

ИСТОРИКО-
ПРАВОВЫЕ
ПРОБЛЕМЫ:

НОВЫЙ РАКУРС

СБОРНИК
НАУЧНЫХ
РАБОТ

3

ВЫПУСК

КУРСК 2010

Министерство образования и науки Российской Федерации
Курский государственный университет
Юридический факультет

ИСТОРИКО-ПРАВОВЫЕ ПРОБЛЕМЫ: НОВЫЙ РАКУРС

Сборник научных работ

Выпуск 3

КУРСК 2010

ПРАВОВОЕ ПОЛОЖЕНИЕ НАСЕЛЕНИЯ В ДРЕВНЕЙ ЯПОНИИ

Лицами, или *субъектами прав*, в древней Японии являлись отдельные люди – *физические лица*. Понятия *юридического лица* древнеяпонское право не знало. Исходя из содержания правовых норм древней Японии, можно сделать вывод о том, что (также как и везде) *лица (субъекты права)* должны были обладать *правосубъектностью*, которая, в свою очередь, складывалась из *правоспособности* и *дееспособности*. *Правоспособность* возникала у *свободнорожденных* – от рождения, у *вольнотпущенников* – с момента отпуска на свободу. *Полная дееспособность* возникала с достижением совершеннолетия. Поэтому по наличию *дееспособности* можно было выделить (а) *недееспособных*; (б) *частично дееспособных*, (в) *полностью дееспособных* и (г) *ограниченно дееспособных*. В древней Японии *совершеннолетие* (яп. *сэйдзин*; кит. *чэнжэнь*)¹, а, значит, и *полная дееспособность* наступали с 21 года.² Так в разделе 539 года в «Нихон-сёки» сделано примечание: «В записях за этот год нет упоминания о кончине государыни. Ребёнок, может быть, умер до достижения им зрелости» (досл. “совершеннолетия” – др.-яп. *питотонара*, яп. *сэйдзин*).³ В 658 году принцу крови Арима, который не достиг ещё *совершеннолетия*, а, следовательно, являлся *частично дееспособным*, было сказано: «Не выйдет так. Хоть план и хорош, но выполнить его не сумеешь. Тебе **девятнадцать лет**, и ты ещё не стал мужчиной [досл. “взрослым человеком” – С.Д.]. Когда достигнешь *совершеннолетия* [яп. *сэйдзин*; кит. *чэнжэнь* – С.Д.], тогда сможешь исполнить задуманное»⁴ [Нихон-сёки, св.26-й, Саймэй, 4-й год пр., 11-й месяц].⁵ Таким образом, подростки в возрасте до 21 года считались *частично дееспособными*. Так, принц Ямато-такэру⁶, когда его послали в поход

Суровень Д.А. – кандидат исторических наук, доцент кафедры истории государства и права Уральской государственной юридической академии

¹ Нихон-сёки // Кокуси-тайкэй. Токио, 1957. Ч.1. Т.11. С.268.

² Нихон-сёки: Анналы Японии. СПб.: Гиперион, 1997. Т.11. С.180, 352, прим. 48.

³ 成人 яп. *сэйдзин* – взрослый человек; стать взрослым. – Фельдман-Конрад Н.И. Японско-русский учебный словарь иероглифов. М.: Русск.яз., 1977. С.250 (далее: ЯРУСИ); 成人 кит. *чэнжэнь* – 1) взрослый, совершеннолетний [человек]... – Большой китайско-русский словарь. М.: Наука, 1983. Т.1V. С.256 (далее: БКРС). См.: Нихон-сёки. Ч.1. Т.11. С.46; Нихон-сёки: Анналы Японии. Т.11. С.31.

⁴ 「人諫曰: 不可也。所計既而无德矣。方今皇子, 年始十九, 未及成人。可至成人而待其德。」 – Нихон-сёки. Ч.1. Т.11. С.268.

⁵ Нихон-сёки: Анналы Японии. Т.11. С.180.

⁶ О нём подробнее см.: Суровень Д.А. Экспансия государства Ямато в Южной Японии в конце 30-х годов IV века н.э. в правление Отараси-хико (государя Кэйко) // Пробле-

на *кумасо* в Южном Кюсю [около 339 года испр. хрон.], было **16 лет** [Нихон-сёки, св.7-й, Кэйко, 27-й год пр., 2-й месяц, 12 день; Nihongi, VII, 18]. «Тогда [было] то время, [когда] его царственные *волосы были связаны на лбу*»¹, то есть он носил ещё причёску *подростка*² [Кодзики, св.2-й, Кэйко; Kojiki, II, LXXX]. Однако он был уже *частично дееспособным*, поэтому стало возможным послать его в поход против врагов Ямато. Маленькие дети были *недееспособными*. Точная возрастная граница между *недееспособными* малолетними детьми и *частично дееспособными* подростками – неизвестна.

Однако не все люди признавались *субъектами* прав, и признание *правоспособности каждого* человека, хотя бы в области частноправовых отношений, не могло стать принципом древнеяпонского права. Этого не допускал рабовладельческий характер³ древнеяпонских государств, неизбежно превращавший правоспособность в привилегию определенных слоев населения.

Отдельный человек для обладания полной *правоспособностью* во всех областях политических, семейных и имущественных отношений должен был отвечать следующим требованиям: а) в отношении свободы: быть свободным, а не рабом; б) в отношении гражданства: быть членом гражданской общины (т.е. быть гражданином), а не чужаком; в) в семейном положении: не быть подчиненным власти главы семьи. Таким образом, правоспособность в древней Японии, как в любом древнем обществе, определялась тремя состояниями: а) состоянием свободы; б) состоянием гражданства; в) состоянием в положении главы большой семьи.

А) Состояние свободы

По обладанию свободой всё население древней Японии делилось на *свободных (субъектов права)* и *несвободных*, или *рабов (объектов права)*. В I-III веках н.э. рабы древнеяпонского общества в китайских источниках назывались *нубэй* (яп. *нухи* – “рабы”), или *ну* (яп. *ну* – “раб”) и *би*

мы отечественной и зарубежной истории, теории и методики обучения истории. Екатеринбург: УрГПУ, 2002. С.180-196.

¹ 「當此之時 其御髮 結^レ額也。」 – Кодзики (из серии “Нихон котэн дзэнсю”). Токио: Асахи симбун сякан, 1968. Т.II. С.128.

² Kojiki: Records of ancient matters / Transl. by V.H. Chamberlain. Tokyo: Charles E. Tuttle Company, 1982.. P.257, note 3; Кодзики: Записи о деяниях древности. СПб.: Шар, 1994. Т.II. С.69; 126, прим. 72.

³ См.: *Суровень Д.А.* Возникновение раннерабовладельческого государства в Японии (I век до н.э. – III век н.э.) // Проблемы истории, филологии, культуры. Москва–Магнитогорск: Ин-т археологии РАН – МГПИ, 1995. С.150-175; *Суровень Д.А.* К вопросу о сущности варварского общества и государства на примере древней Японии (конец III-V века) // Исседон: альманах по древней истории и культуре. Екатеринбург, 2002. Т.I. С.104-132.

(яп. *хи* – “рабыня”) отдельно¹ [Хоу-хань-шу, гл.115, VIII (Во), Бимиху²; Хоу-хань-шу, св.85, Дуны-бе-цзюань, 75, Во, Бимиху³; Вэйчжи-вожэнь-чжуань, цз.30]. В период Ямато (IV-VII века) рабов именовали *яцүко* (*якко*)⁴, а позднее стал применяться термин китайского происхождения *нухи*.⁵

Статус свободы приобретался двумя способами: (1) *свободнорожденные* – от рождения; (2) *вольнотпущенники* – с момента отпуска на свободу.⁶ Получение **свободы при рождении** в браке – определялось правовым статусом отца. Правовой статус внебрачных детей, в основном, определялся правовым статусом матери (с одним исключением – при рождении ребёнка от раба и свободной женщины). Так, в 645 году, в указе 8-го месяца, 5-го дня эта, по всей видимости, норма обычного права была закреплена в письменной форме. «Кроме того, закон мужчин и женщин таков: [1] [Если] “хороший мужчина” (яп. *рёнан*, т.е. **свободный**) [и] “хорошая женщина” (яп. *рёдзё*, т.е. **свободная**) вместе родят ребёнка, [то он] присоединяется (яп. *кубару*, кит. *пэй*)⁷ [к правовому статусу] своего отца [т.е. рождается **свободным**]. [2] Если “хороший мужчина” (яп. *рёнан*), вступив в связь с **рабыней** (яп. *хи*), породит ребёнка, [то он] присоединяется [к правовому статусу] его матери [т.е. рождается **рабом**]. [3] Если “хорошая женщина” (яп. *рёдзё*), переселившись жить с **рабом** (яп. *ну*), родит ребёнка, [то он] присоединяется [к правовому статусу] своего отца [т.е. рождается **рабом**].⁸ [4] Если оба [родителя] в доме – **рабы** (яп. *нухи*) – родят ребёнка, [то он] присоединяется [к правовому статусу] своей матери [т.е. рождается **рабом**]. [5] Если ребенок из [семьи] *дворовых служек*

¹ 奴婢 кит. *ну би* – рабыня, служанка; *ну-би* – раб и рабыня; слуги. – БКРС. Т.III. С.976.

² Бичурин Н.Я. Собрание сведений о народах, обитавших в Средней Азии в древнейшие времена. М.-Л.: Изд-во АН СССР, 1950. Т.II. С.36.

³ Фань Е. Хоу-хань-шу. Пекин, 2000. С.822.

⁴ 奴 яп. *яцүко/якко* – слуга, *ист.* раб. – ЯРУСИ. С.169; ЯРС. С.631. См.: 「...韓奴...六口...」 «...корейских **рабов** (яп. *яцүко/якко*)... шесть “ртов”...». – Нихон-сёки. Ч.I. Т.I. С.378.

⁵ 奴婢 яп. *нухи* – *ист.* рабы. – ЯРУСИ. С.169.

⁶ Так, в 465 году одна из приближенных правителя Ямато **подарила** другому придворному *шесть рабов-корейцев*: 「以 韓奴...六口 送...」 «Поэтому корейских **рабов** (яп. *кара-яцүко/якко*)... шесть “ртов” прислала...». (Нихон-сёки. Ч.I. Т.I. С.378). Они были освобождены и переведены на положение *неполноправных свободных* – *бэмин* в корпорацию слуг *якэ-хито-бэ* 「...家人部 是也。」 – Нихон-сёки. Ч.I. Т.I. С.378; см.: Воробьев М.В. Рабы в корейском обществе с древности и до X века (категории *ноби*, *ку*, *сэнку*) // Рабство в странах Востока в средние века. М.: Наука, 1986. С.107.

⁷ 配 кит. *пэй* – соединяться. – БКРС. Т.IV. С.336.

⁸ Это исключение из общего правила, когда правовой статус внебрачного ребенка определялся правовым статусом матери.

[в] буддийском храме, то [в отношении него применяются] законы о “*добрых людях*” (яп. *рёнин*) [т.к. родители, прежде всего мать – **свободные**]. Если, кроме того, [родителей] переведут [на положение] **рабов**, тогда [в отношении ребёнка будут применены] законы о **рабах** (яп. *нухи-хё*)»¹ [Нихон-сёки, св.25-й, Кётоку, 1-й год Тайка, 8-й месяц, 5-й день].² Таким образом, чтобы ребёнок родился свободным – отец и мать, **оба** – должны были обладать *статусом свободы*. Если хотя бы один из родителей был несвободен, ребёнок не получал статуса свободы, то есть рождался **рабом**.

В Законах «Тайхё-рё» есть сходная правовая норма. Однако дети от *случайной связи* рабов и свободных людей не становились рабом. Рабами же признавались дети только от беглых рабов. «Если **рабы**... *вступят случайно в связь со свободным человеком*, то рожденных детей считать **свободными**, а [вступивших в связь – *С.Д.*] разлучить. Детей, рожденных от **беглых** [рабов – *С.Д.*], считать **несвободными**»³ [Тайхё-рё, VIII, ст.42 Связь несвободных со свободными]. Запретной считалась связь раба с хозяйкой, или рабыни с хозяином, или с близкими родственниками хозяев. «Если **раб** или **рабыня**... *вступят в запретную связь со своей хозяйкой или хозяином или же с их родственником пятой степени и ближе*, то рожденных [от такой связи] детей забирать в **рабы**...»⁴ [Тайхё-рё, VIII, ст.43 “Запретная связь”]. В «Рё-но гигэ» поясняется: «Если произошло изнасилование, то детей зачислять в свободные. Если хозяин или хозяйка и [рабыня или раб] *нухи* ранее не знали о положении друг друга, а впервые узнали после совершения *прелюбодеяния*, то согласно уголовному кодексу [уголовным законам *рицу* – *С.Д.*] они совершили правонарушение по неведению и поэтому [их детей], естественно, считать свободными».⁵

Второй способ получения статуса свободы – путём **отпущения на**

¹ 「又男女之法者、良男・良女 共所生子、配^レ其父。若良男娶^レ婢所生子、配^レ其母。若良女嫁^レ奴所生子、配^レ其父。若兩家奴婢所生子、配^レ其母。若寺家仕丁之子者、如良人法。若別入^レ奴婢者、如^レ奴婢法。」 – Нихон-сёки. Ч.1. Т.II. С.221.

² Ср.: «... Кроме того, закон мужчин и женщин таков: ребёнок, рожденный между *хорошим* мужчиной и *хорошей* женщиной принадлежит отцу; ребёнок, рожденный между *хорошим* мужчиной и рабыней, принадлежит матери; ребёнок, рожденный между *хорошей* женщиной и рабом, принадлежит отцу; ребёнок, рожденный между рабом и рабыней, принадлежит женщине; ребёнок, рожденный между слугами храма [Будды], становится свободным. Но если они стали рабами, [ребёнок] становится рабом». – Нихон-сёки: *Анналы Японии*. Т.II. С.145, 342, прим. 31, 32.

³ Свод законов Свод законов “Тайхорё”. М.: Наука, 1985. Т.I. С.88-89.

⁴ Свод законов... Т.I. С.89.

⁵ Цит. по: Свод законов... Т.I. С.243, прим.1 к ст.43.

свободу упомянут в «Нихон-сёки». Так, в 465 году один из приближенных правителя Ямато *подарил* другому шесть рабов–корейцев: «Поэтому корейских **рабов** (яп. *кара-яцүко/якко*)... шесть “ртов” прислал...».¹ Они были освобождены и переведены на положение *неполноправных свободных* – *бэмин* в корпорацию слуг *якэ-хито-бэ*.² *Освобождение рабов* упомянуто и в Законах «Тайхё-рё». «Некультурных чужеземных рабов (*кагай нухи*)³, если они **добровольно** прибыли в нашу страну, полностью **освобождать**, зачислять в разряд **свободных** и заносить в подворные списки. Если их прежний хозяин прибудет в нашу страну даже раньше [своих рабов], то всё равно [его прав на рабов] не признавать». Эта же статья позволяла **выкупать** раба–чужеземца его родственникам с целью отпуска на свободу. «Если чужеземец ранее натурализовался и зачислен в **несвободные сэммин**, а его родственники второй степени и ближе прибудут в нашу страну позже и натурализуются, то разрешать его **выкуп** и переход в **свободные**» [Тайхё-рё, VIII, ст.44 “Чужеземные рабы”].⁴

Соответственно, *правоспособными* могли быть только свободные люди. Только свободные (если судить по текстам древнеяпонских источников): (1) могли иметь собственность, (2) совершать сделки, (3) защищать свои интересы в суде, (4) вступать в брак.

Несвободные, или рабы, таких прав иметь не могли. (1) Рабы не могли иметь собственность ни на недвижимые, ни на движимые вещи. Они сами, а так же вещи, которыми они пользовались, считались собственностью их господина. В Законах «Тайхё-рё» рабы перечисляются наряду с другим имуществом собственника. «Если дворовый **холоп**, частный **раб**, домашнее животное или [какая-либо] **вещь** потеряются, то [об этом] следует заявить в [местное] казённое учреждение. Если **вещи** [включая рабов – *С.Д.*] найдутся и [их принадлежность] будет ясно подтверждена, то всегда возвращать [их] хозяину»⁵ [Тайхё-рё, XXVIII “Аресты беглых”, ст.4 “Пропажа рабов”]. Статья 7-я этого же закона регламентировала размер вознаграждения, в различных случаях уплачиваемого хозяином раба за его поимку. Оно составляло определенную долю от стоимости раба. «Если сбежит казённый или частный раб или рабыня

¹ 「以 韓奴...六口 送...」 «Поэтому корейских **рабов** (яп. *кара-яцүко/якко*)... шесть “ртов” прислал...». – Нихон-сёки. Ч. I. Т. I. С.378.

² 「...家人部 是也。」 – Нихон-сёки. Ч. I. Т. I. С.378; см.: *Воробьев М.В.* Рабы в корейском обществе с древности и до X века (категории *ноби, ку, сэнку*). С.107.

³ 化外奴婢 яп. *кагай-но нухи* – чужеземный раб. – Свод законов... Т. I. С.310; «Рё-но гигэ» поясняет термин *кагай*: «Некультурные – значит необразованные». – Там же. С.243, прим.1 к ст.44.

⁴ Свод законов... Т. I. С.89.

⁵ Свод законов... Т. II. С.124.

и [они] будут пойманы в течение одного месяца [или] немногим более, то [за поимку] выдавать вознаграждение [в сумме] одной двадцатой [цены раба]; если [они будут пойманы в течение] одного года [или] немногим более, то за поимку выдавать вознаграждение в сумме одной десятой цены раба. Если рабу свыше 70 лет и [ли – С.Д.] он болен неизлечимой болезнью [или] нетрудоспособен..., то вознаграждение в таких случаях сокращать наполовину. Если хозяин раба или рабыни неизвестен, то [выставить] доску с объявлением (*бокoku*)¹; если по истечении полного года [хозяин] не обнаружится, то зачислить [беглого] в казну²; тогда величину вознаграждения [за поимку] определять казённому учреждению. Если обнаружится хозяин [раба], то, взяв [с него установленную] величину вознаграждения, вернуть [ему раба]» [Тайхō-рѐ, XXVIII “Аресты беглых”, ст. 7 “Вознаграждение за поимку беглых раба и рабыни”].³ В статье 8-й “Возвращение пойманного раба или рабыни” говорится: «Когда поймают **сбежавшего раба или рабыню**, то должны в течение пяти дней отправить [его] в ближайшее казённое ведомство. Когда при разбирательстве будет выяснена истина, то следует определить цену [раба] и по закону взять возмещение [с хозяина раба] и выдать [поймавшему раба] вознаграждение. Если человек, поймавший [раба], сам пожелает отправить [его] к основному хозяину, то разрешать. Если [раб] отправляется в казенное учреждение, но в данное время нет [его] хозяина и если должно выдавать вознаграждение [за его поимку], то человек, поймавший [раба], в течение десяти дней должен [его] кормить...». Такая обязанность возлагалась на поймавшего раба человека потому, что он получает вознаграждение за поимку раба.⁴ «...Если человеку, поймавшему [раба], не полагается вознаграждение, а также если более десяти дней не появится хозяин [раба], то питание [ему] всегда должно выдавать казённое учреждение; раба же использовать в соответствии [с его] способностями на принудительных работах⁵» [Тайхō-рѐ, XXVIII, ст.8].⁶ Вид работ не указан, но в «Рѐ-но гигэ» сделано примечание: «Как принудительные работы заключенных».⁷ «Если пойманный раб–беглец во время отправления его в казённое учреждение умрёт, то вина [за смерть] прощается, но вознаграждение не выдавать. Если [раб], уже направленный в казённое учреждение, но ещё не переданный основному хозяину,

¹ 榜告 яп. *бокoku* – доска с объявлениями. – Свод законов... Т. II. С.213.

² 入官 яп. *нюкан* – досл. “включить в казну”; зачислить в казённые рабы (*каннухи*). – Свод законов... Т. II. С.199; С.238.

³ Свод законов... Т. II. С.124-125.

⁴ Свод законов... Т. II. С.199, прим.1 к ст.8.

⁵ 固役 яп. *кояку* – усиленные (тяжелые) работы. – Свод законов... Т. II. С.233.

⁶ Свод законов... Т. II. С.125.

⁷ Свод законов... Т. II. С.199, прим.2 к ст.8.

снова бежал и повторно был пойман, то [вознаграждение за его поимку] разделить между ранее поймавшим [раба] – одну часть – и человеком, последним поймавшим [раба], – две части. Если [раб] сбежит и вернётся в дом [своего] хозяина, всё же половину [вознаграждения] взимать [с хозяина раба] и выдавать [ранее поймавшему человеку]»¹ [Тайхō-рѐ, XXVIII, ст.9 “Смерть или повторный побег раба или рабыни”].

Так как рабы являлись вещью своего господина, то их можно было дарить и продавать. Дарение рабов упомянуто в «Нихон-сѣки»: в 465 году одна из приближенных правителя Ямато *подарила* другому придворному **шесть рабов–корейцев**: «Поэтому корейских **рабов** (яп. *кара-яцүко/якко*)... шесть “ртов” прислал...»² О продаже рабов говорится в «Тайхō-рѐ»: «Когда продаются рабы (*нухи*), то [их хозяин] всегда должен [предварительно] обратиться в основное казённое управление [с ходатайством], заверенным гарантами (*хосѐ*) [поручителями – *С.Д.*]³, получить [там] письменное казённое разрешение (*риккэн*)⁴, где проставлена цена [на рабов]»⁵ [Тайхō-рѐ, XXVII, ст.16]. Покупка **краденных** рабов была запрещена: «Если раб и рабыня из двух [разных] семей убегут вместе и у них родится мальчик или девочка, то [дети] должны всегда относиться к линии матери. Если раб или рабыня украдены, а купивший [их человек], зная [об этом], определил [их] в [свои] рабы, то рожденные [от них] дети всегда подлежат передаче основному хозяину⁶ (при незнании купившим обстоятельств дела [дети] должны следовать за матерью)»⁷ [Тайхō-рѐ, XXVIII, ст.14 “Раб и рабыня из двух семей”]. При наследовании имущества большой семьи рабы (как и другие вещи) входили в наследственную массу и делились между наследниками: «При полном разделе по наследованию производить общий подсчёт рабов *кэнин* и *нухи*..., рисовых полей, приусадебных участков со строениями [и прочего] имущества...»⁸ [Тайхō-рѐ, VIII, ст.23].

(2) Рабы не могли совершать сделки: «Царевичам и [чинам] пятого ранга и выше нельзя содержать базарные лавки (*итиси*)⁹ и торговать [в

¹ Свод законов... Т. II. С.125-126.

² 「以 韓奴...六口 送...」 «Поэтому корейских **рабов** (яп. *кара-яцүко/якко*)... шесть “ртов” прислала...». – Нихон-сѣки. Ч. I. Т. I. С.378.

³ 保証人 яп. *хосѐнин* – поручитель; гарант. – Свод законов... Т. II. С.263.

⁴ 立券 яп. *риккэн* – письменное казённое разрешение (свидетельство). – Свод законов... Т. II. С.240.

⁵ Свод законов... Т. II. С.120.

⁶ Имеются в виду случаи возвращения украденных рабов вместе с детьми их прежнему хозяину. – Свод законов... Т. II. С.199, прим.1 к ст.14.

⁷ Свод законов... Т. II. С.127.

⁸ Свод законов. Т. I. С.82.

⁹ 市肆 яп. *итиси* – базарная лавка. – Свод законов... Т. II. С.226.

них] через [своих] телохранителей, *дворовых холопов* или *частных рабов*...»¹ [Тайхō-рѐ, XXX, ст.24]. Однако для выгод собственника раба в Японии (как и в других древних государствах) за рабами (несмотря на то, что они считались вещами) была признана *ограниченная дееспособность*. Она заключалась в том, что раб мог совершать действия только неюридического характера (не порождающие юридических последствий), которые приносили пользу господину (т.е. работу по хозяйству); всё, что добывалось рабом, считалось собственностью его господина. В случае заключения договоров при посредстве рабов сделка юридически совершалась исключительно с господином раба (господин нѐс ответственность по сделке). Раб в этой ситуации лишь отдавал вещь и приносил деньги, юридически не выступая стороной в договоре. «Под это правило [т.е. запрет на торговлю с использованием рабов – *С.Д.*] не подпадают [разовая] продажа на рынке, ссуды и меновая торговля (*мояку*)² путѐм посылки [своих] людей в другие местности»³ [Тайхō-рѐ, XXX, ст.24].

(3) Раб не мог защищать свои интересы в суде. Претензии за совершѐнное рабом деяние предъявлялись господину раба, он нѐс ответственность за своего раба и, в случае необходимости, выплачивал возмещение за нанесѐнный рабом ущерб. “Преступление раба или рабыни”: «Если беглый **раб, совершивший преступление**, наказуемое смертной казнью, был пойман другими людьми, но подпал под амнистию и, помилованный, возвращен казне или хозяину, то по закону должно **взимать [вознаграждение]** и выдавать [его пойманному раба]. Если всё же [раб] подлежит смертной казни или освобождается из [сословия] подлых и переходит в свободные, вознаграждение [с хозяина раба] не **взимать**»⁴ [Тайхō-рѐ, XXVIII, ст.10].

(5) Рабы **не могли** вступать в брак, они только сожительствовали. «Если раб и рабыня из двух [разных] семей убегут вместе и у них родится мальчик или девочка, то [дети] должны всегда **относится к линии матери**»⁵ [Тайхō-рѐ, XXVIII, ст.14]. Таким образом, дети рабыни считались приплодом еѐ собственника. Тот факт, что эти дети не находились под властью своего отца – указывает на их внебрачное происхождение (что они рождены вне брака). О сожительстве рабов свидетельствует указ 691 года, по которому допускалось как сожитительство свободного мужчины с рабыней: «Если “*хороший* мужчина” (яп.

¹ Свод законов... Т.II. С.156.

² 貿易 яп. *мбьяку/ ббэки* – меновая торговля. – Свод законов... Т.II. С.237.

³ Свод законов... Т.II. С.156.

⁴ Свод законов... Т.II. С.126.

⁵ Свод законов... Т.II. С.127.

рѣнан), вступив в связь¹ с рабыней (яп. хи), породит ребёнка...»²; так и сожителство свободной женщины с рабом: «Если “хорошая женщина” (яп. рѣдзѣ), переселившись жить³ с рабом (яп. ну), родит ребёнка...»⁴ [Нихон-сѣки, св.25-й, Кѳтоку, 1-й год Тайка, 8-й месяц, 5-й день].⁵ В Законах «Тайхѳ-рѣ» есть сходная правовая норма. «Если рабы... вступят случайно в связь со свободным человеком...». Случайная связь не влекла за собой наказания [Тайхѳ-рѣ, VIII, ст.42 “Связь несвободных со свободными”].⁶ Запретной была связь раба с хозяйкой, или рабыни с хозяином, или с близкими родственниками хозяев. «Если раб или рабыня... вступят в запретную связь со своей хозяйкой или хозяином или же с их родственником пятой степени и ближе...»⁷ [Тайхѳ-рѣ, VIII, ст.43 Запретная связь].

Потеря статуса свободы приводила к полному умалению правоспособности – в этой ситуации человек становился рабом, т.е. объектом права. Происходило это в следующих случаях.

(1) При обращении в рабство в качестве наказания. В I-III веках это было мерой наказания за некоторые преступления для семьи преступника: «[Что ка-

¹ 娶 кит. цюй – жениться; но в сочетании цюй-цѣ имеет значение «брать [женщину] в наложницы; брать наложницу»; поэтому в отношении рабыни термин цюй должен иметь значение “вступать в связь (с рабыней)”. – См.: БКРС. Т.IV. С.1043.

² 「若良男娶婢所生子...」 – Нихон-сѣки. Ч.I. Т.II. С.221.

³ 嫁 кит. цзѣ – 1) выйти замуж... 3) переехать в, обосноваться в; переселиться в... – БКРС. Т.III. С.843. В отношении связи с рабом слово цзѣ должно иметь значение «переселиться жить (с рабом), находится в половой связи (с рабом)». О том, что в отношении рабов, как разновидности живых вещей (таких как животные и птицы), нельзя употреблять понятия “вступать в брак, жениться, выходить замуж”, может говорить следующий эпизод из «Кодзики». В разделе, следующим за описанием похорон Тюоя (испр. хрон. 346 год), перечислены скверны из списка «небесных и земных прегрешений», среди которых названы совокупление с лошастью, совокупление с коровой, совокупление с птицами (см.: Норито. Сэммѣ. С.218-219, прим. 3). 「種種求...馬婚·牛婚·鷄婚·犬婚·之罪類...」 – Кодзики (из серии “Нихон котэн бунгаку дзэнсѳ”). Токио, 2001. С.244. «...Отыскали прегрешения разные, таких родов, как ...соитие с лошадьми, соитие с коровами, соитие с курами...». – Кодзики: Записи о деяниях древности. Т.II. С.81. Здесь иероглиф 婚 кит. хѳнь – 1) брак; бракосочетание, свадьба; женитьба... гл. жениться, быть женатым (БКРС. Т.II. С.584) должен переводиться не как “брак с животными или птицами”, а как “соитие, совокупление”. Так же и иероглифы 娶 кит. цюй и 嫁 кит. цзѣ тоже должны переводиться не в значении “вступать в брак”, а в значении «вступать в половую связь» в отношении рабов.

⁴ 「若良女嫁奴所生子...」 – Нихон-сѣки. Ч.I. Т.II. С.221.

⁵ Ср.: Нихон-сѣки: Анналы Японии. Т.II. С.145, 342, прим. 31, 32.

⁶ Свод законов... Т.I. С.88-89.

⁷ Свод законов... Т.I. С.89.

саются их] нарушителей закона (кит. *фаньфэй*)¹, [то у] легких преступников (кит. *цзин-чжэ*) берут в казну (кит. *мэй* – досл. “конфисковывают”)² их жен и детей...»³ [Вэйчжи–вожэнь–чжуань, цз.30 С.276 (5а), 3; С.28а (5б), 9; см.: Саньго-чжи, Вэй-чжи, гл.30, Во⁴]; «...У преступников отбирают жену с детьми в неволю»⁵ [Хоу-хань-шу, гл.115, VIII (Во)]; «[У] правонарушителей (кит. *фаньфэйчжэ*) конфискуют (кит. *мэй*) [в казну, в рабство] жену [и] детей»⁶ [Хоу-хань-шу, св.85, Дунъи-бе-цзюань, 75, Во].

В период Ямато этот источник рабства сохранялся. «За лёгкие преступления описывают семейство преступника в казну...»⁷ [Нань-ши, гл.79, IV]. «Если нарушают закон (кит. *фань-фэй*), [то] у лёгких [преступников] конфискуют в казну (кит. *мэй*) их жён и детей...»⁸ [Нань-ши, Вого-чжуань]. «По тамошним обыкновениям... По воровству платят за покраденное; а кто не в состоянии заплатить, отдается в *невольники*»⁹ [Суй-шу, гл.81, VI; Sui-shu]. «[По] их [правовым] обычаям... [что касается] укравших [т.е. воров] – оценивают украденное, [и вор] возмещает (убытки) (кит. *чóу*)¹⁰ вещами (материально). Кто не богат – лично конфискуется в казну (кит. *мэй*), становясь **рабом** (кит. *ну*)»¹¹ [Суй-шу, Вожэнь-чжуань].

(2) При продаже в рабство за долги. Исследователи отмечают, что этот способ обращения в рабство мог существовать в I-III веках. Однако тут же добавляют, что упоминаний в китайских источниках о кабальном рабстве нет, так как, возможно, оно сдерживалось клановой системой и подавлялось в за-

¹ 犯法 кит. *фань-фэй* – нарушать закон, правонарушение; противозаконный. – БКРС. Т.IV. С.324.

² 沒 “берут в казну”; здесь использован иероглиф *мэй* – быть изъятым; отбирать; конфисковывать, реквизировать. – БКРС. Т.III. С.1033.

³ 「其犯法 輕者 沒^レ其妻子。」

⁴ Кюнер Н.В. Китайские известия о народах Южной Сибири, Центральной Азии и Дальнего Востока. М.: Изд. вост. лит., 1961. С.247.

⁵ Бичурин Н.Я. Собрание сведений... Т.II. С.35; см.: Сазки Ю. Кодай-кокка-но синсэй // Нихон-рэйси. 1969, № 254. С.73; Воробьев М.В. Япония в III-VII веках. М.: Наука, 1980. С.86, 88; Воробьев М.В. Некоторые формы зависимости в древней Японии // Рабство в странах Востока в средние века. М.: Наука, 1986. С.242.

⁶ 「犯法者 沒^レ其妻子、...」 – Фань Е. Хоу-хань-шу. С.822.

⁷ Бичурин Н.Я. Собрание сведений... Т.II. С.44.

⁸ 「若 犯法、輕者 沒^レ其妻子...」

⁹ Бичурин Н.Я. Собрание сведений... Т.II. С.95-96; Sources of Japanese traditions. New York-London, 1965. Vol. I. P.9-10; Japan in the Chinese dynastic histories. South Pasadena, 1951. P.30-31.

¹⁰ 酬 кит. *чóу* – гл. ...2) возмещать, покрывать (напр. убытки)... – БКРС. Т.II. С.985.

¹¹ 「其俗... 盜者 計^レ贓、酬^レ物、無財者 沒^レ身為^レ奴。」

родыше прочностью общин, не допускавших критического индивидуального обнищания.¹

В период Ямато (IV-VII века) данный способ обращения в рабство просуществовал до 691 года. В 691 году продажа в рабство членов семьи была запрещена. «Было речено: “Если младший брат **продан** [в рабство] *старшим братом*, считать его **свободным**. Если ребенок **продан родителями**, считать его **свободным**. Если кто-то взят **в рабство за неуплату долгов**, считать его **свободным**. Его детей, пусть даже они **рождены в рабстве**, тоже считать **свободными**”² [Нихон-сёки, св.30-й, Дзито, 5-й год пр., 3-й мес., 22-й день].

(3) Обращения в рабство пленных.³ Нумата Райсёкэ указывает, что в «Нихон-сёки» где упоминаются **пленники** (кит. *лу, фу, ну*), присланные из Кореи.⁴ В 550 году, 4-й месяц, 1-й день: «По этой причине [*ван Пэкче*] прислал [в] дань **рабов** (кит. *ну*) из Ко[гу]рё, шесть “ргов” (кит. *коу*), [как] отдельный дар “человеку *вана*” [Ямато, то есть послу японского правителя] **раб** (кит. *ну*), один “рот” (кит. *коу*) (все [пленники] – это **рабы** (кит. *ну*), схваченные при нападении на местечко Ирим)»⁵ [Нихон-сёки, св.19-й, Киммэй, 11-й год пр., 4-й месяц, 1-й день; Nihongi, XIX, 32].⁶ Через полмесяца *ван Пэкче* прислал «...[как] дань **пленников** (кит. *лу*)»⁷ [из] Кома (кор. Корё, кит. Мо), десять “ргов” (кит. *коу*)»⁸ [Нихон-сёки, св.19-й, Киммэй, 11-й год пр., 4-й месяц, 16-й день; Nihongi, XIX, 32].⁹ В 554 году *ван Пэкче* подарил государю Ямато двух мужчин и пять женщин, **захваченных** (кит. *хō*) **им в плен** при взятии крепости¹⁰ – людей, которые «столь плохи, что [он даже – *С.Д.*] дрожит от страха», боясь по этому по-

¹ Воробьев М.В. Япония в III-VII веках. С.86; Воробьев М.В. Некоторые формы зависимости в древней Японии. С.243.

² Нихон-сёки: Анналы Японии. Т.II. С.282.

³ Воробьев М.В. Япония в III-VII веках. С.86; Воробьев М.В. Некоторые формы зависимости в древней Японии. С.242; Ханин З.Я. Из истории происхождения дискриминации в Японии // Страны и народы Востока. М., 1968, Вып. VI. С.126; Кузнецов Ю.Д., Навлицкая Г.Б., Сырицын И.М. История Японии. М., 1988. С.18.

⁴ Young J. The Location of Yamatai: a case study in Japanese historiography 720-1945. Baltimore, 1958. P.156-157.

⁵ 「...因獻^レ高麗奴六口、別贈 王人奴一口。皆攻^レ爾林所、禽奴也。」 – Нихон-сёки. Ч.I. Т.II. С.75.

⁶ См.: Воробьев М.В. Рабы в корейском обществе ... С.107.

⁷ 虜 кит. *лу* – 1) пленный, **пленник**; 2) *уст.* варвар, дикарь; инородец (часто о неприятеле); 3) **раб**, слуга; *гл.* брать в плен, пленять. – БКРС. Т.III. С.568-569.

⁸ 「...獻^レ狛虜十口。」 – Нихон-сёки. Ч.I. Т.II. С.76.

⁹ См.: Воробьев М.В. Рабы в корейском обществе ... С.107.

¹⁰ 「...獲^レ城民男二、女五。」 – Нихон-сёки. Ч.I. Т.II. С.84; где *獲* кит. *хō* – *гл.* 1) получать... 3) ловить, хватать; арестовывать; **добывать** (на охоте, в бою); *сущ.* 1) добыча, **трофей**; 2)* **рабыня**. – БКРС. Т.III. С.1001.

воду гнева государя Ямато¹ [Нихон-сёки, св.19-й, Киммэй, 15-й год пр., 12-й месяц²; Nihongi, XIX, 43]. В 660 году, 10-й месяц Пэкче прислало «...[в] дань **полонян** (пленников, кит. *фу*) из Тан, свыше ста человек»³ [Нихон-сёки, св.26-й, Саймэй, 6-й год пр., 10-й месяц; Nihongi, XXVI, 21].⁴

Китайский термин *нубэй* (яп. *нухи*) означал как “рабов и рабынь”, так и “рабынь-служанок”.⁵ Это связано с тем, что в I-III веках н.э. в Японии рабынь (кит. *бэй*, яп. *хи*)⁶ использовали, в основном, как *прислужниц*: «При ней [правительнице Бимиху – С.Д.] было около 1000 прислужниц [–**рабынь**, кит. *бэй* – С.Д.]...»⁷ [Хоу-хань-шу, гл.115, VIII (Во), Бимиху]. «[Бимиху] *прислуживали рабыни* (кит. *бэй*) [числом в] тысячу человек...»⁸ [Хоу-хань-шу, св.85, Дунъи-бе-цзюань, 75, Во]. «Её [Бимиху – С.Д.] *обслуживали* тысячи прислужниц [–**рабынь**, кит. *бэй* – С.Д.]»⁹¹⁰ [Сань-го-чжи, Вэй-чжи, гл.30, Во, Бимиху; Вэй-чжи–вожэнь–чжуань, цз.30, 27а (4б), 3]. Кроме того, рабов, как имущество государя, **хоронили вместе с усопшим правителем**: «Вследствие кончины Бимиху соорудили большую насыпь¹¹ из 100 с лишком шагов в поперечнике [досл. “в диаметре”¹² – С.Д.], в могиле **совместно положили** погребенных рабов [кит. *нубэй*, яп. *нухи* – С.Д.], было сто с лишком человек»¹³ [Сань-го-чжи, Вэй-чжи, гл.30, Во, 247 год]. «По смерти Бимиху большой рукотворный могильный курган (кит. *чжун*) [в] диаметре сто с лишком *бу* (досл. “шагов”) окружили (кит. *сюнь*)¹⁴ совместно захороненными рабами (кит. *нубэй*) [в] сто с

¹ См.: Воробьев М.В. Рабы в корейском обществе ... С.107.

² Нихон-сёки: Анналы Японии. Т.II. С.58.

³ 「...獻唐俘一百餘人。」 – Нихон-сёки. Ч.1. Т.II. С.275; см.: Нихон-сёки: Анналы Японии. Т.II. С.186.

⁴ См.: Воробьев М.В. Рабы в корейском обществе ... С.107.

⁵ 奴婢 кит. *нубэй* – рабыня, служанка; кит. *ну-би* – раб и рабыня; слуги; 奴 кит. *ну* – раб; рабы (*муж. и жен.*); 婢 кит. *би* – служанка, рабыня.

⁶ 婢 кит. *бэй*, *би* – служанка, рабыня. – БКРС. Т.1. С.814.

⁷ См.: Бичурин Н.Я. Собрание сведений... Т.II. С.36.

⁸ 「侍婢千人」 *Ши бэй цянъ-жэнь*. – Фань Е. Хоу-хань-шу. С.822.

⁹ 「婢千人 自侍」 *Бэй цянъ-жэнь цзы ши*; См.: Сиодзава К. Кодай-сэнсэй-кокка-но кодзо. С.82, 83.

¹⁰ См.: Кюннер Н.В. Китайские известия... С.248.

¹¹ 大冢 кит. *дà-чжун*; 冢 кит. *чжун* – могильный курган, могила. – БКРС. Т.III. С.846.

¹² 徑 кит. *цзин* – диаметр.

¹³ См.: Кюннер Н.В. Китайские известия... С.250.

¹⁴ 徇 кит. *сюнь* – гл. 1) объезжать (обходить) и объявлять (провозглашать, напр. повеления, приказы); 2) показывать; являть; выставлять для всеобщего обозрения, выставлять напоказ... 5) окружать, обносить... – БКРС. Т.III. С.453.

лишним человек»¹ [Вэйчжи–вожэнь–чжуань, цз.30, 28б (6а), 5-6]. Использование рабынь (кит. *би*, яп. *хи*) в качестве прислуги, совместное погребение, и само значение терминов *би* (яп. *хи*), *ну* (яп. *ну*), *нуби* (яп. *нухи*), имеющих оттенок “рабы-слуги”, указывают на то, что скорее всего, данная категория зависимого населения являлась, в основном, категорией “рабов–слуг”², использовавшихся в домашнем и дворцовом хозяйстве. Японский термин периода Ямато (IV-VII века) *яцүко* (*якко*) также имеет значение “рабы–слуги”.³ Это может указывать на то, что и в данный период труд рабов, в основном, использовался в качестве “рабов–слуг”.

Ученые делят рабов (кит. *нуби*) по их принадлежности на следующие категории. (1) **Государственные** – это (а) казенные и (б) “царские” (принадлежащие непосредственно правителю).⁴ Здесь *субъектом права собственности* на рабов выступало государство в лице монарха. В I-III веках – это рабы правительницы Бимиху; в IV-VII веках – рабы, подаренные государям Ямато. (2) **Коллективные** (принадлежащие общине в целом).⁵ В этом случае *субъектом права собственности* выступала гражданская община. (3) **Частные** (являющиеся собственностью отдельных общинников и их семей).⁶ Хотя, как отмечает М.В.Воробьев, в китайских источниках нет упоминаний о частных рабах⁷ (видимо, для китайских путешественников частные рабы были обычным делом, поэтому они не отмечают это как особенность японского общества), однако, в японских хрониках такая категория рабов присутствует. Так, в 465 году один из приближенных правителя Ямато *подарил* другому шесть рабов–корейцев⁸ [Нихон-сёки, св.14-й, Юряку, 9-й год пр., 5-й месяц; Nihongi, XIV, 30].⁹ Факт дарения их частным лицам указывает на то, что одаряемые получали рабов в частную собственность.

¹ 「卑彌呼以死大作冢 徑百餘步徇、葬者 奴婢 百餘人。」 *Бими-ху и-сы да-цзо-чжун цзин-бо-юй-бу-сюнь, цзан-чжэ нуби бо-юй-жэнь*; См.: Воробьев М.В. Некоторые формы зависимости в древней Японии. С.242; Деопик Д.В., Крюков М.В. Древнеяпонские государства // История древнего Востока / под ред. В.И. Кузищина. М., 1988. С.397; Сайто Т. Яматай-коку-но ити // Кодайси-кэнкю: Яматай-коку. Токио, 1956. С.74.

² См. также: *Исимода Сё*. Нихон-но кодай кокка. Токио, 1971. С.282.

³ 奴 яп. *яцүко/якко* – слуга, *ист. раб.* – ЯРУСИ. С.169; Японско-русский словарь. М.: Русск. яз., 1984. С.631.

⁴ Воробьев М.В. Некоторые формы зависимости в древней Японии. С.242, 243.

⁵ Кузнецов Ю.Д. и др. История Японии. С.18.

⁶ Там же.

⁷ Воробьев М.В. Япония в III-VII веках. С.86.

⁸ Воробьев М.В. Рабы в корейском обществе с древности и до X века (категории *ноби*, *ку* и *сэнку*) // Рабство в странах Востока в средние века. М.: Наука, 1986. С.107.

⁹ 「以 韓奴...六口 送...」 «Поэтому корейских рабов (яп. *кара-яцүко/якко*)... [даются имена рабов – С.Д.] шесть “ртов” прислал...». – Нихон-сёки. Ч.1. Т.1. С.378.

Раб мог быть **отпущен на свободу**. Так, в указе от 1-го дня 4-го месяца 5-го года правления государыни Дзитō (691 года) «Было речено: “Рабы, которые были *исключены из списков рабов* во **времена предков рода**, не могут быть снова [внесены в списки] рабов по представлению родственников [предков рода]”». ¹ В случае отпуска на свободу человек становился *субъектом права* (то есть приобретал *правоспособность* и *дееспособность*).

Б) Состояние гражданства

По принадлежности к гражданским общинам (яп. *куни*; кит. *го*) (по обладанию статусом гражданства) всё свободное население делилось на *граждан* (т.е. общинников) и *лиц без гражданства* (т.е. чужаков–необщинников). Как можно предполагать, *статус гражданства* получали: (1) путём рождения в браке граждан; (2) получением гражданства.

В связи с тем, что для гражданской общины, возникающей в ранне-классовый период, характерно отсутствие еще особого аппарата принуждения, функции которого по отношению к эксплуатируемому производителю выполняла община в целом². Поэтому в данный период **только община могла гарантировать человеку защиту его интересов**. Это объясняется тем, что существование самой общины лишало всех, кто не входил в нее, свободного доступа к основному средству производства – **земле** и ставило их в бесправное положение.³ Поэтому в рабовладельческом праве *статус гражданства* был связан с правом собственности на землю. Следствием чего было то, что не все свободные люди были одинаково правоспособны.

В I–III веках н.э. социальная принадлежность человека к той или иной общине определялась татуировкой. «Разрисовка тела в разных владениях различается, то левая, то правая, то крупная, то мелкая...» [Саньго-чжи, Вэй-чжи, гл.30, Во]. «[Во] всех территориальных общинах (кит. *го*, яп. *куни*) узоры (кит. *вэнь*) (татуировки) [в] каждой [общине] различаются: то левая, то правая, то большая, то маленькая...» [Вэйчжи–вожэнь–чжуань, цз.30, С.25а (2б), 8-9].⁴

¹ Нихон-сёки: Анналы Японии. Т. II. С.282.

² Шилюк Н.Ф. Закономерности развития государства в рабовладельческом обществе // Вопросы политической организации рабовладельческого и феодального общества. Свердловск: Изд. СЮИ, 1984. С.4.

³ Шилюк Н.Ф. Закономерности развития рабовладельческого общества. Свердловск: Изд. Ур. ун-та, 1982. С.22.

⁴ 「諸國文身 各異、或左、或右、或大、或小...」 *Чжу-го вэнь-шэнь гэ-и хо-цзо, хо-ю, хо-да, хо-сяо...* – См.: Ямао Ю. Нихон-кодай-окэн-кэйсэй-тю-рон. С.129. То же самое говорится о государстве на Среднем Кюсю – *Гоуну-го* (яп. *Куна-куни*) [Вэйчжи–вожэнь–чжуань, цз.30, С.25а, 5]. См.: Кюнгер Н.В. Китайские известия... С.245.

Текст другого китайского источника не оставляет никаких сомнений в том, что *общинная знать* и *рядовые общинники* – это два слоя **единого общинного коллектива**: «Старшие и младшие [или: *благородные* и *низкие* – С.Д.]¹ имеют различный ранг. Вторые целиком подчиняются первым» [Саньго-чжи, Вэй-чжи, гл.30]. «*Благородные* [и] *низкие* **все** имеют различный ранг (кит. *чā, чāй*)², [идушие ниже рангом по] порядку (кит. *сйюй*) полностью (кит. *цзү*) подчиняются³ [вышестоящим]»⁴ [Вэйчжи–вожэнь–чжуань, цз.30, 26б (4а), 2-3].

Но вне зависимости от роли в управлении общинным коллективом в древности везде оба слоя общины (*знать* и *рядовые общинники*) **обладали неотъемлемым правом на землю⁵ и сохраняли гражданские права⁶, в том числе и гарантию защиты прав личности, что резко отличало экономическое и социальное положение членов общины от положения лиц, не входивших в общинный коллектив.⁷**

Общинники–граждане обладали следующими правами:

1) правом собственности на землю (о наличии этого права говорят

¹ Употреблены иероглифы: 尊 кит. *цзүнъ* – “благородный”, “старший” и 卑 кит. *бэй, бй* – “низкий; человек низкого положения”, “младший”. – См.: [Вэй-чжи–вожэнь–чжуань, цз.30, 26б (4а), 2-3]; 卑 яп. *хи / иясий* – простой (по происхождению); бедный, низкий. – ЯРУСИ. С.118.

² 差 яп. *чā* – 1) ...различие;... 6) *чāй* – служебное поручение (дело); служба, должность; ...повинности (государственные) обязанности... 8) *цы, чā* – порядок, иерархия; ...**ранг**. – БКРС. Т.II. С.70.

³ 臣服 кит. *чэнь фү’* – 1) подчиняться, покоряться; 2) становится вассалом; признавать себя подданным; Здесь употреблен иероглиф *чэнь*, имеющий оттенок подчиненности в политическом плане; *гл.* 1) служить (государю); **выполнять долг** вассала (**подданного**, подчиненного); 2) **признавать свое подданство**, становиться вассалом; 3) **делать (ко-го-л.) своим подданным**; подчинять, покорять. – БКРС. Т.1. С.328.

⁴ 「尊卑各有差、序足相臣服。」 *Цзүнъ-бэй гяю-сйюй-цзү-сян чэнь фү’*; см.: Ямао Ю.

Нихон кодай бкэн кэйсэй тю-рон. Токио: Иванами сётэн, 1983. С.129; *Мураяма К.* Дарэ-ни-мо какэнакатта Яматай-коку. Токио, 1980. С.61.

⁵ См.: *Ильин Г.Ф.* Древневосточное общество и проблемы его социально-экономической структуры // Вестник древней истории. 1983, №3. С.20; *Дьяконов И.М.* Община на Древнем Востоке в работах советских исследователей // Вестник древней истории. 1963, №1. С.20, 21; 19, 29, 33-34; История древнего мира: М.: Наука, 1982, 1989. Т.1-III.

⁶ Там же.

⁷ Закономерности развития рабовладельческого общества. Свердловск: Изд. Ур. ун-та, 1982. С.21; *Ильин Г.Ф.* Указ. соч. С.29; История древнего мира: ранняя древность. М.: Наука, 1982. Т.1. С.37-38; 1989. Т.1. С.40; *Шилюк Н.Ф.* Закономерности процесса перехода к классовому обществу и государству // История древнего мира: Древний Восток. Свердловск, 1991. С.13.

дарения земли и захват бесхозных земель, упоминаемые в источниках)¹. О том, что земля находилась в **частной собственности**, говорили следующие факты. Во-первых, *земля дарилась*. В земельном праве договор дарения является одним из оснований возникновения *права собственности*. Если землю подарили, то, следовательно, она находится в частной собственности, так как при помощи дарения передается и приобретается **весь** комплекс прав на вещь, т.е. *право собственности*.² К данному основанию для возникновения *права собственности* в источниках примыкает такой *способ приобретения права собственности* как – *приобретение права собственности распоряжением властей*.³ Чаще всего в источниках говорится о тех ситуациях, когда *дарителем* в одних случаях и *распорядителем* в других выступал **правитель**. Отличия здесь между *договором дарения* и *способом приобретения права собственности распоряжением властей* (помимо того, что первый – институт *обязательственного права*, а второй – институт *вещного права*) заключаются в следующем. При *дарении* государь дарил земли, являвшиеся его **собственностью** (и тем самым осуществлял правомочие собственника распоряжаться вещью, проистекающие из власти *dominium*). При *распоряжении властей* правитель передавал *бесхозные* (ничейные, никем не занятые) земли в чью-либо частную собственность, реализуя полномочия публичной, политической или, как её ещё называют, юрисдикционной власти – власти *imperium*.

Одним из наиболее ранних упоминаний о *дарении земель* являются сообщения «Нихон-сёки»⁴ и «Кудзи-хонки»⁵ о том, что Дзимму⁶ в 302 году [испр. хрон.] подарил (яп. *тамау*)⁷ своему сподвижнику Мити-но оми

¹ См.: Суровень Д.А. К вопросу о сущности варварского общества и государства на примере древней Японии (конец III-V века) // Исседон: альманах по древней истории и культуре. Екатеринбург, 2002. Т. I. С. 116-119.

² Нихон-сёки: Анналы Японии. Т. I. С. 373, 386; Т. II. С. 15, 18, 99.

³ В гражданском праве обозначаемый термином *assignatio*.

⁴ 「賜^{つぎさかのむら}道臣宅地居于築坂邑。」 – Нихон-сёки. Ч. I. Т. I. С. 131-132. См.: Нихон-сёки: Анналы Японии. Т. I. С. 193.

⁵ 「復道臣宅地、居^{つぎさかのむら}于築坂邑、」 – Сэндай кудзи-хонки 先代舊事本紀, в 10-ти свитках (из серии “Кокуси-тайкэй” 国史大系) // Цит. по: 私本 先代舊事本紀 // [http://miko.org/~uraki/kuon/furu/text/sendai-](http://miko.org/~uraki/kuon/furu/text/sendai-kuji/sendaikuji_top.htm)

[http://www.h4.dion.ne.jp/~munyu/kujihonki/KHonki07\(1\).files/mokujik.htm](http://www.h4.dion.ne.jp/~munyu/kujihonki/KHonki07(1).files/mokujik.htm).

⁶ О нём см.: Суровень Д.А. Возникновение права и источники права древней Японии // Проблемы курса истории государства и права. Екатеринбург: Изд-во УрГЮА, 2004. С. 198-226.

⁷ 賜 яп. *тамау* – дарить, жаловать. – ЯРУСИ. С. 565.

были дарованы земли под усадьбу (др.-яп. *инэ-токоро*, кит. *чжэй-дй*)¹ в деревне Цукисака-но мура (др.-яп. Тукусика), где он жил [Кудзи-хонки, св.7-й (1), Дзимму, 2-й год пр., 2-й месяц].

В правление *Окинага-тараси-химэ* (при Дзингу, 347-389 годы испр. хрон.)² были подарены поливные поля *та*. «На юг от села Кицу есть село Та. Во времена [правления] царицы *Окинагатарасихимэ* жил в той местности человек по имени *Коцухико*. Его трижды посылали в Корею. За его заслуги царица пожаловала ему в том крае поливные поля *та*»³ [Хитати-фудоки, уезд Намэката, село Та]. В царствование *О-садзаки* (Нинтоку, ок.418-425/427 годы испр. хрон.)⁴, то есть «во времена царя, правившего Поднебесной из дворца Такацу, что в Нанива, *Асабэнокими*, житель Кума⁵ из Хюга [юго-восточный Кюсю – С.Д.], на судне великой богини Аматаэрасу⁶ прибыл ко двору и привез с собой диких кабанов (*и*). Он обратился [к царю] с просьбой выделить ему место для разведения (*кау*) кабанов, и царь даровал ему эту местность...»⁷ [Харима-фудоки, уезд Камо, село Ямада, горное поле Икаи]. Факты дарения полей известны и для более позднего времени. Так, в 479 году Капути-но минэно агата-нуси по имени Вонэ подарил О-томо-но Муроя-но *о-мурадзи* 10 **тэ рисовых полей** в Опо-випэ, в селении Кумэ-но мура в Нанива, а также подарил рисовые поля Кусакабэ-но киси Ая-пико⁸ [Нихон-сёки, св.15-й, государь Сэйнэй, 1].

В частную собственность дарилась земля из государственного сектора экономики. Так, государь *Воподо* (Кэйтай) в 1-й месяц 8-го года правления (514 года) подарил (кит. *цй*) супруге престолонаследника принцессе Касуга земли *миякэ* Сапо [Нихон-сёки, св.17-й, Кэйтай, 8-й год пр., 1-й

¹ 宅地 кит. *чжэйдй* – место (земля) под домом (усадьбой). – БКРС. Т.IV. С.378. См.: Нихон-сёки. Ч.I. Т.I. С.131.

² О ней см.: *Суровень Д.А.* Корейский поход *Окинага-тараси-химэ* (правительницы Дзингу) // Проблемы истории, филологии, культуры. Москва – Магнитогорск: Ин-т археологии РАН – МГПИ, 1998. Вып.5. С.160-167; *Суровень Д.А.* Период регентства *Окинага-тараси-химэ* (правительницы Дзингу) // Проблемы истории, филологии, культуры. Москва-Магнитогорск, 1998. Вып.6. С.174-180.

³ Древние фудоки. М.: Наука, 1969. С.46.

⁴ О нём см.: *Суровень Д.А.* Политическая борьба в государстве Ямато и его внешнеполитические связи в 10-е – 20-е годы V века // Уральское востоковедение. Международный альманах. Екатеринбург: Изд-во Уральск. ун-та, 2007. Вып.2. С.4-24.

⁵ В тексте источника *кумабито* – человек народности *кума*. – См.: Древние фудоки. С.207, прим.6.

⁶ Акимото Китирё поясняет, что судно, видимо, было посвящено богине Аматаэрасу. – Древние фудоки. С.207, прим.6.

⁷ Древние фудоки. С.105-106.

⁸ Нихон-сёки: Анналы Японии. Т.I. С.373.

месяц].¹ В 605 году мастеру Куратукури-но Тори государыней Гоёмикэ Касикихимэ (Суйко) «...было даровано 20 тё заливных полей в уезде Саката провинции Апуми...»² [Нихон-сёки, св.22-й, Суйко, 14-й год пр., 5-й месяц, 5-й день].

В свою очередь, отдельные лица *дарили* свои **частные земли** правителю, после чего эти земли становились *государственной собственностью* и включались в государственный сектор экономики. «Тукуси-но Кими Кузуко... преподнес государю свои владения – *миякэ* – в Касуя...»³ [Нихон-сёки, св. 17-й, Кэйтай, 22-й год пр., 12-й месяц].

Кроме того, в источниках есть упоминания о ситуациях, связанных с разными *способами приобретения права собственности*. Это также свидетельствовало о существовании в Ямато **частной собственности на землю**. **Способами приобретения права собственности на землю** являлись:

1) Приобретение права собственности распоряжением властей

К данному способу приобретения права собственности можно отнести следующие. «Село Коти (деревня Кусаками, холм Отати); поля третьей группы. Такое название было дано потому, что здесь издавна жил род Коти. История происхождения названия Кусаками такова: предок корейского рода Карохито-ямамура, [по имени] Наранокотинокана, *получив* этот участок земли, разрабатывал его, а на участке оказались кусты травы, корни которой имели сильный запах (*кусакарики*); поэтому деревню и называли Кусаками» [Харимафудоки, уезд Сикама, село Коти, деревня Кусаками].⁴ «Во времена царя Удзи [ок. 415-417 годы испр. хрон. – С.Д.] два предка *мурадзи* Удзи, [по имени] Этаканаси и Ототаканаси, *выпросили* себе [участок земли] в Ёфудо, что [на землях] деревни Ота»⁵ [Харимафудоки, уезд Иибо, село Оякэ, холмы Камихако, Симохако, пристань Набэ и поле Око].

2) Приобретение права собственности путем захвата бесхозной вещи⁶

Наиболее распространенным случаем *захвата бесхозной вещи* явля-

¹ 「宜賜^レ匝布,屯倉。」 – Нихон-сёки. Т.1 Ч.П. С.22; См.: Нихон-сёки: Анналы Японии. Т.II. С.15; где 賜 кит. *цзы* – *гл.* жаловать; удостоивать; **даровать**, давать; ниспосы- лать;... *суц.* ...2)... **дар**; 賜地 кит. *цзы-ди* – жалованная (надельная) земля. – БКРС. Т.III. С.482, 483.

² Нихон-сёки: Анналы Японии. Т.II. С.99.

³ Нихон-сёки: Анналы Японии. Т.II. С.18.

⁴ Древние фудоки. С.75-76.

⁵ Древние фудоки. С.86. 「宇治天皇之世、宇治連等、遠祖 兄太加奈志 弟太加奈志、二人 請^レ大田村 与富等、地。」 – Харима-но куни-но фудоки // Фудоки (из серии Кокуситайкэй). Токио, [б.г.]. С.29, строки 609-613.

⁶ В гражданском праве - лат. *occipatio*.

лось приобретение права собственности на целинные земли. «В древнее время в уезде Кусу провинции Бунго было одно широкое *целинное поле*. Некий человек, живший в уезде Окита, пришел на это поле, возвел жилище, *возделал* это поле и стал там жить»¹ [Фрагменты Бунго-фудоки, цель для стрельбы из лука – рисовые лепёшки]. В правление Кэйтая (507-531)² общинник возделал *целинное поле*: «...во времена правления царя, [обитавшего] во дворце Иварэнотамахо и правившего оттуда восемью великими островами, жил [один] человек. Это был Матати из рода Яхадзу. Он *расчистил равнину* Асихара... разработал и превратил её в новые поливные поля...». Границы участка были обозначены рвом и шестом. «Тогда было поднято свыше 10 *токуро* целины...»³ [Хитати-фудоки, уезд Намэката, равнина Асихара].

Все вышеуказанные факты свидетельствуют, что общинники периода Ямато *распоряжались, владели и пользовались* землёй, то есть осуществляли **правомочия собственника** в отношении своей земли. А это значит, что *удзибито* являлись **собственниками земли**. Они также имели:

- 2) право торговать и совершать сделки, тем самым приобретать и отчуждать имущество;
- 3) могли защищать свои интересы в суде;
- 4) право вступать в брак граждан (дети, рожденные в этом браке от рождения получали статус гражданства);
- 5) право формировать общинное ополчение.

Лица без гражданства (чужаки; в I-III веках – *сэйкō*⁴; в IV-VII веках – *бэмин*⁵). Так же как и везде в древности (как *клиенты* в Риме, *метеки* в Афинах) лица без гражданства должны были находиться под *покровительством* какого-либо (обычно, знатного) гражданина.⁶ В древней Японии *бэмин*⁷ (и ранее, видимо, *сэйкō*) оказывались под властью глав территориальных общин, которые предоставляли им имущество и орудия производства. Подчинение покровителям приводило к тому, что начальники обязывали жить *бэмин* в определенных местах компактными группами. Эти люди целиком зависели от своего хозяина.⁸ Однако он **не мог продать или убить**

¹ Древние фудоки. С.125.

² Древние фудоки. С.159, прим.6.

³ Древние фудоки. С.41-42.

⁴ 生口 яп. *сэйкō*: кит. *шэнкоу* – досл. “живые рты”.

⁵ 部民 яп. *бэмин* – досл. “подчиненный народ”.

⁶ Воробьев М.В. Япония в III-VII веках. С.132.

⁷ 部 яп. *бэ / бу*; кит. *бу – суц.* 1)...подчинённые... – БКРС. Т.II. С.776.

⁸ *Иэнага С.* История японской культуры. С.210-211.

бэмин как рабов¹, так как они всё-таки обладали статусом свободы. *Бэмин* в Японии сохраняли «образ жизни, далёкий от рабского».²

Источники происхождения данной категории населения различны. Зависимыми становились покоренные роды и *общины* народов *эмиси* и *хаято*, поставлявшие солдат; иммигранты, из которых комплектовали профессиональные корпорации; коренное японское население, по разным причинам лишившиеся статуса общинника, а значит – и защиты клана или *общины*.³ Разрушение отдельных *общин* и родов приводило к появлению группы людей, лишённых средств существования и социальной защиты (так как в тот период только община гарантировала и защищала личные и имущественные права лиц). Такие люди становились лёгкой добычей могущественных кланов, переходили под их покровительство, в клан и общину уже не входили.⁴ М.В. Воробьев отмечает, что создание такого слоя населения в условиях распада первобытнообщинного строя и становления ранней государственности – явление всемирного порядка. Японский вариант этого процесса отличался лишь спецификой выражения этого процесса.⁵

Лица без гражданства, будучи свободными, но не являясь общинниками, обладали меньшим объёмом прав:

- 1) они **не имели** права собственности на землю (обрабатывали землю своего хозяина)⁶; но иные категории вещей могли быть в их собственности. Об этом говорят материалы *фудоки*. Так, в царствование Мимаки (324-331 годы испр. хрон.) «...дальний потомок Нагахатабэ [по имени] Татэ приехал из Мино в Кудзи, построил там ткацкую мастерскую и впервые начал ткать...»⁷ [Хитати-фудоки, уезд Кудзи, храм Нагахатабэ]. Здесь мы видим, что в собственности человека категории *бэмин* было имущество ткацкой мастерской.
- 2) в связи с этим, они могли торговать и совершать сделки, тем самым приобретать и отчуждать имущество (возможно, при посредстве своего покровителя);
- 3) возможно, могли защищать свои интересы в суде (надо полагать, при посредстве своего покровителя);
- 4) они могли вступать в брак, но это не был брак граждан (а, значит, дети, рожденные в данном браке не получали гражданства);

¹ Там же. С.210; см.: Воробьев М.В. Япония в III-VII веках. С.134; Всемирная история. М., 1956. Т.III. С.53; История стран Азии и Африки. М., 1968. С.47.

² Воробьев М.В. Япония в III-VII веках. С.132.

³ Воробьев М.В. Япония в III-VII веках. С.130.

⁴ Воробьев М.В. Япония в III-VII веках. С.132.

⁵ Воробьев М.В. Япония в III-VII веках. С.132.

⁶ См.: Воробьев М.В. Япония в III-VII веках. С.130.

⁷ Древние фудоки. С.56.

5) они не формировали общинное ополчение.

В) Семейное состояние

Видимо, правовое положение лиц в древней Японии определялось также и наличием семейного статуса, то есть положения *главы семьи*. По древне-японскому праву только отец семейства – мужчина, возглавлявший большую патриархальную семью (состоявшую из двух–трёх поколений родственников) был полностью правоспособным в сфере частноправовых отношений. Он обладал властью над женами и детьми (мог продать детей в рабство). Имущество семьи считалось его собственностью. Без согласия *главы семьи* его *подвластные лица* не могли совершать никаких сделок. «При наличии главы семьи старшие сыновья, старшие внуки, младшие братья и сестры не должны **самовольно** тайно закладывать, сдавать в наём или продавать рабов, домашний скот, земли, строения и другое имущество. Если [они] **без согласия старшего в семье и наперекор** [ему] **самовольно** делают [это], то [они] и покупатель [имущества] должны нести наказание по уголовному кодексу [уголовным законам *риццу – С.Д.*]»¹ [Тайхō-рѐ, ХХХ, ст.18 «Незаконная продажа имущества»].

Большое значение в связи с этим имел порядок перехода статуса *главы семьи* после смерти домовладыки, особенно – в **знатных семьях** (яп. *кэйси*).² В Законах «Тайхō-рѐ» это было урегулировано *законодательно*. XIII-й закон определял **наследников** (яп. *кэйси*)³ статуса *главы семьи* знатных лиц.⁴ Статья 2-я содержит положения о наследовании в семьях лиц негосударева дома, но имеющих какой-либо ранг. При этом проведено различие между наследниками лиц первого–третьего рангов и наследниками лиц четвертого–восьмого рангов. В первом случае (наследники лиц 1-3 ранга) право наследования распространялось на старшего сына, внука, младшего брата старшего сына, старшего сына второй жены, младшего брата старшего внука от одной матери и внука от второй жены. Во втором случае (наследники лиц 4-8 рангов) наследником мог быть только старший сын.⁵ «Что касается наследников лиц третьего ранга и выше, то всегда [им] должен быть законный старший сын» [Тайхō-

¹ Свод законов... Т. II. С.154.

² 継嗣 яп. *кэйси* – наследование в знатных семьях. – Свод законов... Т. I. С.316; 継嗣 кит. *дэйсй'* – 1) продолжать; преемствовать... 3)... наследник, преемник. – БКРС. Т. II. С.309.

³ 継子 яп. *кэйси* – наследник; в «Тайхō-рѐ» – старший сын. – Свод законов... Т. I. С.316.

⁴ См.: Свод законов... Т. I. С.135.

⁵ Свод законов... Т. I. С.273, прим.1 к ст.2.

рѣ, XIII, ст.2 «Наследники»].¹ Проблема заключалась в том, что в государстве Ямато существовало многоженство (у государя было четыре жены и наложницы, тоже было у знати и чиновничества). Хотя все жены считались законными, главной являлась первая жена. Поэтому её дети и внуки (в частности, старший сын) были законными наследниками.² Согласно японской традиции право наследования **положения главы семьи** и всего имущества имел только старший сын. После смерти главы семьи **обычно** никакого раздела имущества не происходило, поэтому младшие братья либо могли оставаться в семье на положении подвластных лиц (*лиц чуждого права*), либо должны были уйти из дома, но без имущества. Отсюда возникла так называемая проблема «вторых сыновей», особенно в сельском хозяйстве Японии. «Вторые сыновья» вынуждены были искать работу на стороне. В этой связи **при отсутствии старшего сына** (если он умер или безнадежно болен) возникала серьёзная проблема, кто может быть наследником статуса *главы семьи*.³ Только в случае отсутствия детей от главной жены наследниками могли быть дети от второй жены. О детях третьей и последующих жен в законе ничего не говорилось.⁴

«Если нет законного старшего сына, а также если он совершил преступление [или] болен, [наследником] ставить старшего родного внука. Если нет законного старшего внука, то наследником следует ставить младшего брата старшего сына от той же матери. Если нет младшего брата, то [наследником] ставить старшего сына от второй жены. Если нет старшего сына от второй жены, то [наследником] ставить младшего брата внука–наследника от той же матери. Если нет младшего брата, то [наследником] ставить старшего внука от второй жены. [У лиц] четвертого и более низких рангов [наследником] ставить **только** законного старшего сына (здесь имеются в виду не простолюдины)⁵; если законный старший сын лица восьмого и выше ранга совершил преступление [или] тяжело болен, то разрешать [его] замену [в наследовании]. Старейшина этого рода [т.е. глава рода – *С.Д.*] должен внимать государевым указам»⁶ [Тайхō-рѣ, XIII, ст.2]. Определение дееспособности наследника главы семьи осуществлялась на основе нормы, содержащейся в статье 3-й “Определение законного старшего сына” XIII-го закона. Этим занималось министерство гражданской администрации, но только в отношении

¹ Свод законов... Т.І. С.135.

² Свод законов... Т.І. С.274, прим.2 к ст.2.

³ Свод законов... Т.І. С.273-274, прим.2 к ст.2.

⁴ Свод законов... Т.І. С.274, прим.2 к ст.2.

⁵ 庶人 яп. *сѣнин* – простой народ, простолюдины; здесь в значении – “безранговые лица”. – Свод законов... Т.І. С.274, прим.3 к ст.2; С.336.

⁶ Свод законов... Т.І. С.135-136.

знатных семей (первого–пятого рангов).¹ «Для определения законного старшего сына лиц пятого и выше рангов следует подавать петицию в министерство гражданской администрации. [Министерство], проверив истинное положение дел, должно докладывать Государственному совету. Если законный старший сын совершил преступление [или] тяжело болен (под преступлением подразумевается пристрастие к вину, а также другие преступления, когда человек становится недееспособным в будущем; под тяжелой болезнью подразумевается неизлечимая болезнь) и поэтому не может наследовать, то надлежит уведомлять соответствующее управление. Проверив истинное положение дел, разрешать замену»² [Тайхб-рѐ, XIII, ст.3].

Таким образом, также как в европейском праве, в древней Японии полнота прав лица определялась наличием трёх статусов – состояния свободы, состояния гражданства и семейного состояния.

(статья приведена в авторской редакции)

¹ Свод законов... Т.І. С.274, прим.3.

² Свод законов... Т.І. С.136.