызстана: Уч. Пособие Т.1. [Текст] / Б.И. Борубашев. – Б., 2008. – с. 245.

²⁵ См.: Масевич М.Г. Материалы по истории политического строя Казахстана. – Алма-Ата, 1960. – Т.1.

²⁶ Загряжский Г. С. О народном суде у кочевого населения Туркестанского края, по обычному праву (зан)// Материалы для статистики Туркестанского края. – Ежегодник. – СПб, 1976 – Вып. IV С. 193; Загряжский Г.С. Юридический обычай киргизов о различных родах состояний и о правах, им присвоенных. – Там же. – С. 151-190.

²⁷ Кожоналиев С.К. Суд и уголовное обычное право киргизов до Октябрьской революции. – Фрунзе: «Илим», 1966. –С.4.

²⁸ Борубашев Б.И. Эреже чрезвычайных съездов. //Сб.науч.тр.юрид. ф-та КРСУ.-Б., 2000. – Вып. 8. – С.205-210.

²⁹ Зайков Ф.А. Абдылдаев К. Имущественные права женщин в Кыргызстане.//Сб. Науч. тр. Юрид.ф-та КРСУ. – Бишкек, 2001. – Вып 11 – С. 82-87.

³⁰ Джумагулов А. Брак и семья у киргизов Чуйской долины. – Фрунзе, 1962. – с. 82-87.

³¹ Талызин А. Пишпекский уезд: Исторический очерк. // Памятная книжка Семиреченского обл. статкомитета на 1898.- Верный, 1898.

³² Ганиева Т.И. Шабуров А.С. Российское гражданское право – его применение, распространение и влияние на обычное право в Кыргызстане//Вестник КГЮА. – 2004. - №3. – С.55-60.

³³ Хорошкин А. Байтик батыр.// Туркестанские ведомства. – 1872. - №43. 32 октября.

де, так строго различаемой юристами, наши киргизы имеют понятия, не развитые и по содержанию и по форме»³⁴. Российское законодательство внесло в это изменения: круг преступлений определялся законом определял и подсудность. В §16 Эреже Токмакского съезда биев 1893 года была указана подсудность (в соответствии с Положением об управлении Степными областями 1891 года) мировых судей и областного суда в виде трех групп составов правонарушений, в том числе против собственности (насильственная завладение чужим недвижимым имуществом; поджог и вообще умышленное истребление чужого имущества)³⁵.

По тем преступлениям, которые отошли к подсудности имперских судов, народные суды только имели право взыскивать убытки, нанесенные подсудимым потерпевшему. На основании статьи 108 Положения 1891 года за киргизским народным судом осталось только право вознаграждать по обычаям, за вред, убытки потерпевших от преступлений, но иск о вознаграждении за вред и убытки мог быть заявлен в народном суде только тогда, когда само преступление судилось русским судом по общим законам Империи и когда потерпевшие не просили вознаграждения в русском суде³⁶. Это свидетельствует о том, что под действием законодательства России нормы обычного права киргизов ограничивались и вытеснялись, что надо считать прогрессивным с позиций развития цивилизации, прогрессивного процесса развития общества.

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»³⁷. В Положение 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 Южной Киргизии, то киргизы волостей Ферганской области 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»³⁸. 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. Культелеевым, а также С.К. Кожоналиевым, обосновавших наличие уголовного обычного права казахов и киргизов, а мы исходим из того, что существовало и обычное гражданское право киргизов.

Понятие об источниках права не должно быть смешано другими понятиями, которые также обозначаются этим термином. Источники права, как форма выражения правил поведения, отличны: а) от народного правосознания и законодательной власти, которая нередко признается источниками права, например, когда говорят, что воля законодателя есть источник всякого права т.е. от источника права в материальном смысле; б) от юридических памятников, которые в свое время имели значение источников права, а теперь сохранили лишь историческое значение, и служат как средство познания прежнего права; в) от материала, положенного в основание закона; г) от источника права в материальном смысле (воли господствующего класса в марксистском понимании). Таков наш вывод об источниках права в формальном, материальном смыслах.

Обычным правом называются юридические нормы, которые сложились в силу бытовых отношений, независимо от верховной власти, но санкционированные кочевой властью, в том числе манапами, биями, баями. О происхождении этого источника в прежнее время существовал взгляд, что обычное право (адат) возникает вследствие жизненной привычки: случайно совершенные действия составляют предмет подражания, а на их повторяемости основывается убеждение в их необходимости. Вряд ли можно согласиться с такой неубедительной аргументацией понятия обычая и обычного права в общетеоретическом аспекте. Мы укажем характерные черты правового обычая как источника права.

Для признания обычного права, как источника права, вообще требуются некоторые условия: а) обычай должен быть основан на сознании его необходимости как правила поведения, убеждения, что следует поступать непременно так, а не иначе в интересах общежития людей; б) требование соблюдать адат вытекает из понятия обычного права как юридических, норм и что обычай живет в сознании народа как закон; в) обычное право отличается от заведенного порядка, называемого обыкновением, который представляет собою также однообразно повторяемое применение правила, но без осознания его необходимости, (например, при найме кормилицы; г) заведенный порядок (обыкновение) примыкает к договору и не составляет источника

³⁴ См.: Киргизская степная газета. – 1990. - №43. – 5 ноября.

³⁵ ЦГА СССР. – Ф. 1396, оп. 1, д. 4000.л.67.

³⁶ Там же. – л.68.

³⁷ Культелеев Т.М. Уголовное обычное право казахов. – Алма-Ата, 1955. – С.62.

³⁸ Бардышев Г. Сведения о дикокаменных киргизах.//Туркестанские ведомости, 1870. – 7 декабря.

права; з) обычное право необходимо отличать от обрядов, не имеющих никакого юридического значения (например, требование угощения от контрагента или требование, чтобы свидетелями при венчании были холостые молодые люди); д) условием действительности обычного права является неоднократность применения обычая; е) содержание обычая не должно противоречить нормам нравственности, а суд применяет норму права, хотя она противоречит этическим воззрениям судей.

Иногда правовые обычаи записывались, дополнялись, формировались новые³⁹. Чаще всего это оформлялось в виде Эреже, т.е. сборников правил (положений) для руководства биями при предстоящем рассмотрении предъявленных на съезд жалоб и претензий. В Эреже устанавливались не только судопроизводственные правила, но и нормы материального обычного права, как уголовного, так и гражданского⁴⁰.

Особо важное значение имеет Эреже Токмакского съезда биев 1893г.⁴¹, который справедливо называется малым сводом законов кыргызского права, в котором имеется ряд норм гражданского права. Эреже исследовано в работах К.Н.Нурбекова, С.Н.Кожоналиева, Б.И.Борубашева, Ф.А.Зайкова, К.И.Асаналиева и др. Это Эреже и другие эреже следует опубликовать в печати для изучения и использования как письменных источников права кыргызов и казахов.

Область допускаемого по русскому законодательству применения обычаев в Кыргызстане определялась или материальными или формальными признаками по материальному признаку: а) в делах торговых судьи за недостатком закона имеют право обращаться к обычному праву: б) в делах о наследовании, об опеке и попечительстве среди крестьян применение обычного права допускается вообще во всех судах, потому что это полаясение материального права⁴².

По формальному признаку: а) во всех делах, разрешаемых мировыми судьями, городскими судьями или земским начальником, допускается применение обычаев при ссылке одной или обеих сторон, б) когда применение дозволяется законом, в) когда возникшие отношения в отдельных случаях положительно не разрешены законами: г) при разрешении тяжб и споров между крестьянами, в особенности в делах о разделении имущества крестьянского двора, когда волостным судом дозволяется руководствоваться местными обычаями.

В кыргызском обычном праве очень трудно отличать позднейшие его нормы от древнейших. Нормы адата в общих чертах были одинаковы (в вопросах гражданского права, наследования, усыновления).

Н.И.-Гродеков писал: "Главные положения из устного обычного права везде одинаковы. Детали варьируют во времени и месту"⁴³.

Как мы указывали, основными источниками гражданского права России были законы. Законом называется юридический акт, устанавливаемый верховной властью в определенном заранее порядке как форма выражения юридической нормы. Закон устанавливает наиболее общие правила поведения для граждан и поэтому признаку отличается от судебного решения, сила которого исчерпывается одним случаем. В качестве формы выражения юридической нормы закон (в материальном смысле) проходит законодательный порядок его разработки, утверждения (например, при отчуждении государственных имуществ, утверждении бюджета, одобрении займа). Проект закона должен быть выражением согласованной воли Государственной Думы, Государственного Совета и Императора России.

По своему содержанию гражданские законы делятся на принудительные и предписывающие; по пространству своего действия - на общие (действующие на всей территории России в отношении всех лиц) и на местные (действующие в пределах известной части государства) на особенные (действующие в отношении особых лиц или категорий лиц)⁴⁴.

Общие источники русского гражданского права находятся 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 в досоветский период.

Литература:

1. См.: Шаршеневич Г.Р. Учебник русского гражданского права - М., 1995. - С.35-48.
2. ЦГА Республики Казахстан, ф.64, оп.1 д. 219. Л.32.- С.77.
3. Борубашев Б.И. Хрестоматия по истории государства и права Кыргызстана: Уч.пособие. Т. 1. [Текст] / Б.И.Борубашев.-Б.,2008.-С.245.
4. См.:Масевич М.Г. Материалы по истории политического строя Казахстана. - Алма-Ата, 1960. - Т.1.
5. Загряжский Г.С. О народном суде у кочевого населения Туркестанского края, по обычному праву (зан)//Материалы для статистики Туркестанского края. - Ежегодник. - СПб, 1976 - [Bbin.IV](#) С. 193; Загряжский Г.С. Юридический обычай киргизов о различных родах состояний и о правах, им присвоенных. - Там же. - С. 151 -190.
6. Кожоналиев С.К. Суд и уголовное обычное право киргизов до Октябрьской революции. - Фрунзе: "Илим", 1966. -С.4
7. Борубашев Б.И. Эреже чрезвычайных съездов. // Сб.науч.тр. юрид. ф-та КРСУ. - Бишкек, 2000. - Вып.8. -С.205-210
8. Зайков Ф.А. Абдылдаев К. Имущественные права женщин в Кыргызстане.//Сб. Науч. тр. Юрид. ф-та. КРСУ. -Бишкек, 2001. - Вып 11 - С. 82-87.
9. Джумагулов А. Брак и семья у киргизов Чуйской

³⁹ Гродеков Н.И. Киргизы и кара-киргизы Сыр-Дарьинской области. - Ташкент, 1889. - Т.1. - С.22.

⁴⁰ Отчет сенатора К.К. Палена по ревизии Туркестанского края 1908 г. - СПб., - 4.2. -С. 43-50

⁴¹ Типография Семиреченского правления. - Верный 1893г.

⁴² Шершепевич Г.Ф. Учебник русского гражданского права. - М., 1995. - С.35-40.

⁴³ Гродеков И.И. Киргизы и кара - киргизы Сыр-Дарьинской области.- Ташкент. 1989. -Т.1 - С.22.

⁴⁴ Шершепевич Г.Ф. Указ.раб. - С.40-48.

- долины. - Фрунзе, 1962. - С.82-87.
10. Талызин А. Пишпекский уезд: Исторический очерк./ Памятная книжка Семиреченского обл. статкомитета на 1898г.-Верный, 1898.
 11. Ганиева Т.И., Шабуров А.С. Российское гражданское право - его применение, распространение и влияние на обычное право в Кыргызстане//Вестник КГЮА. - 2004. - № 3. - С. 55-60.
 12. Хорошкин А. Байтик баатыр. //Туркестанские ведомости . - 1872. - №43. 32 октября.
 13. См.: Киргизская степная газета. - 1990. - №43. -5 ноября.
 14. ЦГА СССР.-Ф. 1396, оп.1, д.4000.л.67.
 15. Там же. - л.68
 16. Культелеев Т.М. Уголовное обычное право казахов. - Алма-Ата, 1955.-С. 62.
 17. Бардышев Г. Сведения о дикокаменных киргизах.// Туркестанские ведомости, 1870. - 7 декабря.
 18. Гродеков Н.И. Киргизы и кара-киргизы Сыр-Дарьинской области. - Ташкент, 1889. - Т. 1. - С.22
 19. Отчет сенатора К.К. Палена по ревизии Туркестанского края 1908 г. -СПб., - 4.2. -С. 43-50
 20. Типография Семиреченского правления. - Верный 1893.
 21. Шершеневич Г.Ф, Учебник русского гражданского права.-М., 1995.-С.35-40.
 22. Гродеков Н.И. Киргизы и кара - киргизы Сыр-Дарьинской области.-Ташкент. 1989. -Т.1 - С.22.
 23. Шершеневич Г.Ф. Указ.раб. - С.40-48 .

Рецензент: д.ю.н., профессор Турганбаев С.
