

**МИНИСТЕРСТВО ОБРАЗОВАНИЯ И НАУКИ  
КЫРГЫЗСКОЙ РЕСПУБЛИКИ**

**КЫРГЫЗСКИЙ НАЦИОНАЛЬНЫЙ УНИВЕРСИТЕТ  
им. Ж.БАЛАСАГЫНА  
МЕЖДУНАРОДНЫЙ УНИВЕРСИТЕТ КЫРГЫЗСТАНА**

Диссертационный совет Д. 12.15.511

*На правах рукописи  
УДК: 342.21 (575)(43)*

**ГАНИЕВА ТАМАРА ИМАНГАЛИЕВНА**

**СТАНОВЛЕНИЕ И РАЗВИТИЕ ГРАЖДАНСКОГО  
ПРАВА КЫРГЫЗСТАНА (1864-2000 ГОДЫ)**

12.00.01 – теория и история права и государства;  
история учений о праве и государстве

**АВТОРЕФЕРАТ**

диссертации на соискание ученой степени  
доктора юридических наук

Бишкек–2015

Работа выполнена на кафедре теории и истории государства и права  
Чуйского университета

**Научный консультант:** доктор юридических наук, профессор  
**Арабаев Чолпонкул Исаевич**

**Официальные оппоненты:** доктор юридических наук  
**Борубашов Бекболсун Ишенбекович**

доктор юридических наук, профессор  
**Шабуров Анатолий Степанович**

доктор юридических наук, доцент  
**Аюпова Зауре Каримовна**

**Ведущая организация:** кафедра государственно-правовых  
дисциплин, Алматинская Академия МВД  
Республики Казахстан (500060, г. Алматы,  
ул. Утепова, 29)

Защита состоится **20 июня 2015 года в 10.00 ч.** на заседании  
диссертационного совета Д.12.15.511 по защите диссертаций на соискание  
ученой степени доктора (кандидата) юридических наук в Кыргызском  
национальном университете им. Ж. Баласагына по адресу: 720001, г. Бишкек,  
ул. Киевская, 132, корп. 2 (Юридический институт), ауд. 209.

С диссертацией можно ознакомиться в научной библиотеке Кыргызского  
национального университета им. Ж. Баласагына по адресу: 720024, г. Бишкек,  
ул. Жибек-Жолу, 394, корп.8.

Автореферат разослан « \_\_\_\_\_ » \_\_\_\_\_ 2015 г.

Ученый секретарь диссертационного совета,  
кандидат юридических наук, доцент

Насбекова С.К.

## ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА РАБОТЫ

**Актуальность темы исследования.** Проведение реформ в сфере экономики и государства актуализировало проблемы по построению новых взаимоотношений между государством и гражданином, гражданином и организациями, и дало толчок для создания эффективных правовых механизмов, которые в полной мере обеспечивают защиту прав и законных интересов граждан и организаций в новых экономических условиях. В рамках проводимой в стране экономической реформы связанной с фундаментальным реформированием отношений собственности и иных имущественных отношений в Кыргызской Республике усиливается актуальность проблемы, так как требует адекватных правовых способов их защиты, в том числе и путем развития системы гражданского оборота.

Возвращение к классическим основам правовой системы, базирующейся на принципиальном различии публичного и частного права, дало возможность впервые законодательно закрепить в ст. 1 ГК КР основные начала частного права, которые дали возможность возродить гражданское право на основе его исконных принципов и ценностей, способствовали крупным переменам в данной области права.

Вопросы генезиса истории права античного мира, особенно гражданского права Древнего Рима, также как и народов Средней Азии, были с древнейших времен предметом внимания, описания, дискуссий, прогнозов. Римское частное право является предметом познания во всем мире, особенно его основной источник – *Corpus iuris civilis* – свод гражданских законов, результат кодификации Юстиниана 527-534 годов, в том числе дигесты (пандекты), из которых черпаются концепции частного права, находящие отражение в современном гражданском праве, в правовых системах мира.

Формирование и развитие гражданского права Кыргызстана происходило в отсутствии государства кыргызов, нахождении под властью завоевателей (Кокандского ханства), нахождении в составе России в результате добровольного вхождения Северной Киргизии в состав России и присоединении Южной Киргизии. Актуальным для общества, государства, исторической и юридических наук является познание сущности и истории правовых обычаев как источников гражданского и семейного права, применения обычного права (адата) в Кыргызстане, признаваемого Россией.

Длительный период советской истории кыргызской государственности гражданское право развивалось в условиях преобладания в экономике жестких централизованных начал, когда государство произвольно и

безгранично вмешивалось в частную, в том числе, имущественную сферу граждан и организаций.

В современном гражданском праве соединились две фундаментальные линии правового развития, выражающие, с одной стороны, ценности частного права, а с другой - начала естественного права в современном его значении (право человека). Это свидетельствует о все большем и основательном вхождении в жизнь современного общества гражданского права на новой ступени его развития.

Юридически возвысившиеся права человека оказывают решающее влияние на переоценку ценностей в обществе, на человека, его правовой статус и возможности, создают новые юридические импульсы к его активности, творчеству, правовой обеспеченности его частных интересов, защищенности в личной и имущественной сфере, персональной ответственности за свои действия.

Указанная проблема представляется исключительно важной, поскольку определение социально-экономической сущности гражданских правоотношений в сфере имущественного оборота общества, соответственно обуславливает построение той или иной системы законодательства.

Необходимость данного диссертационного исследования обусловлена и тем фактом, что в юридической литературе проблемы истории становления и развития гражданского права в контексте кыргызстанского опыта остаются недостаточно исследованными.

Все это в совокупности и актуализирует тему настоящего исследования.

**Связь темы диссертации с крупными научными программами (проектами) и основными научно-исследовательскими работами.**

Исследуемая проблема диссертации непосредственно связана с Проектом Концепции правовой политики Кыргызской Республики на период 2012-2016 годы. Также данное исследование включено в научный проект Министерства образования КР.

История становления и развития права, в том числе гражданского права, в определенной степени изучена и нашла освещение в трудах ученых юристов, экономистов, социологов, историков.

Применительно к теме нашего диссертационного исследования укажем на большую роль путешественников, российской администрации, ученых в изучении гражданского, уголовного, семейного права в Кыргызстане: Ч.Ч. Валиханов, начальник Токмакского уезда, Г.С. Загряжский [*Кара-кыргызы (этнографический очерк) // Туркестанские ведомости. – 1874. – № 44, 45*], В.П. Наливкин [*Очерк быта женицыны оседлого туземного населения Ферганы / В. Наливкин, М. Наливкина. – Казань, 1986*], капитан Давлетшин, начальник Пишкекского уезда Талызин [*Пишкекский уезд. Исторический очерк: Памятка книжка Семиреченского обл. статкомитета на 1898. – Верный, 1898. - Т. 2.*],

Иссык-Кульского Чайковский [*Иссык-Кульский уезд в 1869-1871 годах // Туркестанские ведомости. – 1872. – № 45*], Н.И.Гродеков [*Киргизы и кара-киргизы Сары-Дарьинской области. Юридический быт. - Ташкент, 1889.*], И.И. Крафт [*Судебная часть в Туркестанском крае и степных областях. – Оренбург, 1898.*], Н. Израсцев [*Обычное право (адат) Кыргызов Семиреченской области // Э.О. –1897. – №3*], Н. Малышев [*Обычное семейное право кыргызов. - Ярославль, 1902.*], граф фон. К.К. Пален [*Отчет сенатора К.К. Палена по ревизии Туркестанского края. Народные суды Туркестанского края. - Спб., 1909*], А. Леонтьев.

Большой вклад в изучение гражданского права в Кыргызстане внесли путешественники, оставившие виденное в своих записках, воспоминаниях. Это прежде всего: М.Н. Пржевальский, П.П. Семенов Тянь-Шанский, В.В. Радлов, Ф.К. Зиббернштейн, Н.А. Северцев, А. Голубев, А.В. Кульбарс, А.П. Федченко, П.П. Ковалевский, И.В. Мушкетов, М.И. Венюков. В их трудах содержится много сведений о хозяйстве кыргызов, об имущественных отношениях, о выделе сыновей, об отдельных видах договоров (хранении, дарении и др.).

Значительный вклад в изучении гражданского права кыргызов, казахов был внесен при анализе гражданского права крупнейшими учеными цивилистами России конца XIX - начала XX веков: К.П. Победоносцевым, Г.Ф.Шершеневичем, Л.И. Петражицким, С.А.Муромцевым, А.И. Загоровским и другими.

Ученые уделяли большое внимание мусульманскому праву, шариату, поскольку оно применялось широко народами Средней Азии, в том числе в Южной Киргизии. Общий характер применения правовых норм шариата освещался в учебниках по всеобщей истории государства и права (под ред. П.Галанзы, О.А.Жидкова, Н.А.Крашенинниковой, С.Юшкова и др.).

Вопросы гражданского, семейного права Кыргызстана в досоветский и советский периоды нашли отражение в трудах других отраслей наук: В.В.Бартольда, Н.А.Аристова, Н.П.Дыренкова, С.М.Абрамзона, А.Н.Бернштама, К.К.Юдахина, М.П.Вяткина, Л.Я.Штернберга, Н.А.Кислякова, А.Джумагулова, К.И.Петрова, П.И.Кушнера (Кнышев), В.П.Шерстобитова, В.В.Липовича, Б.Д.Джамгерчинова, Д.М.Малабаева, К.Усенбаева, М.С.Джунусова, С.И.Ильясова, В.М.Плоских, А.А.Сапелкина и др. Много ценных сведений о гражданском законодательстве исследуемого периода в многотомной «Истории Киргизии» (К.К.Каракеев, С.Табышалиев, К.Орозалиев и др., в трудах философов (А.Алтмышбаев, Р.Ачылова и др.).

Большой вклад в изучении мусульманского права, гражданского права, в частности, внесен был еще В.Наливкиным, работы которого не утратили значения и в настоящее время (о истории Кокандского ханства, о браке,

семье, наследовании лиц, исповедующих ислам). Гражданское право по шариату детально исследовано в научных трудах К.Тарнау [*Особенности мусульманского права. -Спб,1982.*], Р.Шарля [*Мусульманское право. - М., 1976.*], Н.П.Остроумова [*Мусульманское законоведение // Туркестанские ведомости. – 1909. –№29*], Л.И.Климовича [*Ислам. - М., 1965.*] и др. Неоценимый вклад в исследование и применение шариата в гражданском и семейном праве внесен опубликованием в Ташкенте Хидай в 1983-1993 годах – комментария мусульманского права.

В становлении и развитии гражданского права много общего в Кыргызстане, Узбекистане, Таджикистане в силу их исторического развития и нахождения в составе России. В этом плане в исследовании возникновения и развития гражданского права Кыргызстана имеют большое значение труды ученых этих стран, в частности С.З.Зиманова, Х.Сулаймановой, Ю.Г.Басина, Г.Сапаргалиева, М.Г.Масевича, Ф.Х.Сайфулаева, Н.С.Габайдуллина, О.Усманова, И.И.Крыльцова, А.Ашеулова, Т.М.Культелеева и других. Само собой разумеется роль ученых России в исследовании развития гражданского права: С.С.Алексеева, О.А.Красавчикова, В.М.Семенова, И.Б.Новицкого, Д.М.Генкина, Н.В.Рабиновича, В.И.Серебровского, С.И.Аскназия.

Наибольший вклад в историю гражданского права Кыргызстана внесли государствоведы: К.К.Нурбеков, Р.Т.Тургунбеков, А.В.Розвогин и др.

Значительный вклад в историю гражданского, гражданского процессуального права и семейного права ученые цивилисты: К.А.Альчиев, Ф.А.Зайков, С.С.Сатыбеков, К.И.Асанова и др. Что касается непосредственной истории гражданского права Кыргызской ССР, то она нашла отражение в работах К.Н.Нурбекова, К.А.Альчиева, А.Супатаева, Ф.Тайгина, С.К.Кожоналиева [*Кожоналиев, С.К. Суд и уголовное обычное право киргизов до Октябрьской революции. – Фрунзе, 1963*] Ч.И.Арабаева и других.

К сожалению, точная история гражданского права Кыргызской ССР не нашла себя в виде монографий, специально ей посвященных. Тем не менее, мы не можем не отметить двух монографий, близко примыкающим к истории гражданского права Киргизской ССР: К.А.Альчиев «Становление и развитие гражданского права в Советском Кыргызстане» (Фрунзе, 1975). Она охватывает период до 1937 года. А.Супатаев, Ф.П.Тайгин «Возникновение и развитие суда в Кыргызской ССР» (Фрунзе, 1971), а также учебное пособие коллектива авторов Ф.А.Зайкова, В.Д.Безрука, С.С.Сатыбекова, В.Г.Полякова «Гражданский и Гражданский процессуальный Кодексы Кыргызской ССР (Фрунзе, 1965), в монографии С.С.Сатыбекова «Гражданское судопроизводство Киргизской ССР (историко-правовое исследование)» (Фрунзе,1987), в монографии Р.Т. Тургунбекова «Становление и развитие суверенного государства кыргызского народа» (Фрунзе,1969), в монографии Т.И.Ганиевой «Судебная

власть в Кыргызской Республике: понятие, сущность, генезис развития, организационно-правовые основы и принципы осуществления (1864-2002 годы)»).

Отдельные вопросы становления и развития гражданского права Кыргызстана нашли отражение в работах К.Асаналиева, А.Д.Ахметова, Ф.А.Зайкова, Г.А. Мукамбаевой, С.С.Сооданбекова, Т.И.Ганиевой и др. В работах рассматривается правовая история гражданского права.

**Цель диссертационного исследования** - комплексный историко-правовой анализ становления и развития институтов гражданского права в контексте цивилизационного подхода, а также определение путей, методов развития, совершенствования институтов гражданского права с учетом развития общественных отношений в Кыргызской Республике.

Для достижения намеченной цели были определены следующие **задачи**:

- изучить генезис становления и развития института гражданского права и его дальнейшую рецепцию в правовую систему Кыргызской Республики;
- рассмотреть теоретические положения об источниках института гражданского права в Кыргызстане;
- выявить особенности норм мусульманского гражданского права и обычного права в Кыргызстане в период до установления Советской власти;
- проследить развитие института гражданского права Кыргызстана в составе Российской империи;
- рассмотреть систему гражданского права в советский период отечественной истории и дать ей историко-правовую оценку;
- раскрыть гражданский институт в период автономного развития Кыргызстана в составе РСФСР;
- исследовать Гражданский кодекс РСФСР 1922 г., как один из важнейших гражданско-правовых актов, имевших значения в становлении и развитии гражданского права Кыргызстана;
- провести сравнительный анализ Гражданского кодекса РСФСР 1922 года с Гражданским кодексом КР. (ч.1) 1996 года с целью выявления особенностей, которые нужно трансформировать и предусмотреть в Гражданском кодексе КР (ч.1, II);
- выявить механизм гражданско-правового регулирования общественных отношений в условиях союзной республики и принятием кодифицированного законодательства;
- выявить положительные черты развития гражданского права в 60 – годы, до принятия и введения в действия Гражданского Кодекса Киргизской ССР 1964 года;
- определить роль и значение принятия и введения в действие с 1965

года Гражданского и Гражданско-процессуального кодексов, для дальнейшего развития науки гражданское право и других гражданских наук;

- исследовать влияние последней конституции союзной республики в Кыргызстане на развитие гражданского права;
- определить место и роль гражданского права в условиях рыночных экономических отношений в Кыргызской Республике;
- выработка рекомендаций по совершенствованию источников гражданского права в Кыргызской Республике (сфера обычаев, судебной практики).

**Научная новизна полученных результатов.** Диссертация представляет собой комплексное, логически завершенное самостоятельное исследование исторических, теоретико-методологических и прикладных аспектов становления институтов гражданского права в условиях проведения реформ и в становлении правового государства в Кыргызской Республике.

Автором дан анализ общетеоретического определения содержания источников гражданского права, его роли в правовой системе Кыргызской Республики, а также практика реализации правовых положений государственного воздействия на развитие данного института. На основе большого архивного историко-теоретического материала автором показан процесс развития института гражданского права в дореволюционном законодательстве; раскрыты особенности развития гражданского права в советский период, показано насколько принципы гражданских отношений в этот период легли в основу организации гражданского законодательства в современный период; на теоретическом уровне раскрыты содержательная сторона, задачи и принципы функционирования первого гражданского законодательства Кыргызстана в период союзной республики; определена роль Конституции 1978г. как правовой основы регулирования институтов гражданского права; выявлена роль гражданского права суверенного Кыргызстана, регулировавшего общественные отношения с позиций гражданского общества. Автором поставлены проблемы совершенствования практики института гражданского права.

**Практическая значимость исследования** определяется практическими рекомендациями, направленными на совершенствование гражданского законодательства Кыргызской Республики, в частности, в отношении хозяйственных товариществ и обществ в гражданском праве, а также для дальнейшего проведения научных исследований по истории гражданского права Кыргызстана.

Сформулированные в диссертационном исследовании теоретические положения и научные рекомендации могут быть использованы в учебном процессе при чтении лекций и проведении других видов учебных занятий по



истории государства и права Кыргызской Республики, гражданскому праву, теории права, при написании учебников, учебных пособий, методических указаний по соответствующим учебным дисциплинам.

### **Основные положения диссертации, выносимые на защиту:**

1. Обосновано, что исторически институт права собственности являлся основным институтом римской цивилистической науки и источником гражданского права, оказавшим существенное влияние на гражданское право последующих эпох, на формирование современных правовых систем, в том числе Кыргызстана. Это, в первую очередь, собственность государства, общая собственность семьи под эгидой ее главы, частная собственность лиц, собственность родовой общины, муниципалитетов. В связи с этим, классификация вещей по Гражданскому кодексу Кыргызской Республики 1996 года мало чем отличается от классификации вещей по римскому праву.

2. Определено значение нового законодательства в регулировании гражданских (имущественных и неимущественных) отношений в Кыргызской Республике – это использование концепций и предположений римского права, в частности, права владения – одного из видов вещных прав. Гражданский кодекс Кыргызской Республики часть I 1996 года признает владение в нескольких видах: (хозяйственное ведение имуществом государственных предприятий, оперативные управление имуществом, закрепленным за государственными учреждениями на базе владения). Гражданский кодекс ввел приобретательную давность – правовой институт римского частного права. Это новшество трудно переоценить.

3. Аргументировано, что доктринальная разработка норм мусульманского права затрудняла его систематизацию, вместе с тем придавая ему известную гибкость, исторически ее роль постепенно возрастала. На ранних степенях своего становления мусульманско-правовая доктрина в основном занималась поисками конкретных правил поведения на основе толкования Корана и Сунны, а затем приступила к строгой систематизации рациональных приемов «извлечения» из них новых правовых норм. В настоящее время с усилением позиций ислама приобретает значение практика применения адата и шариата, если учесть: значительную утрату доверия к суду, длительные сроки рассмотрения гражданских дел, фактическое неисполнение актов суда органами Судебного департамента при Министерстве юстиции Кыргызской Республики, отсутствие реального механизма воздействия суда на исполнительное производство. Устранить эти недостатки могли бы реорганизованные суды аксакалов с возможностью применения норм адата и шариата в установленном порядке.

4. Выявлено, что начиная со второй половины XIX века в положениях норм мусульманского права произошли серьезные трансформации: в

процессе эволюционирования правовых систем наиболее развитых мусульманских стран фикх постепенно уступил ведущие позиции законодательству, основанному на рецепции норм, западноевропейских образцов, что связано с существенным влиянием на мусульманское право проведенная в конце XIX в. кодификация ряда его отраслей и институтов путем издания Маджаелы – своего рода гражданского и процессуального кодекса Османской империи, который действовал в ряде арабских стран до середины XX века, а отдельные его нормы продолжают применяться и в настоящее время.

5. Обосновано, что в период нахождения Кыргызстана в составе российской империи, отдельные институты обычного гражданского права первоначально претерпели изменения, а в начале XX века вовсе прекратили свое существование. Однако отдельные виды институтов обычного права явились системой регулирования гражданских отношений, основанной на демократических принципах, и сыграли важную роль в регулировании внутренних гражданских отношений в традиционном кочевом обществе кыргызов - это касается норм адата и шариата, часто применявшихся одновременно в части регулирования договорных, товарно-денежных отношений.

6. Определено, что до установления советской власти в Кыргызстане гражданское право по своей сущности являлось феодальным правом, которое регулировало имущественные и личные неимущественные отношения. Гражданское право исходило из принципов священности и неприкосновенности частной собственности, деление граждан на привилегированных и непривилегированных, их фактического и юридического неравенства по имущественному состоянию, по полу, по принадлежности к той или иной национальности и вере. Субъектами гражданского права и гражданских правоотношений выступали в основном физические лица (граждане), которые не были одинаковы в правовом отношении (по адату и шариату) правоспособными и дееспособными.

7. Исходя из норм Гражданского кодекса Кыргызской Республики, следует предусмотреть выдел имущества из крестьянского (фермерского) хозяйства, основанного не на правах юридического лица, а по нормам обычного права. Такой порядок выдела имущества можно распространить и на личное подсобное хозяйство. Объект выделяемого имущества должен примерно соответствовать доле при наследовании по закону. Целесообразно учитывать при выделе земли и разделе имущества крестьянского двора обычай преимущественных прав младшего сына, принятых в семью детей. Все это оправдывалось практикой выдела, в частности у кыргызов.

8. Определено, что национализация имущества Кыргызстана в составе РСФСР - это было принудительное безвозмездное изъятие объектов

частной собственности и установление на них права государственной собственности. Право государственной собственности устанавливалось также на муниципализированные предприятия, жилищный фонд в городах.

9. Аргументировано, что Гражданский кодекс РСФСР 1922г. справедливо оценивается как кодекс НЭПа, как его правовое обеспечение, он явился важнейшим гражданско-правовым актом для Туркестанской АССР, в том числе на территории Кыргызстана, в котором были детально регламентированы все институты гражданского права со значительным расширением круга субъектов гражданского права, их гражданских прав и свобод. С переходом к НЭПу возросла роль Советского государства как субъекта гражданского права в имущественных отношениях.

10. Обосновано, что Гражданский кодекс РСФСР 1922 года имел стройную систему норм о товариществах (ст. 276-366), к которым относились и акционерные общества (паевое товарищество). Многие положения о товариществах, которые регламентировались еще римским частным правом, нашли отражение в ГК КР (ч. I) 1996 года. Гражданскому законодательству Кыргызской Республики необходимо заимствовать и другие нормы ГК РСФСР 1922 года о товариществах (простое товарищество, с ограниченной ответственностью). В Кыргызской АССР Гражданский кодекс РСФСР 1922 года регламентировал также ряд особенностей заключения договоров (с присутствующим, с отсутствующим контрагентом, предложение, сделанное по телефону и др.), в том числе упрощенный порядок заключения. Такая практика имеется в США и ее можно предусмотреть в Гражданском кодексе КР (ч. I, II).

11. Обосновано, что под влиянием экономических преобразований, в частности: отказ от частной собственности, вытеснение частного сектора из экономики страны, утверждение административно-командной системы в управлении экономикой поставили под сомнение наличие гражданского права - «Частное право» было отвергнуто еще при разработке проекта ГК РСФСР 1922 года. Гражданское право сводилось к регулированию имущественных отношений между гражданами в сфере наследования. В Конституции 1937 года наряду с термином «социалистическая собственность» появилась новая форма собственности – личная собственность граждан на их трудовые доходы и сбережения, на жилой дом и др.

12. Аргументирован факт, что именно в 60-годы и в начале 70-х.гг. XXв., до принятия и введения в действие Гражданского Кодекса Киргизской ССР 1964 года значительное развитие получило авторское право (право на открытия, изображения, рационализаторские предложения и их защита). Гражданское право определило компетенцию структурных подразделений юридических лиц, их должностных лиц, в частности, в вопросах оформления документации при заключении и исполнении договоров. Закон допускал

ограничения дееспособности (помимо ГК Киргизской ССР) отдельных граждан. Так, ст. 27 Уголовного Кодекса Киргизской ССР, утвержденного Законом Киргизской ССР от 29 декабря 1960 года, предусматривалось лишение лица права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на основании приговора районного суда.

13. Обосновано, что дальнейшими мотивами развития науки гражданского права и других гражданских наук послужили: Принятие и введение в действие с 1 июля 1965 года Гражданского и Гражданского процессуального кодексов, а в 1969 году – Кодекса Киргизской ССР о браке и семье, тесно связанных с гражданским правом в Киргизской ССР, о чем свидетельствуют научные труды ученых-правоведов Кыргызстана.

14. Конкретизировано, что основополагающие правовые акты-Декларации о государственном суверенитете и независимости Республики Кыргызстан в становлении гражданского права явились базой для развития и существенного изменения гражданского законодательства Кыргызстана. В силу ряда социально-экономических причин, требовалась необходимость существенного обновления гражданского законодательства: Гражданский кодекс Киргизской ССР 1964 года не соответствовал условиям формирования государства с рыночной экономикой; Конституция Киргизской ССР 1978 года не могла применяться в полной мере – государство не стало социалистическим; принимаемые законы исходили из факта еще существования Союза ССР; многие законы не применялись, законодательные акты уже исходили уже от демократического цивилизованного государства, формировавшегося на правовой основе, как государства переходного периода развития;

15. Определено, что вопросы соотношения частноправовых и публично-правовых начал в регулировании гражданских правоотношений, наличие в кодексе устаревших институтов права хозяйственного ведения и оперативного управления, наличие отсылочных норм, не обеспеченных принятием соответствующих законодательных актов и ряд других, все еще относятся к числу наиболее актуальных проблемных аспектов действующего Гражданского кодекса Кыргызской Республики. В определенной доработке нуждаются положения, регулирующие отношения залога, государственных контрактов, интеллектуальной собственности и т.д.

16. Определено, что по мере реализации норм Гражданского кодекса, в Кыргызстане существенно повысилась роль законов в регулировании имущественных отношений, установивших в своих нормах прямые отсылки к конкретным законам. Тем самым, исключено на перспективу регулирование соответствующих отношений подзаконными актами; существенно расширена сфера прямой законодательной регламентации; предусмотрено создание системы согласованных конкретных законов,

опирающихся на единую законодательную базу, к принятию которых обязан сам законодатель. Изучение соотношения адата, шариата, российского гражданского права надо считать только началом серьезных научных исследований и может оказать влияние на дальнейшее развитие гражданского права в Кыргызской Республике, о чем свидетельствует опыт: ГК Кыргызской Республики, Ч. I 1996 года во многом схож с ГК Российской Федерации, в нем нашли отражение положения ГК РСФСР 1922 года, концепции гражданского права России, римского частного права. 17. Установлено, что гражданско-правовые акты, особенно подзаконного характера, обладают нестабильностью, объективно отражая высокий динамизм самих имущественных и неимущественных отношений. В условиях социально-экономических преобразований, гражданские законы становятся нестабильными, что требует точного определения моментов вступления соответствующего нормативного акта в силу и прекращения его действия, а также установлению действующей официальной редакции его текста. Нормативные акты, содержащие нормы гражданского права, подлежат обязательному официальному опубликованию. Их опубликование важно как для определения момента вступления соответствующего акта в силу, так и для ознакомления с содержанием его правил всеми участниками правоотношений. Кроме того, официальное опубликование содержит и официальный (общеобязательный, общепринятый) текст такого акта, которым и надлежит руководствоваться.

**Личный вклад соискателя** в юридическую науку определяется научной новизной исследования и является самостоятельным научным исследованием, направленным для получения результатов при изучении проблем становления и развития институтов гражданского права на определенных этапах развития правовой истории Кыргызстана.

**Апробация результатов исследования.** Основные теоретические положения, нашедшие отражение в диссертации, апробированы и докладывались во время участия автора на международных (Москва, 2005), региональных научно-практических конференциях (Алматы, 2008), конкурсах и круглых столах, на теоретических семинарах Юридического института КНУ им. Ж.Баласагына, а также опубликовано двадцать восемь публикаций по теме диссертации.

**Полнота отражения результатов диссертации в публикациях.** Основные результаты исследования отражены в монографии, в учебно-методическом пособии, 26 публикациях автора, в том числе 22 из них опубликованы в изданиях, рекомендованных ВАК Кыргызской Республики, и 10 – в зарубежных научных изданиях.

Сформулированные в рамках исследования предложения и выводы направлены на дальнейшее совершенствование практической,

правотворческой и правоприменительной деятельности государственных органов.

**Структура и объем диссертации** обусловлены предметом научного исследования, желанием автора проанализировать становление и развитие института гражданского, права в его вертикальном освещении. Диссертация состоит из введения, четырех глав, состоящих из 14 подразделов, выводов и практических рекомендаций.

## ОСНОВНОЕ СОДЕРЖАНИЕ ДИССЕРТАЦИИ

Во **введении** диссертантом обоснована актуальность темы исследования, сформулированы его цель и задачи; раскрыта научная новизна, практическая и теоретическая значимость исследования; сформулированы основные положения, выносимые на защиту.

**Первая глава «Историко-правовые основы становления и развития института гражданского права»** состоит из трех разделов.

*В первом разделе первой главы «Генезис становления и развития института гражданского права в Кыргызстане»* автором проводится подробный историко-правовой анализ практики возникновения различных институтов гражданского права, где автор рассматривает генезис становления и развития института гражданского права в контексте его дальнейшей рецепции в правовую систему Кыргызской Республики.

Подробный анализ преследует цель автора показать насколько на современном этапе древнее цивильное право, как и частное право (*ius privatum*) признается во всех правовых системах мира.

Автором анализируется генезис формирования первоначального института гражданского права - римского частного права, который полностью регулировал общественные отношения в области владения и права владения.

Своеобразие римской системы правообразования состояло, что не субъективное право порождало право на иск, а, наоборот, в самом праве на иск только и могло найти свое воплощение субъективное право, который охватывался тремя гражданскими процессами по частнопроводимым спорам: легисакционный процесс - относится к древним временам, основывался на началах строжайшего формализма и сложной процедуры [*Иоффе, О.С., Мусин, В.А. Основы римского гражданского права. – Л., 1974. - С. 17*].

Предъявление иска не допускалось, если он не предусмотрен законом; формулярный процесс - пришедший на смену легисакционному, покончил с его ритуальностью и свойственным ему предельным формализмом и данный тип процесса соответствует классическому периоду до начала действия экстраординарного процесса, введенного Диоклетианом в 294 году н.э.

[Иоффе, О.С., Мусин, В.А. Основы римского гражданского права. – Л., 1974. -С. 18-19].

При данном типе процесса иск мог предъявить любое и каждое лицо при определенных действиях (например, о поставленных и подвешенных вещах, угрожающих безопасности людей и животных); арбитражные иски, при которых границы удовлетворения иска зависели от усмотрения судьи

Если послеклассический период в развитии римского права вообще не внес в него чего-либо особенно примечательного, то экстраординарный процесс явился, лишь средством выражения воли императора. С такой оценкой российского исследователя Д.В. Дождева, соглашается и автор [Дождев, Д.В. Римское частное право. – М.: Инфра-М, 1996. -С. 221].

По мнению автора, многое можно еще заимствовать из судебного процесса Древнего Рима, к примеру, предъявление публичного иска любым лицом, арбитражное (третейское) разбирательство споров по заявлению спорящих. Кыргызские бии, как и в Древнем Риме также рассматривали споры по заявлению спорящих.

Гражданский кодекс КР, как и римское право, основным способом защиты нарушенных прав провозгласил судебную исковую защиту права собственности: виндикационный иск, негаторный иск, иск о признании права собственности, иск о введении во владения и др.

Автор, рассматривая различные институты гражданского права, отмечает, что семейно-правовые отношения регулировались гражданским частным правом. По словам Модестина, брак представляет собой союз мужа и жены, объединенных всей жизнью, общностью общественного и человеческого права. В действительности эта формулировка маскировала в ранний период полнейшее подчинение жены власти мужа, лишь с течением времени мало потому уступавшее признанию личной и имущественной самостоятельности жены (в браке *sine manu*) [Дождев, Д.В. Римское частное право. – М.: Инфра-М, 1996. - С.279-286].

В древнейшую эпоху правосубъектность жены всецело поглощалась правосубъектностью мужа, а жена находилась в положении дочери и была совершенно бесправной. Это бесправие в ранней степени касалось как политического, так и гражданского статуса жены.

*Вещное право. Право собственности.* Владение и другие вещные права являлись основными институтами римского частного права. Римское частное право знало иск о введении во владение имуществом при условии сохранения владения. Такие иски как способы защиты вещных прав известны гражданскому праву Кыргызстана.

*Система договоров* римского права используется в настоящее время. Так, имеются обязательства, возникающие из соглашений, договоров без названия (по типу римского оценочного договора – на реализацию).

Гражданский кодекс КР ч. I 1996г. признает владение в нескольких видах: хозяйственное ведение имуществом государственных предприятий, оперативные управление имуществом, закрепленным за государственными учреждениями на базе владения. Кодекс ввел приобретательную давность – правовой институт римского частного права. По мнению автора, это новшество трудно переоценить.

*Советское право* не знало правового института владения как не правомочия права собственности, не знало искусственного противопоставления посессорных и петиторных исков, поскольку исходило из неразрывного единства самого права собственности. Им не учитывалось сформировавшееся право защиты фактического владения, в частности, и в континентальной системе права. Оно не шло по пути демократического права развитых стран. Этот недостаток частично восполнен в части I Гражданского кодекса КР 1996 года [*Гражданский кодекс Кыргызской Республики Часть I. от 8 мая 1996 года №15. – Бишкек: Академия, 2012. – 208с.*].

Автор делает вывод, что гражданское право КР исходит из концепции римского права о содержании права собственности: право владения: право пользования, право распоряжения. Вновь возрождается концепция частного и публичного права. В гражданском законодательстве КР воспроизведены категории вещных прав (право собственности, право владения, залоговые право (заклад, ипотека), сервитуты, обеспеченная защита всех вещных прав, рецептированные из римского гражданского права, что говорит о развитых институтах частного права и его мощном влиянии на правовые системы мира.

*Во втором разделе первой главы «Нормы мусульманского гражданского права и обычного права в Кыргызстане в период до установления Советской власти»* автор рассматривает содержание основных источников права - мусульманского права и обычного права, регулировавших гражданско-правовые отношения в Кыргызстане в досоветский период. Автор связывает насаждение норм шариата на территории Кыргызстана в связи с принятием ислама, основываясь на подходе кыргызского ученого К.Нурбекова, считавшего, что у всех народов, принявших исламскую религию, существуют только нормы шариата [*Нурбеков, К.Н. История государства и права Киргизской ССР.– Бишкек: КГНУ, 1999. Вып.2. – С. 67*].

Автор отмечает, что ученые Запада признавали шариат основным и единственным источником права народов мусульманского Востока, в том числе кыргызов, но при этом отрицалось существование обычного права [*Тарнау, К. Особенности мусульманского права. - Спб, 1982. - С.7.*]. В противовес этим взглядам шариат фактически был только одним из источников права в досоветской период в Кыргызстане.



Шариат получил распространение в основном в период господства Кокандского ханства (первая половина XIX века) и служил интересам Кокандского ханства в его колониальной политике по отношению к кыргызскому народу [*Токтобаев, Б.Т. Функции государства: Монография. – Бишкек, 2002. – С. 83*]. Влияние шариата было более существенным для народов, ведущих оседлый образ жизни (Южная Киргизия), в том числе и кыргызов, ведущих кочевой образ жизни.

В связи с этим, автор рассмотрел основные правовые институты мусульманского права, которыми являются: субъекты и объекты гражданского права; право собственности и его виды; дееспособность, вещное право; право на землю; обязательства и договоры; брак; наследование.

Субъектами гражданского права и гражданских правоотношений выступали в основном физические лица (граждане), которые не были одинаковы в правовом отношении (по адату и шариату) правоспособными и дееспособными [*Зайков, Ф.А. Права женщин и их правовая защита в Кыргызстане // Надежность гендерной защиты. – Бишкек, 1996. - С.63*], т.е. определялись на основе имущественного статуса, пола и вероисповедания.

Цивильное право Древнего Рима знало категорию вещей, изъятых из гражданского оборота и этот правовой институт известен и современным правовым системам, гражданскому праву Кыргызской Республики. Более или менее подробного перечня таких вещей в праве нет. Мусульманское право к таким вещам относит, в частности, священные земли, отдельные храмы, священные места, мазары и др.

В целях обеспечения осуществления религиозных ритуалов диссертантом предлагается отнести такие вещи к вещам, изъятым из гражданского оборота, а некоторые же вещи, комплексы (кладбища, церковь, мечети, монастыри и др.) - отнести законом к вещам, ограниченным в гражданском обороте, вводя их в нормы Гражданского кодекса КР.

Влияние шариата на кыргызское обычное право происходило путем его насаждения. В отдельных случаях имело место некоторое переплетение норм шариата при наследовании, расторжении брака с нормами обычного права с помощью главного источника фикх.

Хотя товарно-денежные отношения у кыргызов в XIX веке еще не были развитыми, автор отмечает, что обычное право знало институты обязательства и договоров в гражданском праве.

Однако были договоры, присущие только мусульманскому праву – договор отпустить раба, обещание награды, пожертвование мечети, медресе, а также договор о посеве, аренде фруктовых деревьев, мировая сделка [*Жидков, О.А. История государства и права зарубежных стран в 2-х томах: Т. 1. - М., 1989. -С. 562-567*].

Как и у многих других народов, у кыргызов на высоком уровне обычным правом регулировалось *брачное и семейное право*, и являлись самостоятельными правовыми институтами обычного гражданского права кыргызов, которые преимущественно регулировались нормами шариата и отчасти правилами адата (обычая).

Диссертант приводит ряд общих положений по институту наследования в римском праве и обычном праве кыргызов (наличие наследования по завещанию и по закону, отказ от наследства, исполнение завещания и раздел имущества между наследниками, ограниченное право наследования женщин, учет кровного родства).

Таким образом, кыргызское обычное право (адат) как источник обычного гражданского права (адат, үрп, практика судов биев, постановления судов биев) представляет собой признак партикуляризма и не было в остаточной степени развитым и было по сущности феодальным гражданским правом, выражающим волю имущих социальных групп (феодалов и др.) Ему соответствовали правовые взгляды и учреждения, патриархальная власть главы семьи, власть родоначальника. При этом надо иметь в виду, что шариат обслуживал более развитое феодальное общество, и в этом плане мог внести прогрессивные конструкции, положения в обычное право кыргызов.

*В третьем разделе первой главы «Особенности гражданского права Кыргызстана в период его нахождения в составе российской империи»* автором анализируются источники российского гражданского права, действовавших на территории Кыргызстана - законы, подзаконные акты, правовые обычаи, непосредственно повлиявшие на правовую систему Кыргызстана в целом.

Вхождение Кыргызстана в состав России и произошедшие значительные изменения в экономике кыргызского общества, автор связывает с возникновением и развитием капиталистических общественных отношений, с развитием товарно-денежных отношений, нашедших отражение в нормах обычного права.

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.

Тем не менее, власти доброжелательно относились к применению в гражданских отношениях коренного населения норм шариата и адата [Масевич, М.Г. *Материалы по истории политического строя Казахстана.* – Алма-Ата, 1960. - Т.1. - С.126]. Оценивали его высоко положительно, как народное право.

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 казны [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].

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 применения обычного права кыргызов, в основном гражданского (раздел хозяйства, наследования, выдел сыновей, брачные дела и другие).

По материальному признаку обычное право применялось: а) в делах торговых все суды за недостатком закона имели право обращаться к обычному праву; б) в делах о наследовании, об опеке и попечительстве применение обычного права допускалось вообще во всех судах.

По формальному признаку: а) во всех делах, разрешаемых мировым судьей, городским судьей или земским начальником, допускалось применение обычаев с согласия одной или обеих сторон, когда применение дозволяется законом, или в тех случаях, когда законами возникшие обстоятельства не урегулированы; б) волостному суду при разрешении тяжб и споров между крестьянами о разделении крестьянского хозяйства, дозволялось руководствоваться местными обычаями.

Сильное влияние российское законодательство оказывало на отношения, связанные с торговлей, предпринимательством. Появились новые гражданские договора у кыргызов, старые традиционные реформировались. Благодаря этому сформировалась правовая основа товарно-денежных отношений, в которые все более стало вступать коренное население

В обычном праве кыргызов 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 кыргызским ссуды состоятельным кочевникам, которые по истечении установленного срока возвращали их скотом по заранее определенной цене.

Положительная роль влияния законодательства России сказывалось и на личных неимущественных правах кыргызов (повышение культурного уровня, охрана здоровья, неприкосновенность личности, недопущение грубого произвол мужчин в брачных отношениях и др.). Поскольку российское законодательство распространялось на все население Туркестанского края, то расширился объем гражданской правоспособности и дееспособности кыргызов, что было прогрессивным.

**Глава вторая «Развитие гражданского права Кыргызстана в период его автономизации»** состоит из трех разделов.

*В первом разделе второй главы «Гражданское право Кыргызстана в период нахождения в Туркестанском крае и Туркестанской АССР» автор рассматривает начало советского этапа формирования гражданского права, как впервые в Туркестане были приняты нормативные акты по регулированию имущественных и неимущественных отношений.*

Первые декреты Советской власти заложили правовые основы хозяйственной деятельности государства - о рабочем контроле на предприятиях, об управлении промышленностью и транспортом в лице ВСНХ. Устанавливалась также равная правоспособность граждан России. На это был направлен Декрет ВЦИК от 25 ноября 1917 года «Об уничтожении сословий и гражданских чинов» [СУ РСФСР. -1917. - №4. -С.50]. Законом женщина была полностью в правах уравнена с мужчиной.

Ограничения в области гражданского оборота (частно-капиталистического оборота) диктовались сложившимися условиями. По отношению к ним сделки купли - продажи, аренды, дарения, залога запрещались [Чистякова, О.И. История государства и права СССР. – М.: Изд-во МГУ, 1986. - С.54]. Эта же цель преследовалась декретом ВЦИК от 7 мая 1918 года «О дарениях», которым признавались недействительными сделки о дарении и другие случаи предоставления безвозмездно имущества на сумму свыше 10 тыс. рублей.

Установление нового порядка наследования преследовало цель ограничения частной собственности, недопущения обогащения без законных на то оснований.

Основы *гражданского права* были заложены в Конституции ТАССР 1918 г. и Декларации прав трудящегося и эксплуатируемого народа. Это право пользования природными объектами, самая широкая политическая правоспособность трудящихся, лишение ряда политических прав лиц, живших на нетрудовые доходы.

В качестве объектов гражданского права рассматривались вещи, действия и личные права. Вещи стали классифицироваться по-новому, впервые их подразделяли на средства производства и предметы потребления, и на вещи, изъятые из гражданского оборота и на неизъятые (последние были известны римскому праву).

Большое значение имел отказ, аннулирование займов как удар по банковскому и финансовому капиталу. Целый ряд правовых норм закреплен в разделе пятом - бюджетное право (ст. 79-88) - в котором государство выступает как субъект финансовой деятельности.

Продолжалось дальнейшее сужение гражданского оборота, запрещалась частная продажа хлеба, осуществлялась продовольственная разверстка, проводилась монополия хлебной торговли.

ГК РСФСР 1922 года имел стройную систему норм о товариществах (ст. 276-366), к которым относились и акционерные общества (паевое товарищество). Многие положения о товариществах, которые регламентировались еще римским частным правом, нашли отражение в ГК КР (ч. I) 1996 года. Однако, по мнению автора, надо заимствовать и другие нормы ГК РСФСР 1922 года о товариществах (простое товарищество, с ограниченной ответственностью).

Автор пришел к выводу, что Гражданский кодекс 1922 года – это был кодекс НЭПа, так как с переходом к НЭПу возросла роль Советского государства как субъекта гражданского права в имущественных отношениях.

Вступив в силу с 1 января 1923 г., Гражданский кодекс РСФСР стал важнейшим гражданско-правовым актом и Туркестанской АССР, в том числе на территории Кыргызстана. В кодексе были детально регламентированы все институты гражданского права. Значительно расширился круг субъектов гражданского права, их гражданских прав и свобод.

*Во втором разделе второй главы «Гражданское право Кыргызской автономной области»* раскрывается содержание и особенности формирования гражданского права в период автономной области.

Действие в ККАО гражданского законодательства РСФСР обусловилось тем, что Кыргызстан выделился в автономную область, но оставалась в составе РСФСР и, следовательно, на его территории распространялось действие кодексов и законов РСФСР: Конституция РСФСР 1925г.; Гражданский кодекс РСФСР 1922г., Кодекс законов РСФСР об Актах гражданского состояния, брачном, семейном и опекунском праве 1918 года; Постановление ВЦИК и СНК РСФСР от 19 сентября 1924г. «О дополнении Кодекса Законов об актах гражданского состояния согласно местными бытовыми условиями Туркестанской Республики»; Кодекс законов о труде 1922 г.; Земельный кодекс 1922г.; Лесной Кодекс 1923г. и другие акты гражданского законодательства РСФСР.

Поскольку нормы гражданского права содержались в разных кодексах, это было закономерным в формировании нового права.

В гражданском кодексе РСФСР большое внимание было уделено праву собственности. Рассматривались три вида собственности: государственная, кооперативная, частная.

Наука гражданского права обосновала эти положения (П.И. Стучка, Е.Б. Пашуконис, Я.М. Магазинер, С.И. Асканзий). Называются некоторые концепции: «меновая концепция» С.И. Асканзия; «отрицание позитивного права» А.Г. Гойхбарга; «гражданского права как буржуазное право» А.М. Рейснера; «гражданское право как экономические отношения» Е.Б.

Пашуканиса; «товарный оборот» В.М. Шретера, «торгово-промышленное право» Б.С.Мартынова с разных позиций в предлагаемых теориях, концепциях, определениях [Аскназий, С.И. *Очерки хозяйственного права СССР. – Л.: 1926. – С.7*]; [Иоффе, О.С. *Развитие цивилистической мысли в СССР. – М., 1981. – С.43-51*].

Действие в ККАО гражданского законодательства Союза ССР обуславливалось созданием СССР.

Закон допускал широкий круг объектов кооперативной собственности, приравнивая ее во многих отношениях к государственной. Так, размеры промышленных предприятий, принадлежавших на праве собственности кооперативным организациям, не ограничивались числом рабочих. Собственность этих предприятий также усиленно охранялась, как и собственность государственная.

Автор отмечает факт, что в данный период развития гражданского права характеризуется прогрессивным моментом - признанием частного права.

В третьем разделе второй главы «**Гражданское право Кыргызской АССР**» исследованы дальнейшее развитие гражданского права и его правовых институтов в период автономной республики.

Основой гражданского права в Кыргызской АССР была Конституция РСФСР 1925 года, Гражданский кодекс РСФСР 1922 года и дополняющее его законодательство.

Кыргызская АССР имела свое законодательство в соответствии со статьей 48 Конституции РСФСР, имеющая на ее территории обязательную силу. Характерной чертой нормативной основы гражданского права в АССР был значительный вес общесоюзных нормативных актов. В подготовке законодательных актов РСФСР принимали участие органы Кыргызской АССР, в частности, через отдел национальностей и орготдел ВЦИК [Альчиев, К., Левитин, А.И. *Развитие киргизской советской государственности и преодоление пережитков родовых отношений в правосознании трудящихся // Советское государство и право. – 1974. – № 4. - С. 88*].

Усилилась роль гражданско-правового договора, особенно с участием государственных, кооперативных организаций и предприятий с предоставлением больших льгот кооперативам - основной формой в то время предпринимательской деятельности. Но с другой стороны, произошло сокращение договорных связей частных лиц с предприятиями, организациями на заготовку хлеба, сельхозсырья, аренду земли [Альчиев, К. *Возникновение и развитие гражданского права в Советском Кыргызстане. – Фрунзе: Илим, 1975. – С. 92-93*].

В Кыргызской АССР Гражданский кодекс РСФСР 1922 года был основным правовым актом, регулирующим имущественные отношения.

Развитие кооперации в Киргизии играло огромную роль в стратегических преобразованиях экономики. Формы ее были разнообразны: сельскохозяйственная, животноводческая, жилищная, сбытная, кредитная и

другие. Укреплялся и развивался основной институт советского гражданского права - обязательства, возникающие из договоров и деликтов.

ГК РСФСР 1922 года устанавливал, что предприятие, переведенное на хозрасчет, выступает как юридическое лицо и субъект гражданского права, наделенный правоспособностью и дееспособностью.

Важнейшей стороной отношений между двумя хозрасчетными государственными организациями стало сочетание плана и договора [Нурбеков, К. *История государства и права Киргизской ССР. - Фрунзе, 1965. - Ч. 2. - С. 130-132*].

Распространение получили договоры поставки и купли-продажи в связи с введением в действие в Кыргызской АССР 11 мая 1927 года Положения «О государственных подрядах и поставках», исходившее из того, что в качестве поставщиков должны выступать, главным образом, социалистические организации, предприятия.

Большое значение приобрел договор контрактации как один из важнейших средств воздействия государства на развитие сельского хозяйства, на заготовку сельскохозяйственной продукции.

Автор полагает, что государство изменило свое отношение к наследованию: оно стало конституционным правом граждан и подлежало защите. Отпали все ограничения для бывших имущественных слоев населения, расширилась гражданская правоспособность, за исключением предпринимательства.

**Глава третья «Гражданское право Кыргызстана в составе союзной республики»** состоит из трех разделов и двух подразделов.

*Первый раздел третьей главы «Преобразование Кыргызской АССР в Кыргызскую ССР, принятие Конституции 1937 года и развитие гражданского права»* автор рассматривает особенности развития гражданского права, и проблемы кодификации гражданского законодательства как составной его части периода первой Конституции, определившей правовой статус страны в качестве союзной республики.

В Конституции 1937г. наряду с термином «социалистическая собственность» появилась новая форма собственности – личная собственность граждан на их трудовые доходы и сбережения, на жилой дом и др.

Хозяйственная деятельность осуществлялась на основе государственного планирования, основной формой хозяйственной деятельности являлось предприятие как объект государственной собственности. Основным методом хозяйствования являлся хозяйственный расчет. На основе плана и хозрасчета заключались и исполнялись договоры. В укреплении договорной дисциплины важную роль играла деятельность государственных арбитражей.

Отмечается, что до 1938 года господствовала, в основном идея «хозяйственного права», а гражданское право сводилось к регулированию имущественных отношений между гражданами в сфере наследования.

До 1937 года специальной отрасли законодательства – жилищного законодательства не было. Жилищные отношения регулировались договорами имущественного найма.

Пользование жилыми помещениями стало осуществляться в соответствии с письменным договором, одностороннее расторжение и изменение условий которого запрещалось в течение срока договора. Требовалось согласие органов жилищного управления на обмен жилой площади.

Допускалось выселение из жилого помещения в административном порядке без предоставления другого жилищного помещения при увольнении работника из государственной организации за нарушение трудовой дисциплины, либо за преступление.

Принцип народнохозяйственного планирования поставил в обязательственном праве на первое место плановые договоры – прямые договоры, часто заключаемые путем протокольных соглашений, которые с 1937 года заменяются основными условиями поставки.

Гражданское право уступает место «единому хозяйственному праву», сторонниками этой концепции были такие видные ученые как Б.Б.Пашуканис, Л.Я.Гинцбург, Я.М.Магазинер, С.И.Аскназий, В.М.Шрейдер и др. Эти положения были дискуссионными, и вскоре возникала дискуссия о предмете гражданского права и его месте в системе права.

Таким образом, в ходе долгих дискуссий и совещаний деятелей права в перечень отраслей права включило не хозяйственное право, а гражданское право и уже в 1938 году был издан в двух томах учебник гражданского права.

*Во втором разделе третьей главы «Развитие гражданского права Кыргызской ССР в период Отечественной войны и в послевоенный период»* диссертантом рассмотрены особенности развития институтов гражданского права, в большей степени затронувшей договорные отношения, наследственное и семейное право.

Необходимость укрепления договорной дисциплины указана в Постановлении Совета Министров ССР от 21 апреля 1949 года «О заключении хозяйственных договоров, где указывались требования заключать генеральные договоры между хозяйственными системами, прямые и локальные договоры между предприятиями

Период Отечественной войны до предела укрепил принцип централизации управления экономикой, сведя до минимума правовое регулирование гражданского оборота компетентными органами союзных республик. Широкое применение во время войны получила статья 68 ГК



РСФСР, согласно которой бесхозяйственное имущество переходит в собственность государства.

Принцип законности действовал с учетом военного времени. Осуществление правосудия осуществлялось не только общими территориальными судами (народными судами), но и специальными судами (военными трибуналами, линейными судами железнодорожного и водного транспорта, лагерными судами, спецсудам так называемых почтовых ящиков).

Имущественные споры в системе хозяйствования рассматривались, в основном, в административном порядке (через государственный и ведомственный арбитражи). Судебная практика по разрешению гражданских споров во многом предопределялись постановлениями Пленума Верховного суда ССР и Верховного суда Кыргызской ССР, а также указаниями Министерства юстиции СССР и Кыргызской ССР.

Формы и методы гражданско-правового регулирования имущественных отношений, сложившиеся до войны было таковым: планирование народного хозяйства было краткосрочным – квартальное, месячное. Были расширены права наркоматов, предприятий по распределению и перераспределению материальных ресурсов, излишков материалов и оборудования.

В годы войны вместо договоров стали применяться административные акты (плановые задания, заказы). Расширился неорганизованный рынок (до войны он составлял 15-20 процентов товарооборота), ставший важным вспомогательным источником снабжения населения продуктами и товарами.

Во время войны значительно изменилось право наследования. Указом Президиума Верховного Совета СССР от 9 января 1943 г. был отменен существовавший до этого налог с *наследства* [*Ведомости Верховного Совета СССР. – 1943. - № 9*]. Указ касался имущества, переходящего в порядке наследования и дарения и предоставления льгот (в соответствии с государственной политикой) наследникам лиц, погибших при защите Родины. Вплоть до принятия Конституции СССР 1977 года и Конституции Кыргызской ССР 1978 года семья не была предметом правового регулирования в ранге конституции. Как правило, изменения в семейном праве влекут за собой изменения в гражданском и гражданском процессуальном праве.

В настоящее время в РФ и в КР установлено, что нормы гражданского права применяются к семейным отношениям как субсидиарные.

В годы Отечественной Войны были внесены некоторые изменения в ГК РСФСР 1922 года: расширена свобода завещательных распоряжений, допускалось завещание имущества в пользу посторонних лиц, государства, увеличился размер обязательной доли несовершеннолетних наследников, и была установлена обязательная доля нетрудоспособных наследников.

Необходимость расширения сферы распоряжения личной собственностью, потребовало широкого признания права наследования. Указом Президиума Верховного Совета Кыргызской ССР от 24 октября 1947 года «О внесении изменений в Гражданский кодекс, действующий на территории Киргизской ССР» был расширен круг наследников по закону.

В 60-е годы XX в. в выработке научных концепций в гражданском праве помогла проведенная первая дискуссия о методе правового регулирования гражданского права, она продолжалась и после войны.

*В третьем разделе третьей главы «Становление и развитие гражданского права Кыргызской ССР в 60-70 годы»* автор затрагивает причины обновления гражданского законодательства, реформ в государственной и иных сферах жизнедеятельности общества данного периода.

Обновление гражданского законодательства было обусловлено окончательным восстановлением хозяйства СССР, перспективам развития экономики; расширением гражданских прав с учетом опыта зарубежных демократических государств; развитием внешнеэкономической деятельности; с созданием лагеря социализма.

Существенными проблемами указанного периода были: расширение прав союзных республик в области развития законодательства и судебной системы; проблемы развития гражданского и хозяйственного права; проведения второй кодификации советского права в масштабе союзных республик, принятия акта кодификационного характера в виде

8 декабря 1962 года были приняты Верховным Советом СССР *Основы гражданского законодательства Союза ССР и Союзных республик [Ведомости Верховного Совета СССР. – 1961. - № 50. -С.526]* и Основы гражданского судопроизводства СССР - правовая основа для разработки и принятия ГК И ГПК Кыргызской ССР.

27 июня 1968года были приняты Основы законодательства Союза ССР и Союзных республик о браке и семье *[Ведомости Верховного Совета СССР. – 1968. - № 27. -С. 241]* - правовых основ Кодекса Киргизской ССР о браке и семье.

В 60-годы и в начале 70-х гг. XX в. до принятия и введения в действие *Гражданского Кодекса Кыргызской ССР 1964 года* значительное развитие получило авторское право, право на открытия, изображения, рационализаторские предложения и их защита. Гражданское право определяло компетенцию структурных подразделений юридических лиц, их должностных лиц, в частности, в вопросах оформления документации при заключении и исполнении договоров. Закон допускал ограничения дееспособности (помимо ГК Кыргызской ССР) отдельных граждан.

Существенное значение имело утверждение С.С.Алексеева о предмете регулирования гражданского права не только имущественных отношений, но

и личных неимущественных отношений (авторское право и др.), что и нашло отражение в ГК Кыргызской ССР 1964 года.

Одной из важнейших задач гражданского права явилась защита права государственной, кооперативной, колхозной собственности, имущества общественных организаций, правильного ее использования.

*В подразделе 3.3.1 третьей главы «Гражданский кодекс Кыргызской ССР 1964 года и развитие гражданского права»* автором рассмотрены процессы отражения политики государства данного периода, системы гражданского законодательства в целом.

Большое внимание в ГК Кыргызской ССР было уделено авторскому праву (ст. 487-529). Установлена охрана неприкосновенности произведений после смерти автора (ст. 493). К примеру, ГК Кыргызской Республики 1996-1998 годов не имеет статей об открытиях и рацпредложениях.

При господстве общесоюзного законодательства о праве на рационализаторское предложение, предприятия, организации были лишены возможности оказывать влияние на совершенствование применяемой техники и технологий [*Сергеев, Л.П. Право интеллектуальной собственности в Российской Федерации. - М., 1998. -С. 61-62*].

ГК Кыргызской ССР в защите права собственности отдавал преимущество государственной собственности и вообще не устанавливал равенства в защите разных видов права собственности. Кодекс также предусмотрел изъятие имущества, используемого для извлечения нетрудовых доходов (ст. 11 ГК).

Принцип самостоятельности распоряжения имуществом гражданами официально ограничивалась не только указанными статьями ГК Кыргызской ССР, но и рядом других нормативных актов. Различалась общая собственность с определением долей (долевая собственность) или без определения долей (совместная собственность) без достаточного их правового статуса.

Существенным недостатком в регулировании права собственности было ее регламентирование в виде права общей собственности. Конституция Кыргызской ССР 1937 году ее относила к социалистической собственности как кооперативно - колхозную форму собственности и не предусматривала коллективной собственности.

В Кодексе определяются общие положения купли-продажи и регулируются отдельные виды договора купли-продажи (договор купли-продажи жилого дома, продажа товаров в кредит) и вводятся новые договоры (отчуждение дома с условием пожизненного содержания; договор контрактации сельскохозяйственной продукции у колхозов и совхозов), договор подряда на капитальное строительство. Но в нем не нашли отражения купля-продажа на рынке, продажа сельскохозяйственной техники, удобрения, химикатов, купля-продажа в сфере внешнеторговой деятельности, в общественном питании.

Кодекс предусматривал новый договор бытового проката - договор подряда на капитальное строительство, на строительство в колхозах жилых помещений [Зайков, Ф.А. *Правовое регулирование бытового проката по законодательству Киргизской ССР // МНО Киргизской ССР. – Фрунзе, 1966. – №4. – С. 68-76.*].

Принятие и введение в действие с 1 июля 1965 года Гражданского и Гражданского процессуального кодексов, а в 1969 году – Кодекса Кыргызской ССР о браке и семье, в значительной степени стимулировало развитие науки гражданского права и других гражданских наук, тесно связанных с гражданским правом в Кыргызской ССР, о чем свидетельствуют научные труды ученых правоведов Кыргызстана.

В подразделе 3.3.2 третьей главы **«Конституция Кыргызской ССР 1978 года и развитие гражданского права»** автором рассмотрены вопросы дальнейшего развития институтов гражданского права. В частности был принят Жилищный кодекс, и Конституция Кыргызской ССР 1978 года, которые предусматривали важное право граждан на жилище (ст. 42).

Практически договорные отношения по поводу использования жилищного фонда не стали регулироваться ГК Кыргызской ССР 1964 года. Основы жилищного законодательства Союза ССР и Союзных республик более детально регулировали жилищные отношения и предусмотрели необходимость иметь в союзных республиках жилищные кодексы.

Имущество, находящееся в личной собственности или в пользовании граждан, не должно было служить для извлечения нетрудовых доходов, использоваться в ущерб интересам общества понятие нетрудовых доходов Конституция не давала, что использовалось, при неосновательном привлечении граждан к ответственности за получение доходов.

Правовые нормы гражданского права в Конституции Кыргызской ССР 1978 года сводятся, в основном, к следующему:

Основу личной собственности граждан по Конституции Кыргызской ССР 1978 года составляли трудовые доходы. В личной собственности могли находиться предметы обихода, личного потребления, удобства, подсобного домашнего хозяйства, жилой дом и трудовые сбережения.

В Гражданском кодексе 1964 г. была установлена форма сделки, совершаемой за границей: она подчиняется закону места ее совершения. Однако сделка не может быть признана недействительной вследствие несоблюдения формы, если соблюдены другие требования законодательства Союза ССР и Гражданского Кодекса Кыргызской ССР.

Основные положения правового статуса юридических лиц определялись общесоюзным гражданским законодательством, в том числе колхозов, межколхозных и иных кооперативных организаций, что препятствовало развитию гражданского законодательства в этой области Кыргызской ССР, учету их особенностей.

**Глава четвертая «Современное гражданское право Кыргызской Республики»** состоит из трех разделов.

*В первом разделе четвертой главы «Развитие гражданского права Кыргызской ССР в период 1990-1991 годов»* автором анализируются общие характерные признаки периода «перестройки», вопрос о собственности в гражданском законодательстве.

Закон о собственности в Кыргызской ССР от 14 апреля 1990 года официально признал частную собственность трудового хозяйства, личного подсобного хозяйства, индивидуальную собственность граждан, однако их правовой статус определил в самом общем виде.

По закону собственник мог требовать устранения всяких нарушений его права, хотя нарушения и не были соединены с лишением владения, (негаторный иск). Он мог предъявить и виндикационный иск. Защита права собственности вместо государственного арбитража стала осуществляться государственным арбитражным судом, третейским судом.

Декларация о государственном суверенитете, принятая Верховным Советом Республики Кыргызстан 19 декабря 1990 года явилась новым видом закона Кыргызстана - Конституционным законом и базой развития, обновления гражданского законодательства.

Республика стала самостоятельно организовывать свою экономическую жизнь; стали функционировать разнообразные формы собственности; их субъекты получили равное право на защиту права собственности и других гражданских прав. Кыргызстан стал самостоятельно создавать банковскую, ценовую, финансовую, налоговую систему, формировать государственный бюджет, мог вводить свою денежную единицу.

В рамках незапрещенной индивидуальной трудовой деятельности полученные доходы граждан не стали ограничиваться, наряду с этим стала осуществляться система социальной защищенности населения.

Решение вопросов собственности еще как союзной собственности осуществлялось на договорной основе между бывшими союзными республиками как субъектами гражданского права, права собственности (общенародного достояния). Предприятия, учреждения, организации как субъекты собственности других государств и их граждан, международных организаций могли размещаться на территории Кыргызстана и имели право использовать ее природные ресурсы согласно ее законодательству.

Создавались совместные предприятия с участием Кыргызстана, юридических лиц, граждан, лиц без гражданства.

В развитии гражданского права в 1991 году имелись определенные сложности:

- Гражданский кодекс Кыргызской ССР 1964 года не соответствовал условиям формирования рыночных отношений;

- Конституция Кыргызской ССР 1978 года не могла применяться в полной мере потому, что государство не стало социалистическим;
- Декларации о суверенитете, о независимости, принимаемые законы исходили из факта еще существования Союза ССР;
- многие законы не применялись, законодательные акты уже исходили уже от демократического цивилизованного государства, формировавшегося на правовой основе, как государства переходного периода развития.

Для регулирования имущественных и личных неимущественных отношений в новых экономических условиях нужны были разработка и принятие законов, которых не было в советский период (о защите чести, достоинства, о банкротстве, о разгосударствлении и приватизации и др.).

Все эти стоящие проблемы перед молодым государством требовали существенного обновления гражданского законодательства.

*Во втором разделе четвертой главы «Принятие Конституции 1993 года и пути дальнейшего развития гражданского права Кыргызстана»* автор называет основные задачи сферы регулирования системы гражданского права в новых условиях рыночных отношений.

Автор полагает, что построение, развитие независимого государства невозможно без развитого гражданского законодательства.

Основной базой установления новых экономических отношений стала статья 4 Конституции Кыргызской Республики 1993 года, согласно которой собственность в Кыргызстане могла стать государственной и частной.

Нормы ГК КыргССР 1964 г., которые в силу причин имели место в условиях централизованной системы планирования и административно-командного метода управления не работали, могли быть использованы в условиях рыночной экономики.

В системе законодательных источников гражданского права особое место занимает Гражданский кодекс КР (часть1), который был утвержден ЖК республики и введен в действие с 1 января 1996 года.

Гражданский кодекс КР был подготовлен в соответствии с Модельным кодексом ГК для стран СНГ, проект которого был разработан известными учеными-цивилистами как: С.С.Алексеев, А.Л.Маковский, В.Ф.Яковлев, М.И.Брагинский, В.Ф.Чигир, Ю.Г.Басин, Н.С.Кузнецова, А.С.Довгерт, С.А.Хохлов, Ч.И.Арабаев и др.

ГК КР, принятый одним из первых среди стран СНГ, закрепил основополагающие правовые начала и принципы рыночных отношений, стал важной и эффективной законодательной основой последовательного демократического обновления всех сфер жизни общества. Изменилась сама сущность предмета и метода регулирования, в них стали преобладать элементы исключительной важности. В частности, ГК КР содержит ряд новых глав о хозяйственных товариществах и обществах, права частной

собственности, публичной собственности и др., что существенно обновляет гражданское законодательство. Существенно расширен круг регулируемых договоров, куда включены: продажа недвижимости и предприятий, финансирование под уступку денежного требования, доверительное управление имуществом и др.

Современное гражданское законодательство КР строится на основе принципов признания равенства участников регулируемых им отношений, неприкосновенности собственности, свободы договора, обеспечения восстановления нарушенных прав, их судебной защиты. Эти принципы, присущие гражданско-правовому (частноправовому) регулированию и нашедшие отражение буквально во всех статьях ГК, резко повышают его содержательную, регулятивную ценность и расширяют сферу его применения в формирующемся правовом государстве.

*В третьем разделе четвертой главы «Перспективы совершенствования гражданского законодательства Кыргызской Республики»* автором рассмотрены состояние, и пути совершенствования гражданского законодательства КР как составной части гражданского права. Гражданское право Кыргызстана развивалось на высоком уровне, особенно начиная с периода перестройки, о чем свидетельствуют принятые многочисленные законы в 1990-1991 гг. Сформировалась правовая система Кыргызстана, гражданское право стало фундаментальной профилирующей отраслью права, оказывающей большое влияние на развитие общественных отношений, рациональное использование природных ресурсов.

Диссертант к числу наиболее актуальных проблемных аспектов действующего Гражданского кодекса КР относит вопросы соотношения частноправовых и публично-правовых начал в регулировании гражданских правоотношений, наличия в кодексе устаревших институтов права хозяйственного ведения и оперативного управления, наличия отсылочных норм, не обеспеченных принятием соответствующих законодательных актов и ряда других.

Как показала многолетняя практика, что нормативные акты, особенно подзаконного характера, обладают нестабильностью, объективно отражая высокий динамизм самих имущественных и неимущественных отношений.

Нормативные акты, содержащие нормы гражданского права, подлежат обязательному официальному опубликованию. Такое опубликование важно и для определения момента вступления соответствующего акта в силу, и для ознакомления с содержанием его правил всеми участниками правоотношений. К сожалению, отечественный законодатель не всегда последовательно учитывает и реализует собственные намерения, так как нормы и даже институты гражданского права часто формулируются им в комплексных законах, нередко не вполне соответствующих общим

положениям гражданского права (например, в законах о ценных бумагах, банковской деятельности и т. д.). В определенной доработке нуждаются положения, регулирующие отношения залога, государственных контрактов, интеллектуальной собственности, страхования и т.д.

В новом ГК КР законодательно урегулировано страхование обязанностей по договорам; страхование профессиональной ответственности (страхование гражданской ответственности) и т. д. Отсутствуют также договоры контрактации [*Гражданский кодекс Кыргызской Республики Часть II. от 5 января 1998 года №1. – Бишкек: Академия, 2012. – 320 с*].

Хотя сравнительно на высоком уровне развивается наука гражданского права, в перспективе требуется комплексное научное исследование всего периода возникновения, развития, совершенствования, обновления, формирования в условиях развития рынка гражданского права Кыргызской Республики для последовательного и системного анализа его важнейших институтов.

## ВЫВОДЫ

Проведенное нами научное исследование возникновения, становления, развития гражданского права Кыргызстана имеет неопределимое значение, так как гражданское право как инструмент рынка, хозяйствования, внешнеэкономических связей влияет на развитие права в целом, что позволяет автору сделать следующие выводы:

По мнению диссертанта, вопросы истории возникновения и развития гражданского права Кыргызстана были предметом исследования многих ученых в прошлом, в том числе из Западной Европы. Это были записи, воспоминания путешественников, послов, специалистов мусульманского права, а также исследователей из географического общества и др. Полученные сведения касались норм материального, процессуального права, порядка разрешения гражданских споров, деятельности судов. Основную роль в этом сыграли российские исследователи. Самые разные сведения о кыргызах, о суде, обычаях, договорах были получены еще при Петре I- его посланцем в Джунгарию И.С.Унковским, Р.С.Ефремовым, учеными П.И.Рычковым, В.Н.Татищевым. Необходимо изучение их трудов для познания адата.

-Диссертантом сформулирована позиция, что генезис гражданского права в Кыргызстане в области владения и права владения мы находим в римском частном праве. В настоящее время гражданское право, как и частное право (*ius privatum*) признается во всех правовых системах мира, воспринявших разные римские правовые конструкции, в частности, оно



также нашло отражение и в Гражданском кодексе Кыргызской Республики (часть I) 1996 года.

Представляется, что с точки зрения теории частного (гражданского) права высокоразвитым было наследственное право Рима, особенно по кодификации Юстиниана. Его основные институты, понятия, термины вошли в правовые системы современности, в том числе в наследственное право КР – подотрасль гражданского права. Можно отметить ряд общих положений о наследовании римского права и обычного права кыргызов: наличие наследования по завещанию и по закону, отказ от наследства, исполнение завещания и раздел имущества между наследниками, ограниченное право наследования женщин, учет кровного родства.

-Кыргызское обычное право (адат) как источник обычного гражданского права (адат, үрп, практика судов биев, постановления судов биев) представляет собой признак партикуляризма, и не было в достаточной степени развитым и было по существу феодальным гражданским правом, выражающим волю имущих социальных групп (феодалов и др.) Ему соответствовали правовые взгляды и учреждения, патриархальная власть главы семьи, власть родоначальника - бия, манапа. Важную роль играла практика судов биев в меняющихся общественных отношениях и «эреже» чрезвычайных съездов биев в письменной форме. Постановление съезда биев токмакского уезда 1892 года называют «малым кодексом киргизского права». В нем трудно отличить время формирования правовых обычаев, различия гражданского правонарушения от уголовного.

Автор считает, что Гражданское право Кыргызстана дореволюционного периода знало основные правовые институты: субъекты, объекты, дееспособность, правоспособность, опеку, попечительство, исковую давность, право собственности (государственной, общинной, семейной, частной, личной, общей собственности), обязательства (договоры, сделки, представительство и др.). Были следующие виды договоров: купля-продажа, мена, приношение, наем, заем, хранение, ссуда, обязательства за хорошее известие некоторые из них можно заимствовать и сейчас.

- Насаждавшееся мусульманское право (шариат) повлияло на обычное гражданское право кыргызов, в частности на формы собственности, виды обязательств, наследование. В этом проявилась прогрессивная роль шариата. Более совершенными были источники писаного права (Коран, Сунна, Иджма и Кыяс). Поэтому надо согласиться с ценными научными исследованиями отечественных юристов, что в период нахождения Кыргызстана под властью Кокандского ханства имела место «диффузия» шариата в адат, приведшая к «гибридизации» обычного гражданского права кыргызов.

Анализ источника мусульманского права как кияса, позволило сделать автору вывод, что в науке вопрос о киясе (решение правовых вопросов по аналогии) является спорным. Источником гражданского права являлась также мусульманская правовая доктрина (фикх), она практически в XIX веке была основным источником мусульманского права. Дополнительным источником права признавался правовой обычай (урф).

- В имеющейся исторической, юридической литературе не уделяется достаточного внимания вопросам развития и совершенствования гражданского права, семейного права и анализу правовых норм адата и их применения, влияния шариата на кыргызский адат. Между тем, по шариату право собственности, обязательства, наследование регулировались более детально, чем по адату. Нужны научные исследования применения шариата в гражданском праве в XIX веке в Кыргызстане. В связи с этим следует шире использовать литературные источники конца XIX века о шариате, адате (В.Наливкин и др.), опубликованную в 1994 году в Ташкенте «Хидая», Ч. I, в монографиях Б.И.Борубашева, Х.Сулаймановой, Г.Сапаргалиева, Ф.Сайфуллаева, О.Усманова, и др.

- В советский этап развития гражданского права в Кыргызстане произошло уничтожение частной собственности, закреплялась государственная и кооперативная собственность, распределение продукции шло сверху по политике «военного коммунизма»; была расширена сфера наследования; восстановлена вакуфная собственность. Проведение в жизнь НЭПа требовало совершенствования гражданского права с учетом его основ.

Автор пришел к выводу, что основным источником в период развития Киргизской автономной области (КАО) в сфере имущественных отношений был Гражданский Кодекс РСФСР 1922 года, действовавший на территории ТАССР, в том числе на территории Кыргызстана, Казахстана, Таджикистана. Это был кодекс НЭПа, закрепивший существование гражданского права как ведущей отрасли права, который регламентировал все основные правовые институты гражданского права: вещные права, сделки, обязательства, наследование и др.

- Вплоть до ноября 1927г. одновременно с советским судом продолжал применяться адат и шариат. На основании постановления Президиума ЦИК Киргизской АССР (КиргАССР) от 30 июня 1930 года проводилась борьба с кабальными сделками, с хищническим убоем скота, его хищнической эксплуатацией. Был упорядочен правовой режим колхозной собственности и ее усиленной охраны. Усилилась роль гражданско-правового договора с участием государственных, кооперативных организаций, но постепенно упразднялись договоры частных лиц с организациями, да и между собой. Основными были договоры поставки и контракции.

- Состоянию, развитию права, в том числе гражданского, в период вхождения Кыргызстана в РСФСР был характерен сравнительно низкий уровень законодательной техники, в частности, в Киргизской АССР. В Киргизской автономной области могли, как источники права, приниматься постановления Революционного Комитета и облисполкома, носящие, как правило, воспроизведение содержания правовых актов СССР, РСФСР. За полтора года ее существования было принято немного постановлений, в основном, организационного характера. Была попытка кодифицировать обязательные постановления Ревкома и облисполкома.

По мнению автора, указанные обстоятельства еще раз свидетельствуют о необходимости научных исследований истории гражданского права Кыргызстана в советский период (1917-1991 годы) до возникновения Кыргызской Республики. При этом надо изжить идеологический подход к оценке исторической действительности как это уже делают ряд ученых (З.Курманов и др.), необходимо переоценить роль кыргызских ученых правоведов, без достаточных оснований подвергавшихся необоснованной критике (К.Н.Нурбеков).

- При официальном образовании Кыргызской ССР в составе СССР с ограниченным суверенитетом на ее территории продолжали действовать Кодексы РСФСР и соответственно ГК СССР, что не давало ей права разработать и утвердить свой гражданский кодекс вплоть до 1964 года, что отрицательно сказывалось на развитии гражданского права Кыргызской ССР. Переломным моментом в развитии гражданского права Кыргызской ССР было принятие 1964 году Гражданского кодекса – базы развития гражданского законодательства Кыргызской ССР, совершенствования основных правовых институтов гражданского права. Однако, на их развитие оказывало сильное влияние гражданское право РСФСР, в связи с этим многие вопросы при правовом регулировании в Кыргызской ССР и РСФСР решались одинаково. Одновременно довлела компетенция Союза ССР в решении вопросов собственности, хозяйствования и др.

Особенно по позиции автора, на развитие гражданского права оказало сильное влияние принятие и действие Конституции Киргизской ССР 1978 года, особенно в области договорных отношений, в сфере услуг, во внешнеэкономических связях, в развитии авторского, патентного права, кооперировании производства, в том числе с участием иностранного элемента, в защите прав и законных интересов физических и юридических лиц, в области наследования и др. Следует отметить развитие жилищного права; в регулировании жилищных фондов.

С обретением суверенитета в Кыргызстане произошел отказ от господствующего положения государственной собственности, переход на функционирование различных форм собственности и прежде всего, на

частную форму собственности, развитие на их основе рыночных отношений, отказ от административно-командных методов и использование соответствующих демократических форм управления экономикой, оказали существенное влияние на развитие гражданского права, способствовали расширению состава объектов товарно-денежных отношений, составляющих предмет гражданского права и совершенствованию метода регулирования гражданско-правовых отношений.

Автор пришел к заключению, что ГК КР является качественным нормативным правовым актом, эффективно регулирующим частноправовые отношения, которые возникают в современных рыночных условиях. Вместе с тем, динамичный и устойчивый рост экономики республики в результате проводимых глубоких социально-экономических реформ, не может не сказаться на необходимости его дальнейшего совершенствования, исходя из приоритетных целей и задач демократизации и обновления общества, реформирования и модернизации страны.

Таким образом, современное гражданское законодательство КР строится на основе принципов признания равенства участников регулируемых им отношений, неприкосновенности собственности, свободы договора, недопустимости произвольного вмешательства кого-либо в частные дела, необходимости беспрепятственного осуществления гражданских прав, обеспечения восстановления нарушенных прав, их судебной защиты. Эти принципы, присущие гражданско-правовому (частноправовому) регулированию и нашедшие отражение буквально во всех статьях ГК, резко повышают его содержательную, регулятивную ценность и расширяют сферу его применения в формирующемся правовом государстве.

## **СПИСОК ОПУБЛИКОВАННЫХ РАБОТ ПО ТЕМЕ ДИССЕРТАЦИИ**

1. Ганиева, Т.И. Российское гражданское право - его применение распространение и влияние на обычное право в Кыргызстане [Текст] / Т.И. Ганиева, А.С. Шабуров // Вестник КГЮА. - 2004. - Вып.3. - С. 55-60.
2. Ганиева, Т.И. Охрана и управление наследственным имуществом. Расчёт с кредиторами [Текст] / Т.И. Ганиева, З.Ф. Волощук // Вестник КНУ. Серия 6. Гуманитарно-экономические и естественные науки. - 2004. - Вып.3. - С.59-68.
3. Ганиева, Т.И. Охрана и управление наследственным имуществом. Расчёт с кредиторами [Текст] / Т.И. Ганиева // Вестник КГУ им. И. Арабаева. Серия 1. Общественные науки. - 2005. - Вып.5а. - С. 134-139.

4. Ганиева, Т.И. Гражданское право Кыргызской автономной области [Текст] / Т.И. Ганиева // Вестник КНУ. Серия 6. Гуманитарно-экономические и естественные науки. - 2005. - Вып.2. - С. 48-58.

5. Ганиева, Т.И. Гражданский кодекс Киргизской ССР 1964 года, и развитие гражданского права [Текст] / Т.И. Ганиева // Вестник КНУ. Серия 6. Гуманитарно-экономические и естественные науки. - 2005. - Вып.3. - С. 34-48.

6. Ганиева, Т.И. Гражданское право Кыргызстана, в период нахождения в Туркестанском крае, и Туркестанской АССР [Текст] / Т.И. Ганиева // Вестник КНУ. Серия 6. Гуманитарно-экономические и естественные науки. - 2005. - Вып.1. - С.27-36.

7. Ганиева, Т.И. Становление и развитие гражданского права Киргизской АССР [Текст] / Т.И. Ганиева // Вестник КГЮА. - 2005. - Вып.1. С. 63-69.

8. Ганиева, Т.И. Развитие гражданского законодательства Киргизской ССР в переходный период (1990-1991гг.) [Текст] / Т.И. Ганиева // Вестник КАЗГЮ им. Аль-Фараби Алматы. - 2006. - Вып.2(38). - С. 29-34.

9. Ганиева, Т.И. К вопросу о структуре мусульманского гражданского права [Текст] / Т.И. Ганиева // Построение правового государства в республике Казахстан: проблемы, опыт, перспективы: материалы международной научно-теоретической конференции. - Шымкент, 2006. - Вып.1. - С.12-17.

10. Ганиева, Т.И. Формы мусульманской семьи народов Средней Азии [Текст] / Ганиева Т.И., Зайков А.Ф. // Материалы международной научно-теоретической конференции «Построение правового государства в Республике Казахстан: проблемы, опыт, перспективы», посвящённой 80-летию академика К.А. Шайбекова. - Шымкент, 2006. - Вып.2. - С. 41-49.

11. Ганиева, Т.И. Личные неимущественные права супругов по семейному праву в Кыргызской Республике [Текст] / Т.И. Ганиева, А.Ф. Зайков // Каз НУ им. Аль-Фараби. - Алматы, 2006. - Вып.4(40). - С.42-43.

12. Ганиева, Т.И. К вопросу о проблемах становления и развития гражданского права Кыргызстана в 1864-1935годы [Текст] / Т.И. Ганиева, К. Абдылдаев // Каз НУ им. Аль-Фараби. - Алматы, 2007. - Вып.1(41). - С.68-71.

13. Ганиева, Т.И. Влияние конституции Киргизской ССР 1978 года на развитие гражданского права [Текст] / Т.И. Ганиева // Вестник УИЭУП / Социально-экономические и правовые аспекты рыночных реформ: материалы международной научно-практической конференции. - Екатеринбург, 2008. - Вып.1. - С.204-211.

14. Ганиева, Т.И. Концептуально новый Гражданский кодекс Кыргызской Республики: Общая характеристика его содержания и отличие

от ГК Киргизской ССР [Текст] / Т.И. Ганиева // Вестник АЭБ МВД России / Актуальные проблемы юридической науки и правоприменительной практики в государствах-участниках СНГ: материалы международной дистанционной научно-практической конференции. - Москва, 2009. - Вып.5. - С. 234-239.

15. Ганиева, Т.И. Правовые корни гражданского права Кыргызстана: Обычное гражданское право кыргызов [Текст] / Т.И. Ганиева // Вестник КНУ им. Аль-Фараби. Серия юридическая / Актуальные проблемы применения и совершенствования аграрного, экологического и природоресурсного законодательства в условиях глобализации (Байсаловские чтения - 2008): материалы международной научно-практической конференции. - Алматы, 2009. - Вып. 1 (49). - С.145-149.

16. Ганиева, Т.И. К вопросу структуры и новизны Гражданского Кодекса Кыргызской Республики [Текст] / Т.И. Ганиева // Вестник КНУ им. Ж. Баласагына. Серия 5. Естественные и гуманитарные науки / Молодежь и наука: Реальность и будущее: материалы научно-практической конференции. - 2009. - Вып.2. - С.520-523.

17. Ганиева, Т.И. Новеллы Гражданского кодекса Кыргызской Республики [Текст] / Т.И. Ганиева // Закон и право. - Москва, 2009. - Вып.3. - С.106-108.

18. Ганиева, Т.И. Гражданское, торговое, уголовное право зарубежных стран [Текст]: учеб.пособие / Т.И. Ганиева, Р.А. Окенова. - Бишкек, 2010. - 157 с.

19. Ганиева, Т.И. Рецепция элементов правовой культуры кочевого общества в современном гражданском законодательстве Кыргызстана [Текст] / Т.И. Ганиева, Г.Б. Айдарбекова // Вестник КНУ им. Ж.Баласагына. - 2012. – Специальный выпуск. - С. 32-39.

20. Ганиева, Т.И. Развитие гражданского права Киргизской ССР в послевоенный период [Текст] / Т.И. Ганиева // Правовая политика КР в сфере международных отношений: сб. материалов международной научно-практической конференции. - Бишкек, 2012. - С. 161-169.

21. Ганиева, Т.И. К проблеме развития гражданского права Кыргызской Республики на современном этапе [Текст] / Т.И. Ганиева // Журнал Каспийского общественного университета «Эдилет». - Алматы, 2012. – Вып.2(40). - С. 69-73.

22. Ганиева, Т.И. Становление и развитие гражданского права Кыргызстана (1864-2005 гг.) [Текст]: монография / Т.И. Ганиева. – Бишкек: Издательство «Нур-Ас», 2012. – 326 с.

23. Ганиева, Т.И. Особенности гражданского права Кыргызстана в период его нахождения в составе Российской империи: субъекты

гражданского права, основные правовые институты [Текст] / Т.И. Ганиева // Журнал «Известия ВУЗов». - 2012. - Вып.3 - С. 224-228.

24. Ганиева, Т.И. Нормы мусульманского гражданского права и обычного права в Кыргызстане в период до установления советской власти: договоры (келишим) [Текст] / Т.И. Ганиева // Журнал «Известия ВУЗов». - 2012. - Вып.3. - С. 239-242.

25. Ганиева, Т.И. Развитие гражданского права Кыргызской ССР в период отечественной войны [Текст] / Т.И. Ганиева // Вестник КНУ им. Ж.Баласагына. - 2012. - Специальный выпуск. - С. 297-304.

26. Ганиева, Т.И. Особенности гражданского права Кыргызстана в период его нахождения в составе Российской империи [Текст] / Т.И. Ганиева // Наука и новые технологии. - 2012. - Вып.3. - С. 202-206.

27. Ганиева, Т.И. Нормы мусульманского гражданского права и обычного права в Кыргызстане в период до установления советской власти: институт опеки, усыновления, наследственное право, право собственности [Текст] / Т.И. Ганиева // Вестник КНУ им. Ж.Баласагына. - 2012. - Вып.4. - С. 137-142.

28. Ганиева, Т.И. Нормы мусульманского гражданского права и обычного права в Кыргызстане в период до установления советской власти [Текст] / Т.И. Ганиева // Вестник КНУ им. Ж.Баласагына. - 2012. - Вып.4. - С. 142-146.

**Ганиева Тамара Имангалиевнанын «Кыргызстандагы жарандык укуктун калыптанышы жана өнүгүүсү (1864-2000 жж.)» деген темада 12.00.01 – укуктун жана мамлекеттин теориясы жана тарыхы; укук жана мамлекет жөнүндө окуулардын тарыхы боюнча юридика илимдеринин доктору окумуштуулук даражасын изденип алуу үчүн жазылган илимий изилдөөсүнү**

## **РЕЗЮМЕСИ**

**Негизги сөздөр:** рим укугу, цивил укугу, менчик укугун коргоо, мусулмандык укуктук доктрина, адат укугу, жаран укугу, жарандык кодекс, конституция, декларация, жеке жана мамлекеттик укук, жарандык мыйзам.

**Диссертациялык изилдөөнүн объектиси** болуп КРсындагы жарандык укуктун институттарынын орношу жана өнүгүү процесстеринин тарыхый-укуктук ретроспективасын жана жарандык мыйзамдуулугун кодификациялоо маселелеринде калыптануучу коомдук мамилелер түзөт.

**Изилдөө предмети:** КР сындагы жарандык укуктун келип чыгышынын жана өнүгүүсүнүн генезисинин теориялык жана тажрыйбалык көйгөйлөрүн кароо менен жарандык мыйзамды колдонуунун эффективдүүлүгүн кароо.

**Диссертациялык изилдөөнүн максаты:** цивилизациялык жакындашуу контекстинде жарандык укук институттарынын орношу жана өнүгүүсүн комплексттик тарыхый-укуктук талдоо, ошондой эле КРсындагы коомдук мамилелердин өнүгүүсүн эсепке алуу менен жарандык укуктун институттарын жакшыртуудагы анын жолдорун, өнүгүү ыкмаларын аныктоодо турат.

**Изилдөө методологиясынын негизи:** тутумдук, тарыхый-укуктук, салыштырма-укуктук, формалдык-логикалык, диалектикалык жана түзүмдүк-функционалдык изилдөө усулдары колдонулган.

**Алынган жыйынтыктардын илимий жаңылыктары:** Кыргыз Республикасында реформаларды жүргүзүүдөгү жана укуктук мамлекетти калыптандыруу шарттарындагы жарандык укуктун институттарынын тарыхый, теоретикалык-методологиялык жана колдонмо аспектерин комплекстүү, логикалык жактан байланышкан өз алдынча жүргүзүлгөн диссертациялык иш болуп саналат.

**Диссертациялык изилдөөнүн материалдарын пайдалануунун деңгээли:** изилдөөлөрдүн жыйынтыгы болуп КРсынын жарандык мыйзамдуулугун жакшыртууга; укук чыгармачылык ишмердигин алдыга жылдырууга, укук коргоо органдарынын ишмердигин жогорулатууга жана илимий- билим тажрыйбасына пайдасын тийгизе алат.

**Колдонуу тармактары:** мамлекет жана укук теориясы, жарандык укук, конституциялык укук.



## РЕЗЮМЕ

**диссертационное исследование Ганиевой Тамары Имангалиевны на тему: «Становление и развитие гражданского права Кыргызстана (1864–2000 годы)» на соискание ученой степени доктора юридических наук по специальности 12.00.01 – теория и история права и государства; история учений о праве и государстве**

**Ключевые слова:** римское право, гражданское право, защита права собственности, мусульманская правовая доктрина, обычное право, гражданское право, гражданский кодекс, конституция, декларация, частное и публичное право, гражданское законодательство.

**Объект диссертационного исследования:** общественные отношения, складывающиеся в процессе становления и развития институтов гражданского права в его историко-правовой ретроспективе и вопросы кодификации гражданского законодательства в Кыргызской Республике.

**Предмет исследования** составляют теоретико-правовые и практические проблемы генезиса возникновения и развития гражданского права и эффективности применения гражданского законодательства в Кыргызской Республике.

**Цель диссертационного исследования** – комплексный историко-правовой анализ становления и развития институтов гражданского права в контексте цивилизационного подхода, а также определение путей, методов развития, совершенствования институтов гражданского права с учетом развития общественных отношений в КР.

**Методология исследования:** системный, историко-правовой, сравнительно-правовой, формально-логический, диалектический и структурно-функциональный методы исследования.

**Научная новизна полученных результатов:** Диссертация представляет собой комплексное, логически завершенное самостоятельное исследование исторических, теоретико-методологических и прикладных аспектов становления институтов гражданского права в условиях проведения реформ и в становлении правового государства в Кыргызской Республике.

**Степень использования материалов исследования:** результаты исследования направлены на совершенствование гражданского законодательства КР, правотворческой деятельности законодательных органов, правоприменительной деятельности правоохранительных органов и научно-образовательной практики государства.

**Область применения:** теория и история государства и права, гражданское право, конституционное право КР.

## Resume

on dissertation research Ganieva Tamara Imangalivna on theme: "Formation and development of civil rights in Kyrgyzstan (1864-2000 years)" for the degree of Doctor of Laws on the specialty 12.00.01 - the theory and history of law and the state; history of studies of law and state

**Key words:** Roman law, civil right, protection of property rights, the Muslim legal doctrine, common law, civil law, civil code, constitution, declaration, private and public law, civil law.

**The object of dissertation research:** public relations in the process of formation and development of civil law in its historical and legal questions and retrospective codification of civil law in the Kyrgyz Republic.

**Subject of research** are theoretical, legal and practical problems of the genesis of the emergence and development of civil rights and the effectiveness of the civil legislation of the Kyrgyz Republic.

**The aim of the dissertation research** - a comprehensive historical and legal analysis of the formation and development of civil rights in the context of the civilizational approach, as well as identifying ways, methods development, improvement of the institutions of civil rights with the development of public relations in the Kyrgyz Republic.

**Research methodology:** A systematic, historical, legal, comparative law, the formal-logical, dialectical and structural-functional methods

**Scientific novelty of the results:** The thesis is a comprehensive, logically completed an independent study of historical, theoretical, methodological and applied aspects of the formation of civil law in the context of the reform and in the development of the rule of law in the Kyrgyz Republic.

**The degree of utilization of materials research:** results of a study aimed at improving the civil legislation of the Kyrgyz Republic, the law-making activities of legislative bodies, law enforcement law enforcement agencies and the scientific and educational practices of the state.

**Scope:** Theory and History of State and Law, Civil Law, Constitutional Law of the Kyrgyz Republic.

**Ганиева Тамара Имангалиевна**  
**Становление и развитие гражданского права Кыргызстана**  
**(1864-2000 годы)**

Формат 60x84 1/16. Объем 2,8 п.л.  
Бумага офсетная. Тираж: 150 экз.

---

Типография ОсОО «Махprint»  
720021, г. Бишкек, ул. Курманжан Датки, 207  
Тел.: (+996 312) 48-31-85  
e-mail: [maxprint@mail.ru](mailto:maxprint@mail.ru)