

ВСТУПИТЕЛЬНОЕ СЛОВО

Дорогие читатели!

В ваших руках вторая книга из новой серии работ «Классика гражданского процесса» — труды видного российского правоведа профессора Императорского Новороссийского университета Михаила Ивановича Малинина.

Первая книга, избранные произведения по истории гражданского судопроизводства Российской империи профессора М.М. Михайлова, была доброжелательно воспринята нашими читателями и коллегами-процессуалистами. Это вселяет в нас силы и уверенность в том, что мы занимаемся нужным и полезным для науки делом.

Серия книг о гражданском процессе — это долгосрочная программа реализации серьезных культурных и научных задач. В этом смысле особенно важно представлять читателям неизвестные или малоизвестные исследования маститых в свое время авторов. Чрезвычайно ценно, когда удастся найти работы, которые считались утерянными и, соответственно, никогда не издавались. Такой счастливый случай произошел, когда мы работали с трудами профессора М.И. Малинина — человека уникального, но с коротким жизненным и творческим путем. Наверное, поэтому его имя и работы малоизвестны современному читателю и исследователю.

При подготовке книги трудов М.И. Малинина автор настоящего вступительного слова изучал имеющиеся материалы, которых, к слову, было не очень много, читал отзывы о профессоре его современников и пришел к выводу, следовавшему из ряда некрологов, что научное наследие М.И. Малинина значительно шире, нежели имеющаяся библиография его трудов. Дополнительным основанием поиска ранее не опубликованных работ являлась скоропостижная смерть профессора — в самом расцвете его творческого таланта, что наводило на мысль о возможных неизданных работах. С помощью московских коллег-издателей произошло наше знакомство с Владимиром Зубарем,

доцентом кафедры гражданского права Одесской юридической академии, который, благодаря своему труду и крайней заинтересованности, сумел найти в архивах Одессы то, что представляет собой настоящую ценность для любого исследователя, — рукопись неопубликованных научных трудов профессора М.И. Малинина — продолжение его известной работы «Теория гражданского процесса» объемом 300 с лишним страниц.

В настоящей книге помещены пять основных работ профессора М.И. Малинина: «Убеждение судьи в гражданском процессе» (1873); «Судебное признание в гражданских делах» (1878); «Комментарий к ст. 366 Устава гражданского судопроизводства» (1878); «Теория гражданского процесса. Выпуск 1; Выпуск 2» (1881, 1884).

Исследования одного из основоположников отечественной науки гражданского процесса являются чрезвычайно актуальными и в наше время, особенно с учетом проводимой реформы судебной системы и процессуального права.

Огромная работа по адаптации и систематизации трудов М.И. Малинина и их издание были бы невозможны без участия и поддержки друзей и коллег, поэтому отдельную признательность хочется выразить работникам издательства «Статут» — директору А.Г. Долгову, исполнительному директору К.И. Самойлову, главному редактору В.Ю. Станковской, редакторам и корректорам издательства, а также профессору А.А. Демичеву, доцентам В.М. Зубарю и Е.А. Виноградовой. Отдельная признательность за идею и всяческую поддержку — А.Р. Султанову.

Надеемся, что книга будет интересна студентам, профессорско-преподавательскому составу юридических вузов и факультетов, юристам-практикам, а также всем тем, кто интересуется историей развития российского процессуального законодательства.

Ответственный редактор серии
Дамир Валеев

МИХАИЛ ИВАНОВИЧ МАЛИНИН — ОСНОВОПОЛОЖНИК ОТЕЧЕСТВЕННОЙ НАУКИ ГРАЖДАНСКОГО ПРОЦЕССА

(БИОГРАФИЧЕСКИЙ ОЧЕРК)

Михаил Иванович Малинин (1845–1885) — профессор Императорского Новороссийского университета (г. Одесса), доктор юридических наук, декан юридического факультета, ученый-цивилист, один из основоположников отечественной науки гражданского процесса. Исследования М.И. Малинина являются актуальными и в наше время, хотя надо признать, что после его смерти они не публиковались.

Важным источником информации о жизни М.И. Малинина можно назвать исследования его современника историка А.И. Маркевича, посвященные истории Новороссийского университета¹, а также некролог, опубликованный им в газете «Одесский вестник» после похорон профессора². Благодаря протоколам заседания Совета Новороссийского университета 70–80-х годов XIX в. мы можем проследить детальную историю преподавания в университете, где заметную роль играл профессор Малинин. Также следует отметить воспоминания друга М.И. Малинина профессора А.А. Кочубинского³.

К сожалению, личное дело М.И. Малинина в Государственном архиве Одесской области отсутствует. Однако материалы о М.И. Малинине и его семье содержатся в различных документах фонда Новороссийского университета (фонд № 45)⁴. Интересным источником является

¹ См.: *Маркевич А.И.* Двадцатипятилетие Императорского Новороссийского университета: Историческая записка. Одесса, 1890.

² См.: *Маркевич А. М.* Малинин // Одесский вестник. 1885. 10 декабря (№ 273).

³ См.: *Кочубинский А.А.* Посмертная поминка // Одесский вестник. 1885. 10 декабря (№ 273); *Он же.* М.И. Малинин // Записки Императ. Новорос. ун-та. 1902. Т. 86. С. 25–26.

⁴ Имеется в виду дело «Об утверждении доцента университета Малинина в степени доктора гражданского права» (1877. Ф. 45. Оп. 7. Д. 42); дело «О смерти ординарных профессоров М.И. Малинина и К.И. Карастелева» (1885. Ф. 45. Оп. 7. Д. 60). В деле 1885 г. имеется формулярный список о службе, а также прошение жены Михаила Ива-

отчет М.И. Малинина о его заграничной командировке 1874–1875 гг.¹, а также речь памяти профессора А.В. Куницына². В современных работах персона М.И. Малинина представлена в биографических словарях и справочниках³.

Михаил Иванович Малинин родился в 1847 г. (по другим данным в 1845 г.) в Серпухове в семье бедного священника. Среднее образование он получил в Московской духовной семинарии, которую закончил с отличием. После окончания семинарии М.И. Малинин был направлен как лучший ученик в Киевскую духовную академию. В 1866 г. он вышел из Киевской академии, не закончив ее, и поступил на юридический факультет Императорского Новороссийского университета, который был основан в 1865 г. Вся дальнейшая жизнь М.И. Малинина была связана с Одессой.

О студенческой жизни М.И. Малинина известно немного. Его современник историк А. Маркевич писал: «Малинин был скромный и в то же время серьезный юноша, вечно или ходивший по коридору с книгами, или работавший в библиотеке. Видались иногда, когда Малинин раскроет книжку и долго сидит над нею задумавшись. Что Вы, Малинин, читаете? Оказывается непременно какое-нибудь сочинение по философии права, и Малинин задумался над трудным для понимания студента того времени местом. Начинается совместное чтение, место толкуется и вкривь и вкось, в результате является спор, но не тот

новича Веры Малининой с просьбой оказать материальную помощь в связи со смертью супруга (Л. 22); в фонде Одесской Мариинской женской гимназии имеется личное дело Марии Михайловны Малининой, 1886 г.р., – дочери проф. Малинина (Ф. 47. Оп. 1. Д. 3209); в фонде Новороссийского университета имеется дело о службе Ивана Михайловича Малинина – сына профессора (Ф. 45. Оп. 4. Д. 1458).

¹ См.: Отчет доцента Императорского Новороссийского университета М. Малинина за первую половину заграничной командировки 1874–75 г. // Записки Императ. Новорос. ун-та. 1876. Т. 20. С. 1–3.

² См.: *Малинин М.И.* Памяти заслуженного профессора тайного советника Алексея Васильевича Куницына: Речь, произнесенная в годичном собрании Юридического общества при Новороссийском университете 19 февр. 1883 г. // Записки Императ. Новорос. ун-та. 1883. Т. 37. С. 141–148.

³ См.: *Шилохвост О.Ю.* Русские цивилисты: середина XVIII – начало XX в.: краткий биографический словарь. М., 2005. С. 98; *Пережняк Б., Подрезова М.* Юридическое общество при Новороссийском университете // Юрид. освіта і права держава: До 100-річчя юрид. ін-ту ОДУ: Зб. наук. праць. Одеса, 1997. С. 23–29; Професори Одеського (Новоросійського) університету: Біогр. словник / Упоряд. та бібліограф. ред. В.П. Пружина, В.В. Самодурова. Т. 3: К–П. 2-е вид., доп. Одеса, 2005. С. 291–294.

жаркий, дух захватывающий, до крика, спор о принципах жизни, на который так падки были студенты 60-х годов, а спор спокойный, пожалуй даже научный, какой всегда любил и умел вести Малинин. Анализ его был острый, понимание тонкое и только недостаток в то время у него фактического материала (например, истории) делал спор с ним еще возможным. Наши споры с ним в передней комнате университета, в уголку под окнами, где валялась куча всяких студенческих объявлений, были постоянны, и передо мною и теперь стоит образ Малинина, с вечною (хотя и контрабандною) папироскою, с мягким произношением и растягиваемою речью, толково и постепенно выясняющий какое-либо малоудобоваримое мнение Канта или Гегеля... Несмотря на слабое здоровье, Малинин аккуратно исполнял все обязанности студента, не пропускал ни одной лекции и образцово занимался»¹. Старания студента Малинина были замечены профессором кафедры гражданского права, деканом юридического факультета Алексеем Васильевичем Куницыным.

Имя А.В. Куницына связано с возникновением и первоначальной деятельностью юридического факультета Новороссийского университета. Сам А.В. Куницын юридическое образование получил в Берлинском университете, куда он был послан в 1831 г. по Высочайшему повелению для занятий под руководством светил юридической науки того времени (одним из которых был К.Ф. фон Савиньи). В 1866 г. декан юридического факультета Харьковского университета профессор А.В. Куницын был избран на должность ординарного профессора по кафедре гражданского права Новороссийского университета и в том же году – в деканы факультета.

Помимо А.В. Куницына учителями М.И. Малинина считались профессор истории русского права Ф.И. Леонтович и профессор уголовного права и процесса А.М. Богдановский.

Заканчивая 4-й курс (1869/70 учебный год) университета, студент Малинин представил работу «О губернском и уездном управлении в России от издания Учреждения о губерниях и о переменах, произведенных в управлении введением земских учреждений», за написание которой он был награжден золотой медалью. Профессор Ф.И. Леонтович подготовил рецензию на это сочинение, опубликованную в «Вестнике Императорского Новороссийского университета». Несмотря

¹ Маркевич А. Указ. соч.

на явную личную симпатию Ф.И. Леонтовича к студенту, выводы рецензента были строгими. Он, в частности, писал, что при всех указанных им в рецензии недостатках сочинение заслуживает внимания. Если в целом сочинение довольно слабо, то некоторые его части отделаны довольно обстоятельно. Недостатки сочинения Ф.И. Леонтович извинял отчасти теми обстоятельствами, что сам предмет сочинения был еще мало разработан в нашей историко-юридической литературе и что автор имел мало времени для обстоятельного изучения такой сложной задачи¹.

С 1866 г. предмет гражданского судопроизводства и судоустройства в Новороссийском университете входил в общий курс гражданского права. 17 ноября 1869 г. юридический факультет по предложению А.В. Куницына обратился в Совет университета с просьбой разделить преподавание гражданского права и гражданского судопроизводства и судоустройства. Совет согласился с этим предложением и ходатайствовал перед попечителем о создании вместо кафедры истории важнейших иностранных законодательств кафедры гражданского судопроизводства и судоустройства. Такое разрешение было получено 16 марта 1870 г. Чтобы иметь преподавателя — специалиста по этой кафедре, Совет университета установил стипендию. 9 сентября 1870 г. М.И. Малинин был оставлен на два года при кафедре гражданского судопроизводства и судоустройства для приготовления к профессорству. По непонятным причинам возникли сложности с оформлением документов, и он долгое время не мог получать стипендию, в которой сильно нуждался.

В сентябре 1871 г. Министерством народного просвещения ему все-таки была выделена стипендия с обязанностью в течение двух лет подготовиться к профессорской и преподавательской деятельности. В указанный срок М.И. Малинин выдержал экзамен на степень магистра гражданского права, судоустройства и судопроизводства. Он также подготовил магистерскую диссертацию на тему «Убеждение судьи в гражданском процессе»², которую успешно защитил осенью 1873 г.

¹ См.: *Леонтович [Ф.И.]*. Разбор сочинения студента 4-го курса юридического факультета М. Малинина [«О губернском и уездном управлении в России от издания Учреждения о губерниях и о переменах, произведенных в управлении введением земских учреждений»] // Записки Императ. Новорос. ун-та. 1870. Т. 5. С. 17.

² См.: *Малинин М.И.* Убеждение судьи в гражданском процессе: 1) в производстве до судебного заседания. Одесса, 1873.

10 сентября 1873 г. декан юридического факультета профессор А.В. Куницын подал в Совет университета прошение следующего содержания: «Юридический факультет, в заседании 10 сентября 1873 г., по заявлению профессора Богдановского и ввиду необходимости иметь преподавателя по судоустройству и гражданскому судопроизводству, подверг г-на Малинина избранию в доценты»¹. Решение об избрании было принято единогласно. Профессор А.В. Куницын просил дальнейшего распоряжения Совета университета по этому вопросу. Совет рассмотрел прошение 2 октября 1873 г. Решением Совета магистр Малинин был избран на должность доцента гражданского судопроизводства и судоустройства. Это решение помимо ректора Ф.И. Леонтовича подписали члены Совета университета А.М. Богдановский, а также зоолог профессор И.И. Мечников и физиолог профессор И.М. Сеченов².

Таким образом, с осени 1873 г. М.И. Малинин стал преподавателем на кафедре гражданского судопроизводства и судоустройства, которая была создана фактически под него. Пока у стипендиата кафедры М.И. Малинина не было права на чтение курса, эту функцию с 1871 по 1873 г. выполняли прокурор Одесской судебной палаты Орлов (до его перехода в 1871 г. на должность председателя Казанской судебной палаты) и ординарный профессор уголовного судопроизводства А.М. Богдановский.

Будучи еще стипендиатом М.И. Малинин неоднократно обращался в Совет университета с «ходатайством о командировке за границу с ученой целью». Однако Министерство просвещения отказывало из-за отсутствия финансирования³. Наконец многочисленные просьбы о направлении в заграничную командировку были услышаны Министерством, и 12 декабря 1873 г. было принято решение о направлении кандидата Малинина в командировку за границу с начала 1874 г. «для приготовления к преподавательскому званию по гражданскому судоустройству и судопроизводству»⁴.

Юридический факультет отреагировал на это решение Министерства 24 декабря 1873 г. В прошении на имя ректора университета декан

¹ Государственный архив Одесской области (далее – ГАОО). Ф. 45. Оп. 7. Д. 94. Л. 149.

² Там же. Л. 150–151.

³ Там же. Л. 35.

⁴ Там же. Л. 117.

А.В. Куницын отмечал, что М.И. Малинин уже получил звание доцента, преподает с октября 1873 г. и не может воспользоваться командировкой за границу в звании кандидата, приготавливающегося к преподавательскому званию; однако М.И. Малинин в звании доцента имеет желание быть командированным за границу как для научных целей по предмету его преподавания вообще, так и для лучшего наглядного ознакомления с судебным устройством и производством в Германии и Франции сроком с мая 1874 г. по сентябрь 1875 г. с удержанием за ним доцентского оклада и прибавкой из сумм Министерства в размере 800 руб.¹ 23 января 1874 г. Министерство народного просвещения дало согласие на командирование доцента Малинина с 1 мая 1874 г. по сентябрь 1875 г. за границу с ученой целью с выплатой ему суммы в размере 400 руб. в год, что составило с учетом содержания должности доцента 1600 руб. в год².

26 января 1874 г. профессор А.М. Богдановский составил «Инструкцию магистру Малинину в его командировке за границу»³. Задача ученой командировки обуславливалась главным образом такими требованиями, каким должна удовлетворять отечественная наука гражданского процесса. Профессор подробно изложил для молодого доцента требования к его заграничной командировке. В течение первой половины командировки он должен был ознакомиться с состоянием науки в Германии.

Летний семестр 1874 г. М.И. Малинин провел в Мюнхене, посещая лекции профессоров Больжиано (гражданский процесс), Бринца (формулярный процесс) и других, а также имел возможность работать в университетской библиотеке, где были источники, которыми М.И. Малинин не мог пользоваться в библиотеке Новороссийского университета. По окончании летнего семестра он оставил Мюнхен и отправился в Швейцарию, где ему пришлось изучать «современные стремления швейцарцев в области права; стремления эти направляются к объединению законодательства, которое было бы общим для всех кантонов»⁴. Закончил он свою заграничную командировку во Франции в Париже.

¹ ГАОО. Ф. 45. Оп. 7. Д. 94. Л. 118.

² Там же. Л. 133–135.

³ Там же. Л. 141–142.

⁴ Отчет доцента Императорского Новороссийского университета М. Малинина за первую половину заграничной командировки 1874–75 г. // Записки Императ. Новорос. ун-та. 1876. Т. 25. С. 7–8.

По возвращении из заграничной командировки доцент М.И. Малинин закончил работу над докторской диссертацией на тему «Судебное признание в гражданских делах», которую опубликовал¹ и защитил весной 1877 г. По представлению профессора П.П. Цитовича 28 апреля 1877 г. М.И. Малинин был избран экстраординарным профессором и 4 ноября того же года, по представлению П.П. Цитовича и Ф.И. Леонтовича, — ординарным профессором гражданского судопроизводства и судопроизводства.

Лекции М.И. Малинина по гражданскому судопроизводству отличались глубокой проработкой. Студенты отмечали, что преподаватель был всегда хорошо подготовлен и любил свой предмет. Особенно высоко ценили студенты удачное сочетание, когда гражданское право читал П.П. Цитович, а гражданский процесс — М.И. Малинин².

Профессор Малинин активно привлекался к чтению лекций по другим курсам. Так, в 1877/78 учебном году ему было поручено чтение курса институций Юстиниана. В 1879/80 учебном году чтение лекций по энциклопедии права было поручено профессору М.И. Малинину и профессору Н.Л. Дювернуа. В дальнейшем профессор Дювернуа отказался от чтения лекций по данному предмету, и Михаил Иванович читал их еще в 1880/81 и 1883/84 учебных годах.

В соответствии с новым университетским уставом от 23 августа 1884 г. кафедра гражданского судопроизводства и судопроизводства была присоединена к кафедре гражданского права. М.И. Малинин в 1884/85 учебном году и до декабря 1885 г. читал лекции по гражданскому праву.

Вместе с М.И. Малининым на юридическом факультете Новороссийского университета преподавали Н.Л. Дювернуа, Д.И. Азаревич (римское право), П.П. Цитович, Ю.С. Гамбаров, М.В. Шимановский (гражданское право), Ф.И. Леонтович (история русского права) А.М. Богдановский (уголовное право и процесс) и др.

Помимо преподавательской работы М.И. Малинин вел активную научную деятельность. Так, в 1878 г. была опубликована его работа «Комментарий к ст. 366 Устава гражданского судопроиз-

¹ Малинин М.И. Судебное признание в гражданских делах // Записки Императ. Новорос. ун-та. 1877. Т. 22. С. 1–142.

² Одесский вестник. 1885. 10 декабря (№ 273).

водства (обязанность доказывания)»¹, в которой он анализирует норму Устава, обязывающую истца доказать иск, а ответчика, возражающего против требования истца, доказать свои возражения. В 1881 г. М.И. Малинин издает первую часть «Теории гражданского процесса»². В связи с началом работы комиссии по составлению нового Гражданского уложения 30 августа 1882 г. на торжественном собрании Новороссийского университета М.И. Малинин произнес речь³, где изложил свои взгляды на проблему интереса, личности, справедливости и т.п.

М.И. Малинин также занимал административные должности в университете и вел общественную работу. С 7 апреля 1877 г. по 8 апреля 1880 г. он был секретарем юридического факультета. С 7 октября 1882 г. по день смерти (8 декабря 1885 г.) М.И. Малинин был деканом юридического факультета. Также он был членом Совета университета, который отвечал за организацию преподавания в университете.

В 1880 и в 1882 гг. М.И. Малинин избирался судьей университетского суда, главной задачей которого было рассмотрение дел о нарушении студентами дисциплины. В основном суд рассматривал случаи, когда студенты грубили профессорам или другим студентам, допускали небрежность в денежных вопросах. За первые 25 лет существования университета было рассмотрено всего около 10 подобных дел. Хотя количество рассмотренных дел было невелико, обсуждения правил поведения студентов всегда проходили бурно. Так, в 1883 г. на Совете университета обсуждался вопрос взысканий для студентов за нарушение правил поведения. В предложенном проекте предлагалось два вида наказания: замечание (выговор) и исключение из университета. Профессор Малинин выступил против такого взыскания, как исключение из университета: «Взыскания, налагаемые университетскими правилами на студентов, прежде всего должны преследовать педагогические цели. Удаление студента из университета плохая педагогическая мера, по крайней мере

¹ См.: Малинин М.И. Комментарий к ст. 336 Устава гражданского судопроизводства (обязанность доказывания). Одесса, 1878.

² См.: Малинин М.И. Теория гражданского процесса. Вып. 1. Одесса, 1881.

³ См.: Малинин М.И. К вопросу об основных принципах гражданского права и Гражданского уложения: Речь, произнесенная в торжественном собрании Императ. Новорос. ун-та 30 авг. 1882 г. Одесса, 1882.